

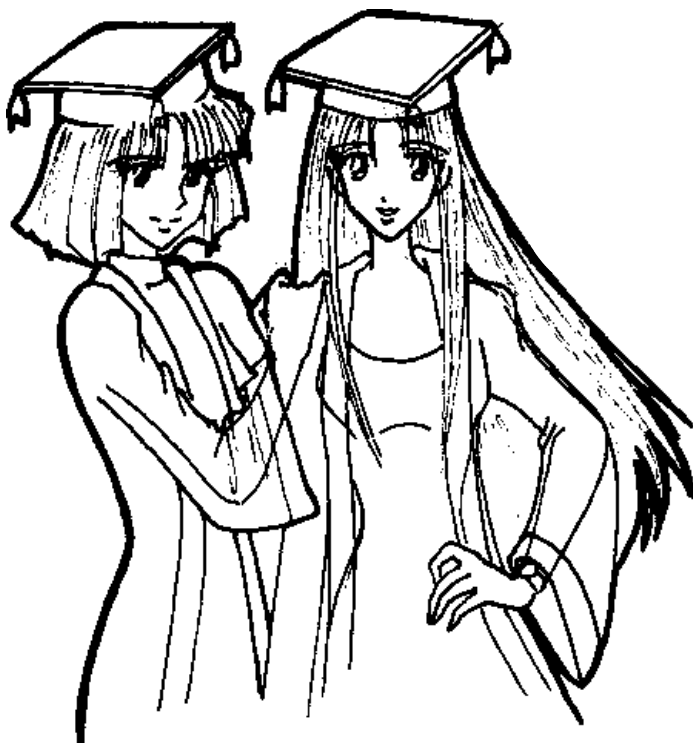
МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Санкт-Петербургский университет
управления и экономики

Юридический факультет
Кафедра государственного и международного права

РИМСКОЕ ПРАВО

Вопросы и ответы



Санкт-Петербург
2012

Римское право: Вопрос и ответы / Ю.И. Ворникова, Л.С. Паю, А.Д. Суханинская и К.В. Файберг; Под ред. А.А. Кабанова. – СПб.: СПбУУиЭ, 2012. – 100 с.

Данная брошюра содержит ответы на основные вопросы, которые следует знать выпускникам юридических вузов по римскому праву. Она предназначена для студентов юридического факультета Санкт-Петербургского университета управления и экономики, а также может быть полезна для большинства юристов.

Рецензенты:

Бугель Н.В., доктор юридических наук, профессор
(Санкт-Петербургский университет МВД России);

Дзьоник В.Р., кандидат юридических наук, доцент
(Ленинградский государственный университет
им. А.С. Пушкина)



© Ковалевская Ю.Л.,
рисунки 2003.
© СПбУУиЭ 2012.

Введение

Данное пособие представляет собой в основном компилятивное, но систематизированное изложение ответов на вопросы по предмету «Римское право», соответствующее требованиям государственного образовательного стандарта 3 поколения. Сборник ответов составлен на основе рекомендованной литературы и в ряде вопросов носил неизбежно творческий характер в виду необходимости краткого изложения весьма объёмного и разбросанного по разным источникам учебного материала. Конечно, для основательного изучения Римского права такого учебного пособия недостаточно. В настоящее время в библиотеках и магазинах имеется много хороших учебников, учебных пособий, альбомов схем и комментариев по римскому праву. Необходимо также анализировать и законы XII таблиц, и Институции Гая, и Дигесты Юстиниана (последние изданы в XXI веке в объёме более 7000 страниц), однако для выделения главного и быстрого повторения наиболее существенных положений римского права предпринятое издание представляет интерес. Достоинством сборника является также его бóльшая полнота по количеству рассмотренных вопросов, чем в ряде книг.

Вопросы в сборнике расположены в алфавитном порядке, что имеет и недостатки и достоинства. Основной недостаток – в разбросанности близких по смыслу вопросов, а основное достоинство в быстроте поиска ответа на конкретный вопрос. Кроме того, алфавитный порядок позволяет проще обеспечить отсутствие дублирования вопросов, но предполагает дублирование общих положений в близких по смыслу ответах. Сборник составлен 4-мя студентками юридического факультета Санкт-Петербургского университета управления и экономики: Ю.И. Ворниковой (24-46), Л.С. Паю (47-68), А. Суханинской (69-90) и К.В. Файберг (1-10 и 12-23) под руководством доцента кафедры конституционного и международного права А.А. Кабанова (общее редактирование, а также введение и 11 вопрос).

1. Агнатское и когнатское родство

От семьи следует отличать *род* – это совокупность семей, некогда имевших общего домовладыку. Эти лица, как правило, носили общую фамилию, имя, поскольку имели общих предков. Близость родства определялась степенями и линиями. Степень определяется числом

рождений, связывающих двух лиц (отец и сын будут в первой степени родства, дед и внук – во второй и т.д.). Когда лица происходят один от другого, то говорят о прямой линии. Восходящей линия будет, если идти от рождённого к рождающему (сын-отец), нисходящая – от рождающего к рождённому (отец-сын). В Риме выделяли два вида родства – агнатское и когнатское родство. **Агнатское родство** – это родство, основанное на подчинении власти домовладыки, т.е. это родство по принципу вхождения в состав определённой семьи. **Когнатское родство** – это родство, основанное на кровных отношениях, родство по крови.

Агнаты и когнаты могли относиться к разным родственным отношениям. Агнатское родство могло включать не только кровных родственников, главное – это подчинение власти домовладыки. Также как и когнатское родство отнюдь не означало нахождение в составе семьи домовладыки. К примеру, сноха (жена подчинённого сына) не являлась кровной родственницей (когнаткой) своего свёкра, но являлась его агнаткой, поскольку подчинялась его власти вместе с сыном, входила в состав его семьи. Таким же образом и дочь домовладыки, вышедшая замуж, уже не являясь его агнаткой, по-прежнему оставалась его когнаткой. Разделение агнатов и когнатов имело огромное значение для частнопровых отношений в Риме. По мере разложения основ патриархальности, когда принципы традиционной семьи были подорваны, а власть домовладыки была существенно ограничена, на первый план стало выходить кровное, когнатское родство. По мере развития римского семейного права когнатское родство полностью вытеснило агнатское родство, и в императорский период агнатское родство считалось пережитком гражданского права, в силу чего было упразднено в процессе кодификации римского частного права. Развитие институтов родства было связано с заменой общей (семейной) собственности индивидуальной (частной).

2. Безыменные договоры

Безыменные контракты – это юридически значимые действия субъектов права, влекущие правовые последствия, но не подлежащие исковой защите в силу отсутствия их законодательного закрепления.

Безыменные контракты приобретали юридическую силу лишь тогда, когда одна из сторон выполнит принятую на себя по соглашению обязанность, поскольку в ином случае они не подлежали судеб-

ной защите. По своей правовой природе данные контракты были ближе к реальным договорам. По своему содержанию безыменные контракты являлись *двусторонними*. К ним относятся: *договор мены и оценочный договор*.

Договор мены – это договор, по которому каждая из сторон передаёт другой стороне товар в собственность. Мена исторически предшествовала купле-продаже. Отличие данных контрактов заключается в том, что купля-продажа вступает в силу только в силу одного лишь соглашения сторон, тогда как мена – в силу передачи вещи одним из контрагентов.

Оценочный договор – это договор, по которому определённые вещи передаются одной стороной другой для продажи по известной оценке с тем, чтобы другая сторона (оценщик) или представила первой сумму, в которую оценена вещь, или возвратили саму вещь. Договор приобретает юридическую силу только с момента передачи вещи. Оценщик не является собственником вещи, однако получает право продажи вещи и несёт риск случайной гибели вещи. Оценщик может оставить вещь за собой, уплатив собственнику вещи сумму оценки. Если ему удаётся продать вещь дороже цены оценки, то излишек он приобретает в свою пользу.

3. Вещные права: понятие, виды, защита

В тех случаях, когда лицо имеет такое право на вещь, которое предоставляет его носителю возможность непосредственного воздействия на неё (когда предметом права является вещь), право называется **вещным** (т.е. правом на вещь). Поскольку вещное право имеет объектом вещь, телесный предмет, а на телесный предмет может посягнуть каждый, вещное право защищается иском против всякого нарушителя права, кто бы им ни оказался; вещное право пользуется *абсолютной* (т.е. против всякого нарушителя) защитой (*actio in rem*).

К вещным правам относится *право собственности, владение и права на чужие вещи*, среди которых выделяют следующие *виды*:

- сервитутное право;
- залоговое право (или право залога);
- эмпитевзис (вещное право долгосрочного, отчуждаемого, наследственного пользования чужим сельскохозяйственным участком за вознаграждение);

- суперфиций (вещное долгосрочное, наследственное и отчуждаемое право пользоваться за вознаграждение строением, расположенном на чужом городском земельном участке).

Защита вещных прав осуществлялась посредством интердиктов.

4. Виды дарения

В римском праве договором дарения (*pactum donationis*) признавалось неформальное соглашение, по которому одна сторона, даритель, предоставляет другой стороне, одаряемому, какие-либо ценности за счёт своего имущества, с целью проявить щедрость по отношению к одаряемому лицу (*animus donandi*). Различают следующие *виды дарения*: посредством передачи права собственности на вещь, в частности, платежа денежной суммы, в виде предоставления сервитутного права и т.д. Частным случаем дарения было обещание что-то предоставить, совершить известные действия и т.д. – дарственное обещание.

Договор дарения не признавался классическими римскими юристами типичным договором (*contractus*), а относился к соглашениям, не подходящим ни под какой тип сделок (*pacta*).

Обязательства из контрактов (*obligationes ex contractu*) разделялись на *четыре группы* (основанием для этого деления служит различие в самом обязывающем моменте):

1) обязательства, юридическая сила которых вытекает уже из самого соглашения (*consensu*), называются контрактами консенсуальными;

2) обязательства, юридическая сила которых возникает не из просто соглашения, а из последовавшей на основании соглашения передачи вещи (*res*) одним контрагентом другому, называются контрактами реальными;

3) обязательства, возникающие вследствие известной словесной формулы (*verbis*), называются контрактами вербальными; и, наконец,

4) обязательства, заключаемые в определенной письменной форме (*litteris*), называются контрактами литтеральными.

Все другие договоры, как указано, суть уже не *contractus*, а *pacta*, и, как таковые, принципиально, исковой силы не имеют (они могут быть только основанием для *exceptio*); однако некоторые из *pacta* с течением времени получили также иск и поэтому, в противоположность обыкновенным неисковым – «голым» обозначаются выражением *pacta vestita*. К их числу относилось и соглашение о дарении.

5. Виды исков

Вещные, личные. Иски вырабатывались в Риме исторически, и их число всегда было ограниченным. Общее понятие иска дается в Дигестах: *Иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование.* По личности ответчика иски делились на вещные иски и личные иски. **Вещный иск** направлен на признание права в отношении определенной вещи, ответчиком по такому иску может быть *любое лицо*, нарушающее право истца. **Личный иск** направлен на выполнение обязательства определенным должником (требование платежа долга). Обязательство всегда предполагает одного или нескольких *определённых должников*; только они могут нарушить право истца, и только против них давался личный иск.

Иск (*actio*) – это требование по поводу защиты своего права в определенной и завершенной (по своему содержанию) форме.

Для восстановления своего права требовалось сформулировать точную претензию о признании ничтожными, или оспоримыми тех или иных действий со стороны ответчика либо о совершении в пользу истца конкретного действия. Иногда для защиты своего права необходимо было несколько отдельных исков:

- личные (*actiones in personam*) и вещные (*actiones in rem*);
- для восстановления имущественных прав (*actiones rei persecutoriae*), штрафные (*actiones poenales*), и с целью осуществления и возмещения убытков (*actiones rixarum*);
- иски строгого права (*actiones stricti iuris*) и иски доброй совести (*actiones bonae fidei*);
- иски законные (*iudicia legitima*) и незаконные (*iudicia imperio continens*);
- отдельный вид: личные иски по поводу получения вещей или совершения действий (*condiciones*);
- иски предоставляемые любому гражданину (*actiones populares*);
- арбитражные иски (*actiones arbitriae*), в которых судье предоставлялось право вынести решение и установить объем возмещения самостоятельно, в случае если ответчиком не был возвращен предмет спора.

Всего существовало около 30 разных типов исковых требований, признававшихся римским правом, в зависимости от направленности, объема, способа исполнения заявленных требований и др. Предъявленный иск мог быть сразу признан ответчиком, тогда решение мог-

ло быть принято уже на первой стадии процесса (*in iure*), либо быть оспорен им. Ответчик мог признать само требование, но не его размер. В этом случае вопрос решался на второй стадии процесса – *in iudicio*.

