

Министерство образования Российской Федерации
Владимирский государственный университет

Л.А. Чалая

РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Курс лекций

Владимир 2002

ББК 67.3(0)323
Ч16

Рецензенты:

Доктор юридических наук, профессор Владимирского
юридического института
В.С. Жеребин

Кандидат юридических наук, доцент, зав кафедрой
государственно-правовых дисциплин Владимирского
юридического института
Р.Б. Головкин

Кандидат юридических наук, доцент кафедры юриспруденции
Владимирского государственного университета
Б.А. Молчанов

Печатается по решению редакционно-издательского совета
Владимирского государственного университета

Чалая Л.А.

Ч16 Римское частное право: Курс лекций / Владим. гос. ун-т. Владимир,
2002. 128 с.

ISBN 5-89368-342-0

Работа содержит структуру программы курса, тесты лекций, контрольные вопросы и упражнения. В текстах лекций выделены ключевые моменты, что будет способствовать усвоению студентами предмета. Контрольные вопросы и решения казусов направлены на более углубленное изучение темы. Учебное пособие имеет схемы, подборку специальной литературы и хрестоматийные материалы из римских правовых документов, использование которых окажет существенную помощь в изучении сложных вопросов по римскому праву.

Предназначено для студентов юридической специальности, может быть использовано студентами других специальностей, желающими познакомиться с основами частного римского права.

Табл. 2. Библиогр.: 40 назв.

ББК 67.3(0)323

ISBN 5-89368-342-0

© Владимирский государственный
университет, 2002

Введение

Римское государство и право принадлежат к вечным культурным ценностям человеческой цивилизации. Особенность правового феномена Рима не только в том, что за свою многовековую историю он сам развивал право, но и в способности впитать все достижения правовой мысли других народов (Моисеево право, законы Хамурапи, законы Ману и т.д.), поднять их на более высокий уровень через создание абстрактных норм. В римском праве поражает его быстрая реакция на изменяющиеся общественные отношения, на умение, не нарушая “старого права” с помощью “права справедливости” и “доброй совести”, разрешать правовые конфликты, возникающие в хозяйственной жизни. Именно так понимали римляне соотношение законности и целесообразности.

Понятийный аппарат, созданный римскими юристами, и сегодня остается основой гражданского права, а изречения римских юристов отличаются логикой, яркостью, точностью выражения сути, от чего практически все они продолжают свою жизнь и сегодня, и, наконец, удивительное уважение к юриспруденции, к юристам, которое исключает всякий юридический нигилизм в обществе.

Именно благодаря всему сказанному, а также созданию этих “вечных” конструкций институтов в частноправовых отношениях стала возможной рецепция римского права во все времена и большинством стран. Было бы нелепым понимать это как неизменность содержания права во времени. Но Рим дает методiku использования правовых “ключей” к быстро меняющимся современным условиям общественной жизни для цивилизованного разрешения конфликтов в условиях рыночной экономики.

СТРУКТУРА ПРОГРАММЫ КУРСА
«РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО»

| № п/п | Тема | Количество часов |
|-------|---|------------------|
| 1 | Предмет, система и значение римского частного права | 2 |
| 2 | Источники римского частного права | 10 |
| 3 | Осуществление и защита прав | 6 |
| 4 | Учение о лицах | 6 |
| 5 | Семейное право | 6 |
| 6 | Учение о вещах | 10 |
| 7 | Владение | 4 |
| 8 | Право собственности | 10 |
| 9 | Права на чужие вещи | 6 |
| 10 | Общее учение об обязательствах | 12 |
| 11 | Обязательства из договоров | 10 |
| 12 | Обязательства из деликтов | 6 |
| 13 | Наследственное право | 8 |
| 14 | Римское право и его рецепция | 4 |
| | <i>Всего</i> | 100 |

ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН

Тема 1. ПРЕДМЕТ, СИСТЕМА И ЗНАЧЕНИЕ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Понятие римского права. Римское публичное и частное право: понятия, отличительные признаки, взаимодействие. Периодизация римского частного права. Система римского частного права. Рецепция римского частного права.

Тема 2. ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Понятие «источник права». Основные блоки римского частного права: *ius civile*, *ius gentium*, *ius pretorum*.

Историческое развитие источников римского права и некоторые общие принципы. Виды источников римского права. Кодификация Юстиниана – *Corpus juris civilis*: причины составления, форма и содержание.

Тема 3. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ПРАВ

Понятие осуществления права и формы его защиты. Особенности защиты субъективного права. Значение иска и его виды.

Виды судебных процессов и их особенности: легисакционный, формулярный, экстраординарный. Особые средства преторской защиты. Процессуальное представительство.

Юридическое значение времени в осуществлении и защите прав. Давность в римском праве и ее виды. Законные сроки предъявления исков и исковая давность.

Тема 4. УЧЕНИЕ О ЛИЦАХ

Понятие лица – *persona*. Правовое состояние – *caput*. Полнота правового состояния: *status libertatis*, *status civitatis*, *status familiae*. Правовое положение римских граждан, латинов и перигринов. История развития правового положения рабов, колонов. Вольноотпущенники и их отношения с патроном.

Юридические лица: появление этой категории и ее особенности в развитии римском праве. Виды юридических лиц.

Тема 5. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Семейное состояние. Римская семья – *familia*; ее роль и значение в обществе. Агнатское и когнатское родство. Формы римского брака и условия вступления в брак. Приданое – *dos*. Имущественные отношения супругов. Прекращение брака. Правовые отношения между родителями и детьми. Узаконение и усыновление. Опека и попечительство.

Тема 6. УЧЕНИЕ О ВЕЩАХ

Понятие вещи – *res*. Классификация вещей. Понятие и признаки вещных прав.

Тема 7. ВЛАДЕНИЕ

Понятие владения – *possessio*. Элементы владения: *corpus possidendi* и *animus possidendi*. Владение, держание, пользование, собственность. Виды владения: цивильное и преторское; материально-правомерное и неправомерное; добросовестное и недобросовестное владение и т.д. Способы установления владения. Прекращение владения.

Тема 8. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

Право собственности – центральный институт римского частного права. Понятия собственности – *dominium* и *proprietas*.

Виды собственности: квинритская, бонитарная, провинциальная и перигринская.

Приобретение права собственности. Способы приобретения: первоначальные и производные. Прекращение права собственности.

Защита права собственности – петиторная. Виндикационный, негаторный иски. Прогибаторный иск. Публицианов иск. Защита владения: по-сessorная, преторские интердикты.

Тема 9. ПРАВА НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ

Ограничения права на собственность. Понятие прав на чужие вещи. Виды прав на чужие вещи.

Сервитуты: понятие и виды – предиальные (земельные) и личные (персональные). Назначение земельных сервитутов и их юридическая характеристика. Виды земельных сервитутов.

Личные сервитуты и их характеристика: *usus, usus fructus, habitatio, operae*. Приобретение и прекращение сервитутов, их защита.

Суперфиции, эмфитевзис: их характеристика и особенности.

Залог и его формы.

Тема 10. ОБЩЕЕ УЧЕНИЕ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

Понятие обязательства. Содержание обязательства. Обязательства цивильные и натуральные. Классификация обязательства.

Юридические факты. Обеспечение обязательств. Средства обеспечения: задаток, неустойка, поручительство, спонсорство, залог, ипотека.

Прекращение обязательств. Просрочка исполнения обязательств должником и кредитором. Последствия.

Ответственность сторон за неисполнение обязательств. Условия наступления ответственности. Вина и ее формы. Понятие и виды вреда. Прекращение обязательств.

Договор: контракты и пакты. Односторонние и синналагматические договоры. Толкование договора.

Условия действительности договора: 1) стороны в обязательстве: согласие сторон, воля и волеизъявление, присоединение и замена лиц в обязательстве; интерес сторон; 2) предмет договора: наличие определенности, законности, отсутствие возможности эвикции; 3) реальность условий, сроки исполнения, место, способ исполнения, дополнения.

Тема 11. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРОВ

Вербальные контракты. Стипуляция. Порядок заключения и содержание. Формальность и абстрактность стипуляции. Односторонность стипуляционного обязательства. Присоединение и поручительство в форме стипуляции.

Литтеральные контракты: приходно-расходные книги, синграфы, хирографы.

Реальные контракты: понятие и виды. Договор займа: понятие и юридическая характеристика; договор хранения: понятие, виды хранения; договор залога.

Консенсуальный контракт: понятие и виды. Договор купли-продажи. Понятие, условия, права и обязанности сторон, момент перехода права собственности и риска. Договор мены, оценочный.

Виды найма вещей: предмет договора, права и обязанности сторон.

Договор подряда: понятие, условия, права и обязанности сторон, риск случайной гибели предмета подряда.

Договор поручения: понятие, условия, права и обязанности сторон, прекращение договора.

Договор товарищества: понятие, элементы договора. Виды товарищества. Вклады товарищей и участие в прибылях и убытках. Внутренние и внешние отношения по договору товарищества. Прекращение договора товарищества.

Безымянные контракты, типы.

Тема 12. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДЕЛИКТОВ

Понятие деликта. *Delikta publicata u delicta privata*. Историческое развитие ответственности по частным деликтам: месть потерпевшего, применение добровольных и обязательных композиций, переход ряда частных деликтов в разряд публичных. Круг частных деликтов. Содержание вины. Виды частных деликтов.

Понятие квазиделиктных обязательств. Ответственность хозяина дома за вылитое или выброшенное на улицу. Размер ответственности. Ответственность хозяина дома за поставленное и подвешенное. Ответственность судьи за умышленно неправильное разрешение или небрежное разрешение судебного дела. Ответственность владельцев судов, постоянных дворов, конюшен за вредоносные действия слуг.

Тема 13. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Понятие наследования. Наследование по цивильному праву и преторскому (вопочит). Развитие наследственного права в классический период и в Новеллах Юстиниана. Виды наследования.

Наследование по закону. Круг наследников по Законам XII Таблиц, по преторскому праву, по праву Юстиниана. Размер наследственных долей. Выморочное наследство.

Наследство по завещанию. Понятие и формы завещания. Завещательная правоспособность. Ограничение свободы завещательных распоряжений по цивильному и преторскому праву. Обязательная доля наследования.

Понятие легата. Установление легатов в завещании, в кодицилле. Виды легатов. Понятие фидеикомисса и его установление. Сближение легатов и фидеикомисс.

Открытое наследство. Лежащее наследство. Принятие наследства. Момент и способность принятия наследства. Наследство по праву представления. Правовые последствия принятия наследства. Иск о наследстве.

Тема 14. РИМСКОЕ ПРАВО И ЕГО РЕЦЕПЦИЯ

Римское право как фундаментальный вклад в цивилизацию. Рецепция римского частного права: понятие, причины, этапы. Особенности рецепции римского частного права в России.

Лекция 1

ПРЕДМЕТ, СИСТЕМА И ЗНАЧЕНИЕ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Вопросы

- 1. Понятие римского права.*
- 2. Римское публичное и частное право.*
- 3. Рецепция римского частного права.*

1. При рассмотрении данной темы следует отметить, прежде всего, что представляет собой классическая юриспруденция, в чем особенность ее становления, как стала возможной ее рецепция в мировом праве.

Римская юридическая наука в своем развитии опиралась непосредственно на практику, прецедент, при этом вырабатывались понятия и юридические институты, которые нашли свое отражение в трудах римских юристов. Вершиной этого обобщения явился «*Corpus iuris civilis*». Это стало возможным в силу, прежде всего, «всесветного» характера самого государства, которое, присоединяя новые территории, не могло не включить и их правовые достижения. Вот почему, думается, мы находим в римском праве нормы частного права из законов Хамурапи, Ману, Моисеева права, но более четко сформулированные.

Само право в римской истории имеет тысячелетнюю историю. Каждая эпоха вносила что-то новое, опираясь на старый юридический материал. Все это вызвало необходимость теоретических обобщений, особенно в конце республики – в начале империи. Анализируя казусы, римские юристы сумели выделить самые общие, самые абстрактные формы. Соответственно этому, общее абстрактное выражение получили и те правовые институты, которые служили для урегулирования этих отношений.¹ Квинт Муций Сцевола (140 – 82 до н.э.) написал первое упорядоченное изложение римского права. Создание этого труда и знаменует собой возникнове-

¹ «По существу, римляне впервые разработали право частной собственности, абстрактное право, частное право, право абстрактной личности» (К.Маркс).

ние юридической науки. Теоретическое юридическое обобщение было представлено в Институциях Гая (II в.н.э.).²

Так, в римском праве появляются понятия: закон – *lex*, право – *ius*. Многие исследователи считают, что римляне не проводили строгого различия между этими понятиями. Папиниан писал, что «...закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства...». Отсюда формула Модестина в Дигестах: «...закон либо предписывает, либо запрещает, либо дозволяет, либо наказывает» (Д.1.3.7.). Но, давая те или иные теоретические определения, римские юристы никогда не были категоричны. Вот почему в некоторых статьях Институций Гая мы находим изложение взглядов многих юристов на одно и то же событие, в силу чего римский юрист Яволен подчеркивал: «...в гражданском праве всякое определение чревато опасностью, ибо мало случаев, когда оно не может быть опрокинуто». Тем не менее даже в эпоху империи общество с почтением относилось к закону, к праву. «Юриспруденция есть знание божественных и человеческих дел, наука о справедливом и несправедливом», однако в дальнейшем «строг закон, но-закон» (*Dura lex sed lex*).

Само слово «право» происходит от слова «правосудие» – *iustitia*. Согласно Цельсу, «право есть наука о добром и справедливом», т.е. право – регламентация отношений на основе общечеловеческого представления о добре и зле. Это не означало, что римские юристы смешивали право с этикой. Право в Риме делилось на строгое – *ius strictum* и на справедливое – *ius bonum*, что свидетельствовало только о том, что римляне создали возможность быстрого реагирования на вновь изменившиеся общественные отношения и всякий раз наполняли его новым содержанием. Ульпиан утверждал, что когда право противоречит справедливости, следует предпочесть последнее. Таким образом, справедливость, по мнению некоторых римских юристов, имеет преимущества перед строгим пониманием права.

Основные этапы развития римского права: древнейший период (VI в. до н.э. – середина III в. до н.э.); классический (середина III в. до н.э. – конец III в.н.э.); постклассический (IV – VI вв.н.э.).³

² Обнаружены в 1811 г. крупнейшим историком права Б.Г. Нибуrom. Введены в научный оборот в середине XIX в.

³ Разные авторы выделяют различные периоды, но в целом хронологические рамки совпадают.

В Институциях Гая мы находим деление права на естественное и гражданское. Право Рима именуется гражданским (оно не совпадает с современным понятием) и под ним понимается все право, которое имели граждане Рима, именуемые римским народом. Оно называлось также гражданским правом – *ius civile*, квирическим – *ius Quiritium*.⁴

2. Уже в Законах XII Таблиц можно обнаружить деление права на публичное и частное, теоретическую разработку которых мы находим в трудах Гая, Ульпиана и др. Думается, что в этом делении нет особых погрешностей, как указывал М.М. Сперанский, и нет противоречий с формулировкой: «Законы имеют две составные части: правило и охранение». Мы уже отмечали, что римские юристы избегали давать определения, тем не менее формула Ульпиана гласит: “*Publicum ius est quod ad statum rei romanae spectat, privatum quod ad singulorum utilitatem*”, что означает: «Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства, частное – которое относится к пользе отдельных людей». Эта римская формула является методологической основой для разграничения сферы общественных отношений, регулируемых правом:

- публичным;
- частным;
- и тем и другим.

Критерием различия публичного и частного права является характер интересов защищаемых правом.

В публичном праве (*ius publicum*) нет альтернативы, здесь действуют императивные нормы. Субъектом публичного права в римской юридической науке был римский гражданин. Частное право (*ius privatum*) включает комплекс имущественных и личных прав. Особенность имущественных прав состоит в том, что ими можно распоряжаться, т.е. они могут быть и являются объектами хозяйственного оборота. Личные же права неотчуждаемы и существуют постольку, поскольку существует их носитель. Субъекты частного права могут быть автономны в своих действиях. «Соглашение будет законом» (*Ita ius esta*) – говорится в Законах XII Таблиц. Для частного права основными постулатами являются: «Никто не понужда-

⁴ Слово «квирический» происходит от имени первого божественного царя Квирина (VIII в. до н.э.).

ется действовать против своих желаний»; «Кто пользуется своим правом, никому не вредит». Однако частные отношения не могут изменить предписаний публичного права, мало того, они тогда имеют силу, когда действуют в рамках закона, публичного права. Это придает частным отношениям порядок и гарантии, защиту в судебном порядке в случаях их нарушений.

В то же время следует отметить, что императивные нормы встречаются и в области частного права. Существует ряд частных отношений, например заключение брака, завещание по закону, которые регламентируются только публичным правом.

Таким образом, публичное право охраняло от имени римского народа и только с его санкции. Частное право отражало интересы индивидуума и не могло охраняться помимо желания и интересов отдельного лица.

Обобщая сказанное, следует подчеркнуть, что римские юристы выделяли право:

- по характеру: строгое – *ius strictum*;
справедливое – *ius bonum*;
- по содержанию: принудительное – *ius cogens* (повелительное и запретительное);
разрешительное – *ius dispositivum*;
- по объему: общее – *ius general*;
исключительное – *ius special*;
особенное – *ius singulare*.

Благодаря своим качествам римское право было рецепировано (заимствовано) западноевропейским правом эпохи феодализма (и не только светским, но и церковным).

В IX в. создается школа юристов в Равенне, а затем – в Павии, Орлеане и других городах. Здесь занимались не только изучением римского права, но велась большая работа по его систематизации. Существенных результатов достигли глоссаторы (толкователи римского права) Болонского университета в XI в., научные идеи которых постглоссаторами были распространены в последующее время по всей Европе.

Более значительное развитие рецепция получила с появлением буржуазных отношений в странах Западной Европы, развитием коммерческой деятельности, усовершенствованием финансовых операций.

Лекция 2 ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Вопросы

1. *Понятие источника.*
2. *Виды источников римского права.*
3. *Кодификация Юстиниана.*
4. *Три исторические системы права Древнего Рима.*

1. В теории права выражение «источник права» употребляется в трех основных значениях. Прежде всего, оно указывает, откуда та или иная норма черпает свою обязательную силу, т.е. трактуется как база для нормотворчества. Другое значение источника права – это само нормотворчество. И наконец, третий смысл – источник познания права: разного рода памятники законодательного характера, рукописи, книги, а также разнообразные предметы, которые дают нам сведения относительно римского права.

2. Существует несколько периодизаций римского права, однако большинство авторов выделяют этапы его формирования в соответствии со становлением и развитием государственности.

Перечисление видов источников права, их характеристика дается уже в Институциях Гая (Д.1.2.7.). На заре государственности нормы обычного права были основными. Обычай архаичного периода в римском праве носил черты религиозного правила, а потому обычное право тесно связано с правом понтификов – *commentarii pontificum*. В последующие века римляне часто ссылались на обычаи предков – *mores maiorum*.

Такая форма правотворчества у разных народов различается и по местностям, и по условиям среды. Предписания обычая – *mores* – это «молчаливое согласие народа, подтвержденное древними нормами». Позднее обычаи признавались источником только в том случае, если отсутствуют конкретные требования, выраженные в других формах права. «В тех делах, в которых мы не пользуемся писаными законами, нужно соблюдать то, что указано нравами и обычаями»⁵.

Для своего признания в качестве правового требования обычай должен выражать:

⁵ Юлиан

- 1) продолжительную правовую практику;
- 2) однообразную практику и на значительной территории;
- 3) и подобного нет в законе, ибо обычай не в силах отменить указание законов.

Итогом борьбы плебеев с патрициями стало издание Законов XII Таблиц. Непонимание плебеями римских обычаев и их неопределенность приводили к произволу патрицианских магистратов. В то же время развитие хозяйственной и политической жизни потребовало более определенного и устойчивого права.

Подлинный текст Законов XII Таблиц до нас не дошел. Мы знаем ряд фрагментов из цитат и комментариев некоторых писателей и юристов. Документ регламентировал все стороны жизни, хотя и с четко выраженной еще религиозной окраской.

В дальнейшем в республиканскую эпоху закон занимает первое место среди других норм права. Складываются два подвида римских законов: *lex* – в собственном смысле как постановление народного собрания, т.е. всего римского народа, имеющее высшую юридическую силу, и *plebiscitum* – указ и распоряжение плебейской части римской общины – «плебейские постановления» – по изданию Гортензиева закона (258 г. до н.э.) стали иметь силу не меньше законов».

Закон формулировался магистратом; затем принимался или отвергался, не обсуждая, народным собранием; ратифицировался или одобрялся сенатом.

Формулировка принятых законов распадалась на три части: 1) надпись (*praescriptio*), указывающую имена инициаторов закона и вид собрания, его принявшего; 2) содержание (*rogatio*) самого закона; 3) санкции (*sanctio*).

В конце Республики с ослаблением роли народных собраний отмирает и республиканское законодательство. Верховную санкцию на закон стал давать Сенат, а потому его специальные определения, равнозначные закону, назывались сенатусконсульты – *senatusconsult*. В основном они касались правовых форм деятельности магистратов.

В республиканский период высшие должностные лица – магистраты – при вступлении на должность делали перед народом свои программные заявления. Такая программа получила название «эдикт» (*dico* – говорю). Затем основные сентенции речей письменно оформлялись, но свое название «эдикт» они сохраняли. Таким образом, посредством эдиктов творилось

новое право, и эдикты магистратов считаются самостоятельным источником права наряду с обычаем и законом. Наиболее важной должностью был магистрат преторов (*praetor*), которые ведали спорами между римскими гражданами, а также иностранцами. Полномочия их распространялись на один год, а потому эдикты преторов были годичными – *lex annua*. Некоторые из них в силу важности продолжали действовать, а потому вновь вступивший на должность претор включал в свою программу старые действующие эдикты и излагал новые в соответствии с изменившимися общественными отношениями, без крайней ломки закона в целом. Думается, именно это сделало римское право важным и богатым источником. Во-первых, преторское право эдиктами усиливало практическое применение гражданских норм; во-вторых, соблюдало преемственность в праве; в-третьих, оно делало последнее гибким, быстро реагирующим на развитие всех сфер отношений.

Значительный импульс римскому праву дала деятельность юристов. Они занимали особое положение в обществе, ибо *auctoritas iuris prudentium* был значителен. Они способствовали тому, что в Риме, наряду с гражданским правом, было создано право толкования законов знатоками. Основные формы деятельности юристов:

- *respondere* – давать ответы, консультации;
- *cavere* – редактирование деловых бумаг;
- *agere* – руководство ведением судебных дел.

Юристы творили право на почве разрешения конкретных жизненных казусов. Их правотворческая деятельность, как и преторов, основывалась на нравственных критериях: справедливости, доброй совести, добрых нравов, являющихся элементами естественного права – *ius naturale*. С точки зрения римских юристов, естественное право – одновременно нравственная, философская категория и позитивное действующее право. Сформулированные на основе нравственных критериев юридические принципы интегрируются в правовую систему, являясь катализаторами ее развития.

Следует отметить, что в Риме число юристов было значительным и не всегда между ними существовало полное единомыслие. Разногласия обозначались словами – *ius controversum*, отсюда в нашем современном языке появился термин «контроверза», что означает различие мнений по какому-либо вопросу. Закон предписывал судьям и чиновникам империи держаться мнения тех юристов, которые сходились между собой, составляя большинство.

Правотворческий характер деятельности юристов получил в эпоху принципата формальное признание. Надо заметить, что в этот период римская юриспруденция достигла особого расцвета. В 426 г. был издан специальный закон, отрегулировавший значение деятельности юристов для судебной практики. Согласно этому закону, высказывания только пяти юристов: Папиниана, Гая, Павла, Ульпиана, Модестина – признавались обязательными для судей⁶.

Окончательное укрепление императорской власти привело к тому, что единоличное распоряжение императора стало признаваться законом: «что угодно императору, имеет силу закона», а сам император «законами не связан». Императорские распоряжения носили общее название – конституции (*constitutiones principum*) – и существовали в четырех видах:

- а) эдикты – общие распоряжения, обращенные к населению;
- б) рескрипты – распоряжения по отдельным делам;
- в) мандаты – инструкции, дававшиеся отдельными чиновниками;
- г) декреты – решения по спорным вопросам.

3. Изобилие и разнохарактерность нормативного материала в императорский период вызвали потребность и необходимость в объединении и систематизации всего накопившегося материала. Поэтому в период правления византийского императора Юстиниана была создана комиссия из десяти специалистов «людей науки, опыта, неутомимого и похвального усердия к общественному делу» под руководством известного юриста Трибуниана. Эта комиссия провела огромную работу по переработке и систематизации всего багажа римской юриспруденции. О масштабе работы свидетельствует тот факт, что в течение трех лет было изучено

⁶ В случаях возникновения спорных вопросов можно было обращаться к мнению и трудам пяти юристов:

Папиниана (? – 212 г. н.э.) – занимал должность префекта претория. Был казнен по приказу Каракаллы, отказавшись юридически обосновать убийство им собственного брата, за что был казнен. Юристы-студенты того времени весь 3-ий год изучали только его одно произведение, посвященное уголовному праву.

Павел (рубеж II – III вв.) – получил известность как адвокат. Автор более 80 сочинений.

Ульпиан (? – 228г. н.э.) – дослужился до префекта претория. Наибольшую ценность представляют его комментарии к Вечному эдикту в 83 книгах.

Модестин – занимал должность начальника ночной полиции. Был наделен гражданской и уголовной юрисдикцией.

Гай – профессор права. Автор первого учебника права – «Институции».

2 000 книг, содержащих 3 000 000 строк. Из них было отобрано 150 000 строк, которые составили 50 книг под названием «Дигесты» (*Digesta*) (в переводе «собранные») или «Пандекты» (*Pandectae*) (буквально «все вмещающее»). «Дигесты» были выдержаны в определенной форме: книги, титулы, параграфы. Таким образом, при ссылках на источник должно указываться, например, Д.15.3.17.

При составлении Дигест комиссия допускала изменения подлинного текста – интерполяции. От них надо отличать искажения, которые могли быть ошибками, допущенными при переписке, а также глоссы. Последние являлись записями на полях, сделанными при прочтении законов, и впоследствии их включали в закон (отсюда и глоссаторы).

Одновременно с составлением Дигест была выполнена работа по созданию элементарного учебника гражданского права, в основу которого были положены Институции Гая. Также были собраны все конституции императоров.

Однако дальнейшее развитие жизни требовало ее правового регламентирования. Поэтому был издан ряд законов, известные под названием «Новеллы» (буквально «новые законы»).

В эпоху средневековья все части: Институции, Дигесты, Конституции, Новеллы – были собраны вместе и составили «Свод римского права» (*Corpus iuris civilis*), известный также под названием «Кодекс Юстиниана», которое он получил от имени французского юриста (легиста) Готофреда. Следует отметить, что первая часть кодекса – учебник, в котором изложено содержание юридических понятий. Отсюда и традиционная форма составления юридических документов: сначала – общая часть, затем – особенная.

4. Таким образом, основу всего римского права составляют три исторически сложившиеся системы: гражданское право – *ius civile*; преторское право – *ius praetorium*; право народоволи (перегринское) – *ius gentium*. Важно подчеркнуть, что римские юристы четко различали право, касающееся либо лиц (*personas*), либо вещей (*res*), либо исков или действий (*actiones*).

Контрольные вопросы и казусы по темам 1, 2

1. Укажите характерные черты публичного права и его влияние на частное.

2. Укажите характерные черты частного права и его влияние на публичное.
3. Какое воздействие оказало римское частное право на теорию права? В каких странах термин «частное право» употребляется в наши дни?
4. Раскройте дуализм публичного и частного права.
5. Раскройте содержание следующих сентенций:
 - а) «Обходит закон тот, кто держась за слова, упускает из виду его смысл, его предназначение» (Павел);
 - б) «Когда стесненный законом судья не может найти безупречное решение, надо стремиться к наименее несправедливому» (Яволен);
 - в) «Надо всегда помнить о том, что могут встретиться случаи, когда решение может быть юридически обоснованным, но в то же время таким, что и исполнять несправедливо, и принуждение неуместно» (Гай).
6. Что следует понимать под источником права?
7. Римское право знает два понятия: *ius* и *lex*. Проанализируйте и попытайтесь дать их отличия.
8. Модестин говорил, что действие (сила) закона состоит в том, чтобы либо повелевать, либо запрещать, либо разрешать, либо карать. Используя знания теории права, ответьте на вопрос: с какой стороны характеризует право данная сентенция?
9. Переведите и назовите, какие источники права относятся к *ius scriptum* и *ius non scriptum*.
10. В чем особенность и значение преторского права? Могли ли преторы приостанавливать действие законов?
11. В чем особенность и значение peregrinского права?
12. В каких формах выражалась деятельность юристов?
13. В чем особенность развития права в постклассический период?
14. Дайте характеристику юридических норм римского права по характеру, содержанию, объему.
15. О каких источниках говорится в следующих документах?
 - а) «Среди массы нагроможденных один на другой законов они считаются источником всего публичного и частного права» (Тит Ливий);
 - б) «Народом руководят магистраты и можно с полным основанием сказать, что магистрат – это закон говорящий, а закон – это безмолвный магистрат» (Цицерон);
 - в) «Долг юрисконсульта, бесспорно, – служить оракулом для всего общества» (Цицерон).