6. Виды правонарушений

Деликты (*delicti, maleficia*) – это противоправные действия, правонарушения, посредством которых был причинён вред отдельному лицу, его семье или имуществу вследствие прямого или косвенного нарушения прав этого лица.

Деликты делились на публичные (*delicta publica*) и частные (*delicta privata*) в зависимости от последствий правонарушения.

1. Публичные деликты (*delicta publica*) – это уголовные деяния, противоправные действия, представляющие общественную опасность и влекущие физическое наказание или денежный штраф, уплачиваемый в пользу государства. Дела об этих преступлениях рассматривались в особых судах по особым правилам судопроизводства.

2. Частные деликты (*delicta privata*) – это противоправные деяния, направленные против частных лиц, иски по которым предъявлялись частными лицами, и штрафы поступали в распоряжение этих частных лиц. По *delicta privata* взыскание могло присуждаться как однократно, так и многократно, исходя из конкретного правонарушения.

Частные деликты в своём развитии прошли несколько этапов:

- *месть* по принципу талиона – «око за око, зуб за зуб»;
- *договор о примирении*, заключался всей агнатической семьёй потерпевшего с агнатической семьёй нарушителя. Согласно договору, представители потерпевшего отказывались от мести, а представители нарушителя обещали откупиться от мести, предоставив какое-либо возмещение;

- *композиции* – установленные государством штрафы за определённые правонарушения.

Iniuria (обида) – это неправомерные действия, посягательство на неприкосновенность личности. Обида могла выражаться как в телесном, так и в моральном ущербе.

Телесные повреждения (по законам XII таблиц) *по степени тяжести* подразделялись на:

- членовредительство – самый тяжкий вид обиды;
- лёгкие телесные повреждения;

- побои, не повлекшие ранения (считались наименее серьёзным видом обиды), и штраф за них был фиксированным в размере 25 ассов.

Кроме посягательства на телесную неприкосновенность личности преторским правом также была введена ответственность за оскорбление.

Кража (*furtum*) – это посягательство на имущество частного лица, похищение вещи, её неправомерное удержание, неправомерное пользование вещью. Посягательства на общественные вещи считалось уголовным преступлением.

Объектом кражи могла стать любая движимая вещь, но только материальная и не бесхозная, а субъектом – любое лицо, которое своими действиями изменяло материальное положение вещи. Вещь могла быть украдена не только у собственника, но и у владельца.

Виды кражи:

- открытая кража (*furtum manifestum*), при которой вор пойман с поличным (на месте преступления или сразу после него). Наказывалась в четырёхкратном размере стоимости вещи;

- тайная кража (*furtum nec manifestum*), при которой имущество похищалось тайно. Наказывалось обнаружение краденого имущества или обнаруживалось неправомерное действие в отношении чужих вещей. Наказание равнялось двукратной стоимости вещи;

- обнаруженная кража (*furtum conceptum*) возникала, если вещь обнаруживалась у какого-либо лица, возможно и не вора. Такая кража наказывалась в трёхкратном размере стоимости вещи;

- скрытая кража, когда вещь оказывалась подброшенной другому лицу с целью сокрыть подлинного вора. Также наказывалась в трёхкратном размере.

7. Владение, его установление и прекращение, виды владения

Владение – это *право фактического обладания вещью*, сопряжённое с физическим господством над ней.

Владение как правовая конструкция включало **2 элемента**:

1. *Объективный* элемент – наличие «тела» владения, т.е. физического объекта, в отношении которого устанавливается господство.

2. *Субъективный* элемент – намерение владельца обладать вещью «для себя» («душа владения»), т.е. воля владеть вещью как своей, сохранить её за собой, обращаться с ней как с собственной.

Виды владения:

1. *Законное* – владение, основанное на юридическом титуле. *Незаконное* – владение, не основанное на юридическом титуле. В силу того, что владелец мог не знать о незаконности своего владения, незаконное владение в свою очередь подразделялось на *добросовестное* и *недобросовестное* владение.

2. *Гражданское* владение – это владение, основанное на гражданском праве. *Преторское* владение – это владение, основанное на преторском праве, в рамках которого давностным владельцам предоставлялась правовая защита.

Приобретение владения.

- *Завладение* – приобретение никому не принадлежащей вещи;
- *Передача* владения. Различали два способа передачи вещи: «короткой рукой» – в том случае, если лицо, являясь держателем вещи, желал её приобрести в собственность (например, хранитель желал выкупить вещь); «длинной рукой» – способ, при котором достаточно было согласия лица, передававшего владение, путём указания на объект, передаваемый во владение;

- *Захват* – это насильственное присвоение чужой вещи. В этом случае владение признавалось только тогда, когда прежний владелец, узнав о захвате, не оспаривал его.

Прекращение владения происходило в случае утраты одного из элементов владения, соответственно гибели вещи или нежелания лица обладать вещью для себя. *Основаниями прекращения владения были:*

- отчуждение вещи (передача вещи);
- гибель вещи;
- смерть владельца;
- превращение вещи во внеоборотную;
- утрата намерения лица обладать вещью «для себя».

Защита владения носила название *посессорная защита* (от лат. *possession* – «владелец»). Посессорная защита отличалась следующими чертами:

1. Поскольку владение представляло собой фактическое состояние лица, то и в процессе защиты владения не выяснялся вопрос о праве на вещь, необходимо было доказать лишь совокупность фактов – факт обладания вещью и её утраты. Таким образом, посессорная защита не являла собой спор о праве.

2. Носила административный характер, т.е. защита владения осуществлялась преторскими интердиктами, без обращения к исковому производству через суд.

8. Городские сервитуты

Сервитут – вещное право пользования чужой вещью.

Виды сервитутов:

1) **предиальные** (от слова *preadium* – имение), или земельные. Их назначение – восполнить недостающие участку блага и свойства. Устанавливаются на земельный участок. Обязательное условие – существование двух участков: господствующего и служащего. По общему правилу господствующий и служащий земельные участки должны быть соседними, но в позднейшем праве достаточно того, чтобы фактически пользование одним участком происходило в интересах другого.

Виды предиальных сервитутов:

– городские – устанавливаемые в пользу застроенных участков.

Виды: положительные – право пользования служащим строением в качестве опоры для господствующего (право опереть балку о стену соседа или вделать её в стенку соседа, право возводить коптильню рядом с двором соседа, отвод дождевой воды на крышу или двор соседа); отрицательные – имевшие своей целью не допустить изменений в служащем участке, которые сделали бы пользование господствующим участком менее удобным или менее приятным;

– сельские – устанавливаемые в пользу полевых, незастроенных участков. **Виды:** дорожные (*iter* – право переходить и проезжать через соседний участок; *via* – право провозить тяжести; *actus* – право прогонять скот и проезжать); водные (*aquae ductus* – право провести воду с соседнего участка; *aquae haustus* – право черпать воду на соседнем участке); пастбищные сервитуты;

2) **личные**. К ним относятся: узуфрукт, ответственность узуфруктария, *usus* – право пользования вещью без права пользования плодами, право проживания в доме и право пользоваться рабочей силой раба или животного.

9. Дееспособность в римском праве

Дееспособность – способность лица от своего имени лично осуществлять предоставленные ему права и исполнять взятые на себя обязанности.

По ограничениям дееспособности римских граждан имело место деление на недееспособных и ограничено дееспособных лиц. К недееспособным лицам относились малолетние (дети в возрасте до 7 лет)

и душевнобольные (сумасшедшие и безумные). К ограниченно дееспособным относились несовершеннолетние (в возрасте от 7 до 12 лет девочки, от 7 до 14 лет мальчики) лет, лица в возрасте до 25 лет, женщины и т.н. «бесчестные» (*infamia* – умаление гражданской чести за ложь или мошенничество и *turpitude* – презренное поведение или образ жизни).

Над частично дееспособными лицами назначалось опекуновство и попечительство, что предполагало возможность подопечных самостоятельно только приобретать в своих интересах, но не отчуждать. Над душевнобольными и лицами с физическими недостатками также устанавливалось попечительство. Причём душевнобольные вообще не могли совершать никаких сделок, даже связанных с приобретением имущества. Попечительство ограничивало дееспособность расточителей. Такой статус закреплялся за ними по требованию ближайших родственников, которые были заинтересованы в сохранении имущества. Основаниями для ограничения дееспособности также являлось признание лица бесчестным. При этом применялся институт представительства и патроната.

В 212 г. эдиктом Императора Каракаллы права гражданства были предоставлены всем свободным жителям Империи.

В римском праве отсутствовало чётко сформулированное понятие дееспособности, однако римляне учитывали эту категорию. Не за каждым субъектом права они признавали право самостоятельно пользоваться предоставленными правами и исполнять обязанности. Под дееспособностью понималась способность лица от своего имени лично осуществлять предоставленные ему права и исполнять взятые на себя обязанности. Дееспособность признавалась в Риме не за всеми гражданами. Степень дееспособности зависела от многих факторов: возраста, психического состояния, пола и т.д.

10. Деятельность римских юристов как источник права. *Responsa. Institutio*

Результат деятельности юристов – появление в Риме наряду с гражданским правом права, созданного толкованием юристов. Именно путём толкования развивалась большая часть институтов римского права. Литературная деятельность республиканских юристов выражалась в комментариях к Законам XII Таблиц. Комментарии состоят из трёх частей:

- объяснение текста;
- толкование юриста;
- образец исковой формулы.

Более поздние юридические произведения содержали обобщенные практики и новые юридические материалы, правила (*regulae*) и мнения (*sententiae*).

Римские юристы составляли многочисленные юридические трактаты, монографии и учебные руководства. Наиболее авторитетными и известными стали «Фрагменты» Ульпиана, правоведа и администратора III в. н.э., «Сентенции» Юлия Павла (III в. н.э.), а также учебное руководство для начинающих или своего рода очерк права с точки зрения бытовой повседневности, правоведа и судьи Гая (II в. н.э.) «Институции» (*Institutio*), получившее особое распространение в римских провинциях простотой изложения основ права.

Первые республиканские юристы – основатели гражданского права. К ним относятся: Марк Манилий, Марк Юний Брут, Публий Муций Сцевола, Цицерон (красноречивейший из юрисконсультов). Деятельность римских юристов достигла расцвета в период принципата – классический период. В классическую эпоху частное право достигло наивысшего развития.

В эпоху республики юристы толковали закон буквально. В классический период появляется свободное толкование, основанное на выявлении воли сторон или законодателя. «Знать законы – это не значит держаться за их слова, но понимать их смысл и значение» (юрист Цельз). Классические юристы отошли от старого толкования, а новые толкования были направлены на отыскание справедливости.

Прокульянцы: Лабеон (основатель), Цельз-отец, Цельз-сын, Пегасий, Нераций.

Сабиньянцы: Капитон (основатель), Массурий Сабин, Яволен Приск, Юлиан, Помпоний, Гай.

Сабиньянская школа – более формальная, монархическая; прокульянская школа – менее формальная, республиканская.

Папиниан славился умением абсолютно точно подвести отдельные жизненные случаи под конкретные нормы права.

Павел и Ульпиан занимались сбором, обработкой и комментированием трудов предшественников.

Последним в эпохе крупных юристов был грек Модестин. По закону о цитировании юристов 426 г. н.э. комментарии юристов Павла, Ульпиана, Папиниана, Гая и Модестина приравниваются к закону. Все судьи и чиновники империи были обязаны руководствоваться мнени-

ем, которого придерживалось большинство этих юристов, в спорных случаях предпочтение отдавалось мнению Папиниана.

Занятия юриспруденцией – один из почётнейших и благородных видов деятельности в Риме. Труд юристов был в правовом отношении бесплатным, однако они имели право претендовать на *honorarium* («почести» – благодарственный подарок) за их услуги.

Значение источников права имели в Древнем Риме также мнения авторитетных юристов – *responsa prudentium* (советы мудрых). Они вошли в состав Дигест Юстиниана.

11. Дигесты Юстиниана (краткая характеристика)

Император Юстиниан (527-565 гг.) поставил задачу привести в соответствие с потребностями эпохи, устранить противоречия, очистить от устаревшего содержания накопившийся за сотни лет огромный правовой материал, притом не только императорские законы (*leges*), как в более ранних кодификациях, но и сочинения классиков (*ius*). Кодификация (систематизация) римского права была осуществлена в связи с большим объёмом и разнообразием нормативного материала. В первой половине V века н.э. был создан *Кодекс* Феодосия, включавший 16 книг. В первой половине VI в. н.э. проведена новая кодификация Императором Юстинианом. Результатом стал *Corpus Iuris Civilis*. Этот *свод гражданского права* объединил *Кодекс, Дигесты, Институции* и *Новеллы*.

Дигесты (завершены в 533 г. н.э.) включали в себя отрывки из сочинений римских юристов, касавшиеся определённых вопросов. Сборник состоял из 7 частей, 50 книг, каждая из которых делится на титулы, фрагменты и параграфы. Каждый фрагмент предваряется указанием на автора, и его книгу. Всего в Дигестах содержатся цитаты из 1625 сочинений 39 юристов. Общий объём Дигест – около 150 000 строк.

Дигесты имеют такую структуру:

1) общие вопросы права. 1-я книга включает очерк истории права и публичное право;

2-46) частное право;

47-48) вопросы уголовного права и процесса;

49) фискальное и военное право;

50) административное право, право иммунитета, посольства и т.д. В том числе XVI титул «О значениях слов» и XVII «О различных правилах древнего права».

В большинстве титулов сначала приводятся цитаты из сочинений, комментирующих цивильное право; затем подборки цитат из сочинений, комментирующих преторский эдикт; в третьей части выдержки по типу юридических ответов (*responsa*); иногда в дополнение к этому приводятся добавочные цитаты (*appendix*).

12. Договор *locatio-conductio* и его виды

Консенсуальные – это договоры, порождающие правовые последствия в момент достижения соглашения между сторонами. К таковым в римском праве относились: договор купли-продажи, договор найма (в том числе вещей и услуг), договор подряда, поручения и товарищества.

Договор найма (*locatio-conductio*) – консенсуальный договор, в силу которого одна сторона (наймодатель – *locator*) была обязана предоставить другой стороне (нанимателю – *conductor*) вещь для временного пользования, оказать услугу, выполнить работу, а наниматель был обязан оплатить вещь, услугу или работу.

Договор найма – доверительный договор.

Существенные условия договора найма – предмет найма и наёмная плата.

Наёмная плата должна была выражаться в денежной форме. Исключение: при найме земельных участков – в натуральной форме, когда наёмная плата вносилась в виде доли от полученного на этом участке урожая (*colonia partiaria*). Наёмная плата должна была быть:

- определённой (*certa*), а не зависящей от усмотрения одного из контрагентов;
- действительной (*vera*), а не мнимой во избежание смешения со ссудой.

Виды договора найма: договор найма вещей (*locatio-conductio rei*), договор найма услуг (*locatio-conductio operarum*), договор найма работ, или подряда, (*locatio-conductio operis*).

Договор подряда – договор, в силу которого одна сторона (подрядчик) принимала на себя обязательство выполнить по заданию другой стороны (заказчика, локатора, подрядившего) определённую работу, а заказчик обязывался принять результат работы (*opus*) и оплатить его.

Предмет договора подряда – овеществлённый материальный результат изготовления или переработки индивидуально-определённой вещи, т.е. конечный продукт труда. Этим договор подряда отличается от договора найма услуг.

Законом не было определено, должна ли была вноситься наёмная плата по договору подряда поэтапно или по окончании работы. Данное положение определялось по усмотрению сторон или обычаем.

Когда заказ выполнялся лицом свободной профессии (поэтом, художником и т.д.), то, поскольку *платный труд в рабовладельческом обществе унижал достоинство человека*, речь шла уже не о договоре подряда, а о поощрении, сделанном почётным вознаграждением – гонораром (*honorarium*).

Договор подряда имел место, если вещь была изготовлена только из материала заказчика. Если подрядчик изготавливал вещь из своего материала, то договор подряда рассматривался как договор купли-продажи. Если материал был предоставлен заказчиком, а подрядчик мог употребить или выдать другой, имел место иррегулярный договор подряда (*locatio-conductio operis irregularis*).

Подрядчик нёс ответственность за исполнение договора, но не обязан был производить его лично. Подрядчик был вправе привлекать для выполнения работ третьих лиц, но только он был ответственным перед заказчиком.

Подрядчик отвечал за любую форму вины, в том числе за лёгкую небрежность. Подрядчик не отвечал за ошибки, произошедшие из-за указаний заказчика, только в том случае, если они не требовали специальных познаний.

Риск случайной гибели работы до её сдачи заказчику нёс подрядчик, а после сдачи – заказчик. Если исполненная работа погибала или не состоялась без вины подрядчика, наниматель обязан был оплатить её полностью в соответствии с первоначальным соглашением.

Подрядчик не нёс риска случайной гибели, если гибель произошла по причине, зависящей от заказчика, или из-за влияния непреодолимой силы (*vis maior*).

13. Договор займа

Реальные контракты вступали в силу с момента фактической передачи вещи или денежных средств. К таковым в римском праве

относились: договор займа, договор ссуды, договор хранения и договор залога.

Договор займа – это договор, по которому займодавец передаёт заёмщику деньги или родовую вещь *в собственность*, а заёмщик обязуется вернуть подобную вещь или такую же сумму денег в обозначенный срок. Предметом договора займа выступает вещь, определённая родовыми признаками, либо деньги. Вещь передаётся должнику в собственность. Это значит, что он может распоряжаться ею по своему усмотрению и вернуть подобную вещь или такую же сумму денег. Договор займа был односторонним, поскольку у займодавца порождал только права, а у заёмщика – только обязанности. Договор займа мог быть как срочным, так и до востребования, а также как возмездным, так и безвозмездным. Размер процентов не являлся существенным условием договора. По закону размер процентов не мог превышать сумму самого капитала.

Виды договора займа.

1. Первоначальной формой займа, предусмотренной гражданским правом, был *нексум* (*nexum*).

2. *Договор морского займа* – это вид договора займа, применявшийся в морской торговле, при котором риск случайной гибели вещи возлагался на кредитора и заёмщик был обязан вернуть долг только при благополучном возврате судна в порт.

14. Договор как основание возникновения обязательств

Процесс заключения договора различался в зависимости от того, о каком договоре шла речь.

Вербальный контракт предполагал стипуляцию в качестве необходимого условия действительности договора, чтобы *инициатива его заключения исходила от кредитора* в форме вопроса к должнику. После соответствующего ответа должника договор считался заключённым.

В других договорах процесс их заключения мог начинаться со стороны должника. Одна из сторон делала предложение заключить договор (*оферта*), другая сторона принимала это предложение (*акцепт*). Для заключения консенсуального договора этого соглашения было достаточно. Для заключения литтерального договора требовалось также соблюдение письменной формы договора, для реального – передача вещи.

На последних стадиях развития римского права существовало правило, что *договор должен был заключаться лично сторонами*. За домовладык договоры заключались подвластными и рабами, но *они не являлись представителями*, так как вся ответственность по заключённому ими договору ложилась на них самих.

По мере расширения римского государства стала сильнее сказываться потребность в институте представительства при заключении договоров. Но и тогда *представительство* было с непосредственным действием. Т.е. возникновение прав и обязанностей по сделкам представителя сразу в лице представляемого было не как правило, а как исключение (например, договор займа).

Условия действительности договора:

– *способность лиц, заключающих договор, вступить в договорные обязательства;*

– *наличие согласной воли той и другой стороны, выраженной вовне в форме слова, письма, жеста, иногда молчания. Стороны могли выражать свою волю любым способом по своему усмотрению (консенсуальные договоры);*

– *соблюдение установленной формы договора.* Для некоторых сделок закон предписывал точно определённую форму выражения воли (манципация, стипуляция, устный, совершаемый простой передачей вещи);

– *законность содержания договора.* Договор не должен был иметь своим предметом действие, нарушающее нормы права (например, недействительно было соглашение о ростовщических процентах), либо соглашение, противоречащее морали или добрым нравам (например, было недействительно обязательство не вступить в брак);

– *наличие существенных условий в договоре, т.е. таких условий, без которых договор не мог существовать и признавался незаключённым.* В каждом договоре существовали свои существенные условия, и стороны обязаны были их согласовать (например, цена в договоре купли-продажи). Во всех договорах существенным условием являлся предмет договора;

– *наличие цели договора (causa) – материального обоснования, которое приводило к заключению договора.* Договоры, связанные с определённой хозяйственной целью, назывались казуальными (например, договор купли-продажи, найма имущества). Недостижение цели в казуальном договоре приводило к его недействительности. Однако существовали абстрактные договоры, из которых не было видно, какая цель лежала в их основании, и неосуществление цели не препятствова-

ло наступлению юридических последствий такого договора (например, стипуляция – ни на чем не основанное обещание выплатить определённую сумму денег).

15. Договор найма услуг

Консенсуальные – это договоры, порождающие правовые последствия в момент достижения соглашения между сторонами. К такому в римском праве относились: договор купли-продажи, *договор найма* (в том числе вещей и *услуг*), договор подряда, поручения и товарищества.

Договор найма услуг – договор, в котором нанявшееся лицо (локатор) обязано лично оказать услуги нанимателю (кондуктору). *Предметом договора является услуга*, т.е. действие нематериального характера, связанное с личностью исполнителя, направленное на личность заказчика и не имеющее материального воплощения. *Нередко предметом этого договора выступали услуги юридического характера*. Для нанимателя в этом договоре главным представляется процесс оказания услуги в течение определённого времени. Одной из особенностей данного договора является его *фидуциарный характер, т.е. отношения сторон носили лично-доверительный характер, основанный на их доброй совести (bona fide)*. Это влекло возможность одностороннего отказа от договора, а также обязанность локатора оказать услуги лично, замена локатора третьим лицом не допускалась. Наниматель уплачивал вознаграждение за оказание услуг.

Другие особенности договора найма услуг:

- договор найма услуг мог быть заключён на конкретный срок или без указания срока. В случае если срок не указан, каждая из сторон могла в любое время заявить об отказе от исполнения договора;

- нанявшийся был обязан лично исполнять определённые в договоре услуги;

- если нанявшийся был готов оказывать услуги по договору, а наниматель этим не воспользовался, то нанявшийся сохранял право на вознаграждение. Однако если он получил в это время плату на стороне, то эта плата засчитывалась в счёт вознаграждения;

- при договоре найма морских перевозок действовал Родосский закон о выброшенном, смысл которого был в том, что если для снятия с мели надо было выбросить с борта часть груза, то убытки делились

между судовладельцем и владельцем груза пропорционально стоимости судна и груза.

16. Договор поклажи

Реальные контракты вступали в силу с момента фактической передачи вещи или денежных средств. К таковым в римском праве относились: договор займа, договор ссуды, *договор хранения* и договор заклада.

Договор хранения (или поклажи) (depositum) – договор, в силу которого одна сторона (хранитель или депозитарий) принимала на себя обязательство хранить переданную ей другой стороной (поклажедателем или депозитантом) индивидуально определённую вещь и возвратить её в неизменном и неповреждённом виде по окончании срока хранения.

Предмет договора хранения – индивидуально определённая вещь. Исключение: иррегулярное хранение.

Договор хранения – *безвозмездный и реальный договор*, считался заключённым с момента фактической передачи вещи на хранение.

По договору хранения вещь передавалась в *обладание депозитария*, он не становился ни собственником вещи, ни владельцем имущества, переданного ему по договору. Использование переданного на хранение имущества квалифицировалось как кража со всеми вытекающими последствиями.

Обязанности депозитария:

- обеспечить сохранность вещи в течение срока действия договора;
- своевременно возвратить переданную на хранение вещь.

Депозитарий отвечал за умысел и грубую неосторожность. Если депозитарий пользовался вещью или не возвращал её в срок, депозитант был вправе предъявить к депозитарию прямой иск из хранения (*actio depositi directa*), удовлетворение которого влекло бесчестье (*infamia*).

Обязанности депозитанта:

- обеспечить, чтобы его вещь не причинила ущерба депозитарию;
- предупредить депозитария об особых свойствах вещи.

Если хранение вызывало расходы или причинение ущерба депозитарию, он был вправе посредством обратного иска из хранения (*actio depositi contraria*) взыскать компенсацию с депозитанта.

Риск случайной гибели лежал на депозитанте.

Специальные виды договора хранения:

1) *иррегулярное (необычное) хранение (depositum irregularae)*, при котором сданные депозитантом предметы смешивались с однородными вещами депозитария и, обезличиваясь, превращались из индивидуально определённых в определённые родовыми признаками (например, хранение плодов деревьев, зерна и т.д.). В этом случае по требованию депозитанта ему возвращались не те же самые вещи, а такое же количество однородных вещей. Риск случайной гибели в таком договоре лежал на депозитарии;

2) *вынужденное хранение (depositum miserabile)* возникало, когда депозитант был вынужден немедленно отдать свою вещь на хранение третьему лицу. Могло быть вызвано стихийным бедствием (наводнением, пожаром и т.д.). Так как депозитант был лишен возможности выбрать подходящего депозитария и проверить его добросовестность, депозитарий нес повышенную ответственность:

– отвечал за любую форму вины;

– в случае гибели или повреждения вещи, переданной на хранение, обязан был компенсировать поклажедателю двойную стоимость вещи;

3) *секвестр (sequestratio)*, в силу которого несколько лиц отдавали вещь на хранение третьему лицу с условием, что она будет возвращена тому или другому лицу в зависимости от того, как сложатся в дальнейшем обстоятельства. Применялся в случае спора о праве на вещь. Вещь по договоренности изымалась из владения спорящих лиц, и передавалась на хранение незаинтересованному лицу, у которого она находилась до разрешения спора. За хранителем признавалось держание и юридическое владение вещью. Секвестр мог быть установлен по соглашению сторон и по решению суда.