Постановления каких магистратов были наиболее важными?

16. Как Вы понимаете римскую поговорку: «*Summum ius est summa iniuria*» (Высшая законность есть высшая несправедливость)?

17. Как согласовать известное римское выражение: «Разрешено все то, что не запрещено» с сентенцией Павла: «Не все, что дозволено, достойно уважения».

Лекция 3 ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ПРАВ

Вопросы

1. Понятие осуществления прав и формы его защиты. Значение иска и его виды. Юридическое значение времени в осуществлении и защите прав.

2. Виды судебных процессов и их особенности.

1. Осуществление прав состоит в возможности конкретного субъекта права реализовать действиями свои интересы, не противоречащие закону. В случае несоблюдения кем-либо его прав возбуждается правовая защита. В древнейший период защиту нарушенных прав допускалось осуществлять в порядке самоуправства, которое постепенно было заменено судебной (государственной) формой защиты – исковой. Следует обратить внимание, что, с современной точки зрения, возможность защиты субъективного права вытекает из факта его нарушения, и здесь порядок защиты – «от права к иску». В римском же праве осуществление права и защиты выразилось формулой «от иска к праву». Нет иска – нет права.

Само понятие «иск» (*actio*) содержится в Дигестах: «Иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование» (Д.44.7.51). Каждый иск в римском праве предполагал наличие не менее двух лиц: один – *actor* – истец, другой – *reus* – ответчик. Их действия в общей форме обозначались как право требовать (*agere*) и возражать (*negare*). Предполагались общие формы регламентации этих действий: так, истец представлял конкретное требование не только со стороны права, но и в отношении фактических обстоятельств («Ищущий должен быть уверен в деле, ибо это в его власти...»), тогда как ответчику возможно было незнание фактических обстоятельств, и это не служило поводом

его обвинения, т.е. бремя доказательств требования лежало на истце: «...отрицание не нужно доказывать...».

В римском праве существовало более 200 различных исков. Их классификация проведена по различным основаниям. Например,

- 1) по обусловленности своего содержания правом:
 - гражданские – строгого права (*actio stricti*);
 - преторские – доброй совести (*actio bonae fidae*);
- 2) по своей правовой направленности:
 - личные – против конкретного лица (*actio in personam*);
 - вещные – против любого лица, которое может быть нарушителем (*actio in rem*);
- 3) по своему характеру иски:
 - определенные;
 - неопределенные;
- 4) по своему содержанию:
 - простые и сложные, т.е. по объему и целы;
 - персекуторные (*actiones rei persecutoriae*) – о возврате той или иной ценности;
 - штрафные (*actiones poenales*) – о взыскании штрафа или возмещении ущерба;
 - арбитражные (*iudicia arbitrariae*) – когда судья по своему усмотрению определял объем возмещения убытка;
 - популярные (*actiones populares*) – предъявляемые любым гражданином к тому, кто что-либо поставил, повесил так, что причиняет ущерб;
 - кондикционные (*legis actio per condictioem*) – основанные на гражданском праве и не содержащие указания на основания их возникновения.

Материальная сторона иска состоит из трех моментов: основы иска, его повода и предмета. Основа иска – это право, откуда иск возникает. Повод иска – это препятствие к осуществлению прав посредством действия или бездействия. Предмет иска – это то, что хотят достигнуть посредством иска.

Устав гражданского судопроизводства запрещал смешивать в одно прошение иски, вытекающие из разных оснований, даже если они относились к одному лицу. О соединении исков речь могла быть в тех случаях, когда уполномоченному лицу на одно притязание принадлежало несколько

исков, направленных на одну и ту же имущественно-правовую цель против одного и того же лица. Тогда истец мог требовать лишь однократного удовлетворения иска. Иски такого рода в римском праве назывались конкурентами. В результате могли возникать следующие ситуации:

1) удовлетворение притязаний истца по одному иску процессуально консумирует (уничтожает) другие иски;

2) истец отказывается от других исков, если добьется удовлетворения одного из них.

Право на иск по римскому праву прекращалось вследствие однократного фактического пользования иском, истечения исков, со смертью тяжущихся сторон и с течением исковой давности.

Важную роль в гражданско-правовых отношениях, а следовательно, в осуществлении защиты прав играет время. Оно является основанием возникновения, изменения или прекращения правоотношений, в силу чего возникли такие понятия, как «приобретательная» и «погасительная» давность, которые переплетались при обосновании требований. Погашение возможности процессуальной защиты права уполномоченного лица в силу его правовой бездеятельности в течение установленного законом времени закреплено Конституцией Гонория и Феодосия II в 424 году, согласно которой был установлен срок исковой давности в 30 лет, в некоторых случаях – до 40 лет. Течение исковой давности начиналось с момента, когда иск обретал свойство предъявимости, что зависело от вида правоотношений. Течение исковой давности могло быть приостановлено по уважительным причинам. В отношении сложных исков исковая давность могла быть двойкой (полной и частичной). Предъявление иска в пределах срока давности прерывало его, а истекшее до перерыва время во внимание не принималось. Течение исковой давности могло быть временно приостановлено по различным причинам. Таким образом, исковая давность погашалась, если в течение срока не предъявлялись притязания.

Осуществление некоторых прав могло происходить не иначе, как задерживая или препятствуя вполне или отчасти осуществлению других прав. Такие случаи назывались коллизией прав. Она разрешалась в зависимости от отношений, установленных законом между сталкивающимися правами в различных случаях на основе конкуренции исков.

2. Иск как удовлетворение требований путем судебной защиты реализуется в гражданском процессе. В римском праве были известны три исторические формы процесса: древнейшая – легисакционная; формулярная

(существовавшая в классическую эпоху); экстраординарная (возникшая в имперский период).

Легисакционный процесс – *legis actio* (иск из закона) – предполагал соблюдение общих судопроизводственных черт, а именно:

- 1) требовалось безусловное личное присутствие истца и ответчика;
- 2) истцу разрешался принудительный привод ответчика в суд.

Характерной особенностью являлось подразделение судебной процедуры на две стадии:

- 1) возведение к праву – *in iure*;
- 2) обращение к правосудию – *in iudicio*.

На первой стадии определялся правовой характер спора, т.е. может ли данное притязание быть предметом судебного разбирательства. Истец сам формулировал и предъявлял требования перед магистратом, который не вмешивался в их словесный поединок. Ошибки в формулировках той или другой стороны вели к проигрыванию дела (это наводит на мысль, что римские граждане либо все были юридически грамотными, либо редко обращались в суд). Таким образом, первая стадия процесса отличалась строгим внешним формализмом.

Если ответчик признавал иск, то дело заканчивалось. В противном случае, не раньше, чем через 30 дней (время, обозначенное для сбора доказательств), начиналась вторая стадия, в которой спор разрешался судьей по существу. Судебное разбирательство открывалось с изложения сторонами сущности спора. Судья оценивал его по своему усмотрению, выносил решение, которое не подлежало обжалованию.

В дальнейшем, с конца II – I вв. до н.э., складывается новая форма процесса – формулярная, при которой несмотря на то что формализм остался (как впрочем всегда в праве), но изменился его характер не в самом проведении процедуры, а в содержании. Эта форма процесса так же состояла из двух стадий. На первой ответчика доставляли в суд специальные судебные органы. Затем стороны могли излагать содержание спора в свободной форме, суть которого направлял претор (т.е. активизируется его роль). Он же формулировал и требования.

Каждая исковая формула претора представляла собой правовую норму. В ней излагались содержание спора и претензии истца, а также давалось поручение судье обвинить или оправдать ответчика. Предписания формулы не были связаны с требованиями закона по поводу дела, а только подразумевались в ней, поэтому по сути она представляла воплощение

собственного преторского правотворчества. Дело передавалось на 2-ю стадию. Следует обратить внимание на различие между компетенцией претора и функцией судьи. Претор имел дело с юридическим составом иска, судья исследовал фактическую сторону дела.

Содержание и построение формулы: начинается с имени судьи, которому предстояло рассмотреть дело; далее:

- демонстрация – излагается сущность искового притязания, чтобы суть спора была ясна (эта часть формулы могла и не присутствовать);

- интенция (*intentio*) – «обвинение» – главная часть, в которой в форме условия даются основание и предмет иска;

- эксцепция (*exceptio*) – «возражение, протест» – средство защиты ответчика;

- прескрипция (*praescriptio*) – служит защите истца;

- кондемпнация (*condemnatio*) – «приговариваю» – распоряжения претора, адресованные судье.

Следует обратить внимание, что сегодня составные части постановлений судов соответствуют основным элементам преторской формулы.

Исполнение судебного решения стало представлять специальную стадию – 3-ю – в общем ходе судопроизводства. Принудительное исполнение стало именоваться *executio*.

Экстраординарный процесс (когниционное производство, что означает расследование по делу) возникает в имперский период, когда с установлением административной системы стала возможной передача дел для разбора в нетрадиционном порядке. Для этой формы характерно:

- отсутствие деления на стадии;

- вызов в суд осуществляли государственные чиновники;

- суд не собирал фактических доказательств по делу, а выступал в роли принудительного посредника;

- появляется письменное ведение и закрепление основных судебных процедур;

- предусматривались обязательные пошлины.

Переход к формулярному процессу вывел претора на передний план судебного разбирательства и при рассмотрении ситуаций, не предусмотренных гражданским правом, претор определял свой способ защиты в виде формы повеления (*decretum*) либо запрета (*interdictum*). Необходимо отметить, что в ситуациях, для которых не существовало адекватных судебных средств и не было норм гражданского права, претором применялась реститу-

ция – *restitutio in integrum* – «восстановление в прежнее положение». Применение реституции было возможно при некоторых условиях, а именно: а) наличие ущерба; б) наличие основания реституции; в) обман, несовершеннолетие, ошибка и т.д.; г) своевременная просьба, срок обращения – 1 год.

Наконец, при рассмотрении процессов следует обратить внимание на становление в римском праве института процессуального представительства. В Древнем Риме все процессуальные акты предполагали личное действие и присутствие тяжущихся. В 175 году до н.э. законом Гостилия были допущены представители на суде за лиц, отсутствующих по делам государства или попавших в плен. Постепенно основанием для допущения на суд представителей стали рассматривать неспособность ряда лиц: возраст, пол, состояние здоровья. Однако важно подчеркнуть, что представитель выступал в процессе от собственного имени, но за счет представляемого.

В дальнейшем в процессе появляется целый ряд фигур, которые обладали либо большими правовыми знаниями, либо особыми умственными способностями. К таким относились, прежде всего, адвокаты, выступавшие в процессе с тяжущейся стороной в качестве их советников. Таким образом, они не являлись представителями сторон в процессе и приглашались в суд не вместо, а для оказания помощи своими советами и речами.

Адвокаты заняли в обществе видное положение. Цицерон писал так: «В Риме не было ни одного дома, который мог бы обойтись без адвоката, получившего в силу этого название *patronus*» – а потом добавляет: «Народ желает, обычай допускает, человеколюбие требует этой защиты». Адвокатурой занимались люди, прошедшие известный курс наук и получивших после его окончания аттестат.

Казусы к теме 3

1. Сильный ветер, сорвав с крыши дома черепицу, увлек ее на соседский двор, где ею была убита овца.
Возможен ли иск к хозяину и какой?
2. Некий студент предложил старьевщику хламиду для продажи, вложив в карман золотой солид. Покупатель, нащупав деньги, тотчас заплатил затребованную сумму, явно превысившую нормальную. Получив деньги, студент, не выпуская из рук хламиду, вытряхнул солид, после чего отдал ее старьевщику. Тот возопил и потащил

студента к претору, обвиняя в обмане. Стоя перед претором, студент выдвинул блестящую эксцепцию: а) солид, как и всякая монета, не продается; б) деньги по своей природе не могут служить принадлежностью одежды и потому не могут быть предметом ни иска об ущербе, ни тем более иска об обмане.

Как разрешится казус?

3. А неоднократно просил Б об уплате долга в размере 1000 сестерциев. Б каждый раз уклонялся, но затем сказал А: «Ты мне надоел и, чтобы отделаться от тебя, я заплачу. Но дай клятвенное обещание, что больше ты ко мне с этим приставать не будешь». А поклялся. Но Б все не платил. Создалась странная ситуация: если молчать – ничего не получишь, но если подашь иск – нарушишь клятву.

Что по этому поводу скажет претор?

4. Публий в легисакционном процессе предъявил иск по поводу уничтожения соседом Октавием его виноградных лоз, требуя уплаты от виновного 125 ассов за 5 уничтоженных лоз. Судебный магистрат констатировал, ссылаясь на Законы XII Таблиц, ошибку стороны в споре, которая привела к проигрышу Публия. В Законах XII Таблиц (Табл. XII) предписано, «...чтобы за злостную порубку чужих деревьев виновный уплачивал по 25 ассов за каждое дерево.

Почему Публий проиграл дело?

5. Молодой ювелир Клавдий увидел у 12-летней Юлии драгоценный камень. Ссылаясь на то, что этот камень выходит из моды, он убедил Юлию продать его ему по очень низкой цене. Однако Юлия, узнав настоящую цену камня, обратилась за помощью к претору.

Что предпринял претор?

6. Чужое стадо скота забрело на соседнее поле. Владелец поля потребовал от соседа немедленно очистить поле от скота. В свою очередь сосед по-требовал от владельца поля отремонтировать его ограду, которую тот по небрежности повредил прошлым летом и через которую скот проник на поле.

Можно ли в данном случае применить преторские способы защиты? Если да, то – какие?

7. Калькуций отправил нагруженное судно в море и поместил на нем своего раба Стефана в качестве *magistra navis* (капитана корабля). На месте прибытия Стефану понадобились деньги на ремонт судна. Он получил их за обычные проценты у Агерия и большую часть их издержал, главным образом, на покупку парусов у купца Зоила.

К кому мог предъявить иск Агерий о возврате данных им денег? Какие иски могли иметь место? Перед кем отвечал бы Зоил, если бы проданные им паруса оказались непригодными?

Лекция 4 **УЧЕНИЕ О ЛИЦАХ**

Вопросы

- 1. Понятие лица. Физические лица.**
- 2. Полнота правового состояния.**
- 3. Юридические лица.**

1. Мы уже отмечали, что в Институциях Гая сказано: «Все право, которым мы пользуемся, относится или к лицам (*personas*), или к вещам (*res*), или к судебным действиям (*actiones*)». И далее: «Недостаточно знать право, если игнорируются лица, ради которых оно установлено». Термином «лицо» в римском праве обозначался «субъект права», физическое лицо. Качественную характеристику этому лицу придает правоспособность (*caput*) – это есть социально-юридическая категория, исходящая от публичной власти и дающая гражданам возможность иметь права и обязанности. Для того чтобы выступить полноправным субъектом права, человек должен отвечать двойной совокупности условий, т.е. должен:

- 1) быть человеком с позиции естественного права;
- 2) представлять лицо с позиции гражданского права.

На характеристику человека как физического лица в Риме влияли несколько обстоятельств:

- 1) его состояние свободы или несвободы (*status libertatis*);
- 2) состояние гражданства, т.е. принадлежность к Риму (*status civitatis*);
- 3) его положение в римской семье (*status familiae*).

Полноценным субъектом гражданского права являлся человек, обладавший всеми чертами *persona sui iuris*. Подразумевалось, что эта характеристика относится к лицам мужского пола не моложе 25 лет, не имеющих ограничений и запретов. Таким образом, женщины, несовершеннолетние дети, перегрины (до определенного момента) не обладали правоспособностью.

2. Право предусматривало изменения в статусе лиц либо в сторону ухудшения, либо улучшения. Правоспособность в публичной форме (что

давали первые два статуса) включала в себя следующие права: 1) служить в регулярных римских войсках; 2) участвовать и голосовать в народном собрании; 3) занимать должности в магистратах. Отсутствие третьего статуса влекло за собой ограничения – недееспособность, т.е. не возможность участвовать в коммерческих сделках (*ius commercii*).

Следует отметить, что именно в римском праве можно проследить логику становления и развития как самих понятий, так и их содержания – правоспособности и дееспособности (и не только граждан, но и других категорий населения). В этом отношении интересно рассмотреть правовое положение peregrinorum (*peregrini*), которые были свободными, но не имели гражданских прав. В то же время они считались субъектами хозяйственного оборота в рамках *ius gentium*, не имели права заключать сделки купли-продажи недвижимости. Дальнейшее развитие международных, экономических связей обусловило тенденцию постепенного предоставления иностранцам элементов гражданства. Эдикт Каракаллы 212 года н.э. даровал гражданство для всей империи в целом. Таким образом, в период империи утвердилось равенство свободных частных лиц независимо от их этнической принадлежности, что зафиксировано в Кодексе Юстиниана.

В классическую эпоху развития рабовладения рабы не имели никаких прав, и о них говорили, что «раб лица не имеет», т.е. не является физическим лицом. «Господа имеют над рабами право жизни и смерти» (Институции Гая, 1.52). Если господин отдавал своего раба, то юридическая ответственность за него так же переходила новому господину. Однако постепенно бесправие рабов в имущественной сфере пришло в противоречие с потребностями хозяйственной жизни. Так, начиная с I в. до н.э. юристы разработали нормы, регламентирующие хозяйственную деятельность рабов от лица господина. В одной из новелл подчеркивалось, что ответственность по обязательствам рабов продолжает нести господин, в другой – рассматривался иск, характерный для операций, выполняемых рабом по своей инициативе, но в интересах хозяина. В этом случае господин отвечал в пределах сумм, поступивших в его имущество. Более широкие права (на основании преторского эдикта начала I в. до н.э.) рабы получили на базе пекулия, т.е. обособленного имущества (движимого и недвижимого) и выделенного господином рабу для самостоятельного управления с внесением в его пользу определенной части дохода.

Важную категорию составляли вольноотпущенники. Их положение различалось в зависимости от источника их прежнего рабского положения.

Как правило, они были ограничены в публичных правах, и подвергались патронату прежнего господина. Обязанности патроната состояли в оказании:

- 1) господину всемерного уважения;
- 2) патрону материального вспомоществования вплоть до элементарной поддержки;
- 3) услуги без вознаграждения.

Интересным в понимании правоспособности является появление колонов в период конца республики – начала империи, когда свободных обезземеленных крестьян «сажали на землю», что постепенно привело не только к экономической зависимости, но и с «отвердеванием» отношений еще и к личностной. Хотя в начале юристы все же предостерегали арендаторов от такого господства. Так, мы находим положение, что если договор по аренде не возобновляется и с молчаливого согласия обеих сторон колон продолжает жить на этой территории уже не по договору, а на основании иных отношений, то одни считали это «благодеемием» господина, но юрист Павел рекомендовал не оказывать такого рода благодеений нежелающим (Д-50.17.69). Уже в 357 г. запрещается отчуждение земли без живущих на ней колонов.

Таким образом, происходит зарождение феодальных отношений, хотя, следует отметить, что пока колоны были правоспособны, могли заключать договоры, иметь семью, наследовать, предъявлять иск, но не хозяину земли.

Итак, по римскому праву одного статуса свободного человека было недостаточно для полного полноправия. Необходимо еще было быть лицом своего права.

3. В ряде случаев правоспособность в разных объемах и в отношении определенных юридических действий стала признаваться не только за отдельными физическими лицами, но и за объединениями граждан, общественными учреждениями, общинами. То есть формировалось новое понимание субъекта права, получившего позднее в трудах глоссаторов и постглоссаторов название юридического лица. Следует обратить внимание, что первой особенностью в понимании этих объединений было то, что они характеризовались публичным правом.

Еще в Законах XII Таблиц содержалось положение, разрешающее образование частных корпораций при условии, что они не нарушали норм публичного права. В древнеримском праве еще не было имущества корпорации, это была общая собственность членов корпорации, но только неде-

лимая. Вместе с тем римские юристы обращали внимание, что в некоторых случаях имущество не принадлежит отдельным гражданам, а закрепляется за каким-то объединением в целом. Ульпиан говорил, что в корпоративном объединении не имеет значения, остаются в объединении все члены или только часть прежних.

Таким образом, юристы отмечали, что в некоторых случаях право и обязанности принадлежат не отдельным лицам и не простым группам физических лиц, а целой организации, имеющей самостоятельное существование. На это следует обратить внимание особенно при сравнении корпорации (*collegium*) с товариществами (*societas*).

Римское право знало три вида юридических объединений: государство, общины, общественные объединения и учреждения. В период Диоклетиана появляется фиск, формировавшийся из государственных доходов. Со временем в фиск вошло все государственное имущество. Следует обратить внимание, что мнения исследователей по вопросу, можно ли фиски считать юридическим лицом, различны. Ответ положителен в том случае, если считать фиски, принадлежащими всему римскому народу, хотя распоряжались ими императоры, ибо принцепсы менялись, а фиски оставались. Государство как юридическое лицо присвоило себе ряд привилегий:

- 1) имущество фиска не подлежит давности;
- 2) требования фиска имеют на предпочтительное перед другими кредиторами удовлетворение;
- 3) при продаже фиском имущества к нему нельзя предъявлять исков об уменьшении или изменении покупной цены;
- 4) фиск имеет право наследовать.

Более отчетливым выражением идеи юридического лица было правовое положение муниципий, т.е. городских общин, которым предоставлялись самоуправление и хозяйственная самостоятельность. Претор признавал за ними право искать и отвечать в суде через особых представителей. Это означало, что муниципии являлись субъектам имущественных прав.

Вслед за городским хозяйством правоспособность получают и другие религиозные и общественные организации, а затем частные и корпорации. К ним относились коммерческие и ремесленные объединения, коллегии по общности интересов. Со времен императора Августа образование частных правовых корпораций стало невозможным без разрешения сената. И хотя римляне еще не знали понятия юридического лица, однако они теоретически обосновали его юридическую сущность:

1) корпорация как единое и нераздельное в сфере частного права рассматривалось как частное лицо;

2) юридическое существование корпорации не прекращалось и не нарушалось выходом отдельных членов из ее состава;

3) имущество корпорации обособлено от имущества ее членов; оно считалось имуществом особого субъекта права (если мы что-то должны корпорации, то это не означает наш долг перед ее отдельными членами);

4) корпорация как юридическое лицо вступало в правовые отношения с другими лицами при посредстве физических лиц, уполномоченных ею для этого.

Контрольные вопросы и казусы по теме 4

- 1. Как подразделялись субъекты по их правовому положению с позиции: *status libertatis, status civitatis, status familiae* ?*
- 2. Какие причины могут вызвать изменения в правоспособности лица?*
- 3. При каком условии правоспособность распространяется и на младенца, находящегося в утробе матери?*
- 4. Как Вы понимаете выражение: «Раб лица не имеет»?*
- 5. Каких прав был лишен перегрин?*
- 6. Какие изменения в юридическом статусе физических лиц были связаны с возникновением и распространением пекулия?*
- 7. В чем наиболее существенное отличие физического лица от юридического?*
- 8. Господин выделил своему рабу имущество в самостоятельное управление в размере 1000 сестерциев. Для расширения земельных посевов раб арендовал участок на сумму 1550 сестерциев, за который заложил имущество, данное ему господином. При этом остальную сумму раб обещал вернуть осенью. Но в результате неурожая он не смог расплатиться с арендатором.
*Правомерны ли требования арендатора о возмещении ущерба к господину? Каков порядок возмещения убытков?**
- 9. Рабы Флавий и Юлиан были отпущены на свободу римским гражданином Октавием, причем Флавий выкупил себе свободу за собственные деньги, а Юлиан получил ее по милости своего господина. Через несколько месяцев оба вольноотпущенника скончались от эпидемии, не имея подвластных лиц и не оставив завещаний.*

Может ли Октавий наследовать их имущество?

10. Во время эпидемии некая погребальная коллегия, истощив собственные средства, обратилась за помощью к банкиру-трапезиту, но не смогла вернуть заем в установленный срок.

Мог ли трапезит обратить взыскание на имущество отдельных членов коллегии?

11. Раб Кальвизия Сабина во время кораблекрушения попал в руки рыбаков. Они продали его в рабочий дом для рабов, где на него наложили клеймо. Впоследствии ему удалось бежать и вернуться в Рим.

Каково было его правовое положение по возвращении в Рим? Каковы были бы последствия, если бы та же участь постигла самого Кальвизия Сабина?

12. Гражданин Ренато являлся участником корпорации (*universitas*) продолжительное время. По собственной инициативе он решил выйти из корпорации. Впоследствии он обратился к претору с иском о взыскании части имущества корпорации в его пользу. Претор не удовлетворил этот иск.

Правомерны ли действия претора?

Лекция 5 СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

Вопросы

- 1. Римская семья: ее роль и значение в обществе.***
- 2. Формы римского брака. Условия вступления в брак и прекращения его.***
- 3. Агнатское и когнатское родство. Имущественные отношения в семье.***
- 4. Опека и попечительство.***

1. Следует подчеркнуть, что римское право придавало особо важное значение семье как элементу организации общества, которая обеспечивала потомство, а следовательно, поколения в государстве. Из семьи исходили различия в имущественных отношениях, вследствие чего семья подчинялась публичному и частному праву.

По этим причинам в римском праве нашло отражение четкое регулирование всех правовых отношений в семье.

2. Брак характеризовался следующими чертами:

1) взаимностью (в него вступают два партнера, но при этом не имеется в виду безусловное равенство);

2) состоянием физической зрелости и наличием определенных сексуальных качеств партнеров (не рассматривались как брак отношения между людьми одного пола);

3) согласием партнеров;

4) наличием половой связи (не считался действительным тот брак, при котором исключались сексуальные отношения);

5) стремлением партнеров заключить именно брачный союз для ведение общего хозяйства, а не только вступать в сексуальные отношения;

6) постоянным совместным проживанием.

Отсутствие одной из означенных черт ставило под сомнение правовой смысл брачного союза.

Для признания союза правовым браком партнеры должны обладать соответствующими личными и социальными качествами:

– не могли вступать в брак несовершеннолетние, безумные, кастраты, рабы;

– возраст – 14 лет для мужчин, 12 – 13 – для женщин, нижний предел – 80, 60 лет соответственно;

Кровнородственные связи препятствовали вступлению в брак.

Заключение брака распадалось на два отдельных события – обручение и брачная церемония. Существовало несколько видов заключения браков: правильный (*cum manu*) в двух специальных формах: обрядовой и неформальной (с приводом жены в дом мужа); и неправильный (*sine manu*) – между римлянином и перекринкой, брачное сожителство, требовавшее ухода жены из дома на несколько дней для прерывания совместного годичного проживания.

Условиями прекращения брака считались такие, как:

– смерть супруга;

– заявление об отказе от брачного союза;

– утрата одним из супругов его гражданского правового качества.

Оформить развод можно было только в отношении ранее действительного брака. Требовать развода при неправовом брачном союзе было нельзя. Таким образом, процедура развода зависела от форм заключения брака. Расторжение брака сопровождалось выяснением причин развода, и

виновная сторона несла имущественные санкции в виде потери своего доброго имущества или штрафов.

3. Первоначальное значение римского слова «фамилия» (*familias*) – «домашнее хозяйство» – обозначало совокупность данных имущественных ценностей. Затем это понятие получило расширенное толкование и в состав *familias* стали включать людей, которым это имущество принадлежало как совокупным собственникам.

С течением времени возвышается значение главы семьи. Таким образом, важнейшим эффектом брака явилась принадлежность жены, детей к фамилии мужа и их подвластность ему.

Когда в обычай вошло усыновление, для которого существовало немало причин, наряду с детьми «натуральными» считались дети усыновленные. И те и другие получали права на имущество при наследовании. Следовательно, все они оказывались «агнатами» – родственниками по отцу, имевшими право на долю наследования. Затем к ним стали причислять всех, кто жил под его властью. Отношения, связанные не с имуществом, а с кровным родством, называются когнатскими. Без уяснения сущности этих двух систем – агнатской и когнатской – невозможно понять весь строй семейных отношений в Риме.

Запрещая браки между кровными родственниками, римское право утверждало, что мужчина и женщина после вступления в брак и рождения детей становились кровными родственниками, а потому убийство супруга приравнивалось к убийству кровного родственника; супругам нельзя было свидетельствовать друг против друга.

Действительный брачный союз предполагал взаимные права и обязанности супругов как личного, так и имущественного характера.

В правильном браке жена следовала сословному положению своего мужа. Она обязывалась к домашним работам, поддержанию дома в состоянии, соответствующем сословному положению семьи. Прелюбодеяния жены могли караться домашней саморасправой.

Имущественные отношения супругов различались по форме заключения брака. На особом правовом положении находились приданое и брачные дары. Право ограничивало дарение между супругами, дабы не осквернить брачные отношения корыстью. Особая роль в римском праве отводилась приданому – *dos*, которое присоединялось к имуществу супруга, но он обязывался сохранить его в целостности. При разводе судьба приданого зависела от признания той или иной стороны в виновности.

Родительская власть над детьми принадлежала только отцу и только в отношении детей от правильного брака. Дети не обладали до своего освобождения из-под власти отца-домовладыки самостоятельным имуществом. Отцовская власть над ними прекращалась только со смертью домовладыки или посредством особого высвобождения.

4. Правоспособность – качество субъекта права – признавалась за человеком с момента его рождения. Момент зачатия принимался во внимание для определения статуса новорожденного только при получении наследства, когда по просьбе беременной матери назначался попечитель плода (*curator ventris*) для осуществления управления имуществом. Таким образом, римское право исходило из того, что субъекты могут иметь частичный и ограниченный статус.