17. Договор поручения

Консенсуальные – это договоры, порождающие правовые последствия в момент достижения соглашения между сторонами. К таковым в римском праве относились: договор купли-продажи, договор найма (в том числе вещей и услуг), *договор подряда, поручения* и товарищества.

Договор поручения – это договор, по которому поверенный (мандатарий) принимает на себя обязанность выполнить безвозмездно в пользу доверителя (манданта) определённые юридические действия.

Предметом договора являются юридические действия, т.е. действия, влекущие юридические последствия, в частности, ведение процессуальных дел, совершение сделок. В отличие от договора найма услуг, договор поручения является *безвозмездным*. Доверитель обязан только возместить расходы, понесённые поверенным. Правда, со временем за хорошо выполненную работу допускалась материальная благодарность (гонорар). Каждая сторона могла в любое время отказаться от договора. Прекращался договор также со смертью одной из сторон.

Особенностью договора поручения является его фидуциарный характер, что возлагало на поверенного исполнение обязанности лично, отношения сторон носили лично-доверительный характер, стороны могли в одностороннем порядке отказаться от договора. *Основная обязанность поверенного заключалась в добросовестном выполнении поручения*. Если оказывалось невозможно выполнить поручение, то поверенный был обязан уведомить доверителя. Поверенный мог в одностороннем порядке отказаться от поручения, но отказ не должен был причинять доверителю материального ущерба. *Основная обязанность доверителя – возмещение поверенному понесённых издержек*, даже если результата не удалось достигнуть, но без вины в том поверенного.

Виды поручения. Выделяли генеральное и специальное поручение. В первом случае поверенному доверялось совершение любых дел, а во втором случае – одного какого-либо поручения.

18. Договор ссуды

Реальные контракты вступали в силу с момента фактической передачи вещи или денежных средств. К таковым в римском праве относились: договор займа, *договор ссуды*, договор хранения и договор залога.

Договор ссуды – это договор, по которому ссудодатель (коммодант) передаёт ссудополучателю (коммодатарии) индивидуально-определённую вещь в пользование с обязательством вернуть её через определённое время. В отличие от займа ссуда могла быть и односторонней и двусторонней, когда на ссудодателе лежала обязанность возместить вред, причинённый вещью. Кроме того, при ссуде вещь передавалась не в собственность, а лишь в пользование и на должнике лежала обязанность возврата той же самой вещи в исходном состоянии. Если же вещь была повреждена, то ссудополучатель отвечал за любую вину. Риск случайной гибели вещи несёт ссудодатель. Ссуда являлась

безвозмездной, вот почему в Риме это был достаточно редкий вид договора, поскольку отсутствовала возможность отблагодарить за услугу. Разновидностью договора ссуды являлся *прекарий* – это договор ссуды без указания срока, т.е. до востребования. Исторически прекарий возник из отношений патрона и подвластного как договор, ограничивавший злоупотребления патрона. Этот договор также имел черты хранения. В отличие от ссуды, помимо бессрочности, прекарий был всегда односторонним.

19. Договор товарищества

Консенсуальные – это договоры, порождающие правовые последствия в момент достижения соглашения между сторонами. К таковым в римском праве относились: договор купли-продажи, договор найма (в том числе вещей и услуг), *договор* подряда, поручения и *товарищества*.

Договор товарищества – это договор, по которому несколько лиц объединяли свои вклады для ведения общих дел и достижения общей цели. *Существенной чертой товарищества является общая цель*, к которой стремятся товарищи. Цель должна быть правомерной. При образовании товарищества товарищи вносили вклады, которые становились их *общей долевой* собственностью, если иной режим имущества не был согласован товарищами. *Вкладами могли выступать*: деньги, вещи, личные усилия, деловые связи. Вклады по общему правилу должны быть равными. *Распределение прибыли и убытков* по общему правилу осуществляется на равных началах, если пропорциональный принцип не установлен по соглашению сторон. *Основными обязанностями товарищей были*: внесение вклада и личное участие в деятельности товарищества. *Каждый из товарищей может совершать сделки от имени товарищества*, и каждый обязан относиться к общему делу заботливо и внимательно, но не хуже, чем к своим делам. По такому же принципу строилась и *ответственность* товарищей за причинённые убытки – применялся субъективный принцип. Ответственность наступала только тогда, когда товарищ к своим делам относился лучше, чем к делам товарищества.

Основаниями прекращения договора были: отпадение доверия к товарищу; истечение срока договора; утрата или достижение общей цели товарищей; выход одного из товарищей из товарищества; смерть, несостоятельность, или умаление правоспособности одного из това-

рищей. При выходе товарища остальные товарищи могли продолжить деятельность, но это было уже новое товарищество.

20. Заём, заклад: их правовой режим

Реальные контракты вступали в силу с момента фактической передачи вещи или денежных средств. К таковым в римском праве относились: *договор займа*, договор ссуды, договор хранения и договор залога.

Договор займа (*mutuum*) – реальный договор, по которому одна сторона (заимодавец) передавала в собственность другой стороне (заёмщику) денежную сумму или вещи, определённые родовыми признаками, а другая сторона (заёмщик) принимала на себя обязательство вернуть такую же сумму денег или такие же вещи по истечении срока, указанного в договоре.

Договор займа порождал строго одностороннее обязательство. Это означало, что у заимодавца после передачи имущества не было никаких обязанностей перед заёмщиком, а только права. У заёмщика не было никаких прав по отношению к заимодавцу, а только обязанность – в установленный срок вернуть деньги или иное имущество. Вернуть необходимо было вещь того же рода. Например, занявший деньги обязан был вернуть именно деньги, а не другое равноценное имущество.

По общему правилу договор займа предполагался беспроцентным. Для того чтобы он стал процентным, необходимо было специально указать это в договоре или заключить дополнительно отдельное соглашение. По римскому праву максимальный размер процентов был ограничен. В классический период – не более 1% в месяц, а в постклассический период – не более 6% в год (в порядке исключения – для торговцев – 8%). Начисление процентов на проценты (анатоцизм) было запрещено.

Срок договора не был существенным его условием, поэтому договор мог быть заключён как на определённый срок, так и без указания срока. В последнем случае заимодавец мог предъявить требование возврата долга в любой момент.

С I в. н.э. стало запрещено предоставлять денежные займы подвластным детям без согласия или ведома их домовладыки.

В тех случаях, когда залог сопровождался передачей вещи, так называемый *заклад* (*залог*), между сторонами (наряду с залоговым

правом) устанавливались *договорные* отношения, имеющие характер реального контракта.

Залог (заклад) – это средство обеспечения исполнения обязательства, устанавливающее вещное право залогополучателя на предмет залога.

Древнейшей формой залога была фидуция, при которой заложенное имущество переходило в собственность кредитора на котором лежала лишь моральная обязанность вернуть вещь в случае исполнения должником своего обязательства. Более поздняя форма залога (пигнус) предполагала передачу вещи не в собственность, а лишь во владение залогодержателю. При этом должник по выплате долга получал право истребовать её себе.

21. Закон в республиканском Риме

В республиканский период законы исходили от Народного собрания и назывались *leges*. Народ (*populus*) при этом понимался как суверенный коллектив (*civitas*). Всеобщность творца (*populus*) и адресата (*cives*) определяют универсальный характер принимаемой нормы. Согласно определению римского юриста Папиниана, законы устанавливаются всем гражданским коллективом и для всех граждан. Являясь результатом взаимного согласия среди граждан, законы обеспечивали определённую праву и исключали произвол, как правителей, так и отдельных граждан.

Законы представляли собой решения народных собраний какого-либо вида (куриатного, трибутного, центуриатного). При издании закона магистрат, имевший право созвать Народное собрание (консул, претор), разрабатывал проект, который затем принимался комициями целиком без обсуждения. После этого Сенат одобрял закон. По структуре закон можно разделить на 3 части: надпись (имена инициаторов закона, вид народного собрания, причины издания), собственно содержание закона и санкцию (гарантию его исполнения). На собраниях плебеев принимались постановления (плебисциты). Сначала не имевшие общеобязательного значения, к концу предклассического периода они приобрели силу закона. В Дигестах отмечается, что «Между законами и плебисцитами есть разница в способе установления, но сила их одинакова» (D. 1.2.2.8).

В новый исторический период – период принципата – активизируется нормотворческая роль Сената. Постановления Сената – *сена-*

тусконсулты оказались для императоров наиболее удобным инструментом принятия правовых норм. В Институциях Гая указывается, что «**Сенатское постановление** есть то, что Сенат повелевает и устанавливает; оно имеет силу закона, хотя это было спорно» (Gai. I.1.4.). Сенатусконсулты приобретают значение источника права со II в. н.э. В Дигестах написано: «Сенат начал таким образом воздействовать на дела, и то, что он постановляет, соблюдалось, и это право называлось сенатусконсультами» (D. 1.2.2.9). Сенатусконсулт назывался по имени лица, которое было его инициатором, в нём устанавливались нормы частного права или какие-либо общие положения, позволявшие влиять на преторские эдикты.

В Институциях Гая записано: «**Указ Императора** есть то, что постановил Император или декретом, или эдиктом, или рескриптом; и никогда не было сомнения в том, что указ Императора имеет силу настоящего закона, так как сам Император приобретает власть на основании особого закона» (Gai. I.1.5). Императорские распоряжения, носившие общее наименование «**конституций**» (установлений), подразделялись на четыре вида:

- *декреты* – это решения по судебным делам;
- *эдикты* – постановления общего характера;
- *рескрипты* – ответы на различные вопросы;
- *мандаты* – инструкции должностным лицам по судебным делам;
- *указы (конституции)* – появились после 27 г. до н.э. с введением принципата.

Одной из форм правообразования, характерной для римского права, были эдикты магистратов. Термин «эдикт» происходит от слова «*dico*» – говорю. **Эдикты магистратов** – это специальные акты, в которых должностное лицо излагало принципы своей деятельности или решения по каким-либо вопросам. Эдикты могли издавать преторы, правители провинций, курульные эдилы. Эдикты претора развились из преторских формул. Первоначально эдикты издавались на срок деятельности издавшего их магистрата, поэтому новый магистрат мог продлить действие эдикта, а мог и отменить его. В правление императора Адриана в 130 г. н.э. эдикты были систематизированы, и былработан окончательный вариант, который получил название вечного (*edictum perpetuum Hadriani*). Эдикт претора содержал в себе перечень условий (обстоятельств), при которых претор предоставлял преторскую защиту. В эдикте были указаны особенности и условия конкретных исков и типовые формулы исков.

22. Законодательная деятельность в Римской империи

Период Римской Империи классический для всей эпохи античного римского права. В условиях длительного социального кризиса Древнего Рима (I в. до н.э. – нач. I в. н.э.), распада республиканских установлений и утверждения монархии, происходит формирование принципов публичного права как права, выражающего суверенитет римского народа, а затем переосмысление с их точки зрения нового монархического строя. Одновременно складывается право в современном понимании с самостоятельными объектами правовой охраны и принципами применения. В условиях расширения Римской империи формируется общий правовой статус свободного гражданина. Он оперирует самым широким спектром неформально толкуемых, основанных на стремлении к правовой справедливости и равенству в рамках гражданско-правовых отношений институтов собственности, владения, видов дозволенных и охраняемых правом сделок, правовых требований и т.д. К этому времени относится расцвет римской юридической науки и судебной юриспруденции (деятельность М.Т. Цицерона), причём в науке формируется уже существенно различающиеся течения мысли, и варианты правопонимания оказывают воздействие на общий ход юридической практики. Наконец, в идейно-философском смысле наука и юридическая практика испытывают мощное воздействие философии стоицизма, и это отражается в обновляемом понимании принципов и институтов частного права.

IV-V вв. н.э. – время начинающейся трансформации римского права из правовой системы, приспособленной только к нуждам античного общества и специфической государственности, в систему, пригодную для других социальных и политических условий. Развитие императорского законодательства и его преимущественное значение меняет круг источников права и их сопоставительную значимость. Преобладающей формой права и источником норм стал закон, что в свою очередь приводило к несомненному огосударствлению права. Судебный процесс также становится неразделим с государственным администрированием. В этих условиях реальным историческим фактором стала целостная **правовая политика** власти, преобразующая (с учетом собственных интересов) начала и институты права.

Римское право, в своих основных источниках, неоднократно кодифицируется, благодаря чему формируется новое отношение к норме права как безусловно обязательному правовому требованию не только по смыслу, но и по букве. В известных оговорках возрождается на но-

вом уровне юридический формализм. Приспосабливая старые дефиниции к новым правовым условиям, юридическая наука и практика деформирует многие каноны и институты классического права. Одновременно с этим достигается перспективное для движения мировой культуры права абстрагирование догматического содержания его институтов и положений. Наконец, в это время начинается новое идейно-философское влияние на римское право и его каноны – влияние христианства, заставившее переосмыслить многие общие начала и постулаты прежнего права, но зато обеспечившее посредством этого его приспособление к новой исторической жизни.

23. Залоговое право. Виды залога

Залог – это право пользования и при определённых условиях распоряжения чужой вещью. *Цель залога* – обеспечение выполнения обязательства. *Сущность залога* состоит в том, что кредитор имеет право распорядиться заложенной вещью при неисполнении должником своего обязательства преимущественно перед другими кредиторами.

Порядок установления залога не требовал соблюдения особых формальностей. В частности новый залогодержатель не имел возможности проверить наличие предыдущих залогов на заложенное ему имущество. Для обеспечения интересов кредиторов в эпоху абсолютной монархии было установлено, что залог в виде ипотеки, составленной письменно и в присутствии свидетелей имеет предпочтение перед негласно установленной ипотекой.

Виды залога в римском праве: фидуция, пигнус и ипотека.

Фидуция (архаичный период) – это форма залога, при которой должник передаёт кредитору вещь посредством манципации в собственность с обязательством последнего вернуть вещь при исполнении обязательства. Данная форма залога была порождением гражданского права и являлась довольно рискованной для должника, поскольку кредитор, выступая собственником вещи, мог ею полностью распоряжаться, а значит, и возврат вещи зависел от добросовестности кредитора (отсюда и название фидуции «добрая совесть»).

Пигнус – это форма залога, при которой вещь передавалась не в собственность, а во владение кредитора. Эта форма залога в меньшей степени закабаляла должника чем фидуция.

Ипотека – форма залога, при которой вещь оставалась во владении должника. Ипотека в древнем Риме применялась и для недви-

жимого и для движимого имущества. Римское ипотечное право не устанавливало регистрации ипотек в каком-либо государственном органе, вследствие чего ипотечный кредитор не знал, является ли он первым залоговым кредитором или имеется другой, а может быть, и еще один, старший по времени и более сильный по праву. Чтобы избежать опасности, которую приходится терпеть, когда одно и то же имущество закладывается несколько раз, обыкновенно оговаривают, что вещь никому другому не заложена. Должник мог свободно пользоваться заложенным имуществом, что позволяло быстрее возратить долг. При неисполнении обязательства кредитор должен был трижды уведомить должника, а затем продать публично вещь, при этом кредитор не имел права приобрести вещь ни сам, ни через подставных лиц. И только в случае договорённости между сторонами кредитор мог оставить вещь себе, без её реализации. В случае недостаточности вырученной на торгах суммы для возвращения долга кредитор получал право предъявления должнику обязательственного иска на недостающую сумму.

24. Защита владения

В отличие от современного права, в котором владение, наряду с пользованием и распоряжением, составляет правомочие права собственности, в римском праве владение пользовалось самостоятельной владельческой защитой в административном (интердиктами), а не в судебном порядке. Таким образом оно даже противопоставлялось праву собственности. Для защиты владения не только не требовалось доказательств права владения вещью, но даже не допускалась сама ссылка на такое право. «Доказательство владения состоит не столько в праве, сколько в факте, поэтому для доказательства достаточно, если я материально держу вещь» (Павел, Сентенции 5.11.2). Во владельческом процессе предметом доказывания были факты самого владения, но не вопрос о его правомерности.

Владение защищалось главным образом с помощью интердиктов. Характерной особенностью такой защиты являлась невозможность при споре о владении возбуждать вопрос о праве на владение. Стороны в ходе разбирательства не могли приводить правовые обоснования своих претензий. Претор устанавливал лишь факт владения и факт его нарушения. Что же касается выяснения правового основания владения, этот вопрос не исследовался.

Интердикты подразделялись на интердикты *для защиты (удержания)* владения и интердикты *для возврата* владения. Интердикты удержания в свою очередь подразделялись на «двойной» интердикт для защиты владения *недвижимостью* и «двойной» интердикт для защиты владения *движимой вещью*. Интердикты для возврата владения подразделялись на интердикт для защиты юридического владельца, насильственно лишённого владения, и интердикт защиты владельца, давшего свою вещь другому в прекарное пользование, но не получившего её обратно.

25. Защита прав на чужие вещи

Обладатель сервитутного права пользовался защитой против всякого рода нарушений его сервитутного права, независимо от нарушения и личности нарушителя. Соответствующий иск назывался *actio confessoaria*. При этом истец доказывал своё сервитутное право и факт нарушения его со стороны ответчика.

Противоположным собственническому иску *actio confessoaria*, был иск *actio negotoria*, в том смысле, что с помощью этого последнего иска собственник вещи, которой другое лицо неправомерно пытается пользоваться, отрицает за этим лицом право пользования, а *actio confessoaria* служила для защиты права пользования чужой вещью. Следует иметь в виду, что наряду с петиторной защитой (спором о праве) сервитутов реальных и личных, существовала и посессорная защита (защита владельца).

Для защиты эмпитевзиса применялись те же иски, что и для защиты права собственности, но в форме *actiones utiles* (исков по аналогии).

Защита суперфиция:

- 1) преторский эдикт, предназначенный для охраны от третьих лиц;
- 2) *actio de superficie*, который предъявлялся в случае утраты владения зданием или иным строением.

26. Значение римского права для современной юриспруденции

Двенадцатый век с полным основанием может быть назван «юридическим» веком европейской цивилизации. Конец XI – начало XII века – это период формирования западной традиции права. Начало этого процесса было положено в университете в Болонье и в других

средневековых юридических школах. Средневековые юристы впервые начали работу по комментированию и применению на практике корпуса римского права (*Corpus Iuris Civilis*), который был составлен при византийском императоре Юстиниане, лёг в основу сводов византийского права и был заново открыт на Западе в XI веке, стимулировав развитие средневекового права.

Основательное исследование юстиниановского корпуса права, прежде всего, Дигест, сборника выдержек из работ знаменитых римских юристов, привело к созданию института права, единого для всей Европы и сохранившегося почти в той же форме во многих европейских странах (напр. Юг Франции, Германия) до конца прошлого века.

Римское право начало играть роль «идеального права», свода основных идей, взятых как единая система. Текущие проблемы начали решаться в соответствии с ним. Новые законы находились в процессе становления, в то время как нормы римского права уже существовали, чтобы в качестве метаправа комментировать их. Но для того чтобы этот процесс начался, было необходимо разработать метод работы над текстом, каковым оказался *формализм и логический анализ* схоластических школ, и, кроме того, нужна была школа, которой стал университет. Так возрождённое римское право стало правом, легшим в основание современного права Запада.

Значение римского права для России. Во-первых, ещё дореволюционное российское право во многом напоминало право Германии, тем самым имела рецепция пандектной системы права. Во-вторых, советское право отразило дореволюционное право России. В-третьих, после перестройки начала 1990-х годов продолжается построение демократического строя с активным восприятием зарубежного опыта развитых капиталистических государств, в которых очевидно имела место рецепция римского права. Наконец, издание в 2003-2006 году полного перевода текста Дигест Юстиниана начинает новый процесс прямой рецепции римского права в России.

Имеются и другие основания для активного использования основных идей римского права в правовой жизни современной России. В частности, тот факт, Все должности были коллегиальными, безвозмездными, срочными и ответственными. Выборы магистратов принадлежали к компетенции народного собрания. Требования к кандидатам были следующие: возраст (с 28 лет); служба в армии (не служившие в армии не имели права занимать государственные должности). Служить римскому народу считалось величайшей честью, поэтому право, которое творили магистраты, называлось гонорарным правом, от слова

honor – честь. Такой подход обеспечивает довольно эффективный способ защиты от коррупции, которая является наиболее существенным недостатком современной правовой жизни в России. Помимо этого имеется много других характерных черт римского права, которые было бы полезно заимствовать в нашей стране в настоящее время.

27. Историческая эволюция брачно-семейных отношений в Риме

Рим начал свою историю в области семейного права с моногамной семьи, основой которой была *patria potestas*, власть главы семьи, домовладыки (*paterfamilias*). В этой семье решающим моментом было подчинение членов семьи власти одного и того же *paterfamilias*. Это – агнатическая семья, в состав которой, кроме *paterfamilias*, входили его жена, подчинённая мужней власти, его дети, жёны сыновей, состоящие в браке *cum manu*, всё потомство подвластных сыновей. Все непосредственно подвластные *paterfamilias* члены семьи именуется *sui*. В этой семье только *paterfamilias* является вполне правоспособным лицом, *persona sui iuris*. Вместе с рабами, подвластные образуют *familia*. Это всё, что подчинено одному *paterfamilias*.

Агнатами признавались лица, которые были подчинены власти одного и того же *paterfamilias* в прошлом или были бы подчинены этой власти, если бы этому не воспрепятствовала смерть *paterfamilias*. Одновременно агнаты могли быть и когнатами, например, *paterfamilias* и его дети. Во всяком случае, юридическим родством была не кровная, когнатическая связь, а основанная на власти и подчинении связь агнатическая.

Со временем происходило последовательное ограничение *patria potestas* во всех её проявлениях, в отношении жены, детей и их потомства, и параллельно осуществлялось постепенное вытеснение агнатического родства когнатическим.

История римского семейного права знает 2 вида брака. Первым видом был *cum manu*, брак устанавливающий власть мужа над женой. Вступление в такой брак означало попадание жены под *manus* мужа и превращение её в *persona alieni iuris*.

Второй вид брака – это *sine manu*, не порождавший власти мужа над женой. Первоначально он не устанавливал вообще юридической связи между мужем и женой. Неизвестно когда возник этот вид брака. Было время, когда *manus* и брак совпадали.

Живучесть брака *cum manu* подтверждается тем, что наименование матерфамилиас только в более позднее время стало даваться всем состоящим в браке женщинам, а сначала давалось только женщинам, состоящим в браке *cum manu*.

Так можно сказать, что с развитием брачно-семейных отношений снижалась власть *paterfamilias* в семье.

28. Исторические этапы и основные тенденции развития римского договорного права

Древне республиканскому римскому праву были известны три основных типа обязательственных договоров: 1) *nexum* – совершавшийся в форме сложного обряда с помощью меди и весов (*per aes et libram*); 2) стипуляция – словесный договор в форме вопроса и ответа и 3) литтеральный (письменный) контракт (появившийся несколько позднее, чем два предыдущих типа договора).

Уже в конце республиканского периода вместо *nexum* вошла в широкое употребление новая форма займа – *mutuum*. При этом договоре не требовалось выполнения формальных действий. Достаточно было всего двух моментов – соглашения сторон и фактической передачи суммы займа заёмщику, чтобы договор получил юридическую силу. Одновременно или немного позже такой же порядок заключения договора – путём передачи вещей – допустили и в некоторых других случаях (договор о пользовании вещью, о хранении вещи, об отдаче её в заклад). А затем был сделан и следующий шаг: в определённых случаях, охватывавших самые частые в жизни типы сделок, допустили полное устранение каких-либо формальных моментов, признав юридическую силу за простым, неформальным соглашением, даже не сопровождающимся передачей вещи, по поводу которой договаривались стороны.

Гай, систематизируя различные виды контрактов, пишет, что **обязательств**, возникающих из контрактов, *четыре вида*: обязательство возникает или посредством передачи вещи, или путём произнесения слов, или на письме (путём письменного акта), или самим соглашением. *Res* – в смысле передачи вещи, *verba* – произнесение слов, *litterae* – письмо, *consensus* – выражение согласия (неформальное) – таковы различные основания возникновения обязательства из контракта, различные *causae obligandi* – основания установления обязательственной связи.

Отсюда *четыре основных вида контрактов*: *реальные* (т.е. устанавливающие обязательство передачей вещи), *вербальные* (или словесные, устные), *литтеральные* (т.е. письменные) и *консенсуальные* (при которых обязательство возникает вследствие одного *consensus*, соглашения, даже независимо от передачи вещи). При этом каждая из четырёх названных категорий охватывала строго ограниченное число строго определённых контрактов. В приведённую классификацию не включён Гаем древнейший формальный контракт – *nexum*, надо думать, потому, что ко времени Гая эта форма контрактов утратила всякое практическое значение; упоминание о *nexum* у Гая, впрочем, встречается в связи с вопросом о прекращении обязательств.

29. Источники римского права

Виды источников права – законы, сенатусконсульты, конституции императоров, эдикты магистратов, ответы юристов, обычное право.