Отсутствие дееспособности в таком случае компенсировалось обязательным участием в сделках на его стороне зрелого мужчины – опекуна (*tutela impuberum*). Сначала опека устанавливалась над детьми до 14-летнего возраста (*infantes*). Однако такими детьми часто пользовались им в ущерб, и тогда возраст был продлен до 25 лет. Их называли минорами – категория молодых людей, которая пользовалась покровительством. Это привело к тому, что многие миноры заключали сделки, но скоро от них отказывались, и, воспользовавшись правом, кураторы производили реституцию. Поэтому Диоклетиан издал указ, по которому сделка, заключенная минором без куратора или наоборот, считалась недействительной. Таким образом, практика показывает, что институт опеки был нацелен на компенсацию дефекта дееспособности, а смысл его состоял в том, что опекун участвовал в формировании юридически полноценного субъекта. После достижения совершеннолетия опекаемый выходил из-под опеки и оказывался собственником в полном объеме без какого-либо формального акта по передаче права.

Такая опека устанавливалась и над женщиной, независимо от возраста, в силу ее легкомыслия, что опять-таки является отражением повышенного внимания римлян к волевой основе личности.

Отношения опеки строились на основе связи (*fides*), воспринимаемой в сфере оборота как единство личностей (*persona*) – участников. Опекун, который обратил приобретения, сделанные на средства подопечного, в свою пользу, отвечал перед ним по преторским искам по аналогии (*actiones utiles*) с исками о собственности или возврате денег.

Нарушение (*fides*) опекуном характеризуется как: *fraus* – коварство; *dolus* – злой умысел, который может проявляться в бесчинстве; *corrupta fides* – опороченная связь. Устранение опекуна сопровождалось бесчестьем – *infamia*. В этом случае форма процесса зависела от различий в происхождениях опекунов. В римском праве их три основных вида, в основе которых лежит общий принцип – *bona fides* – добрая совесть (по сути то же, что и в основе договора):

1) *potestas* – власть самого домовладыки;

2) *legitima* – на основе завещания домовладыки;

3) *tutela dativa* – назначение опекуна магистратом, при этом гражданин не мог отказаться от опеки, ибо это дело понималось как общественный долг (*munus*). Причины отказа могли быть достаточно уважительными: старость, болезни, публичная занятость.

Установление надзора (*custos*) или попечительства (*cura*) предусматривалось еще Законами XII Таблиц над безумными (*furiosus*) и расточителями (*prodigus*), ибо поведение расточителя приравнивалось к безумному, поскольку расточительное ведение хозяйства было нормальной психологической установкой личности. А потому сущность надзора над расточителями заключается в компенсации дефекта воли подопечного. Права остаются у подопечного, но он ограничен в действиях.

Опекуном и попечителем могли быть:

– свободный гражданин;

– домовладыка;

– состоятельные люди, пользующиеся уважением, добропорядочные бескорыстные, заботливые и т.д.

Они могли совершать сделки по отчуждению имущества опекаемого, и постепенно усиливался контроль государства над деятельностью опекунов.

Разница же между опекой и попечительством сводилась к тому, что в тех случаях, когда необходимо было при заключении сделки согласие опекуна, то это согласие при *tutela* выражается в форме *auctoritalis interpositio* (действующее лицо), а при *cura* в виде простого *consensus curatoris*. В римском праве мы можем наблюдать постепенные ограничения прав опекунов в пользу сохранности имущества как движимого, так и недвижимого, как опекаемого, так и попекаемого.

В постклассическую эпоху развивается тенденция к сближению институтов опеки и попечительства.

Контрольные вопросы и казусы по теме 5

1. Почему римское право уделяет большое внимание правовой регламентации брачно-семейных отношений?
2. Какие формы брака существовали в Риме? Дайте им характеристику.
3. Что означают понятия «когнатское» и «агнатское» родство? Дайте им характеристику и раскройте их значение в римском праве.
4. Укажите причины недействительности брака и его расторжения.
5. Укажите законы в истории права Рима, направленные на укрепление брачно-семейных отношений.
6. Раскройте основные черты личных и имущественных отношений между супругами.
7. Возвращалось ли приданое (*dos*) в браке *sine manu* после смерти жены? Если да, то кому?
8. Мог ли сын освободиться от отцовской власти?
9. Какие лица по римскому праву состояли под опекой, какие – на попечительстве?
10. Какой дефект правосубъектности подопечного опекуны и попечители призваны были компенсировать?
11. Могли ли состоять под опекой или на попечительстве неправоспособные лица?
12. Кто мог осуществлять опеку и на каких условиях?
13. Проанализируйте, назовите элементы римского права, которые мы находим в нормах семейного права Российской Федерации
14. Теренций женился на Люции, не получив развода с Юлией. Результатом стало «двойное обручение». Какие юридические последствия оно влечет?
15. Октавий дал своей жене Юлии деньги на мази (парфюмерию). Юлия, стесненная обстоятельствами, этими деньгами уплатила свой долг кредитору, а спустя некоторое время купила мази на свои деньги. Октавий, узнав об этом, посчитал данные им деньги обогащением Юлии и пригрозил больше не давать ей денег. Можно ли считать Юлию обогатившейся?
16. Отец, вопреки желанию дочери, по праву собственности, отправил зятю развод. Может ли он по праву стипуляции требовать приданое?
17. Теренция и Меценат заключили брак *sine manu*. Через два года Меценат получил должность проконсула в одной из римских провинций, в связи с чем должен был на год уехать, оставив жену в Риме.

- Сохраняется ли брак? Что означает термин «affectio maritalis»?*
18. 35-летний римский гражданин захотел удочерить 15-летнюю девочку, не находившуюся под отцовской властью в результате эмансипации.
Может ли этот гражданин быть усыновителем?
Назовите условия усыновления.
Каким образом оно должно быть совершено в данном случае?
Каковы юридические последствия arrogatio?
19. В правильном браке (*sine manu*) внезапно умер муж, оставив жену и несовершеннолетнего ребенка с огромным состоянием. Родной брат мужа предъявил ходатайство в суд сделать его опекуном племянника, дабы распорядиться имуществом брата. Но мать подала встречный иск о том, что она является правоспособной и может сама вести все хозяйство и вступать в сделки.
Какое решение принял суд?
20. Сын, находящийся под властью *paterfamilias*, был избран сенатором Рима.
Имеет ли он право выйти из-под власти отца?
21. Некто, будучи безумным, находился под попечительством. Позднее он выздоровел и потребовал отмены попечительства с целью составления завещания.
Возможно ли это?
22. *Как современное законодательство регламентирует институты опеки и попечительства?*

Лекция 6 УЧЕНИЕ О ВЕЩАХ

Вопросы

- 1. Понятие вещи. Классификация вещей.**
- 2. Виды прав на вещи.**

1. В римском праве отсутствует определение понятия «вещь», но его можно воссоздать из Институций Гая, где говорится о вещах как об определенной части живой и неживой природы. Однако римское право названием «вещь» охватывает также юридические отношения и права. На этом основании можно говорить, что вещь характеризуется; с одной стороны

как материально самостоятельная с четкими пространственными границами и физическими качествами категория, обладающая признанием в качестве юридически самостоятельной целостности; с другой стороны, как комплекс юридических прав или требований, имеющих самостоятельную правовую ценность. Римское право отдает предпочтение правовым характеристикам вещи, а потому и их классификация основана именно на них. Описание классификации вещей мы находим во второй книге Институций Гая. По своему социальному предназначению римское право делит вещи на *божественные* и *человеческие*, последние, в свою очередь, служат *публичному обращению* и *частному обладанию*, т.е. по предполагаемому субъекту правового господства вещи подразделяются на *общие*, *публичные*, *корпоративные*, *частные*. Вещи делятся на *телесные* и *бестелесные*, последние состоят в праве и не имеют в собственном смысле материального выражения.

Самый распространенный вид – *движимые и недвижимые*, среди последних выделяются *основные и дополнительные*.

Вещи могут подразделяться по способу возникновения обладания над ними на *манципируемые и неманципируемые*; *бесхозные и находящиеся в правовом обладании* (табл. 1).

Вещи подразделяются по своему материальному качеству в интересах реализации вещного права:

- *на потребляемые и непотребляемые*;
- *сложные простые и составные*;
- *определяемые родовыми признаками и индивидуально определяемые*;
- *делимые и неделимые*;
- *главные и придаточные* и т.п.

Такая подробная классификация вещей создана римскими юристами не от желания теоретизировать, а в силу необходимости четкого юридического регулирования отношений к ним.

Следует отметить рациональность римской классификация вещей, сохранившейся в целом до настоящего времени.

Таблица 1

| Виды вещей | |
|-----------------------------|--|
| Телесные – осязаемые | Бестелесные – неосязаемые вещи, например право на наследство, легат, обязательства, сервитуты |

| Вид вещей | |
|---|---|
| Манципируемые – вещи, приобретение или отчуждение которых осуществляется посредством манципации (земля, рабы, скот – лошади, быки, ослы, мулы) с соблюдением всех формальностей | Неманципируемые – вещи, переходящие посредством простой передачи |
| Движимые – вещи, которые возможно передвигать без изменения их свойств | Недвижимые – вещи, органически связанные с землей |
| Индивидуально-определенные – вещи, характеризующиеся определенными, индивидуальными признаками, т.е. особенными, только им присущими чертами, делающими их качественно неповторимыми (картина, ваза) | Родовые – вещи, характеризующиеся так называемыми родовыми признаками, т.е. весом, числом, мерой (зерно, мука) |
| Непотребляемые – вещи, которые в процессе своего использования сохраняют свое качество в течение продолжительного времени | Потребляемые – вещи, однократный акт использования которых приводит их к уничтожению или качественному изменению |
| Сложные – вещи, состоящие из разнородных вещей, образующих единое целое, субстанцию (стадо, дом) | Простые – вещи, которые не могут быть разделены на составные части, представляют собой единое целое (раб) |
| Неделимые – вещи, деление которых на части приводит к ухудшению их качества и невозможности использовать по назначению (ваза, картина) | Делимые – можно разделить на части без существенного изменения качества |
| Придаточные – (побочные) – вещи, предназначенные для обслуживания другой вещи, главной, органически связанные с ней хозяйственным назначением (дом, хозяйственные пристройки, сервитут) | Главные – придаточная вещь следует за главной, т.е. в случае покупки главной вещи считается, что приобретена и придаточная |

| Вид вещей | |
|---|---|
| Вещи в обороте – вещи, находящиеся в частной собственности в обороте | Вещи вне оборота – вещи, которые не могут быть в обороте в силу естественных свойств или своего назначения |

2. Анализ содержания понятия вещи в римском праве позволяет сделать вывод, что в нем отдается предпочтение характеристикам вещей, т.е. вещному праву. Таким образом, вещное право регулирует волевые отношения между людьми по поводу вещей. Всякое вещное право представляет непосредственную юридическую связь лица с вещами, и все члены общества признают эту связь и ограничивают свои притязания на нее. В силу этого вещное право по своему содержанию имеет *абсолютный* характер. *Фактическое содержание* вещного права заключено в конкретных и вполне реальных формах господства над вещью. Вещное право предполагает право следования и право преимущества.

Лекция 7 ВЛАДЕНИЕ

Вопросы

1. *Понятие владения*
2. *Способы установления и прекращения владения*

1. Право господства лица над вещью в римском праве характеризовалось различной степенью и содержанием, что выражалось понятиями «владение», «держание», «пользование» и, наконец, «распоряжение». Это позволяет судить о гибкости римского права в установлении правового регламентирования отношений к вещам, особенно к земле, которая в период республики была общинной собственностью, и все квириды имели на нее право. Землевладение имело юридический характер публичного представления участков во владение членам римской общины. Однако постепенно земля сосредоточивалась в руках аристократии, что влекло за собой обнищание свободных общинников. После убийства народных трибунов братьев Гракхов, которые пытались провести аграрную реформу, в 122 г.

до н.э. был издан указ о прекращении существования римской общины, тем самым было ликвидировано юридическое основание для возможности земельных переделов. Теперь земельные владения независимо от их происхождения не подвергались конфискации и имели правовую защиту.

Одним из самых юридически разработанных понятий было «владение» (*possessio*), появившееся в III – II вв. до н.э. Следует отметить, что оно имеет самое сложное для понимания содержание. Владение как внешнее материальное господство лица над вещью представляет наглядное проявление права собственности. Однако некоторые юристы Рима отделяли владение и противопоставляли его собственности (думается, в силу исторических условий, о которых говорилось выше).

Для признания фактического состояния вещи владением оно должно включать в себя два признака: 1) тело владения; 2) намерение владеть для себя. Таким образом, римские юристы различали два основных элемента владения: *объективный* – фактическое обладание вещью (*corpus possessionis*) и *субъективный* – волевое стремление удержать ее за собой (*animus possessionis*). Отсутствие одного из них приводило к иным правовым отношениям, таким как держание, пользование и т.д. Держание – *detentio* – фактическая власть над вещью, но без намерения относиться к ней как к своей. Пользование – *uti* – извлечение из вещи ее полезных свойств. Ближе всего к пониманию частной собственности было понятие распоряжения – *abuti*, что означало наиболее полное «абсолютное» право пользоваться и распоряжаться вещами. Следовательно, пользоваться – извлекать выгоду, а распоряжаться – значит определять судьбу вещи.

2. Анализ римских источников показывает, что различали несколько видов владения: *цивильное* (*possessio civiles*); *посредственное владение* в виде держания (*in possessione esse tanere*) и *преторское*.

Все способы установления владения считались первоначальными, т.е. исключались преемство и тождество между старым и новым владельцем. Требовалось лишь, чтобы оба элемента владения – материальный и волевой – были осуществлены им и для него, т.е. добросовестное приобретение и добросовестное пользование.

Говоря о прекращении владения, имеет смысл опираться на текст Павла: «Как никакое владение не может быть приобретено иначе, как намерением и материально, так никакое владение не теряется иначе, как с утратой намерения и прекращением материальной связи с вещью».

Недобровольная утрата владения связана, прежде всего, с утратой элементов владения, т.е. упущения хозяина приравниваются к отказу от вещи. Прекращение владения связано со *смертью лица*, а его наследники должны были вновь обосновать существенные элементы владения вещью в своем лице. Право Юстиниана устанавливало, что *владение через посторонних лиц* прекращалось при нахождении вещи у постороннего лица: 1) по воле владельца; 2) вследствие смерти лица; 3) при гибели вещи.

Добросовестность и законность вытекают из самой природы владения, поэтому римское право утверждало, что «любой владелец уже тем, что он является владельцем, имеет больше прав, чем тот, кто не владеет». В силу этого владельцам предоставлялась самостоятельная защита: они сами имели специальные способы защиты против нарушения их владения не в форме судебного разбирательства, а посредством приказа претора – интердикта (*interdicta*), т.е. административными средствами. Ибо вещное право в виде владения принадлежит индивиду как члену публичной организации общества и объекту административного управления. Держатели же могли применить такую защиту лишь через владельца вещи.

Лекция 8 ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

Вопросы

- 1. Понятие права собственности.**
- 2. Виды собственности и способы ее приобретения.**
- 3. Защита права собственности.**

1. Волевая связь отдельного человека с конкретной вещью материального мира, индивидуализируясь, наделяет собственность особыми свойствами частноправового характера. В древнейшем праве Рима не было специального термина для обозначения собственности. Первым понятием, выражавшим соответствующие отношения было *dominium*, что означало «приручать», «укрощать», «господствовать». Однако право господства над вещью могли осуществлять только квириты, а потому к данному термину добавлялось *dominium ex iure Quiritium*. Впоследствии появился термин *proprietas*, который окончательно закрепляется с III в.н.э. и становится с

этого времени обычным обозначением для собственности как особого высшего господства над вещью.

При всей установившейся в римском праве неприкосновенности и правовой защите частной собственности следует обратить внимание и на некоторое ограничение свободного осуществления права собственности как по соображениям «общего блага», так и в «интересах частных лиц». Так возникают институты права на чужую вещь и принцип обязательной доли наследования и др. По своему содержанию ограничения заключаются либо в обязанностях воздержаться от определенных действий – негативные ограничения, либо в обязанности терпеть действия других лиц – позитивные ограничения.

2. Право собственности на вещи осуществлялось на основе квинтского права в результате применения процедуры манципации вещи – *res mansipi*. Последняя по Законам XII Таблиц должна была осуществляться публично и состояла в том, что покупатель, например, в присутствии продавца, пяти свидетелей и весовщика с весами и медью касался рукой приобретенной вещи и утверждал, что теперь по праву квинтитов эта вещь его. С этого момента вещь переходила к покупателю, который:

- 1) приобретал собственность;
- 2) избавлялся от эвикции;
- 3) имел правовые гарантии.

Однако сложность процедуры манципации и бурное развитие товарно-денежных отношений потребовали более неформального оформления приобретения собственности. И такое приобретение возникает на основе традиции по преторскому решению, установив условия *bonae fides*, что означало незнание о пороках приобретаемой вещи, т.е. «добросовестность приобретения», так называемая бонитарная собственность – *rem in bonis habere*. Традиция была прогрессивным правовым актом, но в отличие от манципации не давала гарантий приобретению. Однако по истечении срока приобретательной давности (*usucapio*) добросовестный приобретатель сам становился собственником. Таким образом, лицо, получившее вещь посредством традиции, хотя и не становилось сразу квинтским собственником, но фактически вещи закреплялись в его имуществе.

Важно обратить внимание на то, что многие исследователи-романисты считают, что такого вида собственности в римском праве вообще не было, а различия между квинтской и бонитарной собственностью сводят к полному праву и голому праву внутри квинтской собственности.

В Институциях Гая (I, 54) мы читаем: «Но впоследствии принято такое деление собственности, что один мог быть собственником вещи по праву квиритов (*ex iure quiritum dominus*), а другой иметь ее в имуществе (*in bonis habere*)». И далее идут элементы конструкции бонитарного обладания:

1) прежде всего, субъектом бонитарного обладания могут быть только римские граждане;

2) бонитарная собственность становится квиритской, если движимая вещь пребывает в его имуществе в течение одного года, недвижимая – двух лет;

3) у бонитарного обладателя отсутствует возможность господствовать над вещью в полном объеме.

Подобные рассуждения позволяют говорить, что в римском частном праве существовало одно квиритское право собственности, ибо ее участниками могли быть только квириты. Это была их привилегия, но в первом случае законные способы и приобретения, и защиты, во втором – приобретение на основе преторского права, а потому защита осуществлялась претором, но по давности она становилась также квиритской.

Нельзя не остановиться на особом правовом статусе провинциальной земельной собственности. Ее отличали две особенности:

1) за нее платили налог (от которого освобождались собственники италийских земель);

2) правовые отношения, связанные с провинциальной собственностью, регулировались peregrinским правом.

Для приобретения права собственности необходимы установленные законом основания – юридические факты, образующие титул (*titulus*) приобретения. Практическое значение имеет деление способов приобретения права собственности на *первоначальные* и *производные*, что сохранилось и в современном гражданском праве.

К *первоначальным* способам относятся:

– завладение (*occupatio*) бесхозной вещью, вражеским имуществом;
– спецификация (*specificatio*): переработка вещи для себя, создание новой вещи;

– соединение вещей (*accessio*), вопрос о собственности решался в зависимости от того, кому принадлежала главная часть;

– приобретательная давность (*usucapio*): давность погашает пороки приобретения.

К *производным способам* относятся всякие приобретения, которые связаны с перенесением на приобретателя права, принадлежавшего прежде ему собственнику, причем так, что «никто не может перенести на другого более прав, чем имеет сам» (Д.50.17.54).

Типичными примерами производного получения собственности являются традиция, наследственное право и по обязательствам.

3. Защита права собственности осуществляется вещными исками. Их около 70. Одним из важных и распространенных был виндикационный иск (*rei vindicatio*), существующий до сих пор. Этот иск регламентировал действия собственника по отысканию и возвращению своей вещи, вышедшей против его воли из обладания, в соответствии с правилом «где бы я ни нашел свою вещь, там я ее виндицирую». Материально-правовое содержание виндикации состоит в требовании невладельца собственника (истца) к владеющему несобственнику (ответчику) о возврате (реституции) вещи. Бремя доказывания нес истец. После предъявления иска никакие расходы с эксплуатацией владения не возмещались. Напротив, собственник получал возмещение не только тех доходов, которые реально получил несобственник, но и тех, которые мог бы получить. Ответчик отвечал за гибель вещи при допущении им хотя бы малой небрежности.

Негаторный иск (*actio negatoria*) в отличие от виндикационного был направлен против нарушителя свободы собственности, т.е. это истребование права. Бремя доказывания лежало на нарушителе – ответчике. Цель негаторного иска заключалась в восстановлении собственника в праве, а при необходимости возмещении ему нанесенного вреда.

Правовое обоснование своих требований и возражений требовала петиторная защита с обеих сторон – *petitorium*. Она давала защиту невладельцу собственнику против владеющего несобственника и могла заключать в себе обязанность истца возместить добросовестному владельцу его издержки.

Поссессорная защита (*possessorium*) – не только требовала, но и запрещала сделку на право. Ее цель состояла в выяснении факта владения и факта его нарушения, и таким образом, доказыванию подлежали только факты. Поссессорная защита представляла процедуру разбирательства дел о владении посредством административных актов претора – интердиктов.

Особо следует остановиться на Публициановом иске. Он был создан не для того, чтобы отнять вещь у собственника, а для того, чтобы добросовестный покупатель, получивший вещь по этому основанию во владение,

лучше сохранил ее за собой, т.е. по этому иску добросовестный владелец получал право истребования вещи, как если бы он был ее квинтитским собственником. Таким образом, иск был на пользу бонитарного собственника. Конечно, он не годился для защиты права собственности на вещи, отмеченные пороком, но был надежной опорой против третьего лица, который пытался сыграть на формальных упущениях.

Лекция 9 ПРАВО НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ

Вопросы

1. *Понятие права на чужие вещи и виды сервитутов*
2. *Суперфиции, эмфитевзис. Их характеристики и особенности*

1. Изменения в хозяйственной жизни, дальнейшее развитие и усложнение отношений в Риме вызвали к жизни новые правовые нормы – права на чужие вещи – *iura in re aliena*. Эта категория прав принадлежала к абсолютным правам, т.е. защищалась против любого нарушителя и характеризовалась правом следования и правом преимуществ. Но в то же время были права ограниченного содержания. В этот институт входили сервитуты, суперфиции, эмфитевзис и т.д.

Древнейшим видом прав на чужие вещи явились сервитуты – *servitus* – «рабство вещи», ее служение. Их появление вполне понятно: у собственника возникает необходимость для восполнения недостающих качеств своих земельных участков использовать соседние участки для прохода и проезда, прогона скота и т.д. Потребовались стабильные нормы, обеспечивающие постоянное пользование. Так возникают предиальные (земельные) сервитуты: сельские и городские. И те и другие обладали общими юридическими признаками: бессрочностью, неделимостью. Последний признак означал, что даже будучи отделенным участок продолжал служить собственнику господствующего участка как единое целое. Таким образом, предметом сервитутного права был сам земельный участок, но не действия сторон.

Вслед за предиальными сервитутами возникают личные. Среди них следует назвать те, которые сохраняются до настоящего времени в гражданском праве. Узуфрукт (*ususfructus*) – право пользования чужой непо-

требуемой вещью с присвоением ее плодов, но с сохранением субстанции вещи, т.е. ее хозяйственного значения. В результате все содержание собственности сохраняется за исключением распоряжения. Узуфруктарий может уступить на время свою комнату, может продать часть урожая, чтобы удовлетворить свои нужды. Право гарантирует ему пожизненное пользование узуфруктом, а потому никто не может лишить его прав (ни наследники, ни новый владелец). Несомненно, что продажная цена дома, обремененного узуфруктом, будет меньше, но эта забота собственника. При нарушении прав узуфруктария ему на помощь приходит претор.

Usus – право личного пользования чужой вещью, но не ее плодами и только в пределах собственных нужд.

Habitatio – право жить в чужом доме (тот же узуфруктарий, но не выделяется особо и носил строго персональный характер).

Operae – право личного пользования чужим рабом или животным.

Все сервитуты устанавливались посредством процессуальной цессии (*in iure cessio*), осуществлявшейся в форме мнимого судебного процесса в присутствии претора, когда покупатель предъявлял иск об истребовании вещи, как якобы принадлежавшей ему, а продавец молчал в ответ и тем самым уступал свое место и право.

Возникали сервитуты по различным основаниям:

- 1) приобретение по давности (10 – 20 лет владения);
- 2) судебное решение;
- 3) завещательные отказы;
- 4) договоры.

С прекращением сервитуты устранялись, а обременение и право собственности восстанавливались в полном объеме.

Сервитуты прекращались:

- 1) при истечении погасительной давности;
- 2) существенных изменениях субстанции вещи;
- 3) смерти управомоченного;
- 4) умалении правоспособности управомоченного всех степеней.

Защита сервитутов осуществляется через конфессорный иск, который объединяет требования как виндикационного, так и негаторного исков.

2. В дальнейшем, развитие хозяйства вызывает отношения, характерные для договоров, вытекающие из аренды, но долгосрочного характера. Они получают наибольшее распространение, а следовательно, и правовое регулирование в период империи.

Прежде всего, следует назвать *суперфиции* (*superficies*) – это вещное, наследственное и отчуждаемое право возведения строений на чужом городском участке и право пользования этим участком. В более позднее время появляются эмфитевзисы, получившие широкое распространение уже в эпоху феодализма. Эмфитевзис (*emphyteusis*) – вещное, наследственное и отчуждаемое право пользоваться землей и плодами с правом изменения характера участка, но без его ухудшения.

Таким образом, содержание прав арендаторов шире, чем у сервитутов, но не такое, как у собственника:

- 1) суперфициарий уплачивал собственнику поземельную ренту, в случае неуплаты последний мог возбудить иск о собственности;
- 2) при отчуждении участка требовалось согласие собственника;
- 3) в случае отчуждения собственник имел право преимущества на покупку участка от эмфитевта, а также право на получение двухпроцентной покупной цены;
- 4) арендатор не только платил ренту, но и выплачивал земельный налог государству;
- 5) эмфитевзис прекращался, если арендная плата не вносилась в течение трех лет.

Контрольные вопросы и казусы по темам 6 – 9

1. *В чем юридическое значение классификации вещей?*
2. *Раскройте значение понятий *dominium*, *proprietas*.*
3. *Укажите условия становления сервитута.*
4. *Как определить правовое положение депозитария, т.е. лица, которому кто-либо передает свои вещи на хранение, если учесть, что хранение чужих вещей есть его профессиональное занятие? Владелец или держатель? Кто он?*
5. *Добросовестный приобретатель купил по незнанию краденую вещь. Может ли он ссылаться на приобретательную давность?*
6. *Депозитарий выразил намерение приобрести в собственность вещь, переданную ему на хранение. Поклажедатель согласился и принял деньги.
*Нуждается ли такое соглашение в оформлении?**
7. *Можно ли приложить к римскому праву частной собственности эпитет «неограниченная»?*

8. В чем состоит принципиальное различие между правом собственности и владением?
9. Почему говорят, что право частной собственности «есть наиболее абсолютное право пользоваться и распоряжаться вещами»?
10. Чем отличается петиторный иск от негаторного?
11. Как прекращается действие вещного сервитута?
12. В чем главные отличия эмфитевзиса от простой аренды?
13. Раскройте способы приобретения прав собственности.
14. В чем особенность бонитарной собственности?
15. Назовите основные способы защиты собственности.
16. В каких случаях возможен возврат вещи, полученной производным способом?
17. Раскройте содержание реквизитов приобретательной давности – *usucapio: res habilis, titulus, fides, possessio, tempus*.
18. Может ли бонитарная собственность стать квинтитской?
19. Какие вещноправовые институты римского права имеют место в современном ГК РФ?
20. Назовите условия квинтитской собственности.
21. Что такое прекарная собственность?
22. Назовите элементы владения и дайте им латинские названия.
23. В какой категории вещей: 1) телесных; 2) бестелесных – относились следующие вещи: а) раб Схил; б) золотое ожерелье; в) право Аврелия на принятие наследства после смерти отца; г) земельный участок; д) требование Тиберия к продавцу о передаче купленной им серебряной вазы.
24. Главными правомочиями субъекта в отношении вещей принято считать право:
 - обладания вещью;
 - использования;
 - распоряжения.Дайте латинские понятия и раскройте их содержание.
25. Под термином “*res*” римские юристы понимали вещи:
 - только материальные;
 - материальные и нематериальные;
 - только материальные, живые и неживые?
26. Выделите четыре признака манципации:
 - легализует перенос права собственности от одного лица к другому;
 - осуществляется между лицами;

- является во своей сути передачей вещи от одних к другим;
 - осуществляется только между квиритами;
 - применяется только для определенных вещей;
 - представляет собой особую легальную ритуальную процедуру.
27. У римлянина А была украдена ценная вещь. Через несколько лет он случайно обнаружил украденную вещь у В. Последний объяснил, то купил чашу в ювелирной лавке, не зная, что она краденая, и отказался вернуть чашу, ссылаясь на свое трехлетнее добросовестное владение. А. обратился в суд.
Какой иск следовало предъявить в данном случае? Подлежал ли он удовлетворению по Законам XII Таблиц? Каковы средства защиты собственника? Почему В считает свое владение добросовестным?
28. Некто А приобрел статую Юпитера, но при этом не оговорил, что покупает ее вместе с пьедесталом.
Может ли он требовать выдачи пьедестала как принадлежности главной вещи?
29. Два лица, спорившие о праве собственности на драгоценную вещь, согласились оставить ее на хранение третьему (секвестру) вплоть до решения суда.
Станет ли секвестр владельцем или держателем драгоценности? Что если кто-нибудь из спорящих потребует от секвестра передачи вещи или попытается захватить ее силой? Вправе ли секвестр требовать себе владельческой защиты?
30. Некто А, уезжая в провинцию, куда он был назначен на высокую должность, передал приятелю В подарок для вручения его их общему другу – будущему юбиляру С. Случилось так, что поручение оказалось неисполненным вследствие скоростижной смерти С.
Сделается ли В собственником порученной ему вещи по приобретательной давности?
31. Лошадь Тиберия, испуганная волками, отбилась от табуна и заскочила на двор Помпония, который ее не загонял, не приманивал сеном и т.п.
Сможет ли Тиберий самовольно взять свою лошадь через некоторое время, обнаружив ее у Помпония?
32. Метеорит упал на участок Спириуса. Однако последний этого не заметил. Сосед же его, наблюдавший падение метеорита, выкопал незаметно для Спириуса этот камень и продал его. Когда Спириус узнал о продаже камня, он стал требовать передачи камня ему, а не покупателю.

Кто является собственником упавшего метеорита?

33. Некто купил участок земли в провинции. Часть покупной цены он уплатил, а остальную часть задержал. Продавец предъявил иск об уплате остальной части, но к этому времени покупатель умер. Его наследник против иска продавца сослался на то, что по распоряжению принцепса купленная земля отчасти отчуждена, отчасти предназначена для раздачи в награду ветеранам.

Можно ли относить на счет продавца договора, если исходить из момента договора, эвикцию в силу основания, возникшего уже после заключения договора купли?

34. Марк Тиций захватил во время охоты двух животных (оленья и мула) и через неделю продал их. Спустя месяц объявился квиритский собственник мула и потребовал у покупателя его возврата.

Каким будет решение суда по цивильному праву?

Необходимо рассмотреть:

- 1. Что такое квиритское право собственности и владения?*
- 2. Законные способы приобретения права собственности.*
- 3. Отличительные черты владения и права собственности.*

Мотивированный ответ дать с использованием законодательства.

35. Дикий олень, раненный клейменной стрелой, был уже схвачен охотником, но сумел вырваться и убежать. Почти тотчас же его застрелил другой охотник.

Кто собственник добычи?

36. Чужое стадо скота забрело на соседнее поле. Владелец поля потребовал от соседа немедленно очистить поле от скота. В свою очередь сосед потребовал от владельца поля отремонтировать его ограду, которую тот по небрежности повредил прошлым летом и через которую скот проник на поле.

Как решится спор на основе законодательства?

37. Римский гражданин Маритус по договору с Маркусом приобрел раба в свою собственность, прибегнув к *traditio*.

Является ли traditio способом приобретения права собственности?

Каким собственником в результате этого акта стал Маритус? В случае, если купленного раба похитит (clam) другое лицо, имеет ли право Маритус истребовать раба посредством виндикции? Изменится ли ответ, если похищение раба произойдет через три года?

38. Попугай улетел от своего хозяина и залетел в сад Публия. Друг Публия Левия, случайно находившийся в саду, поймал попугая, но

в саду Саллюстия, однако же на дереве, ствол которого находился в саду Публия, только ветви дерева свешивались в сад Саллюстия.

Кто и от кого имеет право потребовать попугая?

39. После победы Рима над Данией один из легионеров императора Трояна Виталий был освобожден по ранению от военной службы и в 106 году до н.э. вернулся домой в Италию после пятилетнего отсутствия. По возвращению он обнаружил, что его земельный участок захвачен неким Марком. Последний объяснил, что он завладел участком полтора года назад, считая его бесхозным. За это время он возвел на участке хозяйственные постройки, посеял хлеб. Марк отказался возвратить участок, надеясь на защиту претора. Виталий обратился в суд.

Как завершится данное дело по римскому классическому праву?

Рассмотреть вопросы владения и собственности, о средствах их защиты, в приобретении и утраты права собственности на основе Институций.

40. Известный художник, находясь на прогулке, увидел удивительной красоты девушку, сидящую на траве. Желая тут же запечатлеть ее, он выкатил от бондаря бочку и написал на ее днище портрет девушки».

Кто может считаться собственником картины?

41. Владелец сада с плодоносящими деревьями как в прежние годы готовился к сбору урожая. Учитывая, что саду уже более 10 лет и деревья сильно разрослись, свисая на соседский участок своими ветвями, множество плодов падали к соседу. Новый владелец этого участка запретил собственнику собирать упавшие на его территорию плоды и подрезал свисавшие ветви деревьев, хотя с прежним хозяином участка и садоводом до этого разногласий не было.

Какую защиту и на каком основании может получить садовод?

42. Ветви плодоносящих деревьев, растущих на земле, принадлежащей Аппию, нависают над земельным участком его соседа Элкиноя, и созревшие плоды зачастую падают на землю Элкиноя.

Кому принадлежат плоды?

43. Е передает один из своих земельных участком вместе со всем находящимся на нем движимым имуществом своему клиенту Р в качестве прекариума (*precarium*).

1. Солдаты А, В, С прогоняют Р силой оружия.

2. Солдат А продает на рынке одну из овец К.

3. Овца, находясь у К, рождает двух ягнят?

Проверьте, какие права имеют Е и Р.

Лекция 10 ОБЩЕЕ УЧЕНИЕ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

Вопросы

- 1. Понятие обязательства*
- 2. Стороны в обязательстве*
- 3. Прекращение обязательств и ответственность сторон за неисполнение*

1. Вещное и обязательственное право – две составные части имущественных отношений. Вещное право закрепляет господство лица над имуществом, а обязательственное является правовой формой перехода имущества от одного лица к другому, т.е.: 1) способом приобретения имущества; 2) также используются в целях возмещения имущественного вреда и его неосновательного получения.

Общее различие вещных и обязательственных прав проводят по объекту права: если объектом права является вещь, то право считается вещным; если объектом права служит действие другого лица, связанного с субъектом права, требовать совершения данного действия, то налицо – обязательственное.

Таким образом, обязательства конструируются как правовая связь между сторонами. Однако выделяют обязательства односторонние, двусторонние и в пользу третьих лиц. Такая классификация зависит не от числа сторон в сделке, а от того, сколько сторон в отношении несет обязанность.

По своему происхождению и некоторым существенным характеристикам римские юристы различали обязательства: 1) гражданские; 2) натуральные, основанные на справедливости. Однако в одном из отрывков Дигестов мы читаем: «Обязательство, будь то натуральное или гражданское, или преторское», т.е. добавляется преторское как самостоятельное. Обязательства классифицируются в зависимости от источника их возникновения, т.е. события, способного создать обязательственные отношения: 1) вследствие договора и квази-договора; 2) вследствие провинности – деликта и квази-деликта; 3) по закону.

2. Важную роль в обязательствах играют стороны, т.е. дебитор и кредитор. Следует отметить, что в обязательстве может быть несколько кредиторов и несколько должников одновременно. Среди тех и других выде-

ляются главные и добавочные лица. Однако все обязательства в конце концов сводятся к наличию и взаимной ответственности двух.

В зависимости от характера ответственности сторон, обязательства могли быть долевыми и солидарными. И те и другие, в свою очередь, были как активными, так и пассивными.

С самого раннего периода римское право допускало возможность замены лиц в обязательстве, либо: 1) в силу требования права; 2) по воле сторон. Переход обязательства по обоюдному согласию квалифицировался как обновление, или новация. Переход же по одностороннему действию имел специально регулируемый вид уступки обязательства.

3. Содержание обязательств и требования по ним предполагали временную конечность. Они прекращались по следующим основаниям: 1) смерть лица как физическая, так и юридическая; 2) добровольное соглашение сторон; 3) прощение со стороны кредитора; 4) давность невосребования исполнения.

Обязательства могли погашаться исполнением (или платежом) или зачетом.

Надлежащим исполнением считалось: 1) исполнение самим должником; 2) исполнение соответствующего содержания обязательства; 3) когда место исполнения соответствовало определению в обязательстве; 4) когда исполнение произведено в срок. Другими основаниями для прекращения обязательства являлись: 1) новация; 2) зачет (для чего необходимо, чтобы требования должны быть встречными, однородными, такими, по которым срок исполнения уже наступил); 3) прощение долга (одностороннее действие кредитора); 4) совпадение кредитора и должника в одном лице (например при наследовании); 5) невозможность исполнения в силу фактических (гибель индивидуально-определенной вещи) или юридических (издание закона, запрещающего исполнение этого обязательства) причин.

Если обязательство не прекращалось, не было исполнено и не было условий для зачета, то наступал факт его неисполнения. В реальной жизни это приобретало характер просрочки. Просрочка исполнения усиливала ответственность должника, но она могла быть и по вине кредитора, что снижало вину должника. Просрочка отпадала с прекращением обязательства вообще. Существовала также и общегосударственная отсрочка платежей, так называемый мораторий на срок не более пяти лет.

Неисполнение обязательств могло наступить и вследствие прямого отказа от исполнения без каких-либо законно обоснованных причин. В та-

ком случае вставал вопрос принудительной ответственности по обязательству. Ответственность по обязательствам в римском праве была: 1) личной и 2) имущественной.

Лекция 11 ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРОВ

Вопросы

- 1. Понятие договора*
- 2. Основные элементы конструкции договора*
- 3. Классификация договоров*

1. Как утверждали римские юристы, обязательственные отношения вытекают из «жизненных обстоятельств», представляющих «юридические факты». Последние по своему характеру делятся на юридические события (например рождение и смерть) и юридические действия, которые, в свою очередь, могли быть как правомерными (например сделка), так и неправомерными (уголовные преступления). В гражданском праве правомерные юридические действия выражаются в договорах.

Как уже отмечалось выше, римские юристы избегали давать всякие определения, поэтому далее мы приводим не определения, а делаем попытку разобраться в римских понятиях по данному вопросу.

Чаще всего договор определяется как соглашение об установлении какого-либо обязательства. Первоначально договор именовался *контрактом*. Он заключался в строго установленной форме и только при соблюдении этого признавался и защищался квинитским правом. Со временем договорами стали считаться неформальные соглашения лиц. Такие соглашения именовались *пактами* и в отличие от контрактов не пользовались защитой гражданского права. Это голые пакты.

Таким образом, контракт (договор) – соглашение – регламентирует взаимные обязательства сторон. Эти правомерные действия имеют целью установление, изменение или прекращение прав и обязанностей, что образует *сделки*, в которых выражается воля сторон. Среди них выделялись двусторонние договоры (так называемые синаллагматические), в которых обязанности сторон эквивалентны.

2. Для договора подразумевалось необходимым наличие:

- 1) субъективного элемента;
- 2) объективного элемента,

которое составляло основу конструкции договорных отношений. Субъективный элемент включал в себя наличие сторон, способных по праву и по своему гражданскому статусу вступать в договор. Последний должен представлять интерес для кредитора (в случае его отсутствия ставилось под сомнение заключенное обстоятельство). И, наконец, важную роль играла воля вступающих и ее проявление во вне, т.е. *волеизъявление*. Римские юристы разработали целый ряд условий, при которых сделки считались недействительными в силу отсутствия воли: а) заключенные с детьми, ибо полностью отсутствует воля в волеизъявлении детьми (*infantes*); б) сделки, заключенные в шутку (*iocus*); в) мнимые сделки (*simulatio*).

Воля могла быть признана незаконной, если волеизъявление побуждено заблуждением.

Лишала силы любую двустороннюю сделку ошибка:

- а) в личности контрагента;
- б) характере сделки;
- в) предмете сделки;
- г) мотиве обязательства.

Воля признавалась недействительной, если волеизъявление было вызвано обманом или под принуждением. Римское право установило, что «справедливость требует, чтобы мысли и воля соблюдались», и воля должна быть выражена лично, представительство не допускалось.

Объективный элемент включал предмет соглашения и условия обязательства. Одна из сторон должна быть собственником предмета сделки, чтобы не возникла эвикция, а сам предмет не должен быть изъят из хозяйственного оборота. Условия договора должны были предусматривать обязательства, реально возможные с точки зрения человеческого действия. Таким образом, договор должен быть определенным по содержанию и обязательно законным по цели и содержанию, т.е. не должен заключать противозаконных элементов. Рассмотренные существенные части соглашения имели *непосредственную связь с его действительностью*, однако в договор включались элементы, которые *конкретизировали* различные обстоятельства *исполнения обязательства*. К ним относились: место, условие, срок (начальный, конечный, отменительный, отлагательный).

3. Римские юристы проводили классификацию договоров по материальному основанию или ближайшей цели, которая привела к заключению соглашения. Каждое основание каузы – *causa* – имеет свои специфические черты, придающие договору определенные типические признаки, отличающие его от других типов. Такие договоры, в содержании которых ясно обозначена кауза, назывались *казуальными*. Существовали договоры, в основании которых каузы не было, они как бы абстрагированы от своей каузы (хотя нет договоров без цели, без интереса). Такие договоры назывались *абстрактными*, например стипуляция, цессия и др.

В соответствии с источниками возникновения, по форме заключения, признанными гражданским правом, договоры делились:

- на вербальные – *verbis*, – заключенные устно (например стипуляции);
- литтеральные – *litteris*, – среди которых различали синграфы (с подписью кредитора и должника) и хирографы (с подписью должника);
- реальные, вступающие в силу не с момента заключения, а с момента передачи вещи (например, заем, ссуда, хранение и т.п.);
- консенсуальные – *consensus* (например купля-продажа, подряд, поручение, товарищество и т.п.).

Подобная типология очень важна для определения момента заключения соглашения, содержания и объема требований.

Важное значение имела классификация договоров по видам. Самыми распространенными являлись:

- заем – *mutuum*;
- ссуда – *commodatum*;
- хранение – *depositum*;
- купля-продажа – *emptio venditio*;
- наем – *locatio conductio*, который мог быть трех разновидностей:
 - наем вещи – *locatio rei*;
 - наем услуг – *locatio conductio operarum*;
 - наем подряда – *locatio conductio operis*;
- поручение – *mandatum*;
- товарищество – *societas*.

При анализе этих договоров следует отметить общую конструкцию и обратить внимание на характерные особенности предмета и обязанности сторон в каждом из них, а также на их выгоды и риск.

Обязательства как бы из договора – *quasiex contractu* – обусловлены односторонними действиями либо некоторыми иными фактами. Они возникают между сторонами автоматически вследствие действия или бездействия одного лица, затрагивающего интересы другого лица, между которыми возникает юридическая связь, подобная той, если бы (как бы) был заключен договор. Среди подобных договоров различали:

- ведение чужих дел без поручения;
- неосновательное обогащение одного лица за счет другого без правомерного на то основания, что могло быть в нескольких случаях:
 - а) уплаты несуществующего долга;
 - б) неисполнения предоставления, переданного для достижения определенной цели;
 - в) заем у недееспособного лица;
 - г) задаток несостоявшейся сделки;
 - д) взимание избыточных процентов под заем и т.п.

Лекция 12 ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДЕЛИКТОВ

Вопросы

- 1. Понятие деликта**
- 2. Содержание и виды деликтов**
- 3. Ответственность за правонарушения**

1. Обязательства могли вытекать из деликтов или правонарушений. Деликт – *ex delicto* – это строго материальное нарушение прав другого лица в отношении его личности или имущества. В курсе римского частного права рассматриваются частные деликты – *delicta privata* – посягательства на интересы частных лиц. В отличие от них деликты, нарушающие интересы государства, назывались *crimina*.

Чем отличается деликт от уголовного правонарушения? Как мы уже отметили, деликтом признавалось нарушение прав другого лица, но не всегда определенным правом, т.е. сторона могла впервые обосновать, что в связи с теми или иными особенностями взаимоотношений, характером вреда и т.д., в отношении ее совершен деликт, хотя бы до того никогда юридически это действие не рассматривалось как правонарушение, т.е.

строго принципа законности, подобно тому, который имел важное значение для уголовного права, не применялось.

Субъектом правонарушения могли быть признаны только физические лица. Важной особенностью римского права было то, что не признавалось возможным причинить вред юридическому лицу.

2. Содержание вины с точки зрения частного права – важнейший момент для квалификации деликтов. «Люди нарушают право умышленно, в порыве чувств или случайно: умышленно – разбойники в шайке, в порыве чувств – пьяные в драке, в том числе с оружием в руках; случайно – когда на охоте стрела, выпущенная в зверя, убивает человека».

В отличие от уголовного права частноправовая виновность не обязательно должна была заключать в себе присутствие вредной направленности воли, а потому ущерб мог быть нанесен не только активным действием субъекта, но и его бездействием.

В зависимости от отношения виновного лица к причинам появления деликта различали четыре основные формы частноправовой виновности:

- 1) *умышленный ущерб* – *dolus* – связанный со злым умыслом; *dolus malus* – когда лицо желало наступления вредных последствий и сознательно реализовало свои действия в направлении ущерба для другого лица; критерием выступало противоречие гражданской порядочности, сопряженное с определенным «вызовом» правовому статусу другого лица;
- 2) *неумышленный ущерб*: лицо не желало наступления вредных последствий, в силу своего гражданского состояния обязано было соблюдать определенные пределы правового и общественного поведения, проявить требуемую в обществе осмотрительность. В римском праве неосторожность подразделялась:
 - а) *на грубую неосторожность* – *culpa lata*, – которая приравнивалась к *dolus*;
 - б) *легкую вину* – *culpa levis* – когда нарушение таково, что его не допустил бы заботливый хозяин (например, очевидно, что нельзя оставлять открытыми бочки с вином);
 - в) *собственно небрежность* – *culpa levissima* – т.е. когда нарушение таково, что его можно было избежать при бдительности, но это не служит снимающим вину обстоятельством;
- 3) *случайный ущерб* – вызванный случаем (*casus*), нежели поведением человека: субъект не только не желал причинить ущерб, но и со-

блюдал все условия предосторожности; случай с точки зрения частного права не освобождал от ответственности; однако было исключение, когда прямое причинение ущерба было связано с действием непреодолимой силы – *vis major* – т.е., когда человек физически не мог противодействовать силе (например действию вулкана, землетрясению и т.п.).

Основными видами правонарушений частного права считались:

- 1) *нанесение обиды* – *injuria* – как обида квалифицировались неправомерные действия в отношении отдельной личности «вещью – удар рукой или словом»;
- 2) *кража* – *furtum* – этот деликт составляло любое по конкретному виду посягательство на имущество (строго движимую вещь) частного лица; кражу совершал любой индивид, пользующийся вещью телесной и не бесхозной, а не только тот, кто уносил вещь; действия должны были производиться против воли истинного собственника; кража подразделялась на несколько видов:
 - а) *открытая кража* (*furtum manifestum*): критерий явности совершения деликта не был общепринят в римской юстиции; формулировка «застигнут на месте» не была четко определена; что под этим понималось: во время, в ходе, пока не отнес вещь к себе, пока не спрятал и т.п.; мнения римских юристов по этому поводу расходились, но за открытую кражу наказывали взысканием штрафа в виде 4-кратного размера стоимости вещи;
 - б) *неявная кража* (*furtum nec manifestum*): когда считалось любое иное похищение имущества; подвидами кражи признавались: *обнаружение кражи* (*furtum conceptum*) – обнаружение украденной вещи при обыске дома подозреваемого правонарушителя в присутствии свидетелей; *скрытая кража* (*furtum oblatum*) – когда вещь оказывалась подброшенной другому лицу с целью скрыть подлинного вора. В конце классической эпохи к явной краже стали приравнивать грабеж (*rapina*).
- 3) *повреждение чужого имущества*: сюда относились неправомерные действия лица, выразившиеся в строго материальном повреждении чужого недвижимого имущества, либо тех движимых вещей, которые рассматривались как манципированные.

3. Ответственность за последствия деликта была строго личной и безусловной. «Никого нельзя освободить от ответственности за правонаруше-

ния». Под безусловностью понималось, что любое должностное лицо будет ответственно за деликт независимо от того, совершено правонарушение в процессе исполнения должностных обязанностей или в личном гражданском качестве. Ответственность устанавливалась на основе исков (*actiones noxales*). Гай в Институциях называет три вида таких исков:

- *actiones poenales* – штрафные иски;
- *actiones rei persecutoriae* – иски, направленные на возмещение причиненного деликтом вреда;
- *actiones mixtales* – иски, направленные одновременно как на взыскание штрафа, так и на возмещение убытков.

Исками устанавливались конкретные размеры, причем нельзя было произвольно менять суммы и размеры возмещения в рамках субъективного требования. Ответственность выражалась либо в точно обозначенной законом сумме, либо в кратной сумме ущерба. Однако со временем такая формальная оценка стала считаться недостаточной, и потому в позднейшее время истец сам получил право обосновывать имущественный размер претензий по обиде, сообразно действию, месту, лицу.

Общие случаи деликта были сформулированы Аквилевым законом 286 года до н.э, который получил свое название по имени трибуна Аквиллия. По этому закону отменялись все предшествующие постановления о неправомерно причиненном вреде. Закон предоставлял право на иск почти по всем случаям причинения неправомерного вреда и снабжал их штрафными санкциями, различными от обстоятельств. В соответствии с законом необходимыми элементами деликта и ответственности по нему были:

- материальное выражение повреждения вещи, причем поддающееся реальному обозрению, лучше – исчислению;
- степень виновности лица.

В римском праве отсутствует общее определение квазиделиктных обязательств и называется ответственность лишь за некоторые из них:

- судьи за надлежащее осуществление судопроизводства (в полном объеме причиненного ущерба);
- за вылитое и выброшенное (в двойном размере в случае увечья); размер определял магистрат (в случае смерти – штраф в размере 50 000 сестерциев);
- поставленное и подвешенное, причинившее вред (в размере 10 000 сестерциев);
- хозяев судов, содержателей гостиниц и постоялых дворов (в двойной сумме ущерба; иск предъявлялся как к хозяину, так и к слуге).

Контрольные вопросы и казусы по темам 10 – 12

1. Какова сущность обязательств?
2. Назовите реквизиты предоставления.
3. Каковы способы прекращения обязательств по римскому праву?
Сделайте сравнительный анализ с ГК РФ.
4. Значение классификации договоров по способу их заключения.
5. Что такое безымянные контракты?
6. Двое прогуливались вдоль Тибра. Один из них тому, с кем он прогуливался, по его просьбе протянул кольцо, чтобы тот его рассмотрел; у того же кольцо выпало и упало в Тибр.
Можно ли ему предъявить иск?
7. Каковы способы обеспечения договоров? Раскройте содержание понятий: «фидуции», «пигнус», «ипотека».
8. Что включает в себя содержание договора?
9. Каковы последствия нарушения договора по римскому и современному гражданскому праву?
10. Как определить *dolus* для гражданско-правовых сделок? Какую классификацию на этот счет разработали римские юристы?
11. Какие иски вытекают из частных деликтов?
12. Назовите факты наступления обязательств как бы из договоров.
13. Назовите факты наступления обязательств как бы из деликтов.
14. Как в римском праве определялись размеры ущерба морального и материального. Рассмотрите подобное в современном законодательстве.
15. Свободен ли от вины тот, кто с добрыми намерениями вмешивается в дела, в которых не разбирается?
16. Может ли случиться, что исполнение законно, но противоречит добрым нравам? Как должен поступить мудрый судья?
17. Как истолковать сентенцию Павла: «Незнание правового предписания вредит любому и каждому, незнание факта – не вредит»?
18. Марк заказал Юлию изготовить для себя три пары сандалий и предоставил для этого кожу. Юлий изготовил сандалии и стал ожидать Марка. Но Марк в назначенный день не пришел. Юлий положил сандалии в кладовую, где их испортили мыши. Через несколько дней пришел Марк и потребовал отдать ему сандалии. Но так как они были испорчены, Марк отказался их брать, заявив, что платить деньги за плохой товар не будет. Возник спор.

На чьей стороне будет закон?

19. Некто Марций заказал скульптору изготовить бюст своей жены, предоставив для этой цели кусок белого каррарского мрамора. Спустя три дня уполномоченный императора, увидев мрамор, сделал более выгодный заказ – изваять бюст императора, который скульптор и сделал, использовав каррарский мрамор. Марций, увидев результат, согласился забрать и оплатить работу, так как «грубая материя лежит в основе всякой духовной деятельности». Но скульптор возразил, считая, что собственником результата является мастер, «вдохнувший в безжизненный камень душу».

Чья позиция основана на законе?

20. Фидий, мелкий торговец украшениями, заключил с крупным торговцем Лицинием оценочный договор, по которому обязался продать товар по 1 сестерции за украшение. Однако Фидий реализовал данные вещи по более высокой цене.

Как должен быть произведен расчет с Лицинием?

21. А заключил с В договор найма услуг. Предметом договора являлись работы по ремонту двух комнат. В (локатор) принял на себя обязательства выполнить в течение шести месяцев за 250 ассов ремонт комнат в пользу А (кондуктора). А, в свою очередь, обязался уплачивать В вознаграждение в размере 10 ассов каждую неделю. Исправно проработав 4 месяца, В заболевает и просит С выполнить работу за него. Однако А не дает разрешение С на продолжение ремонта. Через месяц В выздоровел и потребовал от А вознаграждения за месяц болезни. А отказал.

Вправе ли А был отказать С в выполнении услуг вместо В? Правмерно ли требование В об уплате ему за время болезни?

22. Два римских гражданина заключили договор ссуды, по которому ссудодатель передал ссудополучателю сосуды (амфоры) для хранения вина. Ссудополучатель разлил в них вино, а по прошествии недели обнаружил, что вина в них нет, так как сосуды оказались худыми. Ссудополучатель обратился в суд с иском о возмещении убытков.

Как поступит суд? Будет ли удовлетворен иск?

23. Два римских гражданина – судовладелец и грузовладелец – заключили договор найма морских перевозок. Во время перевозки груза судно село на мель, и для его снятия с мели часть груза была вы-

брошена за борт. Грузовладелец обратился с иском о возмещении убытков в полном объеме.

Удовлетворит ли иск суд?

24. Октавий занял у соседа зерно. Сосед дал ему испорченную рожь, но предупредил об этом. Так как Октавий смешал полученное зерно со своим, то испортил все зерно.

Вправе ли Октавий предъявлять иск о возмещении?

25. В заключил договор займа с А, по которому обязался погасить долг в течение месяца. Вследствие того что кредитор отсутствовал на месте исполнения обязательства, должник В расплатился с его несовершеннолетним сыном.

Будет ли обязательство признано выполненным?

26. Инфант Клавдий 24 лет без согласия куратора совершил сделку по продаже принадлежавшего ему дома Авдию через его раба, так как сам Авдий в это время находился за морем. Полномочия раба были оформлены надлежащим образом. Договорились, что дом будет передан покупателю после его возвращения. Через год и 6 месяцев Авдий потребовал свою покупку. Клавдий отказался признать договор, указав, что за этот период цена на недвижимость выросла, а также на то, что при совершении сделки не было получено согласие куратора. Считая свои права нарушенными, Авдий обратился к претору.

Как разрешится спор? Может ли Авдий потребовать возвращения денег?

27. Малолетний ребенок получил в качестве исполнения обязательств займа, кредитором которого был его погибший отец, 1000 сестерциев. Должник обратился с иском в суд о возмещении указанной суммы, ссылаясь на то, что малолетний не в праве приобретать или отчуждать имущество.

Какое решение принял суд?

28. Нерва, продавец пряностей, собираясь в очередную поездку за товаром, занял у своего соседа Прокула 500 сестерциев. В самом начале пути, как только Нерва выехал за город, на него напали разбойники и ограбили его. На требование Прокула вернуть займ Нерва отвечал, что он не имел возможности воспользоваться деньгами, и так как не по его вине они «погибли», он не является обязанным лицом.

Дайте оценку ситуации.

29. Католина поручил Юлию купить бочку вина, выделив на это 100 сестерциев. Юлий, выполнив поручение, решил перевезти покупку на телеге, за которую ему пришлось уплатить еще 10 сестерциев. Доставив заказ Католине, Юлий потребовал возместить 10 сестерциев за перевозку. Католина отказался.

Как решится спор?

30. Купец взял в качестве залога золотой перстень у плотника до выполнения им своих обязательств. Пока перстень находился у купца, он несколько раз надевал его и выходил с перстнем на званые вечера. В установленный срок плотник не смог выполнить свое обязательство. Поэтому купец продал перстень своему другу.

Вопрос: правомерны ли действия купца?

31. Павел передал Авию безвозмездно в пользование свою лошадь. Через три недели лошадь убежала, так как была плохо привязана Актием.

Какой вид сделки применялся в этом случае? Какова вина Авия? Понесет ли он наказание?

32. Плавт Муций купил у плотника Квинта две кровати. Квинт привез Плавту кровати в назначенный срок. Однако Плавт не принял их, и продавец оставил кровати на улице. В дело вмешался представитель городской полиции – эдил, который распорядился изрубить кровати.