Обычное право. Обычай – древнейший источник римского права. Законы XII таблиц в большей части были закреплением обычаев. С усилением законодательной деятельности государства обычай ослабил своё значение. В эпоху принципата значение обычая признавалось наравне с законом, в силу его давности и добровольного молчаливого согласия народа подчиняться. В эпоху домината было запрещено действие обычаев, которые отменяют законы.

Закон. Законом являлись решения комиций – народного собрания. Для полной силы закона требовалось содействие трёх органов Римского государства: Магистр, имевший право созыва народного собрания и разрабатывающий проект закона. Народ, принимавший или отвергавший проект закона. Сенат, ратифицирующий и одобряющий закон.

Эдикты магистратов. При вступлении в должность претор издавал эдикт, в котором объявлял программу своей деятельности, обязательную для исполнения. Особенно большое значение получали эдикты, содержащие условия, когда будет даваться преторская защита.

Сенатусконсульты. Это – постановление сената. Сенат не имел законодательной инициативы, поэтому его постановления являлись лишь оформлением внесённых в сенат предложений императора.

Юриспруденция ведёт своё начало от практической деятельности юристов республиканского периода. Наибольший расцвет получила в период принципата. Деятельность юристов заключалась в редак-

тировании формальных актов – *cavere*, руководстве ведением судебных дел *agere*, в даче советов *respondere*.

30. Классификация вещей

В Дигестах Юстиниана даются такие определения вещи: «Вещь – означает всё то, что представляет собой некоторое единство и имеет имущественную ценность» (D. 50.16.1.23) и «Наименованием вещи охватываются как права, так и юридические отношения» (D. 50.16.23). Там же указано, что «Наиболее общим образом вещи подразделяются на две части: одни являются вещами божественного права, другие человеческого» (D. 1.8.1). **Вещи божественного права** находились вне частного права. Существовало 3 вида таких вещей: священные, святые и религиозные. Эти вещи не могла входить в состав чьего-либо имущества:

- «Священные вещи – те, которые посвящены богам обществу» (D. 1.8.6.3). К этому виду вещей относятся, прежде всего, храмы. При этом даже после разрушения здания, земля, на которой оно стояло, оставалась священной;

- *святым* являлось то, что защищалось от противоправных действий людей. «В собственном смысле мы называем святым то, что защищено санкцией (неприкосновенно); так законы являются святыми, так как защищены санкцией» (D. 1.8.9). К числу таких вещей относятся и городские стены;

- *религиозным* становится любое лицо, захороненное на священной земле. К этому виду вещей относятся гробницы, божки, изваяния предков и т.п.

Вещи человеческого права подразделялись на публичные и частные.

Публичные вещи не входили в состав чьего-либо имущества, а принадлежали некоторой совокупности граждан. К ним относились театры, стадионы; рабы, принадлежащие общине; гавани, реки и пользование их берегами. Объединения граждан, которым могли принадлежать публичные вещи были политическими (муниципии) а не частными (товарищества, корпорации). Общими были также вещи в силу естественного права на них: воздух, текучая вода, море, его берега.

«*Вещи частного права* – это те, которые принадлежат отдельным лицам» (D. 1.8.1).

В римском праве вещи понимались в смысле материальных

предметов внешнего мира, доступных к обладанию, а также в смысле юридических отношений и прав.

31. Классификация обязательств

В Институциях Гая указано, что все обязательства рождаются или из контракта (столкновение воли в законном акте), или из деликта (частного противоправного акта). В определении постклассического права в Институциях Юстиниана источники обязательств разделены уже на четыре вида: «из контракта», «как бы из контракта», «из деликта», «как бы из деликта».

1. *Контракт (contractus)*, в отличие от «пакта», который обозначал не только договоры, но и любые соглашения вообще (неформальное соглашение, не облечённое в стипуляцию, называлось пактом (*pactum*)).

2. *Деликт* – не дозволенное деяние: похищение, повреждение имущества, оскорбление, порождавшее обязанность совершившего деликт загладить причинённый вред.

3. *Квази-контракты* (как-бы договоры). Односторонние действия, в которых предполагаются договоры (например, ведение чужих дел без поручения; случайная общность имущества, получение недолжного).

4. *Квази-деликты* (как бы деликты) – действия, причиняющие вред. Очень сходны с деликтами, например, ответственность главы семьи за действия своих подвластных; ответственность судьи, вынесшего (умышленно или по легкомыслию, незнанию) несправедливое решение и т.п.

Юстиниан также подчёркивал и отмечал различие между *цивильными* и *преторскими* обязательствами: первые основывались на нормах гражданского права, вторые – на эдиктах претора. Преторские обязательства называют также *гонорарными*.

Кроме отмеченных выше 4 видов существовали ещё *натуральные* обязательства (например, денежный заём подвластного сына). Они не имели исковой защиты, однако исполнение таких обязательств назад не возвращалось.

Из одностороннего обещания обязательства не возникало, из него не было иска. Исключение: обещание в пользу государства или городской общины обязательно для исполнения. Например, обещание построить храм, терму и т.п. Освобождение от этого одностороннего

обязательства было возможно только в случае наличия веских обстоятельств (стихийное бедствие, пожар, наводнение).

К иным видам односторонних обязательств относились:

- *обет* (обещание с религиозной целью);
- *обещание приданого*;
- *обещание вольноотпущенника оказывать услуги патрону*.

Обязательства из договора подразделялись на пакты и контракты. Пакты делились на преторские и легитимные. Контракты – на реальные, вербальные, литеральные и консенсуальные.

Среди квазиконтрактов, прежде всего, выделяли: ведение чужих дел без поручения и обязательства из неосновательного обогащения.

К частным правонарушениям (обязательствам из деликта относили:

- всякое умышленное нанесение «личной обиды», включая и телесные повреждения;
- всякое противозаконное корыстное посягательство на чужую вещь;
- неправомерное уничтожение или повреждение чужих вещей;
- угроза (реальная и неправомерная).

Обязательства из квазиделиктов подразделялись на обязательства:

- за опасное для людей и животных «вылитое и выброшенное»;
- за опасное для людей «положенное или подвешенное» и некоторые др.

32. Кодификация римского права

Кодификация (систематизация) римского права была осуществлена в связи с большим объемом и разнообразием нормативного материала.

Вначале были попытки частных лиц систематизировать императорские конституции. Затем, в первой половине V в. н.э. была принята попытка кодификации права Императором Феодосием. Были собраны императорские конституции, начиная с правления Константина. Созданный в результате Кодекс Феодосия включал 16 книг. В первой половине VI в. н.э. при Императоре Юстиниане была проведена масштабная и всеобъемлющая кодификация, в результате которой появилось несколько произведений, образовавших в совокупности *Corpus Iuris Civilis*. Этот процесс происходил следующим образом:

- в 528 г. н.э. была создана комиссия под руководством Трибуниана, которая в 529 году составила *Кодекс в первой редакции*, включающий императорские конституции;

- в 533 г. н.э. были составлены Дигесты (Пандекты), состоящие из отрывков сочинений известных юристов по определённым вопросам права. Сборник состоял из 7 частей, включающих 50 книг, разделённых на титулы и фрагменты;

- в том же году был обнародован элементарный учебник по римскому праву – Институции Юстиниана, который получил силу закона (в его основу положены Институции Гая, написанные около 160 г. н.э.);

- параллельно с кодификацией Юстиниан разрешал и конкретные споры. Эти решения вошли в Кодекс второго издания;

- по окончании работ по кодификации римского права Юстинианом был издан ещё ряд законодательных актов, которые впоследствии были объединены в сборнике «Новеллы».

33. Коллективные субъекты права

Абстрактного понятия юридического лица в древнем Риме выработано не было, однако коллективные субъекты права нашли достаточно основательное правовое регулирование. В частности, коллективными субъектами права рассматривались: *частные корпорации, муниципии, казна (государственное имущество), учреждения, легионы.*

Частные корпорации создавались по религиозному или профессиональному принципу. Это были:

- союзы жрецов (коллегии понтификов, авгуров);

- союзы должностных лиц (писцов, счетоводов);

- производственные союзы – цехи (союзы булочников, ремесленников, торговцев и т.п.).

Дела корпораций вели избиравшиеся для этой цели люди. Член корпорации, выбывающий из неё, не мог требовать выделения для себя какой-либо доли. Только в случае прекращения деятельности корпорации, оставшееся имущество делилось между её участниками. Минимальный состав корпораций не регламентировался, однако на практике их было не менее 3 человек.

Муниципии – политические объединения внутри территории римского государства наравне с цивитас, колониями и республиками. Они имели больше прав, чем корпорации. В частности, кроме соб-

ственного имущества и органов управления муниципии имели право получать имущество по завещательным отказам. Это право было распространено на корпорации лишь во II в. н.э. Муниципии могли свободно назначаться наследниками, тогда как корпорации – только при наличии на это специальной привилегии.

Государственная казна (fiscus) имела особый (привилегированный) статус. На фискальное имущество не распространялись сроки давности. Исковые требования казны имели преимущество по сравнению с иными требованиями. Имели место ограничения ответственности казны перед третьими лицами и т.д.

В последний период существования Древнего Рима появился новый, особый вид коллективного субъекта права – *учреждения*. Сначала этот статус получили церкви, а затем все благотворительные союзы. Таким же статусом наделялись также военные подразделения – *легионы*.

Основными особенностями правового положения коллективных субъектов римского права были следующие:

- 1) организация как единое целое в сфере частного права рассматривалась как частное лицо;
- 2) юридическое существование ряда организаций продолжалось при выходе из её состава отдельных членов;
- 3) имущество организации обособлено от имущества её членов. Оно признавалось принадлежащим организации как целому особому субъекту права;
- 4) организация вступала в правовые отношения с другими субъектами права при посредстве физических лиц, уполномоченных на совершение определённых действий.

Таким образом, коллективные субъекты права Древнего Рима во многом предопределили современное понятие юридического лица как субъекта права, и даже позволяют предположить возможность правового регулирования виртуального лица как субъекта права.

34. Легисакционный процесс

Легисакционный процесс (лат. *legis actiones*) – в римской юстиции исторически 1-я развитая форма судопроизводства по частным искам. Название «легисакционный процесс» происходит от названия исков строгого права, т.е. основанных исключительно на предписани-

ях закона, и прежде всего – Законов XII таблиц – *legis actiones*. Соблюдение требований легисакционного процесса предполагало, что:

- претензии заявителя-истца строго законны и формальны;

- иск не содержит элементов аналогии;

- речь будет идти только о предусмотренных законом последствиях, хотя бы они не представляли для истца преимущественного интереса.

Легисакционный процесс предполагал *соблюдение* ряда общеобязательных *процессуальных правил*:

а) для судопроизводства было, безусловно, необходимо личное присутствие истца и ответчика, иначе продолжение судебного разбирательства исключалось;

б) обеспечение присутствия ответчика и других лиц, необходимых для рассмотрения спора, возлагалось на истца, суд играл здесь пассивную роль. Истцу разрешалось принудительно приглашать ответчика в суд, вплоть до насильственного обеспечения явки;

в) участие ответчика в процессе должно было обеспечиваться поручительством третьих лиц (*vadimonium*), которые устно или под имущественный залог гарантировали участие ответчика на всех стадиях слушания дела и при исполнении решения суда.

35. Либертины в Риме

Правовое положение либертина (вольнотпущенника) было обусловлено правовым положением лица, отпустившего его на волю:

- если это лицо было гражданином, то и либертин становился гражданином;

- если лицо было peregrinum, то и либертин становился peregrinum и т.д.

Вольнотпущенники – граждане имели некоторые ограничения правоспособности. Им, например, было запрещено вступать в брак с лицом сенаторского звания. Кроме того, либертин, даже получив свободу, продолжал оставаться в определённой зависимости от бывшего хозяина (патрона). Он был обязан:

а) относится к патрону с почтением;

б) выполнять некоторые услуги для патрона;

в) в случае разорения патрона и его семьи содержать их за свой счет (платить «алименты»);

г) если либертин умирал, патрон наследовал часть его имущества.

36. Наследование по завещанию. Обязательная доля

Завещание – одностороннее формальное гражданско-правовое распоряжение (пакт) лица на случай его смерти, содержащее назначение наследника.