На кого возлагается ответственность за причиненный убыток, учитывая, что случай произошел во времена республики?

33. Один человек по договору займа передал своему соседу столовый сервиз в пользование на один год. Сервиз состоял из 58 предметов. Позже сосед оказался в тяжелом материальном положении и решил половину сервиза продать. По истечении срока хозяин потребовал сервиз вернуть, но его сосед сказал, что он не может этого сделать, так как осталась только часть сервиза, а другую он продал ... в связи с тяжелым материальным положением своему знакомому. Сосед просил хозяина немного подождать, убеждая в том, что у него скоро появятся деньги и он вернет половину сервиза и сумму за проданную часть. Тем временем хозяин требовал возврата сервиза в полном комплекте, так как он был для него родовой ценностью и достался по наследству.

Разрешите спор.

34. Сейя и Семптоний заключили договор займа, по которому заимодавец (Сейя) передает в собственность заемщику (Семптонию) определенное в договоре количество зерна с обязательством заемщика

вернуть по истечении указанного срока в договоре то же количество, какое было получено. Через неделю у Семптония случился пожар, в котором сгорело взятое в займы зерно.

Освободится ли Семптоний от обязанности вернуть полученное количество зерна, взятое в займы?

35. Римский гражданин заключил договор продажи на свое поместье, но, не успев получить за него деньги, ушел на войну и попал в плен. *Может ли получить деньги, следующие ему по этому договору, его сын, живший вместе с отцом? Или его жена?*

36. Тулий заказал тогу портному за 12 сестерциев. Портной принес готовую тогу в отсутствие заказчика. Заказчик, примерив позже тогу, нашел ее слишком длинной. Портной взялся за переделку и по окончании ее известил Тулия, что отдаст тогу не ранее получения установленных 12 сестерциев. Тулий не согласился с портным и потребовал возвращения тоги под тем предлогом, что портной уже передал тогу в собственность (во время примерки), а значит имела место традиция, и он, как заказчик, сделался собственником тоги. Что касается оплаты, то Тулий заявил, что было достигнуто соглашение о цене, но не о сроках уплаты.

Разрешите спор.

37. Один человек, страдающий вследствие катаракты слепотой на оба глаза, решился на операцию и условился с врачом, который взялся его оперировать, о вознаграждении в 500 сестерциев. Один глаз был прооперирован с полным успехом, но когда врач собрался оперировать второй глаз, больной заявил, что он достаточно хорошо видит одним глазом и в дальнейшей операции не нуждается. Поэтому он оплатит врачу половину названной цены, между тем как врач требовал уплаты всей суммы.

Разрешите спор.

38. Марк Ливий договорился с Гаем Туллияем о продаже дома. Условились, что передача дома состоится, и цена будет уплачена по истечении двух дней. Через день дом сгорел от пожара, вызванного ударом молнии. Гай Туллий отказался произвести платеж в связи с непредоставлением ему вещи (дома).

Как решить спор по правилам римского права классического периода? Каковы основные требования римского права к договору купли-продажи?

39. Римский всадник Гай Каний, человек богатый и большой любитель рыбной ловли, пожелал купить небольшое загородное имение. Некий Пифий, узнав об этом, пригласил Кания в свое имение, предвзвительно позвав рыбаков, велел им в течение всего следующего дня ловить рыбу около его имения. Приехав, Каний увидел множество лодок с большим уловом и, загоревшись желанием, купил имение, за сколько сказал Пифий. На другой день сосед пояснил Канию, что здесь обыкновенно рыбы никто не ловит. Каний рассердился, но что он мог сделать?

Какую защиту и на каком основании может получить Каний? Какой иск (actio rem, actio in personam) следует использовать?

40. Авл Гелий сообщает о некоем Верации, который «за удовольствие считал ходить по улицам и раздавать прохожим пощечины; за ним шел раб с мешком денег и тут же выплачивал каждому потерпевшему по 25 ассов». Этот случай послужил поводом к преторскому эдикту, изменившему порядок назначения штрафа за инюриа (противоправные посягательства на личность).

Расскажите об ответственности за инюриа по квинитскому праву и преторскому, опираясь на Законы XII Таблиц и положения в III книге Институций Гая. Какой ответственности может быть подвергнут Вераций? От чего будет зависеть размер ответственности? Дайте краткую характеристику частного правонарушения по римскому праву.

41. Из окна дома на единственный проезд был выброшен горшок с водой во время ссоры супругов.

Мог ли случайный прохожий предъявить иск, основываясь на правиле «недозволенное действие»?

42. Какова будет ответственность?

1. «Помпоний собрался предпринять путешествие. Он одолжил свою зрительную трубу Авлу и теперь требует ее обратно. Но Авл хочет пользоваться ею еще сам и не отдает трубу. Помпоний выламывает дверь в доме Авла и уносит свою трубу.

2. Друг Помпония посылает к нему извозчика, который доставляет его к кораблю. Помпоний уплачивает за проезд извозчику, который уже раньше получил плату от Юлия.

3. Когда Помпоний проходит мимо лошади, которая его привезла, прохожий Туллий ударяет лошадь палкой; лошадь лягает Помпония, рвет и пачкает его одежду.

4. Помпоний останавливается в гостинице. В его отсутствие при помощи подобранных ключей горничная забирается в его комнату и похищает часть его вещей.
5. От удара молнии происходит пожар в его комнате, и часть вещей Помпония гибнет.
6. Когда Помпоний возвращается домой, из дома напротив выливают на него помои. Это делает рабыня домохозяйина, не заметив проходящего Помпония».

Лекция 13 НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Вопросы

- 1. Понятие наследования*
- 2. Наследование по закону*
- 3. Наследование по завещанию*
- 4. Понятие легата и фидеикомисса*

1. Римское наследственное право связано с понятием римской семьи и институтом семейного права в целом. Связь эта настолько тесная, что позволила некоторым юристам сделать заключение, что все коренные принципы наследственного права черпают свое основание не в естественном праве (когда отец стремится обеспечить своих детей и близких на случай своей смерти), а в публично-правовых предписаниях, которые имели интересы сохранения семейного организма и взаимных прав и обязанностей членов римской семьи.

Общая историческая эволюция принципов римского наследственного права характеризовалась движением от правового статуса наследователя в рамках римской семьи во всем объеме предполагаемых полномочий к восприятию права в имущественно-правовой сфере. Следует подчеркнуть, что понятием наследства не подразумевалось преемство в сфере публичных прав и публично-правового статуса, а также не в полной мере восприятие прав и обязанностей наследователя в лично-семейной сфере (так, наследник не обязывался к восприятию прав наследователя как мужа, брата, сына и т.д.). Однако вместе с наследством переходили обязанности по опеке и

попечительству, которые могли иметь и лично-семейные основания. Таким образом, наследство могло быть обогатительного характера или обременительного, т.е. наследство подразумевало совокупность всех выгод, льгот и обременения прав и обязанностей. В этом заключается *принцип универсальности* (первый элемент содержания наследства) наследства (в отличие от *сингулярного преемства*, по которому только принимали завещание (отказ), но не отвечали за судьбу всего прочего, т.е. в наследстве).

Вторым элементом содержания наследства был *принцип нематериальности*. Как утверждали римские юристы, «наследство – это юридическое понятие, допускающее увеличение и уменьшение; увеличивается оно, главным образом, за счет доходов.»

Наконец, наследство было *реальным*, имело юридическое содержание, даже если не было предмета материального обладания, который переходил по наследству. Открытием наследства считался момент смерти наследодателя – физической или гражданской. Во втором случае, при восстановлении правоспособности, наследство возвращалось. В момент открытия наследство рассматривалось как «бесхозное» имущество до его принятия, а потому присвоение наследства третьим лицом (не имевшим на то право) расценивалось как особое преступление.

Принятие наследства было регламентированной процедурой. Наследник (независимо по закону или по завещанию) должен был составить опись наследуемого имущества. Ее составление следовало начать в течение одного месяца со дня открытия наследства и закончить в три месяца с участием кредиторов, нотариуса и других заинтересованных лиц. Принятие наследства было бесповоротным актом.

С усложнением хозяйственной жизни стало проявляться нежелание наследников принимать невыгодные им наследства. Вмешательство преторов установило: при отказе наследников преторы призывали тех, кто принадлежал к следующим категориям законных наследников, а если они отказывались, то назначали «конкурс», т.е. распродажу имущества умершего, чтобы удовлетворить притязания кредиторов.

Удивительно, как римские юристы пытались предусмотреть все случаи. Так, например, в момент существования наследства как бесхозного могли наступить события (юридические факты), определяемые как *наследственная трансмиссия (transmissio delationis)* и *право представления*.

Наследственная трансмиссия – это переход права наследования от наследника, умершего в период между открытием и принятием наследства, уже к его наследникам, которые автоматически приобретали также еще не принятое ими наследство. *Право представления* состояло в том, что к наследованию допускались лица, являвшиеся наследниками лица, умершего раньше своего наследодателя. Принимая наследство, они получали ту долю, которую получил бы он, будучи живым.

2. Законы XII Таблиц знают оба вида наследования: *по закону и по завещанию*: «если кто-нибудь, не имея подвластных, т.е. агнатов, умрет, не оставив завещания, пусть его хозяйство возьмет себе *suus heres* – ближайший агнат (т. V, ст. 4), отсюда, постулат – нет завещания, значит, наследуется по закону».

Наследование по закону (*ab intestato*) – наследование в порядке и на условиях, определенных законодателем.

По закону наследовали, если:

- 1) нет завещания;
- 2) завещание недействительно;
- 3) завещание уничтожено;
- 4) отсутствуют наследники, указанные в завещании.

В римском праве исторически сложились три системы наследования по закону:

- 1) цивильному;
- 2) преторскому;
- 3) Юстинианову.

Суть данных систем может быть представлена в виде табл. 2.

Размер наследственной доли определяется в соответствии с правилом, согласно которому законные наследники одной и той же очереди наследуют в равных частях. Это правило выражалось либо в *поголовном равенстве* (*in capite*), либо в *поколенном равенстве* (*in stripes*). При поголовном равенстве за каждым из наследников признается право на долю одного и того же размера. Если, например, к наследованию призывались пятеро наследников, то каждый из них получал право на $\frac{1}{5}$ наследственного имущества. Норма о поколенном равенстве действовала в тех случаях, когда одни лица наследовали на общих основаниях, а другие (в том же имуществе) – по праву представления.

Таблица 2

| Право | Очередность наследования | Условия признания |
|-------------|---|--|
| Цивильное | <ol style="list-style-type: none"> 1. Свои (<i>heredes sui</i>) 2. Ближайшие агнаты (<i>agnatus proximus</i>) 3. Члены одного с наследодателем рода (<i>gentiles</i>) | <ol style="list-style-type: none"> 1. Нахождение под властью наследодателя на момент его смерти, т.е. агнатический принцип призвания 2. Ближайшая степень устраняет последующие 3. Призванные к наследованию делят наследство поголовно 4. Не допускалось преемство: последующий разряд наследников допускался к наследованию только в случае отсутствия предыдущего 5. Свои являлись необходимыми наследниками. В случае отказа агнатического наследника наследство становилось выморочным |
| Преторское | <ol style="list-style-type: none"> 1. Все дети умершего (<i>unde liberi</i>) 2. Законные наследники (<i>legetimi</i>) 3. Кровные родственники (<i>cognati</i>) 4. Переживший супруг – жена или муж (<i>vir et uxor</i>) | <ol style="list-style-type: none"> 1. Совмещение агнатического и когнатического родства призвании 2. К наследованию допускались эманципированные 3. Возникает наследственное преемство |
| Юстинианово | <ol style="list-style-type: none"> 1. Нисходящие (наследство длится по линиям отца и матери), полнородные братья и сестры 2. Неполнородные братья и сестры 3. Боковые 4. Переживший супруг | <ol style="list-style-type: none"> 1. Кровный принцип наследования 2. Призванный разряд устраняет последующие 3. Наследство среди призванных делится: а) поровну (поголовно), если, например, призвались восходящие и полнородные; б) поколенно, если, например, призывались нисходящие либо восходящие и имеет место право представления |

3. Ульпиан так определил завещание: «Завещание есть законное выражение нашей воли, сделанное с соблюдением установлений гражданского права таким образом, чтобы оно имело силу после нашей смерти». Модестин писал, что завещание – это «справедливое решение нашей воли о том, что должно быть сделано после нашей смерти».

Таким образом, завещание – это волевой акт собственника, установившего, кому и сколько имущества отойдет после его смерти.

Юридическую силу завещанию сообщала его форма. Цивильное право знало три формы завещания: провозглашение своей воли в народном собрании; завещание воина, объявившего его перед строем накануне сражения; завещание посредством манципаций, т.е. односторонняя сделка.

В Кодексе Юстиниана различались завещания частные и публичные. Частные завещания составлялись в присутствии семи свидетелей, публичные – перед судом, магистратом, императором.

Таким образом, по юридической природе завещание является односторонней сделкой. Односторонний характер завещания проявляется и в праве завещателя в любое время односторонне или вовсе его отменить.

Завещатель должен был назначить наследником определенное лицо, которое бы обладало способностью быть назначенным наследником.

Допускалась возможность назначения наследника под условием. В этом случае наследство открывалось не в момент смерти наследователя, а по наступлении условия.

По Законам XII Таблиц завещатель пользовался неограниченной свободой распоряжаться своим имуществом. Но по мере разложения старой патриархальной семьи, с одной стороны, и утраты былой строгости нравов, с другой, завещатели стали осуществлять эту свободу так, что имущество иной раз полностью переходило совершенно посторонним людям, а ближайшие родственники, которые участвовали в накоплении этого имущества, не получали ничего. В связи с этим появились ограничения завещательной свободы. Появилось право некоторых наследников по закону на так называемую *обязательную долю в наследстве*, т.е. на получение некоторого минимума наследства. Юстиниан определяет размер обязательной доли и дает исчерпывающий перечень оснований для лишения обязательной доли.

4. В завещании могло быть включено отдельное распоряжение наследодателя о предоставлении наследником третьим лицам определенных сумм или вещей и т.д. Такое распоряжение называлось *легатом* (завеща-

тельным отказом). Легат создает сингулярное преемство, т.е. преемство в отдельных правах наследодателя без возложения на него каких-либо обязательств. Случалось, что легаты поглощали большую часть имущества и, чтобы гарантировать интерес наследника, была введена так называемая фальцидиева четверть по закону, внесенному Фальцидием (I в. до н.э.): отказ не может превышать $\frac{3}{4}$ наследственной массы. Впоследствии легат мог быть установлен не только в завещании, но и в специальном документе – *кодицилле*.

Другой формой завещательного отказа был *фидеикомисс* (*доверительное поручение*). В отличие от легата фидеикомисс не имел исковой защиты и основывался на чести наследника. В Кодексе Юстиниана (529 г.) последний уже сливается с легатом.

Основным гражданским иском, защищавшим наследственные права, было требование о наследстве (*petitio hereditatis*). Наследники по преторскому праву имели соответствующий интердикт (*quorum bonorum*), посредством которого осуществлялся *ввод во владение наследственным имуществом*. По истечении срока приобретательной давности преторский наследник приобретал положение квинритского собственника наследственного имущества. Кодификация Юстиниана сохранила сущность изложенных способов защиты, но отвергла различия между квинритскими и преторскими наследниками.

Контрольные вопросы и казусы по теме 13

1. Что значит универсальное и сингулярное преемство в наследовании?
2. Каков порядок наследования по закону?
3. Что значит трансмиссия наследства?
4. Каков порядок наследования по завещанию?
5. Когда было возможно подназначение наследника?
6. Что означают термины «поголовное равенство»; «поколенное равенство» при наследовании?
7. Почему появляется обязательная доля наследования и в чем ее смысл?
8. Что такое легат? Раскройте суть Фальцидиева закона.

9. Можно ли утверждать, что наследование есть преемство прав наследователя: а) всех; б) особенных; в) некоторых; г) особо оговоренных в законе или в завещании.
10. Какие устанавливались требования для правильного оформления завещания?
11. Какое значение для силы завещания имело рождение «последыша» (постума, сана) наследника после его смерти?
12. Что такое кодицилы и каково их значение в завещательном наследовании?
13. Раскройте суть решения императора Септимия Севера:
«Если в твою пользу оставлен отказ по завещанию или фидеикомисс с тем, чтобы ты что-либо сделал, то Нерва и Атилицин считали, что даже если наследник не заинтересован в том, чтобы ты это сделал, тебе должно быть отказано в иске, если ты не дашь наследнику гарантии в том, что будет исполнено то, что пожелал покойный».
14. Выберите, на Ваш взгляд правильный ответ:
– наследство переходит или по завещанию, или по закону;
– наследство переходит и по завещанию, и по закону.
15. Некто Марк Аврелий в день своего совершеннолетия подарил своему опекуну часть земли с недвижимостью. В тот же день опекун умер. Его наследники потребовали землю и дом. Сам Марк внезапно умер на следующий день, и его наследники потребовали оставить им все имущество, ссылаясь на то, что наследники опекуна после его смерти не имеют прав на имущество опекаемого.
Как разрешится спор?
16. При поступлении на военную службу сын, находясь под властью отца, получил в качестве подарка некоторую денежную сумму, на которую он приобрел определенное имущество. Вскоре сын скоропостижно скончался, оставив завещания, по которому имущество он передавал церкви. Отец, в свою очередь, заявил, что правом на эту собственность теперь владеет только он, так как сын был ему подвластен.
Оцените ситуацию.
17. Некто назначил раба своим наследником.

Возможно ли это и в каком случае?

18. Пусть мой сын Тиберий будет моим наследником или станет наследником и умрет прежде, чем выйдет из под опеки, тогда пусть Сей будет наследником.

Почему это завещание нельзя оспорить? Что такое подназначение?

19. Некто Маний Курий был подназначен малолетнему наследнику по завещанию на случай, если тот умрет, не достигнут совершеннолетия. Однако наследник вообще не появился на свет.

Может ли подназначенное лицо принять наследство, или следует считать, что наследника нет, и наследование должно происходить по закону?

20. У римского гражданина-домовладыки Тиберия были три внука. Один родился от сына, жившего вместе с отцом, другой родился в семье эмансипированного сына, а третий был рожден дочерью, состоявшей в браке, заключенным в форме коэмпции.

Кто из внуков находился под властью деда?

21. Квинт Секстий составил завещание в присутствии семи свидетелей «посредством меди и весов», назначив единственным наследником племянника, устранив общей формулой подвластных сына и внука. После его смерти они оспорили завещание.

Каким должно быть решение суда: а) по гражданскому праву; б) по преторскому праву? Раскройте особенности наследования по завещанию и различия гражданского и преторского порядка наследования.

22. Завещание Люция гласило: «Секстус будет моим наследником. На случай, если Секстус умрет раньше меня, я ему подназначаю Тиберия; если же он умрет после меня, то наследство должно быть выдано Тиберию по фидеикомиссу.

Как будет решено дело, если Секстус умрет после Люция, но до принятия им наследства?

23. Аппий назначил Гая и Децимуса своими наследниками на равных правах. Децимус после смерти Аппия отказался от наследства.

Кому достанется завещанная Децимусу наследственная доля в соответствии с положениями наследственного римского права?

Лекция 14 РИМСКОЕ ПРАВО И ЕГО РЕЦЕПЦИЯ

Вопросы

- 1. Римское право как фундаментальный вклад в мировую цивилизацию*
- 2. Особенности рецепции римского права*

1. Римское право является фундаментальным вкладом в мировую цивилизацию и, думается, не потеряет своей важности, пока существует человеческое общество. Римское право разработало деление права на публичное и частное: их соотношение, принципы и юридические механизмы регулирования. Именно римские юристы через практику жизни осознали закономерности рыночной экономики и цивилизованное разрешение ее противоречий. Краткий экскурс в историю частного права, знание норм в современных гражданских системах позволяют утверждать, что их дальнейшая разработка невозможна без привлечения элементов конструкции частноправовых отношений из римского права.

2. *Рецепцией* римского права в юридической литературе называют процесс восприятия и переработки элементов правовой культуры Древнего Рима средневековым западноевропейским обществом. Начало этого процесса относится ко второй половине XI в. – времени, когда развернулось изучение римского права в Болоньской школе прав.

Однако это было не простое продолжение того, что происходило в предшествующий период. Процесс усвоения и переработки римских правовых текстов в западноевропейских университетах можно разделить на три этапа.

Первый (XI – XIII вв.) – это время «глоссаторов», когда обращались к римским текстам, стремились уяснить смысл содержащихся в них правовых норм. От объяснения отдельных положений они переходили к созданию логически стройных теоретических концепций. Юридическая интерпретация, влияние обычая, роль идеи суверенитета в образовании права – все эти вопросы помимо своей существенной юридической важности имели и специальный интерес для людей, живших в обществе, которому приходилось как бы заново открывать элементарные принципы правового и политического строя.

Второй этап (конец XIII – XV вв.) – время постглоссаторов, или комментаторов, – проходил по пути изучения глосс по оригиналами римского права. Разбирая их, комментаторы обнаруживали в них некие общие принципы, из которых логическим путем выводили частные принципы.

Третий этап (начало XVI – XVII вв.) – время гуманистов, – когда простое комментирование глосс стало заменяться последовательным систематическим изложением юридических институтов. Изменились и приемы работы с правовыми текстами. Правоведы стали подвергать их филологическому и историческому анализу. Они стремились, прежде всего, восстановить первоначальный текст римского права, используя дидактический метод, посредством которого формальная и универсальная логика анализирует понятия и строит силлогизмы. Благодаря проведенной работе правоведов третьего периода римские тексты приобрели стройную систему и превратились в шедевр юридического искусства.

Рецепция римского права лежала в основе процесса юридикации многих стран Европы, однако наиболее яркое воплощение она получила в законодательстве Германии и Франции. Так, в Германии формальное основание рецепции полагали в том, что немецкая империя – продолжение римской, а рациональное – в том, что римское право – самое совершенное из всех прав. Таким образом, римское право перешагнуло за рамки своей эпохи.

Думается, что рецепцию римского права в России можно отнести еще к X в., когда она осуществлялась через посредничество Византии. Многие судебники Древней Руси прямо ссылаются на греческие переводы Кодекса Юстиниана, заимствуя как систему, так и отдельные юридические нормы. Подобные ссылки мы находим в знаменитом своде церковного права, так называемой «Кормчей книге» XIII в.

Однако традиционно в Древней Руси большее внимание уделялось публичному праву. Частное же, понимаемое как законодательное ограничение произвольного вмешательства государства в частную, экономическую жизнь, начало формироваться в России во второй половине XVIII в. во время царствования Екатерины II. Ее указами устанавливается понятие частной собственности как свободы в использовании своего имущества, независимо от «казенного интереса».

Только в 60-е гг. XIX в. во времена реформ Александра II, отменившего крепостное право, частная собственность и частное право получили окончательное признание для всего населения. Не случайно, один из круп-

нейших отечественных цивилистов профессор И.А. Покровский в 1917 г. отмечал: «Рецепция римского права была и исторической необходимостью, и фактом прогресса».

Рецепция римского права в России осуществлялась, в основном, через посредство германского законодательства. Однако российское правоведение самым активным образом использовало материалы римских источников и германских пандектов для развития юридического образования и подготовки юристов к законодательной деятельности. Начиная со второй половины XIX в., в России появились десятки переводных и своих собственных учебников и монографических трудов по римскому праву, многие из которых выдержали десятки переизданий. В университетах были созданы кафедры римского права, где стали воспитывать юристов на традициях и в духе римского частного права.

Таким образом, особенностью рецепции римского частного права в России можно считать то обстоятельство, что она сыграла важную роль в развитии не столько законодательства, сколько правовой науки и университетского юридического образования. Хотя, думается, нельзя отрицать и прямое влияние римских частноправовых норм на развитие российского гражданского права.

Завершая экскурс в изучение римского частного права и признавая его величие, мы отнюдь не должны слепо верить в его непогрешимость. Такая абсолютизация несовместима с суждениями самих творцов римского права. А потому лозунгом современного юриста должно быть изречение Р. Фон Иеринга: «Durch das romanische Recht, aber uber dasselbe hinaus» – «Через римское право, но вперед, дальше его».

Заключение

Римское частное право является методологической базой юридического образования. Оно есть основа для понимания гражданского права, а также тот дидактический материал, который способствует усвоению основных юридических понятий, выработке логического и юридического мышления и творческого отношения к праву в целом. Автор пособия понимает, что сегодня издано много серьезных работ по изучению римского частного права и рекомендует студентам следующие работы:

1. Римское частное право / Под редакцией И.Б. Новицкого и И.С. Перетерского. – М., 2002. Результат коллективного труда.

2. Дождев Д.В. Римское частное право. – М., 1996. Один из лучших учебников, снабженный многочисленными извлечениями из римских документов.

3. Хутиыз Н.З. Римское частное право. – М., 1994.

4. Черниловский З.И. Основы римского частного права. – М., 2001. Весьма оригинальное изложение материала.

5. Омельченко О.А. “Основы римского права” Учебное пособие. – М., 1994.

6. Бартошек М. Римское право (понятия, термины, определения). – М., 1989. Это энциклопедический словарь римского права.

Основной задачей данного издания является оказать изучающим римское право методическую помощь, обратить внимание на главные элементы того или иного института римского частного права и далее закрепить эти знания при выполнении контрольных заданий.

══════ ХРЕСТОМАТИЙНЫЕ МАТЕРИАЛЫ* ══════

ПРАВО: СУЩНОСТЬ И СОДЕРЖАНИЕ, ВОЗНИКНОВЕНИЕ И РАЗВИТИЕ

D. 1. 1

1. (Ульпиан). Изучающему право надо прежде всего узнать, откуда произошло слово "право" (ius). Право получило свое название от "правосудия" (iustitia), ибо, согласно превосходному определению Цельса, право есть наука о добром и справедливом. § 1. По заслугам нас называли жрецами, ибо мы заботимся о правосудии, возвещаем понятия доброго и справедливого, отделяя справедливое от несправедливого, отличая дозволенное от недозволенного, желая, чтобы добрые совершенствовались не только путем страха наказания, но и путем поощрения наградами, стремясь к истинной... философии... § 2. Изучение права распадается на две части: публичное и частное (право). Публичное право, которое (относится) к положению римского государства, частное, которое (относится) к пользе отдельных лиц; существует полезное в общественном отношении и полезное в частном отношении... § 3. Естественное право – это то, которому природа научила все живое; ибо это право присуще не только человеческому роду, но и всем животным, которые рождаются на земле и в море, и птицам; сюда относится сочетание мужчины и женщины, которое мы называем браком, сюда же порождение детей, сюда же воспитание; мы видим, что животные, даже дикие, обладают знанием этого права. § 4. Право народов – это то, которым пользуются народы человечества; можно легко понять его отличие от естественного права: последнее является общим для всех животных, а первое – лишь для людей (в их отношениях) между собой.

7. (Папиниан). Цивильное право – это то, которое происходит из законов, плебисцитов, сенатусконсультов, декретов принцепсов, мнений мудрецов. § 1. Преторское право – это то, которое ввели преторы для содействия цивильному праву или для его дополнения или исправления в целях общественной пользы...

* Фрагменты из «Институций» Гая вводятся просто указанием имени автора «Gaius», затем следуют номера книг и параграфов.

Ссылки на тексты из Дигест Юстиниана отличает литера «D.», после которой указаны номера книги, титула и параграфов.

Цитаты из Институций Юстиниана обозначены – «I».

Цитаты из сочинений Ульпиано – Ulp.

8. (Марциан). Ибо и само преторское право является живым голосом гражданского права.

9. (Гай). Все народы, которые управляются на основании законов и обычаев, пользуются частью своим собственным правом, частью правом, общим для всех людей. Ибо то право, которое каждый народ установил для себя, является собственным правом государства и называется гражданским правом, как бы собственным правом самого государства; то же право, которое естественный разум установил между всеми людьми, соблюдается у всех одинаково и называется правом народов, как бы тем правом, которым пользуются все народы.

10. (Ульпиан). Правосудие есть неизменная и постоянная воля предоставлять каждому его право. § 1. Предписания права суть следующие: жить честно, не чинить вред другому, каждому воздавать то, что ему принадлежит. § 2. Правосудие есть познание божественных и человеческих дел, наука о справедливом и несправедливом.

11. (Павел). Слово "право" употребляется в нескольких смыслах: во-первых, "право" означает то, что всегда является справедливым и добрым – каково естественное право. В другом смысле "право" – это то, что полезно всем или многим в каждом государстве – каково гражданское право. Не менее правильно в нашем государстве "правом" называется "ius honorarium". Говорится, что претор высказывает право (выносит решение), даже если он решает несправедливо; это (слово) относится не к тому, что претор сделал, но к тому, что ему надлежало сделать. В другом смысле "право" означает то место, а котором выносятся решения; здесь название переносится с того, что делается, на то, где это делается... § 3. После изгнания греков в силу закона трибунов все эти законы потеряли силу, и римский народ начал более пользоваться неопределенным правом и некоторым обычаем, чем изданным законом, и такое положение существовало около 20 лет. § 4. Потом, чтобы это длилось не долее, было установлено государственной властью, чтобы были назначены 10 мужей; через них были испрошены законы греческих государств, и (римское) государство было основано на законах; эти законы были записаны на досках из слоновой кости, помещенных на форуме, чтобы эти законы были более доступны для восприятия. Им (10 мужам) на тот же год было дано высшее право (высшая власть) в государстве, чтобы они исправили законы, если это необходимо, и истолковали, и не допускалось обжалования (их действий), как прочих магистратов. Они заметили, что имеются пробелы в тех первых законах, и в следующем

году прибавили еще две таблицы к составленным ранее таблицам, а потому появилось название законов XII таблиц... § 5. Обычно бывает, что толкование нуждается в авторитете мудрецов, и после издания указанных законов стало необходимым обсуждение их на форуме (на суде). Это обсуждение и это право, которое произошло от мудрецов и не было записано, не получили (особого) названия, тогда как другие части права имеют свои названия... но получило общее название гражданского права. § 6. Потом, почти в то же время, из этих законов были составлены иски, посредством которых люди спорили на суде: чтобы народ не устанавливал этих исков, как он захочет, но захотели, чтобы были твердыми и торжественными. И эта часть права получила название "legis actiones", то есть законные иски. Итак, почти в одно время возникли три права: законы XII таблиц, из них начало вытекать гражданское право, из них же составлены legis actiones. Знание всех этих прав и умение толковать были в руках понтификов; и почти 100 лет народ придерживался этого обычая. § 7. Потом, когда Аппий Клавдий составил эти иски и выразил их в (определенной) форме, писец Гней Флавий, сын вольноотпущенника, передал народу похищенную книгу, и этот дар был до того приятен народу, что он (Флавий) был сделан трибуном и сенатором и курульным зидлом... Эта книга, которая содержит иски, называется Флавиевым гражданским правом подобно указанному выше Папириеву гражданскому праву, ибо Гней Флавий ничего от себя не прибавил к книге. С увеличением государства, немного времени спустя, ввиду отсутствия некоторых категорий исков Секст Элий составил другие иски и передал книгу народу; она называется Элиевым правом. § 8. Позднее, хотя в государстве были закон XII таблиц, гражданское право и legis actiones, произошел раздор плебса с патрициями и плебс удалился и установил для себя права; эти права называются плебисцитами. Вскоре затем, когда плебс был призван обратно, так как много раздоров возникало из плебисцитов, по Гортензиеву закону плебисциты были признаны подлежащими соблюдению, как законы. Между плебисцитами и законами имеется разница в способе установления, но сила их одинакова. § 9. Затем трудно стало собирать плебс, а собирать весь народ – еще труднее. При таком множестве людей сама необходимость возложила заботу о государстве на сенат. Сенат начал, таким образом, воздействовать на дела, и то, что он постановлял, соблюдалось, и это право называлось сенатусконсультами. § 10. В то же время и магистраты провозглашали право (выносили решения), и чтобы граждане знали, какое право будет высказано о любом деле и могли охра-

нить себя, магистраты выставляли эдикты... § 11. Наконец, сами дела потребовали установления права меньшим количеством способов и оказалось необходимым, чтобы забота о государстве была возложена на одного. Итак, по установлении должности принцепса, ему было предоставлено право на то, чтобы уставленное им являлось действительным (обязательным). § 35. Преподаванием науки гражданского права занимались многие и величайшие мужи; но те, кто пользовался величайшим уважением со стороны римского народа, должны быть упомянуты, чтобы было ясно, благодаря каким и сколь великим мужам наши права возникли и дошли до нас. Из всех, кто занимался (этой) наукой, никто до Тиберия Корункания не занимался публичным преподаванием; до него другие думали держать гражданское право в тайне... § 36. Был, прежде всего, мудрый Публий Папирий, который собрал воедино законы рексов. Затем Аппий Клавдий, один из децемвиров, который принимал величайшее участие в написании XII таблиц. После него (другой) Аппий Клавдий того же рода обладал огромными знаниями; он был назван "centemmanus" ("сторуким")... Передают, что он написал иски и прежде всего о перерыве давности. Эта книга не сохранилась. § 37. После него был муж величайшего знания Семпроний, которого римский народ называл "мудрым" (sofos – греч.), и никто до него не носил такого прозвища. Затем – Гай Сципион Назика, который получил от сената имя "лучшего"... § 38. ... Тиберий Корунканий, который, как я сказал, первый начал публично преподавать; из его писаний ничего не сохранилось, но его ответы были многочисленны и памятны... Секста Элия... и сохранилась его книга под заглавием "Tripertita". Эта книга является как бы колыбелью права; она названа "Tripertita" потому, что после закона XII таблиц прибавлено толкование и присоединены legis actiones... § 41. ... Квинт Муций, сын Публия, верховный жрец, первый обобщил гражданское право, изложив его в 18 книгах... § 47. ...авторитетом пользовались Атей Капитон... Атей был консулом, Лабеон же отказался принять эту честь, когда Август предложил ему консулат, но прилежно занимался изучением (права). Весь год он разделил таким образом, что шесть месяцев проводил в Риме с учениками, а на шесть месяцев удалялся и занимался писанием книг. Он оставил 40 томов, которых большинство находится в обращении. Эти два впервые образовали как бы различные школы, ибо Атей Капитон стоял на том, что ему было передано (его предшественниками), Лабеон же трудился, доверяя разуму и учёности и изучая другие науки, но большей частью устанавливал новые положения. § 48. Атею Капитану наследовал Массурий Сабин,

Лабеоу – Нерва; эти увеличили их разногласия; Нерва был близким другом цезаря. Массурий Сабин принадлежал к сословию всадников и первый начал публично давать ответы по юридическим вопросам... § 49. ... что до времен Августа право давать публично ответы не предоставлялось принципсам, но те, кто внушал доверие своими знаниями, давали ответы тем, кто спрашивал совета. И они не давали ответов за своей печатью, но обычно сами писали судьям или выдавали свидетельство тем, кто спрашивал совета. Впервые божественный Август для возвышения авторитета права установил, чтобы они давали ответы на основании его (Августа) власти...

Формы права

D. 1.3

1.(Папиниан). Закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства.

2.(Марциан). Ибо и оратор Демосфен дает следующее определение: "Закон то, чему все люди должны повиноваться в силу разных оснований, но потому, что всякий закон есть мысль (изобретение) и дар бога, решение мудрых людей и обуздание преступлений, содеянных как по воле и невольно, общее соглашение общины, по которому следует жить находящимся в ней". И философ, отличавшийся величайшей стоической мудростью Хризипп, так начинает свою книгу "О законах": "Закон есть царь всех божественных и человеческих дел; он должен быть – начальником добрых и злых, вождем и руководителем живых существ, живущих в государстве; мерилom справедливого и несправедливого, которое приказывает делать то, что быть делаемо, и запрещать делать то, что не должно быть делаемо".

3. (Помпониий). Следует устанавливать права, как сказал Феофраст, для тех случаев, которые встречаются часто, а не для тех, которые возникают неожиданно.

4. (Цельс). Права не устанавливаются исходя из того, что может произойти единичном случае.

5. (Цельс). Ибо право должно быть главным образом приспособлено к тому, что случается часто и легко, а не весьма редко.

6. (Павел). Законодатели обходят, как сказал Феофраст, то, что происходит лишь в одном или двух случаях.

7. (Модестин). Действие (сила) права: повелевать, запрещать, разрешать.

8. (Ульпиан). Права устанавливаются не для отдельных лиц, а общим образом.

12. (Юлиан). Не могут все отдельные случаи быть предусмотрены законом сенатусконсультум. Но когда в каком-либо случае смысл их ясен, то осуществляющий юрисдикцию может применить их к сходным (обстоятельствам) и сообразно с этим вынести решение.

14. (Павел). То, что воспринято вопреки смыслу права, не может быть распространено на последствия этого.

15. (Юлиан). Тому, что установлено против смысла права, мы не можем следовать как юридическому правилу.

18. (Цельс). Является более милостивым (справедливым) такое толкование законов, при котором охраняется их воля.

19. (Цельс). Если закон говорит двусмысленно, заслуживает предпочтения то значение, которое лишено порока, в особенности, когда из этого может быть сделано заключение о воле закона.

20. (Юлиан). Не в отношении всего, что установлено предками, может быть приведено основание.

21. (Нераций). И потому не нужно исследовать основания того, что устанавливается, иначе было бы разрушено многое из того, что представляется определенным.

24. (Цельс). Неправильно выносить решения или давать ответ на основании какой-либо частицы закона, без рассмотрения закона в целом.

25. (Модестин). Ни в каком случае смысл закона или милость справедливости не терпит, чтобы то, что введено для пользы людей, мы обращали путем жестокого толкования в строгость, идущую вразрез с благополучием людей.

27. (Тертуллиан). Принято, что старые законы находятся в связи с позднейшими; поэтому следует всегда думать, что в законы как бы включено правило о том, что они касаются тех лиц и тех дел, которые когда-либо являлись сходными.

29. (Павел). Поступает против закона тот, кто совершает запрещенное законом; поступает в обход закона тот, кто, сохраняя слова закона, обходит его смысл...

32. (Юлиан). Если мы не имеем писаных законов для каких-либо дел, то следует соблюдать установленное нравами и обычаями; а если этого нет для какого-либо дела, то (следует соблюдать) наиболее близкое и выте-

кающее из последнего (правило); если и этого не оказывается, то следует применять право, которым пользуется город Рим. § 1. Прежний укоренившийся обычай заслуженно применяется как закон, и это право называется правом, установленным нравами. Ибо если сами законы связывают нас в силу лишь того, что они приняты по решению народа, то заслуженно и то, что народ одобрил, не записав, связывает всех. Ибо какое имеет значение, объявил ли народ свою волю путем голосования или путем дел и действий.

33. (Ульпиан). Долго применявшийся обычай следует соблюдать как право и закон в тех случаях, когда не имеется писаного (закона)...

35. (Гермогениан). Но и то, что одобрено долговременным обычаем и соблюдалось в течение многих лет, должно быть соблюдаемо как молчаливое соглашение граждан не менее, чем записанное право.

36. (Павел). Это право (обычное право) пользуется тем большим авторитетом, что доказано отсутствие необходимости придать ему письменную форму.

37. (Павел). Если дело идет о толковании закона, то прежде всего следует выяснить, каким правом пользовалось государство ранее в случаях такого рода; ибо обычай является лучшим толкователем закона.

38. (Каллистрат). Ибо наш император Север предписал, что в тех случаях, когда при применении законов возникает сомнение, нужно, чтобы обычай или авторитет постоянных единообразных решений имел силу закона.

39. (Цельс). То, что было введено не в силу разумного основания, но по ошибке, а затем поддерживалось путем Обычая, не имеет силы в отношении сходных случаев.

БРАК.

ОБЩЕЕ СОДЕРЖАНИЕ БРАЧНО-СЕМЕЙНЫХ ОТНОШЕНИЙ

I.1.10

4. Дети двух братьев или сестер, или брата и сестры могут вступать в брак.

5. Но нельзя жениться на тетке со стороны отца, хотя бы и adoptированной; равным образом, и на тетке со стороны матери, так как обе они занимают место родителей. На этом основании справедливо запрещается жениться на сестре деда или сестре бабки.

6. Необходимо также воздерживаться от вступления в брак с некоторыми женщинами из уважения к родству, основанному на свойстве. Так,

например, нельзя жениться на падчерице или на невестке, так как та и другая считаются дочерьми. Конечно, это надо понимать в том смысле, что она в прошедшем 'была невесткой или падчерицей...

7. Запрещено также жениться на теще и мачехе, так как они считаются как бы матерями; брак с этими женщинами допускается только по уничтожении родственных уз: иначе, если женщина еще до сих пор – мачеха, то есть если она еще замужем за твоим отцом, то по общему правилу запрещается ей выходить за тебя замуж, так как одна и та же женщина не может быть замужем за двоими. Также, если она приходится тебе еще до сих пор тещей, то есть если дочь ее еще замужем за тобою, то браку препятствует то обстоятельство, что ты не можешь иметь одновременно двух жен.

8. Но сын мужа от другой жены и дочь жены от другого мужа, или наоборот, могут заключить законный брак, хотя бы они и имели брата или сестру, рожденных от брака, заключенного родителями впоследствии.

9. Если твоя жена после развода приживет от другого дочь, то последняя *не* считается твоею падчерицей, но и от подобного брака, говорит Юлиан, следует воздерживаться.

D. 24.2

4. (Ульпиан). Юлиан... разбирает вопрос: может ли безумная послать заявление о прекращении брака или может ли ей быть заявлено об этом? И пишет, что можно отказаться от брака с безумной, так как она занимает место находящейся в неведении, но заявить о прекращении брака не может ни она сама вследствие безумия, ни ее попечитель, но ее отец может послать об этом сообщение. Он (Юлиан) не разбирал бы вопроса о возможности заявить о прекращении брака (с безумной), если бы не было известно, что брак (с безумной) сохраняется...

9. (Павел). Никакой развод не является действительным, если не привлечено (в качестве свидетелей) семь взрослых римских граждан.

D. 6

Приданое

1. Приданое или дается, или определяется, или обещается.

2. Определить приданое может женщина, которая собирается выйти замуж, а также должник женщины, если он говорит по ее приказанию; а также отец женщины или ее дед со стороны отца. Дать и обещать приданое могут все.

3. Приданое называется или проистекающим из права, и это такое, которое дает отец женщины, или случайное, и это такое, которое дает кто угодно другой.

4. Если женщина умрет, состоя в браке, приданое, данное отцом, возвращается отцу, пятая часть, на вечное время сохраняющаяся за каждым из детей, остается у мужа. Если нет отца, (приданое) остается у мужа.

6. Если совершен развод, то когда женщина сама правоспособна, она сама имеет право вчинить иск об имуществе жены, то есть требовать обратно приданое; если же она находится под властью отца, то право иска имеет отец...

7. Если женщина умерла после развода, то ее наследнику дается право иска только в том случае, когда муж медлит с возвращением приданого женщины.

8. Если приданое содержит (то, что имеет) вес, число, меру, то возвращается за год, два, три; и если (муж) целиком не вернет (в срок приданое), на него можно подать в суд. Остальное (имущество, входящее в приданое) возвращается сразу.

10. Из-за детей удержание производится, если развод произошел по вине женщины или (ее) отца, под властью которого она состоит; тогда в пользу каждого из детей удерживается шестая часть приданого, однако, не более чем три (такие части).

12. Из-за (дурных) нравов в более серьезных случаях удерживается шестая часть приданого, а в других более легких – восьмая. Более тяжелый случай – прелюбодеяние; более легкие – все остальные.

13. Нарушение добрых нравов мужем карается в отношении приданого так, что он должен вернуть его за год, причем в случае более серьезного нарушения он должен отдать его сразу, при менее серьезном – за шесть месяцев.

D. 23. 3

7. (Ульпиан). Справедливость внушает, что плоды приданого должны принадлежать мужу, так как если он сам несет тяготы брака, то справедливо, чтобы он и извлекал плоды. § 1. Если плоды извлечены во время существования брака, то они не входят в приданое; если же они извлечены до заключения брака, то они обращаются в приданое... § 3. Если в приданое даются вещи, то я думаю, что они становятся входящими в имущество мужа и что мужу следует предоставить приращение времени (к времени, когда владение осуществлялось женой). Вещи становятся вещами мужа, если они даются во время существования брака...

10. (Ульпиан). § 1. Если произошло какое-либо приращение к неоцененным именьям, то это является прибылью жены; если что-либо исчезло, –

то ущерб жены. § 2. Если у рабов, (входящих в приданое), появилось потомство, то это не является выгодой мужа. § 3. Но приплод скота, входящего в придание, принадлежит мужу...

17. (Павел). В отношении вещей, входящих в приданое, муж должен отвечать как за умысел, так и за вину, ибо он получил приданое в своих интересах; [но он должен отвечать за такую внимательность, которую он проявляет в своих делах]. § 1. Если дана оцененная вещь, а брак не состоялся, то... должна быть истребована вещь, а не цена.

18. (Помпоний). Если ты принял в качестве приданого рабов по оценке и совершен договор о том, что ты должен отдать после развода (рабов), имеющих такую же оценку, то, как говорит Лабейон, дети рабов остаются у тебя, так как и рабы находились на твоём риске.

19. (Ульпиан). Если даже по приказу мужа приданое выдано другому лицу, то тем не менее муж несет обязанности, связанные с приданным...

26. (Модестин). Мы говорим, что при существовании брака можно заменять приданое, поскольку это выгодно женщине: например деньги обращаются в вещь или вещь в деньги...

28. (Павел). После брака отец не может ухудшить положение дочери, так как ему не может быть возвращено приданое без согласия дочери...

44. (Юлиан). Если отец дал обещание установить приданое для своей дочери и эманципировал дочь до брака, то обещание не уничтожается...

66. (Помпоний). Если собственник имения дает мне в качестве приданого узупфрукт на имение ...

Patria potestas. Усыновление

I. 1. 12

4. Сын семейства остается во власти отца, все равно, поступил ли он в военную службу или сделан сенатором или консулом, так как ни военная служба, ни консульское достоинство не освобождает сына от власти отца...

6. Сверх того, дети перестают быть во власти родителей вследствие эмансипации. Эмансипация эта совершалась прежде или согласно постановлению старых законов, которые предписывали торжественную тройную продажу и два промежуточных отпущения на волю, или согласно императорскому рескрипту. Мы, в нашей заботливости, исправили и это посредством постановления, а именно: отменив прежнюю фикцию, мы постановили, что родители могут являться прямо к судьям или к должностным лицам и таким образом отпускать на волю своих сыновей или дочерей, внуков или внучек и т.д.

Gaius. 1

98. Акт же усыновления совершается двумя способами: или властью народа, или по приказу высшего сановника, например претора.

99. Властью народа можно усыновлять тех, которые пользуются правовой независимостью; этот вид усыновления *argogatio*, потому что и того, кто усыновляет, спрашивают, желает ли он того, кого намерен усыновить, считать законным сыном и того, кто усыновляется, спрашивают, желает ли он этому подвергаться; спрашивается и народ, одобряет ли он это усыновление. Властью сановника усыновляем тех, которые состоят под отеческою властью...

100. Первый вид усыновления, то есть совершающийся при помощи народа, может происходить только в Риме, а второй обыкновенно совершается тоже в провинциях в присутствии их наместников.

101. Равным образом, властью народа не усыновляются женщины (это именно казалось более соответственным). В присутствии же претора (в Риме), а в провинциях перед проконсулом или легатом усыновляются также женщины.

103. ...например, скопцы, могут усыновлять.

104. Женщины же ни в каком случае не могут усыновлять, ибо они и родных детей не имеют в своей власти.

Опека и попечительство

D. 26. 2

33. (Яволен). Опекуны были назначены так: "Я назначаю опекуном Люция Тиция. Если он не находится в живых, то тогда я назначаю опекуном Гая Плавция"...

D. 26. 5

21. (Модестин). Следует знать, что начальствующие лица не могут назначать женщин попечителями над несовершеннолетними... § 5. Кроме (соблюдения) прочих правил, начальствующие лица должны обращать внимание на нравы назначаемых (попечителей); ибо доверие внушается не имущественным положением или достоинством, но хорошими качествами характера и честными нравами.

D. 26. 10

23. (Модестин). Могут быть назначены совместно несколько опекунов.

8. (Ульпиан). § 5. Теперь рассмотрим, по каким причинам устраняются лица, не внушающие доверия. Следует знать, что дозволяется объявлять

лицо не внушающим доверия вследствие обмана, допущенного при ведении опекуна, например, если он расточительно вел опеку и действовал под влиянием низких побуждений, или с опасностью для подопечного, или захватил, действуя в качестве опекуна, какие-либо вещи подопечного ... § 18. Лицо, устраненное вследствие своей лености или неопытности, бездельности, простодушия или глупости, находится в таком положении, что оно отходит от опекуна или попечительства, сохраняя неприкосновенной свою честь...

7. (Ульпиан). § 1. Если имеется не обман, но грубая небрежность, то следует устранить такого (опекуна) как не внушающего доверия, ибо грубая небрежность стоит близко к обману.

I. 1. 23

Совершеннолетние мужчины и женщины, способные к брачной жизни, имеют попечителей вплоть до двадцатипятилетнего возраста; хотя они лица и совершеннолетние, но находятся в том возрасте, когда не могут сами блюсти свои интересы.

Назначаются попечители теми же должностными лицами, которыми назначаются и опекуны. Попечитель не назначается в завещании, но, будучи назначен, утверждается декретом претора или наместника.

СУТЬ И СОДЕРЖАНИЕ ВЕЩНОПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЙ: ПОНЯТИЕ ВЕЩИ, СОБСТВЕННОСТЬ, ВЛАДЕНИЕ, ДЕРЖАНИЕ

I. 2. 1

12. ... дикие животные, птицы и рыбы, одним словом, все живые существа, рождающиеся на земле, в море, в воздушном пространстве, делаются по законам общеправового права собственностью лица с момента захвата: вещь, прежде никому не принадлежавшая, предоставляется по естественному праву в собственность лицу, раньше всех ее захватившему. Безразлично, захватит ли кто диких животных и птиц на своей земле или на чужой, ясно следующее: лицо, иступившее на чужую землю для охоты, может быть удалено хозяином... Что бы ты ни захватил, то считается твоим до тех пор, пока захваченное находится под твоей охраной. Когда животное уйдет от твоего надзора и вернется к естественной свободе, тогда оно перестает *быть* твоим и снова делается собственностью завладевшего им. Достигшим естественной свободы животное считается тогда, когда оно исчезнет у тебя из виду или когда преследование его представляется невозможным, хотя бы животное и было у тебя на виду.

13. Был предложен такой вопрос: если животное ранено так сильно, что его можно взять, то считается ли оно с этого момента твоим? Некоторыми юристами был дан такой ответ: животное с этого момента твое и до тех пор остается твоим, пока ты его преследуешь... Другие высказали мнение, что животное в том только случае делается твоим, когда ты его словишь. Мы утвердим последнее мнение, так как много вероятия, что животного можно и не словить.

15. ... Относительно тех животных, которые имеют обыкновение уходить и возвращаться, принято следующее правило: они считаются твоими до тех пор, пока имеют желание возвращаться, а если они утратят это желание, то перестают быть твоими и становятся собственностью лица, завладевшего ими...

16. Курицы и гуси – не дикие животные, это мы можем понять из того, что есть другая порода куриц и гусей, которых мы называем дикими. Поэтому если твои гуси и курицы, чем-либо спугнутые, улетели, да так, что ты потерял их из виду, то они все-таки считаются твоими, где бы они ни находились, а тот, кто с целью обогащения удерживает этих животных, рассматривается как совершивший кражу.

18. Равным образом, камешки, раковины и все прочие предметы, находимые на морском берегу, делаются по закону общенародного права собственностью нашедшего.

20. Затем та земля, что волна прибывает к твоему полю, делается по общенародному праву твоей. Примоиной называется незаметный нанос. Через нанос земли, по-видимому, прибавляется то, что мало-помалу прибывает к нашему полю река, так что мы не можем судить, сколько ее и в какой момент времени прибывается.

21. Поэтому если река оторвет некоторую незаметную часть земли от твоего поместья и прибьет ее к земле соседа, то ясно, что эта часть останется твоею. Очевидно, что если примоина останется в течение слишком продолжительного времени у земли соседа и если деревья, которые она с собою принесла, пустили корни в землю соседа, то ясно, что с этого времени деревья перейдут в собственность соседа.

22. Остров, показавшийся на море, что редко случается, делается собственностью лица, им завладевшего, так как этот остров не считается кому-либо принадлежащим. Если же остров покажется на середине реки, что бывает часто, то он становится общей собственностью тех лиц, которые имеют недвижимость по обоим берегам этой реки, пропорционально длине

берега, принадлежащего каждому имению. Поэтому если остров покажется ближе к одному из берегов, то он делается собственностью только тех лиц, которые имеют поместья на ближайшем к острову берегу. А если река, с какой-либо стороны разделенная, врежется в сушу и образует поверхность в форме острова, то этот остров останется собственностью того, кому суша до этого времени принадлежала.

23. Если русло реки, предназначенной для общественного пользования, изменит свое направление, то прежнее русло делается собственностью тех лиц, которые имеют близ берега недвижимое имущество, разумеется, пропорционально длине берега, принадлежащего каждому имению. Новое же русло делается предметом, юридические свойства которого нормируются публичным правом.

25. ...Если вещь может быть обращена в материал, то собственником должен считаться тот, кому принадлежит материал; если же вещь нельзя обратить в материал, то правильнее считать собственником того, кто ее сделал.

27. Если будет смешан материал двух хозяев по их взаимному соглашению, то новое произведение, которое получилось от смешения, будет общей собственностью хозяев материала; так оно будет, если, например, смешают вина или сплавят золото или серебро. Но если смешают разнородный материал и из этой смеси получится третье тело, например, получится напиток от смешения вина с медом, сплав из золота и серебра, то действует то же правило, и в этом случае нет сомнения, что новая вещь будет общей собственностью хозяев материала. А если будут смешаны случайно или без согласия хозяев материала разнородные материалы или вещества однородные, то принято за правило то же самое положение.

29. Когда кто-нибудь возведет на своей земле постройку из чужого материала, то он же считается и собственником постройки, так как все постройки, как вещи придаточные, уступают земле, вещи главной. Однако и тот, кто был собственником материала, не перестает быть собственником этого материала, но он не имеет права ни виндигировать его, ни вчинить иск об отчуждении этого материала ... Это положение принято с целью, чтобы не приходилось разрушать построек. Но если по какой-либо причине постройка разрушена, то собственник материала может виндигировать бревно и требовать его отнятия, если только он уже не получил двойной стоимости.

30. С другой стороны, если кто возведет постройку на чужой земле, то дом делается собственностью того, кому принадлежит земля ... если после вступления строителя во владение хозяин земли станет доказывать, что дом его и не выплатит стоимости материала и труда рабочих, то его можно устранить возражением на суде, как если бы строитель был добросовестным владельцем...

31. Если Тиций посадит на своей земле чужое растение, то оно будет ему принадлежать; и наоборот, если Тиций посадит свое растение на земле Мевия, то растение будет принадлежать Мевию, если только в обоих случаях растение пустило корни. Растение, не пустившее корней, продолжает принадлежать тому, кому оно раньше принадлежало...

33. ... если на твоих бумажных или пергаментных листах Тиций напишет стихотворение, историю, речь, то собственником, по-видимому, будет не Тиций, а ты. Но если ты потребуешь от Тиция своих книг или пергаментов и не пожелаешь уплатить издержек по письму, то Тиций вправе будет защитить себя возражением на суде, как если бы он добросовестно достиг владения в этих бумагах и пергаментных листах.

34. Если кто нарисует на чужой доске, то, как думают некоторые, доска, в качестве вещи придаточной, уступает рисунку; другим кажется, что рисунок, какой бы он ни был, уступает доске. Нам, однако, кажется более правильным, чтобы доска уступала рисунку...

48. Иным предоставляется вопрос о тех вещах, которые в бурю выброшены за борт для облегчения корабля. Эти вещи продолжают принадлежать хозяевам, так как очевидно, что они выбрасываются за борт не потому, что хозяин не желает их более иметь, но для того, чтобы не погибнуть вместе с кораблем. Поэтому если кто с корыстной целью присвоит себе эти вещи, найдя их на море или выброшенными на берег, то присвоивший совершил кражу...

Gaius. 2

51. ... Добросовестный владелец, получив во владение чужое имение, ' может приобрести и собственность путем давности.

D. 18. 1

62. (Модестин). Кто занимает в провинции должность или находится на военной службе, не может приобретать имения в этой провинции, кроме тех случаев, когда имения его отца отчуждаются фиском. § 1. Кто по своему неведению приобрел священные или религиозные, или государственные участки как частные, то, хотя он и не несет обязательств по купле, он

предъявляет на основании купли иск к продавцу о взыскании убытков, дабы его не вводили в обман. § 2. Вещи, купленные общей массой, если это совершено не по умыслу продавца, находятся на риске покупателя, хотя бы эти вещи и не были обозначены.

Gaius. 4. 16

... самая бесспорная собственность та, которую захватили у врага.

ПРАВО НА ЧУЖУЮ ВЕЩЬ

D. 8. 2

1. (Павел). Если государственная земля или государственная дорога находится между (частными имениями), то это обстоятельство не препятствует установлению сервитутов прохода, прогона скота и воспрещения возводить здания выше определенной высоты; но это обстоятельство препятствует установлению сервитутов выпуска воды и устройства навеса, а также сервитутов отвода дождевой воды.

6. (Гай). ... если на твои строения установлен в пользу моих строений сервитут воспрещения строить выше определенной высоты, чтобы не заслонялось освещение твоих зданий, и я [в течение известного времени] буду держать мои окна закрытыми или заложу их, то я лишь в том случае потеряю мое право, если ты в течение этого времени будешь иметь здания, превышающие установленную высоту; иначе, если ты не произведешь никаких новых построек (в этом случае), я удерживаю за собой сервитут. Также, если на твои здания установлен сервитут на право опереть (мою) балку и я выну балку, то лишь тогда я теряю мое право, если ты заложить дыру, из которой вынута балка, и будешь иметь здание в таком виде [в течение определенного времени]. Будет иначе, если ты не произведешь никаких новых работ: право остается неприкосновенным.

11. (Ульпиан). ...§ 1. Если между тобой и твоим соседом не достигнуто соглашение о том, до какой высоты можно возводить строения, которые ты решил соорудить, то ты можешь обратиться к третейскому судье...