Обязательная доля – это часть наследственного имущества, которая переходила к определённым наследникам независимо от воли наследодателя и от содержания завещания. В различные периоды истории Древнего Рима имелись особенности регулирования обязательной доли наследства:

- в архаичное время завещатель пользовался неограниченной свободой завещать своё имущество, т.к. обязательной доли установлено не было. Это приводило к тому, что всё наследство могло достаться случайным людям, а ближайшие родственники оказывались обделёнными. Со временем римское право стало ограничивать свободу завещательного распоряжения;

- первоначально практика судов признала право на обязательную долю за прямыми наследниками завещателя – его родными детьми. Затем преторы распространили это правило и на эмансипированных детей;

- в классический период право на обязательную долю наследства получили также все нисходящие и восходящие родственники завещателя. В этот период размер обязательной доли $\frac{1}{4}$ часть того, что получило бы лицо по закону (т.е. при отсутствии завещания);

- в период правления Императора Юстиниана размер обязательной доли был увеличен до $\frac{1}{2}$;

- наследники могли быть лишены обязательной доли только по достаточным основаниям. Например, лица, способствовавшие ради наследства смерти наследодателя или, пытавшиеся уничтожить завещание. Причины лишения обязательной доли устанавливались судом;

- право Юстиниана сформулировало исчерпывающий перечень оснований лишения права на обязательную долю наследства;

- в постархаический период бесосновательное лишение наследников права на обязательную долю приводило к полной недействительности завещания. В классический период такое завещание признавалось недействительным лишь в той части, в какой это было необходимо для удовлетворения требований истцов о получении ими их обязательной доли.

37. Наследование по закону. Очерёдность наследования

Наследование по закону было predetermined исключительно римским пониманием семьи и менялось в различные исторические периоды.

При отсутствии завещания наследование осуществлялось по закону. При этом к первому разряду наследников относились:

- жена умершего по браку *sui tui*;
- сыновья, а также внуки ранее умерших сыновей по праву представления;
- усыновлённые.

Ко второму разряду относились:

- мать умершего, состоявшая с его отцом в браке *sui tui*;
- братья умершего;
- его сёстры.

К третьему и последующим разрядам относились агнаты последующих ступеней и при их отсутствии – последующие сородичи умершего.

Наследство переходило только к сыновьям. Дочерям доставалось приданое. В случае отсутствия сыновей вместо дочерей наследство переходило к их мужьям.

Гражданское право предполагало 3 очереди наследников:

1) законные наследники, находившиеся под властью наследодателя (*heredes sui*): жена, дети, усыновлённые, внуки от ранее умерших сыновей. Имущество делилось поколенно между наследниками в равных долях. Между лицами одной степени родства полученная доля делилась на равные части. Внуки наследовали долю своего ранее деда умершего отца (по праву представления);

2) ближайшие агнаты (*agnati proximi*): братья, сёстры, мать умершего – наследовали при отсутствии наследников 1 очереди. Имущество делилось между ними поровну. При этом ближайшие агнаты отстраняли от наследования агнатов более отдалённых степеней родства;

3) родичи (*gentiles*) – при отсутствии наследников первой и второй очереди. Ближайшие степени родства отстраняли от наследования более отдалённые степени родства.

Преторское право подразделяло наследников на 4 очереди:

1) дети умершего, в том числе эмансипированные, узаконенные и усыновленные (если они к моменту смерти наследодателя были освобождены от власти усыновителя). После присоединения к наслед-

ственной массе имущества эмансипированных детей, она делилась между всеми сонаследниками. Ближайшая степень родства исключала всех, принадлежащих к следующей степени. Внуки наследовали по праву представления;

2) законные наследники, исключая эмансипированных (призывались к наследству второй раз, если они в установленный срок не испортили наследство), а также ближайшие агнаты;

3) кровные родственники умершего (когнаты) по порядку степеней родства до шестой степени включительно. В этой очереди в третий раз призывались законные наследники, во второй – эмансипированные. Родственники одной степени делили имущество поровну. Ближайшая степень родства устраняла более отдалённую;

4) переживший супруг (муж или жена), состоявшие в браке *sine tunc*, при отсутствии родственников 1, 2, 3 очереди.

В период Римской Империи круг наследников по закону составлял 5 очередей:

1) дети. Остальные нисходящие;

2) восходящие родственники (отец, мать, дед, бабушка и т.д.), а также полнородные братья и сёстры, а если их уже нет, то их дети;

3) неполнородные братья и сёстры, а если их уже нет, то их дети;

4) все остальные боковые кровные родственники (по законам Юстиниана);

5) переживший супруг. Вдова при 4 и более детях получала равную с ними часть наследства, а при меньшем числе – $\frac{1}{4}$ часть наследуемого имущества.

38. Объекты римского права

Основными объектами римского права были вещи. Вещное право закрепляло господство лица над вещью, возможность лица непосредственно в течение продолжительного времени в собственных интересах воздействовать на вещь и защищать свои права от всякого нарушения. Вещное право по своему содержанию и объёму полномочий, которые оно предоставляло управомоченному лицу, подразделялось:

1) на юридическое владение;

2) право собственности;

3) право на чужие вещи (сервитутное право, эфитевзис, суперфиций, залоговое право).

При этом вещи подразделялись на вещи в гражданском обороте и вещи, изъятые из гражданского оборота.

В свою очередь *вещи в гражданском обороте* подразделялись на:

- телесные и нетелесные;
- движимые и недвижимые;
- родовые и индивидуально определённые;
- делимые и неделимые;
- простые и сложные;
- главные и придаточные;
- единичные и совокупные;
- потребляемые и непотребляемые;
- манципируемые и неманципируемые.

К вещам, *изъятым из гражданского оборота* относились:

- храмы, алтари, места погребения, находящиеся под охраной религии;
- достояние государства (общественные земли и здания, укрепления, главные дороги и т.п.);
- общее достояние (воздух, море, невысыхающие реки, их берега и т.п.).

С IV-III вв. основными работниками в Риме были рабы. Они выступали не субъектами, а объектами права.

Выделялись следующие способы установления рабства: плен; рождение от матери-рабыни; осуждение к определенным видам наказания (каторга); совершение отдельных видов преступлений.

39. Обычное право в Риме

Обычное право – это совокупность общеобязательных правил поведения, сложившихся в Древнем Риме в результате их неоднократного использования, санкционированных и защищаемых государством, однако не зафиксированных в каком-либо формальном акте. Обычное право является самой древней формой образования и выражения римского права. По поводу обычаев, образующих обычное право, в Дигестах Юстиниана отмечается:

«Прежний, укоренившийся обычай заслуженно признаётся как закон, и это право называется правом, установленным нравами» (D. 1.3.32.1);

«Долго применявшийся обычай следует соблюдать как право и закон в тех случаях, когда не имеется писаного закона» (D. 1.3.33).

40. Обязательства «как бы из деликтов»: понятия и виды

В ряде случаев в результате противоправного поведения лица возникало обязательство, которое не подпадало ни под один из предусмотренных нормами права деликтов. Подобные обязательства принято называть как бы деликтными. В римском праве архаичного и классического периода такого названия не было. Впервые оно появилось лишь в Дигестах Юстиниана (V в. н.э.).

Как бы деликты (*quasi delicta*) являлись самостоятельным источником обязательств. Римляне не разработали понятия квазиделиктов. Они лишь перечисляли отдельные их виды и обязательства, из них вытекающие.

Система квазиделиктов и обязательств из них включала в себя:

- ответственность судьи за ненадлежащее осуществление судопроизводства. При этом ответственность определялась величиной ущерба, понесённого потерпевшей стороной, и выражалась суммой штрафа;

- ответственность лица за вылитое или выброшенное имущество. При повреждении имущества – иск в двойном размере понесённого ущерба. При телесном повреждении потерпевшему возмещались издержки по лечению и потере заработка. В случае смерти на хозяина дома возлагался штраф в размере 50 000 сестерциев;

- ответственность лица за поставленное или подвешенное. С хозяина взыскивался штраф в размере 10 000 сестерциев;

- ответственность хозяев судов, содержателей гостиниц и постоялых дворов. С хозяев судов, содержателей гостиниц и постоялых дворов взыскивался двойной размер причинённого ущерба.

41. Обязательства «как бы из договоров»: понятия и виды

Обязательства как бы из договоров (квазиконтрактов), *quasi ex contractu*, возникали при отсутствии между двумя сторонами договора. Вместе с тем такие обязательственные отношения между сторонами по характеру и содержанию были схожи с обязательственными отношениями из договоров. Вопросы ответственности имели сходство с ответственностью, возникающей из договоров. Основанием возникновения таких обязательств чаще всего были односторонние сделки, либо иные юридические факты, не относящиеся ни к договору, ни к деликту. К таким обязательствам применялись положения того договора, который в

наибольшей степени соответствовал характеру возникшего обязательства.

В римском праве были, во-первых, обязательства, возникавшие при ведении чужих дел без поручения; во-вторых, обязательства, имевшие место в результате неосновательного обогащения одного лица за счет другого.

Ведение чужих дел без поручения имело место тогда, когда одно лицо (гестор) вело дело другого лица (хозяина дела), не имея поручения на это от последнего. Условиями возникновения такого обязательства были:

- 1) гестор должен был вести чужое дело, т.е. распоряжаться чужими правами;
- 2) действия гестора должны осуществляться по его инициативе и без предварительного согласия с хозяином дела;
- 3) действия гестора должны осуществляться для пользы противоположной стороны.

Неосновательное обогащение одного лица за счёт другого – это вид нарушения чужих прав в результате дозволенных по правовой форме, но порочных по сути действий, причинивших вред или ущерб физическому лицу. К таким действиям относятся:

- 1) платёж не существовавшего в действительности (мнимого) долга;
- 2) заём у недееспособного лица;
- 3) задаток несостоявшейся сделки;
- 4) взимание избыточных процентов по займу;
- 5) прибыль от дарений между супругами, изначально правом запрещённых.

При ведении чужих дел без поручения обязанность хозяина дела состояла в возмещении гестору понесённых при ведении дела затрат независимо от достигнутого гестором результата.

При неосновательном обогащении для возвращения, полученного без законного основания применялся кондикционный иск *condictio ex iniusta causa* и общий кондикционный иск *condictio sine causa*. При этом получение должно быть уплачено следующим образом:

- 1) если обогащение лица явилось результатом его недобросовестных действий, оно должно было возместить ущерб;
- 2) если к обогащению привела ошибка, обогатившееся лицо обязано было вернуть обогащение;
- 3) если гибель платежа имела место по случайной причине, то ответственность нес платательщик и ему иск не предоставлялся.

При неосновательном обогащении в виде предоставления, цель

которого не была достигнута, к лицу, получившему предоставление, предъявлялся иск, по которому он должен был возместить предоставление со всеми плодами и приращениями. При получении похищенного имущества: по кондикционному иску собственнику возвращалось похищенное имущество (при его случайной гибели – наивысшая цена вещи), плоды и то, что собственник мог бы получить от вещи.

42. Обязательства из деликтов. Их виды

Деликт (delicto) – это правонарушение, противоправное действие. В римском праве существовали два вида деликтов: *публичные (indicia publica, crimina)* и *частные (delicta privata)*. Публичные деликты посягали на государственные интересы, а частные – на права и интересы отдельной личности. Частное право рассматривает только частные деликты.

Частный деликт – это правонарушение, не влекущее за собой тяжкого наказания, которое, в свою очередь, является штрафным. Штрафной характер наказания – основной признак, отличающий частноправовой деликт от преступления вместе с признаком причинения вреда отдельному лицу. Вред при этом причиняется имущественный (кража, грабёж) или моральный (нанесение обиды).

Необходимыми условиями признания действия частным деликтом являются:

- причинение объективного вреда;
- вина лица, причинившего вред;
- признание совершённого действия правонарушением со стороны закона (наличие формального признака).

К публичным деликтам в Древнем Риме относились: сообщничество с неприятелем Рима, сопротивление властям, сопряжённое с насилием, убийство, мужеложство, лжесвидетельство, «заколдовывание посевов», нарушение клятвы, присяги и многое другое.

К частным деликтам относились:

- *Iniuria* – оскорбление, телесное повреждение, но при условии, что потерпевший договорился с причинителем о возмещении, а также некоторое другое;

- *Furtum* – кража, хищение имущества, но вор не застигнут на месте преступления, а вещь найдена у него или укрывателя;

- *Damnum iuria datum* – уничтожение (повреждение) чужого имущества, включая истребление, «заколдовывание посевов» и некоторое другое;

- *Actio rationibus distrahendis* – растрата опекуном имущества опекаемого;

- *Actiones noxales* (причинение вреда лицом, подвластным главе семьи и некоторое другое).

43. Обязательственное право: понятие, основание возникновения обязательства

Обязательственное право – это совокупность институтов и норм, регулирующих порядок отношений двух и более субъектов права, по поводу возникающих между ними взаимных требований, связанных с реализацией их хозяйственных целей, а также иных личных интересов непубличного характера. Обязательство – это отношения конкретных субъектов права, как правило, частных лиц равного юридического статуса. В этом смысле обязательственное право (в отличие от вещного) имеет относительный характер, поскольку его требования адресуются не вообще всем лицам, могущим вступить во взаимоотношения с каким-то предметом, а только тем, кто своими действиями непосредственно связал (вольно или невольно) свой интерес с интересом другого лица.