26. (Павел). В отношении общей вещи ни один из собственников не может в силу своего сервитута предпринимать какие-либо действия помимо воли другого, ни препятствовать тому, чтобы другой не действовал...

28. (Павел). Дыра внизу стены комнаты или столовой, сделанная для очистки пола, не является стоком (дождевой воды) и не может приобрести такой характер путем истечения времени. Это правильно, если в это место не падает дождь с неба, так как не имеет постоянного характера то, что де-

ляется руками. Падение воды с неба происходит в силу естественных причин и, хотя бы случилось не часто, считается постоянным. Все сервитуты имений должны иметь постоянный характер и потому не может быть предоставлено проведение воды из пруда или из бассейна ...

32. (Юлиан) § 1. Природа сервитутов такова, что они не могут быть во владении, но считается, что имеет владение ими тот, кто владеет зданиями.

36. (Папиниан). Некто имел два здания с потолком на одной балке; эти здания он завещал разным лицам. Я сказал, что более правильно считать, что бревно может принадлежать двум лицам таким образом, что определенные части бревна принадлежат каждому; в пространстве каждого собственника будут его бревна, и собственники взаимно не имеют иска об отсутствии (у другого) права вставлять балку (в здание соседа), и не имеет значения, оставлены ли здания обоим без условия или под условием.

37. (Юлиан). То же будет, если он передал двоим здания (при жизни).

D. 8. 3

3. (Ульпиан). Может быть установлен такой сервитут, что быки, служащие для обработки участка, пасутся на соседнем поле ... § 1. ... Нераций пишет, что можно устанавливать (сервитут), заключающийся в том, что плоды приносятся в дом соседа и там же хранятся, и тычины для виноградных лоз берутся из имения соседа... § 3. Кто имеет право пользования водой, тот считается имеющим проход, для того чтобы брать воду ... если предоставлено право черпать воду и право доступа, то (управомоченный) имеет и то и другое; если (предоставлено) только право черпать воду, то сюда включается и доступ; если только доступ к источнику, то сюда включается и право черпать воду ...

7. (Павел). Кто передвигается на кресле или на носилках, тот считается идущим, а не едущим; не может прогонять скот тот, кто имеет только проход. Кто имеет право прогонять скот, тот может продвигать повозки и гнать скот. Но перетаскивать камень или бревно никто из них не имеет права. Некоторые думают, что не разрешается нести вертикально копье, так как это не делается для того, чтобы идти или ехать, и при этом могут быть повреждены плоды. Кто имеет путь, тот имеет право идти и ехать и, по мнению многих, право перетаскивать (камень или бревно) и нести вертикально копье, если только он не причиняет вреда плодам.

8. (Гай). Ширина дороги по закону XII таблиц установлена такая: где дорога идет прямо – 8 футов, а при изменении направления, то есть там, где имеется изгиб, – 16 футов.

13. (Яволен) § 1. Если сервитут прохода или проезда установлен на все поле, то собственник не может сделать на этом поле ничего, чему препятствует сервитут; сервитут оказывается настолько распространенным, что он установлен на все части почвы. Или если в силу легата предоставлен проход или проезд без всякого определенного указания, то это должно быть определено и на место, впервые назначенное для прохода, и устанавливается сервитут, а другие части поля являются свободными. Таким образом, должен быть назначен третейский судья, который должен в обоих случаях определить путь...

18. (Ульпиан). Проезд является единым, если он идет и через несколько имений, так как сервитут один. Спрашивается: если я буду ходить через одно имение, а через другое не буду ходить в течение времени, установленного для прекращения сервитута, то удержу ли я за собою сервитут? И более распространено мнение, что сервитут или целиком утрачивается, или целиком сохраняется; таким образом, если я не пользуюсь ни одним имением, то весь сервитут прекращается, если же пользуюсь хотя бы одним, то весь сервитут сохраняется...

23. (Павел). Проезд может быть установлен или шире 8 футов, или уже, но с тем, чтобы он имел ширину, достаточную для движения повозки; иначе будет проход, а не проезд. § 1. Если в твоём имении есть постоянно существующее озеро, то может быть установлен сервитут плавания (в лодке), чтобы достичь соседнего имения. § 2. Если имение, на которое установлен сервитут, или имение, в пользу которого установлен сервитут, переходят к государству, то в обоих случаях сервитуты сохраняются, так как каждое имение становится государственным в его существующем состоянии.

24. (Помпоний). Лабеон пишет, что из моего сооружения для проведения воды я могу безвозмездно давать воду любому соседу Прокул высказал противоположное мнение: нельзя пользоваться сервитутом для другой части моего имения, кроме как для той, для которой сервитут приобретен. Мнение Прокула более правильно...

35. (Павел). ... Цезарь дал Статилию Тавру следующий рескрипт: "Те, которые пользовались водопроводом из Сутринского имения, пришли ко мне и заявили, что они не могут вести воду, которой они пользовались несколько лет, из источника, находящегося в Сутринском имении, так как источник иссяк; а затем снова начала течь вода из этого источника. Они просили меня восстановить их право, которое они утратили не по своей

небрежности или вине, но потому, что они не могли вести воду. Я счел необходимым прийти им на помощь, так как их просьба не представилась мне несправедливой. Поэтому следует восстановить им право, которое они имели тогда, когда вода перестала к ним поступать".

D. 8. 1

10. (Цельс). Если в силу легата предоставлен проход и по этому месту нельзя идти, не произведя работ, то Прокул говорит, что разрешается провести дорогу, делая выемки и настилая путь.

D. 7. 1

3. (Гай). [В силу легата] узуфрукт может устанавливаться на [всякие] участки таким образом, что наследнику дается распоряжение предоставить кому-либо узуфрукт. Предоставление узуфрукта понимается таким образом, что наследник введет легатария на участок и позволит ему пользоваться и извлекать плоды. И если кто-либо хочет установить узуфрукт не по завещанию, то он может это осуществить на основании договоров и стипуляций. § 1. Узуфрукт распространяется не только на землю и здания, но и на рабов, и рабочий скот, и на иные вещи. § 2. Для того чтобы собственность не сделалась вполне бесполезной путем отделения от нее навсегда узуфрукта, установлено, что узуфрукт прекращается определенными способами и пользование и извлечение плодов возвращаются к собственности. § 3. Какими способами узуфрукт устанавливается и оканчивается, такими же способами обычно устанавливается и оканчивается голое пользование.

6. (Гай). Узуфрукт устанавливается многими способами, например, путем легата. Но может составить предмет легата и собственность, с тем что узуфрукт остается за наследником. § 1. Далее узуфрукт устанавливается и на основании судебного решения о разделе наследства и о разделе общего имущества, если судья одному присудит собственность, а другому – узуфрукт. § 2. Узуфрукт приобретает для нас не только нами самими, но и теми лицами, которые подчинены нашему праву.

D. 7. 4

10. (Ульпиан) § 1. Узуфрукт погашается не только в том случае, когда застроенный участок обращен в пустое место, но и тогда, когда после разрушения строения завещатель возвел другие новые строения... § 2. Если в силу легата предоставлен узуфрукт на поле или участок и это место затоплено, так что образовался пруд или болото, то, без всякого сомнения, узуфрукт погашается. § 3. Но если в силу легата предоставлен узуфрукт на

пруд и последний до того высох, что образовалось поле, то с изменением вещи узуфрукт погашается. § 4. Но если в силу легата был установлен узуфрукт на пашню и в этом месте посажены виноградные лозы или наоборот, то я не думаю, что узуфрукт погашается. § 5. Если в силу легата был установлен узуфрукт на слиток и из него были сделаны сосуды или наоборот, то Кассий ... пишет, что узуфрукт исчезает; это мнение я считаю правильным. § 6. Поэтому разрушение или переделка (женских) украшений погашает узуфрукт. § 7. Сабин пишет об узуфрукте на суда: если судно возобновлено по частям, то узуфрукт не прекращается; если же судно разобрано, то хотя бы оно было восстановлено из тех же досок без прибавления других, то узуфрукт погашается; это мнение я считаю более правильным, ибо если и дом был восстановлен, то узуфрукт погашается. § 8. Если в силу легата предоставлен узуфрукт на четверку лошадей и одна из лошадей пала, то возникает вопрос: погашается ли узуфрукт? Я считаю, что имеет большое значение, был ли предоставлен узуфрукт на (отдельных) лошадей или на четверку. Если на (отдельных) лошадей, то он сохраняется на остальных (лошадей), если на четверку, то (узуфрукт) не сохраняется, так как четверка отсутствует.

30. (Гай). Мясо и шкуры павших животных не являются плодами, так как когда животные пали, то узуфрукт погашается.

31. (Помпоний). Если в силу легата предоставлен узуфрукт на стадо и стадо уменьшилось до такого количества (голов), что его нельзя уже считать стадом, то узуфрукт прекращается.

D. 7. 5

7. (Гай). Если в силу легата предоставлен узуфрукт на вино, масло, зерно, то собственность должна быть перенесена на легатария и от него должно быть истребовано обеспечение того, что когда он умрет или подвергнется умалению в правоспособности, то будет возвращена вещь того же качества; или же в соответствии с оценкой вещи должно быть дано обеспечение (уплаты) определенной суммы денег ... То же следует признать в отношении всяких других потребляемых вещей.

12. (Ульпиан) § 1. Кроме права проживания, которое у него имеется, лицо, которому предоставлено пользование, будет иметь право совершать прогулки пешком или на носилках. Сабин и Кассий указывают, что он может пользоваться дровами для ежедневного употребления, садом и плодами с деревьев, и овощами, и цветами, и водой, но не для выгоды, но для своего потребления, однако не переходящего в злоупотребление... § 2. Ес-

ли завещано пользование стадом, например стадом овец, то, по словам Лабейона, лицо, которому предоставлено пользование, может пользоваться только навозом, но не шерстью, ягнятами или молоком, так как все это скорее плоды. Но я думаю, что сверх того он может умеренно пользоваться молоком; воля умерших не должна быть толкуема слишком строго.

I. 2. 5

1. Однако право пользования по объему меньше, чем право узуфрукта. Тот, кто имеет право одного только пользования, рассматривается как имеющий право пользоваться только для ежедневного потребления, например, овощами, яблоками, цветами, сеном, соломой, дровами. На этой земле ему позволяется оставаться под тем условием, чтобы не являтьсяременительным для хозяина, не служить помехой для тех людей, при помощи которых исполняются сельские работы; он не вправе ни продавать, кому бы то ни было того права, которое имеет, ни отдавать его внаймы, ни уступать безвозмездно, между тем как тот, кто имеет узуфрукт, может все это сделать. ... Тот, кто имеет право пользования строением, считается имеющим это право под тем условием, чтобы только он сам в нем помещался, и это право он не может переносить ни на кого другого. С трудом, по-видимому, согласились с тем, чтобы он мог принимать у себя гостя и вправе был жить вместе со своею женой и детьми, либертом и с другими лицами, которыми пользуется как рабами; а если право пользования строением будет принадлежать женщине, так и тут с трудом согласились, чтобы она могла жить с мужем.

УЧЕНИЕ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ ИЗ ДОГОВОРОВ И ДЕЛИКТОВ

Акцептиляция

Gaius. 3

169. Равным образом прекращается обязательство через акцептиляцию; акцептиляция же есть воображаемая уплата. И в самом деле, если ты пожелаешь простить мне то, что я тебе должен по словесному обязательству, то можешь этого достигнуть, если позволишь мне произнести следующие определенные слова: "Получил ли ты то, что я тебе обещал?", а ты ответишь: "Получил".

170. Этим способом, как мы сказали, погашаются только обязательства, заключенные словесно, но не другие.

Новация

Gaius. 3

176. Кроме того, обязательство погашается обновлением, если я, например, стипулирую, чтобы то, что ты мне должен, было дано Тицием. Ибо со вступлением нового лица возникает новое обязательство, а первое, перенесенное в последующее, прекращается, так что, хотя последующая стипуляция была недействительна, однако первая действием обновления теряет силу; если я, например, буду стипулировать то, что ты мне должен от Тиция, после его смерти, или от женщины, или несовершеннолетнего, без согласия опекуна, то в этом случае я проигрываю и все потеряно, так как и прежний должник освобождается, и последующее обязательство не имеет силы. Иное происходит, когда я совершаю стипуляцию с рабом; ибо тогда первый должник остается столько же обязанным, как если бы не было сделано никакой следующей стипуляции.

177. Но если это будет то же самое лицо, с которым ты совершишь вторую стипуляцию, то обновление имеет место в том только случае, если в последующей стипуляции будет нечто новое, например, если будет прибавлено или убавлено условие, срок или внесен поручитель (спонсор).

In jure cessio

Gaius. 2

24. Сделка in jure цессии совершается следующим образом: перед (судящим) магистратом римского народа, например, перед претором или наместником провинции, тот, кому вещь переуступается, держа ее, произносит: "Я утверждаю, что этот человек мой по праву квиритов". Затем, после того, как он заявил такую виндикацию, претор спрашивает отчуждающего, не имеет ли он какой-нибудь претензии (по отношению к спорному предмету)? Когда этот последний скажет, что нет, или молчит, тогда претор присуждает предмет виндицирующему (приобретающему).

Участие малолетних, сумасшедших и женщин в обязательствах

D. 4. 4

44. (Ульпиан). Не все, что совершают не достигшие 25 лет, недействительно, но лишь то, что следует считать недействительным по рассмотрении дела, например, когда они утратили то, что имели вследствие обмана со стороны других или своей доверчивости, или упустили выгоду, которую могли приобрести, или приняли на себя тяготы, которых не следовало принимать.

106. Сумасшедший не может совершать никакого юридического акта, так как он не понимает, что делает.

107. Малолетний совершает законно всякую юридическую сделку, лишь бы только опекун принимал участие там, где утверждение опекуна необходимо, например, когда малолетний сам обязывается; ибо обязать в свою пользу другого он может и без участия и согласия опекуна.

108. То же самое правило применяется относительно женщин, состоящих под опекою.

Стипуляция

I. 3. 15

1. Для заключения вербального обязательства некогда употреблялись следующие слова: "Обещаешь?" – "Обещаю"; "Честное слово, обещаешь?" – "Честное слово, обещаю"; "Честное слово, приказываешь?" – "Честное слово, приказываю"; "Дашь?" – "Дам"; "Сделаешь?" – "Сделаю". Безразлично, *заключается* ли стипуляция на латинском языке или на греческом, или на каком-либо другом, конечно, если оба стипулятора понимают этот язык...

2. Всякая стипуляция заключается или просто, без условия, или на срок, или под условием. Примером стипуляции без условия может служить следующая: обещаешь ли дать пять золотых?, которые можно сейчас же требовать; стипуляция заключается на срок, когда определяется день, в который стипулированное действие должно быть выполнено, например, такая: обещаешь ли дать десять золотых первого марта? Стипулируемое на срок следует с момента заключения стипуляции, но требовать следующее предоставляется только с момента окончания срока...

4. Стипуляция заключается под условием тогда, когда исполнение обязательства ставится в зависимость от наступления известного события, например, так: обещаешь ли дать пять золотых, если Тиций сделается консулом? ...

7. Предметом стипуляции может быть не только вещь, но также и действие. Мы можем стипулировать действие или бездействие.

I. 3. 17

Раб имеет право стипулировать в пользу своего господина.

I. 3. 19

11. Стипуляция не имеет никакого значения и в том случае, когда в обязательство введено невыполнимое условие. Условие считается невы-

полнымым тогда, когда оно содержит в себе случай, осуществление которого не в силах людей.

Поручительство

Gaius. 3

110. ... мы можем к стипуляции привлечь ... лицо, которое стипулируемто же, что и сам стипулятор, и это лицо мы обыкновенно называем адстипулятором (заместителем кредитора).

111. Это лицо имеет иск по стипуляции и можно было ему правильно платить, как и нам; но все, что адстипулятор получил (от должника), он обязан передать нам и отвечает по иску из поручения.

116. Спонсора спрашивали так: "Обещаешь ли то же самое дать?" Фидеипромиссора так: "Даешь ли честное слово, что обещаешь то же самое?" Поручителя так: "Даешь ли свое честное слово, что приказываешь то же самое?"

117. ... адстипулятора мы обыкновенно привлекаем тогда, когда мы совершаем стипуляцию с тем, чтобы дано было что-нибудь после нашей смерти.

123. Кроме того, законом Цицерия определено, что тот, кто принимает поручительство спонсоров и фидеипромиссоров, должен публично заявить, как о том, за какую сумму он отвечает, так и о том, сколько спонсоров и фидеипромиссоров примет он для обеспечения этого обязательства, а если он об этом наперед не заявит, то спонсорам и фидеипромиссорам разрешается в течение 30 дней требовать предварительного судебного разбирательства, в котором допрашивается, было ли по тому закону сделано предварительное объявление ...

124. ... запрещается одному и тому же лицу за одного и того же в один и тот же год обязаться на долговую сумму больше 20000 и хотя бы спонсоры, фидеипромиссоры и поручители обязались на большую сумму, например, на 100000 сестерций, то все-таки они отвечают только за двадцать тысяч.

I. 3. 20

1. Фидеиуссоры могут быть принимаемы при всякого рода обязательствах... Таким образом, возникает обязательство за раба...

3. Фидеиуссор может предшествовать обязательству, может и следовать за ним.

4. Если есть несколько фидеиуссоров, то каждый из них обязуется в полном объеме. Поэтому во власти кредитора взыскивать долг во всем объеме с любого фидеиуссора.

Отдельные виды договоров

D. 13.6

3. (Ульпиан). § 1. Если вещь, данная в ссуду, возвращена, но возвращена в худшем состоянии, то вещь не считается возвращенной...

5. (Ульпиан). § 4. Если что-либо случилось вследствие старости или болезни, или если вещь захвачена насильно разбойниками, или произошло что-либо подобное, то следует сказать, что эти факты не вменяются тому, кто взял вещь в ссуду, если не присоединилась какая-либо вина (взявшего вещь) ... § 7. ... если я дам тебе в ссуду лошадь, чтобы ты повел ее на войну, то риск будет лежать на мне, если я дам тебе в ссуду раба-штукатура и он упадет с подмостков, то это находится на моем риске, как сказал Намуза; но это я считаю верным в том случае, если я дал тебе (раба) в ссуду, чтобы он работал на подмостках; если же (я дал в ссуду), чтобы он работал, стоя внизу, а ты поставил его на подмости или если это произошло по вине подмостков, недостаточно внимательно не им самим (рабом) связанных или вследствие ветхости веревок и шестов, то я говорю, что так как это произошло по вине просившего о ссуде, то он и должен отвечать... § 9. До такой степени должна быть проявлена заботливость о вещи, данной в ссуду, что заботливость должна проявляться и в отношении того, что следует за вещью, данной в ссуду...

18. (Гай). В отношении вещей, полученных в ссуду, должна быть проявлена [такая же заботливость, какую прилагает к своим делам заботливейший отец семейства] ...

207. Но тот, который принял вещь в поклажу, не отвечает за вред и убытки, а подлежит ответственности только за то, что он сделал злоумышленно. Поэтому если вещь будет похищена у него, то он не может подвергаться иску о краже...

D. 21.1

38. (Ульпиан). Эдилы говорят: "Те, кто продает рабочий скот, должны ясно и правильно сказать, какие болезни и недостатки имеет каждое животное. Как животные были наилучшим образом украшены, так как они и должны быть переданы покупателям. Если этого не будет сделано, то мы дадим иск в течение 60 дней о выдаче убора или о возвращении животных продавцу по причине убора, в течение шести месяцев – о расторжении купли вследствие болезни или недостатка, в течение года – о том, что они стоили дешевле (чем за них было заплачено) во время продажи. Если были проданы вместе парные животные и одно из них подлежит возвращению обратно, мы дадим иск о возвращении обоих".

I. 3. 23

3. ...ущерб от проданной вещи отражается уже на покупателе, хотя бы вещь ему еще не была передана. Таким образом, смерть раба, телесное его повреждение, разрушение дома, всего или части, вследствие пожара, унос течением реки всей земли или части ее, затопление или гибель деревьев от бури – всякий такой ущерб отражается на покупателе, который обязан произвести платеж, хотя бы купленные вещи он еще и не получил. За всякий ущерб, происшедший не по вине или умыслу продавца, последний не ответствен. Но если после покупки земли к ней прибавится нечто вследствие наноса, то это уже выгода покупателя: выгода должна быть там, где есть и опасность убытка.

D. 6. 2

7. (Ульпиан) § 2. Марцепл ... пишет, что тот, кто купил у безумного, не зная о его безумии, может приобрести по давности; следовательно, ему принадлежит и Публицианов иск. § 3. Если кто-либо приобрел вещь безвозмездно, тот имеет Публицианов иск... § 4. Если кто-либо купил у несовершеннолетнего, не зная о его несовершеннолетии, то он имеет Публицианов иск.

D. 19. 1

11. (Ульпиан). Иском, вытекающим из купли, пользуется тот, кто купил. § 1. И, во-первых, нужно знать, что путем этого иска может быть предъявлено требование только о том, что должно быть предоставлено по соглашению сторон. Ибо когда имеется иск, основанный на добросовестности, то ничто не является более соответствующим добросовестности, чем предоставление того, о чем согласились стороны... § 2. И, во-вторых, нужно, чтобы продавец предоставил саму вещь, то есть передал ее; если продавец был собственником вещи, то это делает собственником и покупателя; если не был, то обязывает продавца лишь в случае эвикции... § 3. В состав иска, вытекающего из купли, входит и требование о принятии продавцом вещи обратно.

I. 3. 24

5. Наниматель обязан во всем сообразоваться с условиями договора; если в договоре что-либо не предусмотрено, то наниматель должен действовать из принципа справедливости...

6. Нанимателя, умирающего во время найма, заступает его наследник на тех же условиях.

D. 19.2

13. § 11. Кто по истечении времени найма остается в нанятом (имении), то ... он считается возобновившим наем ...

55. § 1. Если наниматель имения своим трудом произвел необходимые или полезные работы – улучшил имение или возвел строения либо сооружения – и об этом не было соглашения (с наймодателем), то наниматель может предъявить к собственнику имения вытекающий из найма иск о возвращении ему расходов...

60. (Лабеон). Если дом сдан внаем на несколько лет, то наймодатель должен предоставить нанимателю не только возможность жить там с соответствующего месяца каждого года, но и возможность сдать (помещение) внаем в течение срока договора...

2. § 1. Купля-продажа и наем имеют такое сходство, что в некоторых случаях возникает вопрос, имеется ли купля-продажа или наем. Например, если я заключил соглашение с золотых дел мастером, чтобы он сделал мне из своего золота кольцо определенного веса и определенной формы, и он получил, например, триста, то является это куплей-продажей или наймом. Но установлено, что это одна сделка, и, скорее, всего купля-продажа. Если же я дам золото и установлена плата за работу, то нет сомнения, что это наем.

Gaius. 3

146. Если я передам тебе гладиаторов под тем условием, чтобы мне было выдано по двадцать денариев за каждого, вышедшего из сражения невредимым, а за каждого убитого или обессиленного – по тысяче, то спрашивается, заключена ли купля-продажа, или договор найма. Большинство решило этот вопрос так: относительно вышедших из боя невредимыми заключен, по-видимому, договор найма, относительно убитых и обессиленных – купля-продажа.

I.3. 16

8. Мандатарий не должен выходить за пределы данного ему поручения. Если кто, например, даст поручение купить за сто золотых землю или поручиться на такую сумму за Тиция, то мандатарий не должен покупать за более дорогую цену, ни поручиться на большую сумму... Это правило до того казалось безусловным, что Сабин и Кассий нашли недействительным иск даже в том случае, когда мандатарий пожелает предъявить против лица, давшего поручение, иск в размерах до ста золотых. Представители противоположной школы решили, однако, что иск в размере до ста золотых правилен; очевидно, такое мнение более снисходительно...

D. 17.1

60. § 4. Люций Тиций вверил управление своими делами сыну (своего) брата следующим образом: "Юному Сею привет. Хотя я думаю, что соответствует природе ведение сыном дел отца и детей отца без истребования доверенности; и так как доверенность требуется, то я назначаю тебя заведующим всеми моими делами с тем, что ты можешь устраивать их как хочешь, продавать или давать вещи в залог, или покупать, или делать что угодно другое, как господин всего моего, и все, что ты сделаешь, я одобрю и ни по какому делу не буду возражать тебе".

Ulp. 6

14. Есть три вида расходов: их называют или необходимыми, или полезными, или служащими для удовольствия.

15. Необходимые – это те затраты, которые, если они не будут произведены, приведут к порче приданого, например, если кто-нибудь отремонтирует разрушающиеся здания.

16. Полезные – это такие, которые, если они не будут сделаны, не приведут, правда, к порче приданого, но, если будут сделаны, оно станет более доходным, как, например, если муж насадит виноградники и оливковые деревья.

17. Служащие для наслаждения – это такие, которые, если они не будут произведены, приданое не ухудшат, а если будут произведены, оно не станет более доходным, что имеет место в отношении насаждения садов, живописи и тому подобных вещей.

D. 17. 2

4. (Модестин). Нет сомнения, что образовать товарищество можно посредством вещи, или словами, или посредством вестника. § 1. Расторгаем товарищество в силу отказа, смерти, умаления правоспособности или отсутствия средств.

I. 3. 25

2. Возник вопрос о таком соглашении: имеет ли юридическую силу соглашение Тиция и Сея, по которому Тиций получает две части прибыли, а убытку терпит лишь третью часть, Сей же получает третью часть прибыли, а убытку терпит две части? Квинт Муций нашел, что такое соглашение противоречит природе "товарищества" и посему считал его недействительным. Сервий Сульпиций, мнение которого одержало верх, сторонник противоположного взгляда, так как иногда деятельность некоторых товарищей настолько ценна, что вполне справедливо поставить их в наивыгод-

нейшие условия. Нет сомнения, что можно заключить договор товарищества и так, что один вносит в предприятие деньги, другой не вносит, а прибыль у товарищей общая, так как часто деятельность товарища равноценна деньгам. Вопреки мнению Квинта Муция, возможно соглашение и такого рода, что один получает прибыли и свободен от убытков; Сервий полагал это согласным со своим мнением. Это положение, однако, надо так понимать, что если в одном случае получилась прибыль, а в другом понесен убыток, то с производством зачета прибылью почитается лишь остаток.

4. ... Очевидно, что если кто из товарищей выйдет с тем, чтобы получить какую-либо представляющуюся прибыль..., то он будет принужден поделиться прибылью с товарищем. Если же на долю товарища придется какая-либо выгода без всякого с его стороны обмана, то она принадлежит только ему. Что касается товарища, которому остальные отказали в товариществе, то все приобретенное им после выхода предоставляется ему одному.

I. 3. 16

В качестве стипуляторов и промиссоров могут выступать двое или большее количество лиц. Таким образом, стипуляция считается заключенной, если после вопроса со стороны всех стипуляторов, промиссор ответит: "Обещаю"; если промиссор ответит каждому из двух стипуляторов отдельно следующим образом: "Каждому из вас обещаю дать", то есть сперва ответит Тицию, а затем ответит на вопрос другого стипулятора, то заключаются два обязательства и здесь не может быть речи о двух стипуляторах по одному и тому же делу. Двое или более промиссоров заключают стипуляцию следующим образом: после вопроса, например, Тиция: "Мевий, обещаешь ли дать пять золотых? Сей, обещаешь ли дать те же пять золотых"? – каждый отдельно отвечает: "Обещаю".

Gaius. 3

128. Обязательство основывается на письменном документе, если, например, оно заносится в приходно-расходную книгу; внесение долга в домашнюю книгу бывает двоякого рода; или от вещи к лицу, или от лица к лицу.

129. Запись от вещи к лицу имеет место тогда, когда то, что ты мне должен по купле, найму или товариществу, я запишу за тобою как сумму, следуемую мне.

130. Занесение долга в счетную книгу от лица к лицу имеет место в том, например, случае, когда то, что мне следует с Тиция, я занесу как сумму тебе уплаченную, то есть если долг Тиция переводился на тебя.

Македонианов сенатусконсулт

D. 14. 4

1. (Ульпиан). Слова Македонианова сенатусконсульта таковы: "Так как Македон среди прочих причин (совершенного им) преступления, которые коренились в его характере, привел также и (лежавшие на нем) долги и так как тот, кто дает деньги займы без определенного основания, чтобы не сказать больше, часто дает людям дурных нравов причину для злодеяний, то постановлено: если кто-либо дал деньги займы сыну семейства, то давшему займы не предоставляется иска и требования даже после смерти родителя этого сына, в чьей власти последний был; пусть те, кто дают дурной пример путем предоставления процентных займов, знают, что никогда долг сына семейства не станет действительным путем возложения надежд на смерть отца".

3. (Ульпиан). Сенатусконсулт не будет применяться, если кто-либо считал другое лицо (заемщика) отцом семейства, будучи введен в заблуждение не своей простотой и незнанием права, но в силу того, что это лицо многими публично рассматривалось как отец семейства, что это лицо вело себя сообразно с этим и соответственно заключало договоры и занимало должности...

Характер и содержание ответственности корабельщиков, хозяев гостиниц, постоялых дворов

D.4.9

1. (Ульпиан). Претор говорит: "Если корабельщики, хозяева гостиниц и держатели постоялых дворов не возвратят взятого ими от кого-либо с тем, что это (имущество) будет сохранено, то я дам против них иск". § 1. Этот эдикт является полезнейшим, так как обычно необходимо полагаться на их честность и верить им вещи на сохранение. И пусть никто не думает, что правило это является строгим в отношении указанных лиц, ибо от их усмотрения зависит не брать (вещей) от кого-либо. И если бы не было установлено это правило, то им был бы дан повод вступать с ворами в заговор против тех, чьи вещи они принимают, так они и теперь не воздерживаются от обманных действий такого рода. § 2. Нужно рассмотреть, на кого именно возлагается ответственность. Претор говорит: "Корабельщики". Под корабельщиком следует разуметь того, кто содержит корабль, хотя корабельщиками называются все, кто находится на корабле для его плавания. Но претор думает лишь о хозяине. Помпоний говорит, что на хозяина корабля не должны возлагаться обязательства в силу действий гребца

или помощника рулевого, но лишь в силу его собственных действий или действий капитана; хотя если он распорядился, чтобы (вещи) были переданы кому-либо из корабельщиков, то, несомненно, он является ответственным... § 4. О содержателях плотов и лодок (претор) ничего не предусмотрел, но Лабеон пишет, что следует установить такое же положение, и этим правом мы пользуемся. § 5. Равным образом мы называем хозяевами гостиниц и постоянных дворов, тех, кто содержит гостиницу или постоянный двор или кто является управляющим гостиницей или постоянным двором; но тот, кто исполняет должность служителя, не объемлется эдиктом, как, например, привратник, повар и т.п.

3. (Ульпиан). ...Помпоний ... говорит, что, хотя бы вещи еще не были приняты на корабль, но погибли на берегу, все же ответственность лежит на нем за те вещи, которые он принял. § 1. ...кто принял (вещи), отвечает во всех случаях, хотя бы вещь погибла или возник убыток, и при отсутствии вины с его стороны, разве что имел место роковой ущерб. И Лабеон пишет, что если что-либо погибло вследствие кораблекрушения или насилия пиратов, то не является несправедливым предоставить ему (корабельщику) эксцепцию. То же следует сказать, если на постоялом дворе или в гостинице имела место непреодолимая сила (*vis maior*)...

5. (Гай). Корабельщик и хозяин гостиницы, и хозяин постоянного двора получают плату не за сохранение (вещей), но корабельщик за перевозку пассажиров, хозяин гостиницы за дозволение путешественникам оставаться в гостинице, хозяин постоянного двора за то, что позволяет ставить в конюшню животных, и, однако, они отвечают за сохранение (вещей).

D. 14. 2

1. (Павел). Родосским законом установлено, что если в целях облегчения корабля произведено выбрасывание товаров, то возмещается путем взноса всех то, что совершено в интересах всех.

Аквилев закон

(принят в 286 г. до н.э. по предложению народного трибуна Аквилія)

D. 9. 2

5. (Ульпиан). Если кто-либо убьет другое лицо, нападающее с оружием, то это не рассматривается как противоправное убийство, и если кто-либо убьет вора под влиянием страха смерти, то, несомненно, он не подвергается ответственности по Аквилеву закону. Если же он мог задержать вора, но предпочел его убить, то имеются основания рассматривать это как учиненное противоправно; поэтому он отвечает по Корнелиеву закону.

§ 1. В данном случае следует понимать противоправность (*iniuria*) не в смысле оскорбления..., но в смысле действия, совершенного не по праву, ... иногда происходит стечение двух исков – и по Аквиллиеву закону и об обиде, но будут две оценки: одна – оценка ущерба, другая – обиды. § 2. Спрашивается: если причинил ущерб безумный, то имеется ли иск по Аквиллиеву закону? Пегас отрицал это: какова его вина, если он не в своем разуме. И это (мнение) является вернейшим. Отсутствует, подобно этому, иск из Аквиллиева закона, если причинило ущерб четвероногое или если упала черепица. И то же следует сказать, если причинил ущерб малолетний. Если ущерб причинил несовершеннолетний, то, по словам Лабеоны, он отвечает по Аквиллиеву закону, так как несет ответственность и за воровство... У Юлиана приводится такой случай: обучавшийся у сапожника мальчик, свободнорожденный сын семейства, плохо выполнял то, что показывал ему сапожник, и за это сапожник ударил мальчика колодкой по голове и выбил ему глаз. Юлиан говорит, что здесь не может быть предъявлен иск об обиде, так как сапожник ударил не для того, чтобы нанести обиду, а в целях напominания (об обязанностях ученика) и в целях обучения...

7. (Ульпиан). Путем этого иска отец может взыскивать столько, насколько меньше он получил от работы сына вследствие повреждения глаза последнего, и издержки, сделанные отцом на лечение сына. § 1. Мы должны признавать наличие убийства, совершено ли оно мечом, или палкой, или другим орудием, или руками, если лицо задушило другого, или ударом ноги или головы, либо каким угодно образом. § 2. Если кто-либо, нагруженный сверх меры, сбросил тяжесть и убил раба, то применяется Аквиллиев закон: от него самого зависело не возлагать на себя такого груза. Ибо если кто-либо свалился и задавил чужого раба тяжестью (груза, который он нес), то Пегас говорит, что на него возлагается ответственность по Аквиллиеву закону, лишь если он нагрузил себя сверх меры или слишком неосторожно переходил скользкое место. § 3. Если кто-либо причинил вред, будучи побуждаем к этому другим лицом, то Прокул пишет, что не отвечает ни тот, кто побуждал, так как он не убил, ни тот, кого побудили, так как он не причинил вреда противоправно...

§ 4. Если один убил другого во время борьбы или кулачного боя ... то не применяется Аквиллиев закон, так как ущерб причинен ради славы и доблести, а не в силу противоправных действий. Это не распространяется на раба, так как по обычаю (лишь) свободнорожденные состязаются; на раненого сына семейства это распространяется... § 5. Но если кто-либо

легко ударил больного раба и раб умер, то правильно говорит Лабееон, что наступает ответственность по Аквиллиеву закону, так как смертоносным является для одного человека одно, а для другого человека другое...

8. (Гай). § 1. Общеизвестно, что отвечает в силу (своей) вины погонщик мулов, если вследствие своей неопытности он не мог сдерживать мулов и они раздавили чужого человека (раба). То же говорится и о том случае, когда кто-либо не мог сдерживать мулов по причине своей немощи; не может рассматриваться как несправедливость, если немощь приравнивается к вине; так как если лицо понимает или должно понимать, что его немощь может явиться вредоносной для других, то он не должен стремиться к осуществлению соответствующих действий; таково же положение того, кто не мог сдерживать силу коня, на котором ехал, вследствие своей неопытности или немощи...

9. (Ульпиан). Мела пишет: если во время метания дротиков кто-либо бросил дротик слишком сильно и дротик попал в руку цирюльника, вследствие чего бритва разрешила горло раба, которого брил цирюльник, то отвечает по Аквиллиеву закону тот, на ком лежит вина. Прокул говорит, что вина имеется на стороне цирюльника, и, конечно, если он брил там, где обычно происходят игры или ходит много народа, то это нужно вменить ему в вину; хотя не плохо говорится, что если кто-либо вверил себя цирюльнику, поставившему свой стул в опасном месте, то он должен сам на себя жаловаться. § 1. Если одно лицо держало кого-либо, а другое убило, то первое отвечает по *actio in factum*, так как создало причину смерти. § 2. Но если несколько лиц наносили рабу удары (от которых раб умер), то посмотрим, отвечают ли все за убийство. И если будет установлено, от чьего удара погиб раб, то он (нанесший этот удар) отвечает за то, что убил; если это не обнаружено, то, как говорит Юлиан, все отвечают за то, что убили, и если иск предъявлен к одному, то другие не освобождаются...

31. (Павел). Если садовник уронит с дерева сук или работающий на подмостках убьет проходящего человека (уронив что-либо), то он отвечает, если уронит в общественное место, не крикнув предварительно, чтобы проходящий мог избежать несчастного случая. Но Муций говорит даже, что если это случилось в частном месте, то можно предъявить иск на основании вины: вина имеется тогда, когда не было предусмотрено то, что могло быть предусмотрено заботливым человеком, или когда что-либо было объявлено лишь тогда, когда уже нельзя было избежать опасности...

39. (Помпоний). § 1. Хотя бы кто-либо застал чужой скот на своем поле, он должен, для того чтобы выгнать этот скот, применить лишь те меры, какие он применил бы, если бы застал свой скот, если в связи с этим он потерпел ущерб, то он может осуществить принадлежащий ему иск. Таким образом, если кто-либо застал чужой скот на своем участке, то он по праву не может его запереть и, как мы сказали, не должен обращаться с этим скотом иначе, чем со своим скотом; но должен или выгнать скот без вреда для него, или потребовать от собственника, чтобы тот взял свой скот...

41. (Ульпиан). ...Марцелл пишет, что в случае уничтожения документа (*chirographum*) может быть предъявлен иск по Аквиллиеву закону ...

45. (Павел). § 4. Те, кто не мог иначе защитить себя и причинил какой-либо ущерб, освобождаются от ответственности: ибо все законы и все права разрешают защищаться от силы силой. Но если, защищая себя, я брошу камень в противника, но попаду не в него, а в проходящего мимо, то отвечаю по Аквиллиеву закону.

Внедоговорные обязательства

D.3. 5

10. (Помпоний). Если ты ведешь дела отсутствующего и не знающего об этом лица, то ты должен отвечать и за вину (*culpa*), и за умысел. Но Прокул (полагает), что иногда нужно отвечать и за случай, как, например, если ты ведешь от имени отсутствующего такое новое дело, какое он не имел обыкновения совершать, например, покупка новых рабов или открытие промысла.

Gaius. 3

188. Есть еще иск *prohibiti furti* против того, кто воспрепятствует разысканию воровства.

192. Он предписывает только, чтобы делающий обыск (у подозреваемого) был наг, но опоясан холстяною прядью и имел в руках чашу.

202. Иногда подвергается ответственности за воровство тот, кто сам кражи не совершил, как, например, тот, при помощи или по совету которого совершена кража...

205. Равным образом, если сукновал примет платья для чищения или портной для починки за определенную плату, и потеряет их вследствие кражи, то иск о воровстве имеет он сам, а не собственник ...

I. 4. 1

20. Наконец, следует знать, что возник вопрос: совершает ли несовершеннолетний кражу, унося чужую вещь? Было решено: так как кража

образуется из желания украсть, то несовершеннолетний виновен в этом преступлении тогда только, когда он находится в возрасте, близком к совершеннолетию, и потому понимает, что совершает деликт.

Gaius. 3

220. Правонарушение совершается не только тогда, когда кто, например, кулаком или палками будет бит или даже высечен, но и тогда, когда кого-либо бесчестят, например, тем, что один объявляет о продаже имущества другого лица как будто должника, зная, что тот ему ничего не должен, или тем, что напишут и обнародуют книжку или стихотворение с целью обесславить лицо.

221. По-видимому, мы терпим обиду, не только нам самим нанесенную, но и нашим подвластным детям, нашим женам, хотя бы они и не находились в нашей супружеской власти...

222. Собственно говоря, лично рабу не наносится никакой обиды, но чрез него почитается оскорбленным господин его ...

224. ... претор позволяет нам самим оценивать обиду, и судья присуждает нам такую сумму, на какую мы оценили обиду или меньше, согласно своему усмотрению.

I. 4. 4

4. Если нанесена обида общему рабу, то справедливость требует, чтобы оценка обиды производилась не пропорционально части, в какой он принадлежит каждому из сохозяев, а от имени хозяев, так как обида нанесена им.

7. Оценка обиды увеличивается или уменьшается согласно степени достоинства и положения обиженного лица ...

9. Классификация обид определяется или по деянию, если кто, например, ранен, высечен, прибит кулаком; или по месту учинения деяния, если, например, обида нанесена в театре или на площади, или по объекту, если, например, обида нанесена магистрату, сенатору лицом низшего положения, родителю, патрону – детьми, либертом. Одно полагается наказание за обиду, нанесенную сенатору, родителю, патрону; другое – за обиду, нанесенную постороннему и лицу низшего положения. Иногда при определении наказания принимается во внимание орган, подвергшийся повреждению, когда поврежден, например, глаз...

10. ...потерпевший может вчинить иск о всякой обиде в порядке уголовном или гражданском.

11. Ответствует за обиды не только тот, кто ее нанес, но также и тот, кто умышленно создал такое положение, что лицо подвергается ей.

ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ НАСЛЕДСТВЕННОГО ПРАВА

D. 5. 4

3. (Павел). Древние проявляли заботу о ребенке во чреве таким образом, что ко времени рождения все права сохранялись для него неприкосновенными. В наследственном праве это выявляется в том, что лица, находящиеся в более отдаленной степени родства (agnatio), чем находится ребенок во чреве, не допускаются (к наследству), пока неизвестно, родится ли ребенок.

D. 5. 2

3. (Марцелл). Признать завещание нарушающим обязанности завещателя – значит указать, почему завещатель не должен был лишиться наследства или обойти (в завещании) Большой частью это случается тогда, когда родители, побуждаемые ложными основаниями, лишают своих детей наследства или обходят их (в завещании).

Наследование по закону

Gaius. 3

Наследства умерших без завещания принадлежат по закону XII таблиц, во-первых, "своим" (ближайшим) наследникам.

"Своими" же наследниками считаются те дети, которые состояли под властью наследодателя (до самой его смерти, как например, сын или дочь, внук и внучка от сына, правнук и правнучка, рожденный или рожденная от ближайшего нисходящего агната по мужскому колену (сына, внука), и безразлично, естественные ли они дети или усыновленные (приемные). Но внук или внучка, правнук или правнучка тогда только включались в число "своих" наследников, ежели предшествующее лицо перестанет быть во власти (агнатского) восходящего...

Точно так же жена, которая находится под супружеской властью того, кто умирает, является ближайшею наследницею, потому что она занимает место дочери; равным образом и невестка, которая остается во власти сына (считается ближайшею наследницею), так как она занимает место внучки; это будет иметь место в том только случае, если сын, во власти которого она остается, не будет уже находиться во власти отца в то же время, когда последний умирает...

4. "Своими" наследниками считаются также явившиеся по смерти отца, которые были бы под властью отца, если бы родились при его жизни.

I. 3. 1

9. Если имеются налицо сын или дочь, или внучка от одного из сыновей, то они точно так же призываются к наследованию, и тот, кто в бли-

жайшей степени родства, не исключает последующего, так как находили справедливым, чтобы внук и внучка наследовали место и долю своего отца. На том же основании призывается к наследованию внук или внучка со стороны сына и правнук, и правнучки от внука, все нераздельно. И так как существовало мнение, что внуки и внучки, равным образом, правнуки или правнучки наследуют место своего родителя, то решили, что было бы последовательным делить наследство не по количеству лиц, а по числу поколений, таким образом, сын получает половину наследства а два или более внуков со стороны одного из сыновей получают другую половину наследства. Далее, если окажутся внуки от двух сыновей и у одного из сыновей окажется случайно один или два сына, а у другого – три или четыре, то одна половина наследства принадлежит одному или двум лицам, а другая – трем или четверем.

14. Все эти постановления принадлежали древности. Они несколько исправлены нашим постановлением, мы написали в том случае, когда отец отдаст на усыновление родного сына, все права сына неприкосновенны, как если бы сын остался во власти родного отца и не было вовсе никакого усыновления...

I. 3. 1

9. Эмансипированные дети по законам гражданского права не имеют в отношении наследства никаких прав... Но претор в интересах справедливости дает им владение наследством, называемое *unde liberi* (для детей).

I. 3. 3

16.... Стало быть, потомство обою пола как со стороны матери, так и со стороны отца, бабки или деда получает долю без всякого уменьшения. Если, таким образом, с одной стороны окажется один или другое лицо, а с другой – трое или четверо, то один или двое получают одну половину, а трое или четверо – другую половину наследства.

I. 3. 9

9. ... Итак, претор назначил для требования владения наследством детям и родителям как естественным, так и адоптированным, годичный срок, прочим лицам – стодневный срок.

11. При требовании владения наследством считаются только использованные дни (то есть только те дни, в которые лицо знало и могло совершать юридические действия).

12. Предшествующие императоры хорошо позаботились и о том, чтобы никто не обязан был формулировать требования владения наследством:

каким бы образом лицо ни обнаружило свое желание получить владение наследством, оно его получит, если только обнаружение желания последует в течение назначенного времени.

Наследование по завещанию

I. 2. 10

4. ... рукой завещателя или свидетелей должно быть начертано имя наследника и все должно быть учинено сообразно смыслу этого постановления.

5. Все свидетели могут свидетельствовать завещания одной печатью. Что если семь печатей окажутся одинаковой резьбы, как то предусмотрел Помпоний? Можно свидетельствовать завещание и чужой печатью.

12. Безразлично, написано ли завещание на дощечках, на бумаге, пергаменте или каком другом материале.

13. Одно и то же завещание может быть оставлено в нескольких экземплярах, если только все сделано согласно установленным формам.

I. 2. 13

3. Эманципированных детей нет надобности, по цивильному праву, ни назначать наследниками, ни лишать их наследства, так как они уже не свои наследники. Тем не менее претор приказывает всех их лишать наследства, будут ли это лица мужского пола или женского если они не назначаются наследниками: лиц мужского пола – поименно, женского же или поименно, или в числе прочих Поэтому если они не назначены наследниками и не исключены, подобно тому как мы сказали, то претор обещает им владение наследством вопреки завещанию.

4. Усыновленные дети пользуются тем же правом, каким пользуются и дети, рожденные в законном браке, до тех пор пока они находятся во власти усыновителя; вследствие сего они или должны быть назначены наследниками или исключены из числа наследников...

5. ... все постумы или назначаются наследниками, или исключаются из числа наследников поименно,

I. 2.14

6. ... Хорошо известно, что если части наследства точно не определены, то наследники наследуют в равных частях. Если части некоторых наследников точно обозначены, а один из числа наследующих назван по имени без указания его части, то он и наследует в том только случае, когда останется какая-либо свободная часть наследства, если же назначены наследниками на эту свободную часть несколько лиц, то все они получают

равные доли в этой части. Если же все наследство распределено между несколькими из назначенных наследников то они призываются к наследованию одной половины, а второй или вторые – к наследованию другой половины. Безразлично при этом, назначен ли без указания частей первый наследник или средний или последний, назначенной считается часть, остающаяся свободной.

Легаты, фидеикомиссы

Gaius. 2

235. Отказы под предлогом наказания были также недействительны. Отказанным в качестве наказания признается то, что оставляется для принуждения наследника сделать что-либо или не сделать, например, когда кто напишет так: "Если наследник мой выдаст замуж свою дочь за Тиция, то пусть даст десять тысяч Сею"; или в такой форме: "Если ты не отдашь за Тиция дочь, то ты должен дать ему десять тысяч".

280. Лица, которые в определенное время не возвращали фидеикомиссарного наследства, обязаны были платить проценты за время просрочки и выдать плоды, от отказов не требуется процентов, так определяет рескрипт императора Адриана. Однако мне известно, что, по мнению Юлиана, при отказах оставленных позволительным образом, соблюдался такой же законный порядок, какой и при фидеикомиссах; мнение это разделяет теперь большинство юристов.

281. Равным образом отказы, написанные по-гречески, не имеют значения, фидеикомиссы же действительны.

Gaius. 2

174. Иногда мы можем учредить две и более степеней наследников следующим образом: "Луций Тиций, будь наследником и прими наследство в ближайшие 100 дней, в течение которых узнаешь и сумеешь принять. Поэтому если ты не примешь наследства, то не быть тебе наследником, а наследником пусть будет Мевий и примет в течение 100 дней".

175. Можно подназначать многих одному или одного многим и, наоборот, многим одного или больше лиц.

176. Таким образом, наследник, назначенный первым, делается наследником после торжественного заявления о принятии наследства, а подназначенный исключается из числа наследников. Не заявив своего намерения принять наследство, наследник устраняется от наследства, хотя бы и действовал в качестве наследника, и его место занимает подназначенное

лицо. А затем, если есть несколько степеней (наследников), то с каждым происходит то же на подобном же основании.

177. Но если определяется срок принятия наследства без лишения наследства, то есть в следующих словах: "Если ты не примешь наследства, то наследником да будет Меэий", то дело решается другим образом; именно, так как первый наследник, не приняв наследства, действует в качестве преемника, то подназначенный наследник призывается только к известной части, и оба становятся наследниками с равными правами, если первый не примет наследства и не действует как наследник, то он тогда совсем устраняется, и подназначенное лицо приобретает все наследство.

181. ... существует обычай делать подназначение открыто обыкновенным путем, то есть ... отдельно внизу завещания, и листы сшиваем особенною нитью, запечатываем особенным воском, причем запрещаем в первой части завещания открывать последующие таблицы, пока сын жив и еще несовершеннолетен...

ВОПРОСЫ ДЛЯ ПОВТОРЕНИЯ

1. Понятие публичного и частного права.
2. Понятие римского частного права и его значение.
3. Понятие «источник права» и основные виды источников римского права.
4. Основные источники права периода римской республики.
5. Особенности источников права периода римской империи.
6. Кодификация Юстиниана.
7. Осуществление и защита прав.
8. Значение иска и его виды.
9. Саморасправа и гражданский процесс – первая форма процесса.
10. Формулярный процесс. Значение преторской формулы.
11. Экстраординарный процесс.
12. Коллизия прав и конкуренция исков.
13. Правовое значение времени. Исковая давность.
14. Формирование понятия «право лица».
15. Физические лица.
16. Юридические лица.
17. Содержание правоспособности и ограничения правового состояния.
18. Общая характеристика римского семейного права.
19. Условия заключения и прекращения брака.
20. Правовые отношения супругов в римской семье: личные и имущественные.
21. Опекa и попечительство.
22. Общее учение о вещах.
23. Классификация вещей.
24. Понятие права собственности.
25. Владение.
26. Способы приобретения права собственности и его защита.
27. Понятие прав на чужие вещи.
28. Сервитуты: понятие и виды.
29. Суперфиции. Эмфитевзис.
30. Общее учение об обязательствах.
31. Стороны в обязательстве.
32. Место и время исполнения обязательств. Просрочка.
33. Прекращение обязательств.

34. Общее учение о договоре.
35. Обеспечение обязательств по договору и ответственность должника за неисполнение.
36. Основные элементы конструкции договора в римском праве.
37. Классификация договоров.
38. Договор хранения.
39. Купля-продажа.
40. Заем и ссуда.
41. Товарищество.
42. Общая характеристика обязательств из деликтов.
43. Понятие и виды наследования.
44. Наследование по закону.
45. Наследование по завещанию.
46. Необходимое наследование. Принятие наследства. Легаты.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. *Аннерс Э.* История европейского права. – М., 1999. – С. 52 – 139.
2. *Барон Ю.* Система римского гражданского права: Пер. с нем. – СПб.: 1910. – 341 с.
3. *Бартошек М.* Римское право: понятия, термины, определения: Пер. с чешс. – М., 1989. – 448 с.
4. *Виноградов М.И.* Римское право в средневековой Европе. – М., 1910. – 99 с.
5. *Владимирский-Буданов М.Ф.* Обзор истории русского права. – Киев., 1907. – 694 с.
6. *Гуляев А.* Об отношении русского гражданского права к римскому. – Киев., 1894. – 16 с.
7. *Дождев Д.В.* Эволюция власти домовладыки в древнейшем римском праве // Государство и право. – 1990. – № 12. – С. 119 – 123.
8. Он же. Основания защиты владения в римском праве. – М., 1996. – 238 с.
9. Он же. Римское частное право. – М., 1999. – 784 с.
10. Дигесты Юстиниана. Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И.С.Перетерского. – М., 1984. – 456 с.
11. История Древнего Рима / Под ред. В.И. Кузицина. – М., 2001. – 383 с.
12. История государства и права зарубежных стран / Под ред. Н.А. Крашенинникова, О.А. Жидкова. – М., 1998. – 619 с.
13. *Касък П.* Римское право и современная юриспруденция // Советское государство и право. – 1969. – № 1 – С. 34.
14. *Качановский Ю.* Римское право в XXI веке / Юрист. – 1999. – № 11. – С. 62 – 71.
15. *Кофанов Л.Л.* Обязательственное право в архаическом Риме. – М., 1994. – 239 с.
16. *Копылов А.В.* Происхождение и развитие ограниченных вещных прав на землю // Государство и право. – 1993. – № 4. – С. 144 – 151.
17. Он же. Строеие на чужой земле: от суперфиция к праву застройки // Гражданское право России в период перехода к рынку. – М., 1995. – 275 с.
18. Он же. Сервитуты в римском, русском дореволюционном и современном гражданском праве // Древнее право. – 1997. – № 1(2). – С. 64.
19. *Косарев А.И.* Этапы рецепции римского права // Советское государство и право. – 1983. – № 7. – С. 123, 128.

20. *Маяк И.Л.* Рим первых царей. Генезис римского полиса. – М., 1983. – 260 с.
21. *Моммзен Т.* История Рима: В 3 т. – СПб., 1994. Т. 1. 732 с., Т. 2. 33 с., Т. 3. 431 с.
22. *Нерсесянц В.С.* Правопонимание римских юристов // Советское государство и право. – 1980. – № 12. – С. 83 – 90.
23. *Новицкий И.Б.* Основы римского гражданского права. – М., 1997. – 262 с.
24. Очерки кодификации и новелизации буржуазного гражданского права Занонн XII таблиц, Институт Гая, Дегисты Юстиниана. / Под ред. З.М. Черниловского. – М., 1983. – 135 с.
25. Памятники римского права. – М., 1997. – 607 с.
26. *Покровский И.А.* История римского права. – СПб., 1913. – 572 с.
27. Он же. Основные проблемы гражданского права. – Петроград., 1917. – 328 с.
28. *Пухан И., Поленак-Акимовская М.* Римское право Пер. с макед. – М., 1999. – 148 с.
29. *Савельев В.А.* Германское Гражданское уложение. – М., 1983. – 189 с.
30. Он же. Юридическая концепция собственности в Древнем Риме и современность // Советское государство и право. – 1990. – № 8.
31. Он же. Римское частное право: проблемы истории и теории. – М., 1995. – С. 135 – 140.
32. *Салтыкова С.* Зарождение древнерусского права // Российская юстиция. – 1997. – № 1. – С. 59 – 62.
33. *Суханов Е.А., Кофанов ЛЛ.* Влияние римского права на новый Гражданский Кодекс РФ // Древнее право. – 1999. – № 1(4). – С. 74.
34. *Томсинов В.А.* О сущности явления, называемого рецепцией римского права // Вестник МГУ. Сер. II. Право. – 1998, № 4. – С. 3 – 18.
35. *Цвайгерт К., Кетц Х.* Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права: В 2 т.: Пер. с нем. – М., 1998. – Т. 1. 478 с., Т. 2. 510 с.
36. *Цыпин В.А.* «Кормчая книга» в русском церковном праве // Древнее право. – 1997. – № 2. – С. 128.
37. *Черниловский З.М.* Всеобщая история государства и права. – М., 1995. – 576 с.
38. *Щапов Я.Н.* Рецепция сборников византийского права в средневековых балканских государствах // Византийский Временник. – 1972. – № 3.
39. Он же. Римское право на Руси до XIV вв. – М., 1987.

Оглавление

| | |
|---|-----|
| Введение | 2 |
| СТРУКТУРА ПРОГРАММЫ КУРСА «РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО» .. | 3 |
| ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН | 4 |
| ЛЕКЦИИ | 9 |
| Лекция 1 ПРЕДМЕТ, СИСТЕМА И ЗНАЧЕНИЕ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА | 9 |
| Лекция 2 ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА | 13 |
| Лекция 3 ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ПРАВ | 19 |
| Лекция 4 УЧЕНИЕ О ЛИЦАХ | 26 |
| Лекция 5 СЕМЕЙНОЕ ПРАВО | 31 |
| Лекция 6 УЧЕНИЕ О ВЕЩАХ | 37 |
| Лекция 7 ВЛАДЕНИЕ | 40 |
| Лекция 8 ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ | 42 |
| Лекция 9 ПРАВО НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ | 46 |
| Лекция 10 ОБЩЕЕ УЧЕНИЕ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ | 53 |
| Лекция 11 ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДОГОВОРОВ | 55 |
| Лекция 12 ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДЕЛИКТОВ | 58 |
| Лекция 13 НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО | 68 |
| Лекция 14 РИМСКОЕ ПРАВО И ЕГО РЕЦЕПЦИЯ | 76 |
| Заключение | 79 |
| ХРЕСТОМАТИЙНЫЕ МАТЕРИАЛЫ | 80 |
| ВОПРОСЫ ДЛЯ ПОВТОРЕНИЯ | 120 |
| БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК | 122 |

Учебное издание

ЧАЛАЯ Людмила Андреевна

РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Курс лекций

Редактор Р.С. Кузина

Компьютерная верстка К.Г. Солнцев

Дизайн обложки К.Г. Солнцев

ЛР № 020275 Подписано в печать 10.07.02.

Формат 60×84/16. Бумага для множит. техники. Гарнитура Таймс.

Печать офсетная. Усл. печ. л. 00,00. Уч.-изд. л. 00,00. Тираж 300 экз.

Заказ

Редакционно-издательский комплекс

Владимирского государственного университета.

600000, Владимир, ул. Горького, 87.