Римское право в Институциях Гая определило обязательство как «правовые оковы, в силу которых мы принуждаемся что-нибудь исполнить согласно законам нашего государства» (I. 3.13.pr.). Позднее обязательство стало рассматриваться как юридическое отношение между двумя лицами, в силу которого одно из них, именуемое кредитором, имеет право требовать от другого лица, именуемого должником, исполнения чего-либо в свою пользу. В Дигестах Юстиниана определено, что «сущность обязательства не в том, чтобы сделать тело (вещь) нашим или какой-нибудь сервитут, но чтобы принудить («связать перед нами») другое лицо нам что-либо передать, сделать или предоставить» (D. 44.7.3).

В древности в случае неисполнения обязательства кредитор имел право завладеть не только имуществом, но и личностью должника, вплоть до его убийства или продажи в рабство. Лишь в конце республиканской эпохи должник стал нести ответственность только своим имуществом.

В отличие от вещных прав, обязательство связывает только тех лиц, которые в нём участвуют, и поэтому кредитор может предъявить иск только к лицу обязанному (должнику). Обязательство всегда является временным. Вещные же права (право собственности) устанавливаются на неопределённое время и не могут быть ограничены временным периодом.

Римский юрист Гай первоначально говорил о двух основаниях возникновения обязательств: «...Всякое обязательство возникает из контракта либо из деликта» (I. 3.38). В другом случае он указывает, что обязательства возникают не только из контрактов и Деликтов, но и из различных других оснований (D. 44.7.1). Эти другие основания он называет «квазиконтрактами» и «квазиделиктами». Таким образом, в римском праве выделяются следующие основания возникновения обязательств:

- *договор* (договорное обязательство);
- правонарушение (*деликт*) – деликтное обязательство;
- *как бы договор (квазидоговор)*. В ряде случаев лицо выполняло действия, которые приводили к возникновению обязательства, которое прямо не попадало ни под один из известных видов договоров. Для урегулирования данного пробела применяли наиболее сходный с возникшим обязательством договор, и в результате получалось, что обязательство возникло *как бы из договора*. Например, одно лицо без специального поручения выполняет с пользой другого лица какое-либо полезное действие. Как следствие, возникает обязательство, во многом аналогичное тому, что устанавливается договором поручения, поэтому к такому обязательству применяли при определённых условиях положения договора поручения;
- *как бы деликт*. Если обязательство возникало вследствие правонарушения, которое не попадало ни под один из известных праву деликтов, то считалось, что оно возникло *как бы из деликта*.

44. Ограничение правоспособности в Риме

В то время как естественная смерть влекла полную утрату правоспособности, в Риме предусматривались различные способы частичной утраты правоспособности. Это, прежде всего утрата отдельных статусов:

- утрата свободы влекла максимальную утрату правоспособности (*maxima*);

- утрата гражданства влекла среднюю утрату правоспособности (*media*);

- утрата семейного состояния влекла минимальную утрату правоспособности (*minima*).

Основным способом ограничения правоспособности было умаление гражданской чести. Оно наступало для лиц:

- осуждённых за некоторые правонарушения и по отдельным искам;

- участников или свидетелей сделок, позднее отказавшихся подтвердить совершённое;

- нарушивших отдельные нормы семейного права;

- ведущих аморальный образ жизни.

Другие основания ограничения правоспособности в Риме касались отдельных лиц: женщин; детей; варваров; еретиков; евреев; колоннов.

Вследствие умаления гражданской чести были предусмотрены такие ограничения как *intestabilitas*, *infamia* и *turpitude*.

Intestabilitas (ограничения) применялись к свидетелям или всовщикам манципации за отказ подтвердить совершение или содержание сделки. Позднее это было распространено и на составителей пасквилей и т.п. Лиц с такими ограничениями лишали права быть свидетелем, всовщиком манципации и некоторых других прав.

Infamia (бесчестие) применялось к удалённым из армии за недостойное поведение и в иных подобных ситуациях. Лица с такими ограничениями не могли быть избранными на общественные должности и лишались некоторых других прав.

Turpitude (дурная репутация) применялась в связи с занятиями дурным ремеслом и по некоторым другим причинам. Такие лица не допускались к опекунству и лишались некоторых других прав.

45. Опека. Виды опеки

Опека – особый правовой режим, при котором одно лицо (опекун) наделяется правом принимать решение за другое лицо (опекаемого) в интересах последнего.

Римское право различало три вида опекунства:

- опека в силу завещания;

- опека в соответствии с законом;

- опека по назначению государственного чиновника (претора).

При этом учитывались особенности *выбора* того или иного вида опеки:

- на основе завещания опека учреждалась домовладыкой;
- в завещании отец семейства мог учредить опеку над своими детьми, как уже родившимися, так и над теми, которые ещё только должны были родиться, а также над внуками и правнуками, если у них отец умер раньше деда;
- если отец не установил до своей смерти опеку, то она учреждалась на основе закона;
- опекуном по закону мог стать лишь ближайший родственник по отцовской линии;
- по праву Юстиниана опекуном мог быть также и родственник по материнской линии;
- если не было завещательной опеки и невозможно было установить законную, то опекуна назначал претор при участии трибунов.

При учреждении опеки претором учитывались следующие условия:

- согласие малолетних на установление опеки не требовалось;
- опекун должен был проживать в округе претора, назначающего опеку;
- предварительно узнавали о нравственном поведении будущего опекуна;
- не допускалось назначение опеки под каким-либо условием.

Ходатайство об установлении опеки могло быть подано любым заинтересованным лицом (например, кредитором). Первоначально опека устанавливалась в интересах будущих наследников опекаемых лиц. Ближайшие родственники были обязаны в случае необходимости ходатайствовать о назначении опекуна. В противном случае они лишались права на наследство опекаемого.

46. Особые средства преторской защиты

Помимо предоставления исков, преторы, пользуясь принадлежавшей им властью (так называемым *imperium*), оказывали иногда защиту особыми средствами, своими безусловными непосредственными распоряжениями, интердиктами.

Интердикты (запрещения) – распоряжения претора о немедленном прекращении каких-то действий, нарушающих общественный порядок и интересы граждан. С течением времени претор стал давать

интердикты без проверки фактов, в виде условного распоряжения, и тогда интердикты с процессуальной стороны стали похожи на иски. Одной из разновидностей интердиктов является реституция, т.е. *восстановление в первоначальное положение (restitutio in integrum)*. В особых случаях претор позволял уничтожить наступившие юридические последствия (например, расторгнуть заключённый договор) ввиду того, что он признавал несправедливым применение общих норм права в случаях подобного рода. Постановление о таком восстановлении прежнего положения или о реституции претор выносил после предварительного выяснения обстоятельств дела (*causa cognita*).

47. Пакты в римском частном праве

Пакт – это неформальное соглашение, которое в отличие от контракта, как правило, не пользовалось исковой защитой. Однако оно признавалось претором, и на него можно было сослаться, возражая против иска, и в других подобных случаях.

В течение времени некоторые категории пактов всё же получили в виде исключения исковую защиту. В результате возникло два вида пактов: **голые пакты** – которые в итоге так и не получили исковую защиту, **одетые пакты** – которые были снабжены исковой давностью. Одетые пакты делились на три вида: присоединённые (дополнительные) пакты, преторские, законные пакты.

1. Дополнительные пакты – присоединяемые к основному договору либо в момент его заключения, либо по истечении некоторого времени, имевшие цель внести в договор некоторые изменения.

2. Преторские пакты – это соглашения, по которым должник брал на себя обязательство уплатить уже существующий свой или чужой долг.

3. Законные пакты. 1) соглашение, в соответствии с которым стороны решения спора передавали третейскому судье и были обязаны подчиняться вынесенному им решению; 2) соглашение между лицом, вступавшим в брак, и лицом обещающим передать ему приданое; 3) соглашение о дарении.

48. Понятие и виды брака

Брак – это союз мужа и жены (основанный на совместной жизни), общность всей жизни, единение божественного и человеческого права. Для римского брака важными являлись нравственный долг и совместное проживание.

Характерными чертами брака признавались:

1) взаимность: в брак вступали два партнера, однако их безусловное равенство не являлось обязательным условием;

2) согласие партнера;

3) наличие половой связи между партнерами в браке;

4) желание партнеров заключить брачный союз;

5) совместная жизнь супругов.

Отсутствие одного из условий ставило под сомнение правовой смысл брачного союза. От брака отличался конкубинат – разрешённое законом постоянное сожительство мужчины и женщины, которое не являлось законным браком.

Римское право различала два вида брака:

- Брак с властью мужа (*cum manu mariti*): жена поступала либо под власть мужа, либо под власть домовладыки, если муж был подвластным лицом. Данная форма брака имеет древнее происхождение. В результате заключения брака с властью мужа жена полностью находилась под властью мужа или его домовладыки. Многие историки полагают, что данный брак возник на основе купли-продажи женщины из другого рода, а равно её похищения. Муж в отношении жены имеет те же права, что и на детей. В том случае, если жена приносила в новую семью какое-либо имущество, оно становилось собственностью мужа. Супруг был вправе отдать жену в кабалу, наказать её смертью

- Брак без власти мужа (*sine manu*): жена либо оставалась под властью прежнего домовладыки, либо была самостоятельным лицом. Это наиболее поздний вид брака. Указанный вид брака необходимо было ежегодно возобновлять. После того как жена проживет с мужем один год, она подпадает под его власть (по давности). Не желая этого, жена должна ежегодно отлучаться из своего дома на три ночи, что будет являться перерывом в их годичных отношениях. В римском праве существовало три способа установления брака: религиозный обряд, светская форма брака и приобретательная давность.

Если зачинщиком или виновником расторжения брака являлся муж, к жене переходило не только *dos*, но и *donatio propter nuptias*.

Если же в расторжении брака виновна была жена либо развод совершался по её требованию, *dos* и *donatio propter nuptias* оставались у мужа.

49. Понятие и виды римских исков

Иск – средство, посредством которого потерпевший в результате судебного процесса добивался вынесения решения в соответствии с его интересами.

В римском праве выделяются следующие виды исков:

1) *вещный иск* – защита вещных прав того или иного лица. Он предъявлялся в отношении любого лица, которое посягнуло на право собственности истца. Защита вещных прав осуществлялась посредством подачи виндикационного и негаторного исков;

2) *личные иски* – подавались в защиту обязательственного права какого-либо лица. Данные иски получили название личных, так как они предъявлялись против определённого лица или нескольких конкретных лиц;

3) *иски строгого права* – при их рассмотрении судья действовал в соответствии с договором и не принимал во внимание возражения ответчика;

4) *иски, основанные на принципе добросовестности*, – при принятии решения судья обладал большими правами и поэтому принимал во внимание возражения ответчика. Судья должен был дополнить действующее право каким-либо положением, которое регулировало бы спорный вопрос, в соответствии со своей совестью и обычаями;

5) *иск по аналогии* – применялся в том случае, когда в отношении какого-либо действия не было предусмотрено конкретной определённой нормы;

6) *иск с фикцией* – предъявлялся, если претор считал, что не предусмотренному в законе отношению необходимо оказать защиту. Для этого претор в формуле предписывал судье представить существование определённых фактов, которые на самом деле не существовали (применить фикцию). С помощью этого приёма новое отношение «подгонялось» под один из известных исков;

7) *кондикция* – данные иски не содержали в себе основания своего возникновения. *Виды кондикций:*

а) о возврате похищенного имущества. В данной ситуации собственник мог применить виндикационный иск, но иск о возврате похищенного имущества легче было доказывать. При предъявлении вин-

дикационного иска истец должен доказать, что спорная вещь является его собственностью, а при иске о возврате похищенного требовалось доказать лишь факт кражи вещи;

б) при платеже по ошибке, когда лицо, уплатившее определённую денежную сумму или предоставившее вещь, имело право вернуть данную сумму или вещь;

в) о возврате предоставления, цель которого не осуществилась. В том случае, когда вещь была передана в качестве приданого, но брак заключён не был, собственник при предъявлении кондикционного иска о возврате вещей мог вернуть свою вещь обратно;

г) без основания. Для предъявления данного иска было достаточно только факта неосновательного обогащения. Римское право защищало право собственности или обязательственное право постольку, поскольку для этого имелся соответствующий иск, в связи с чем в римском праве было много исков.

50. Понятие универсального и сингулярного преемства

В римском праве под наследованием понимался переход имущества умершего лица к одному или нескольким другим лицам (наследникам). Положения о наследовании содержались в Законах XII таблиц, преторском праве, императорском законодательстве, в новеллах Юстиниана. В римском праве различали:

1) универсальное наследственное правопреемство (*successio per universitatem, in universum jus*), когда наследник при вступлении в наследство приобретал единым актом всё имущество наследодателя или определённую долю имущества как единое целое. При таком наследовании к наследникам переходили сразу права и обязанности, входящие в состав наследства, а также права и обязанности, о существовании которых наследники не знали. При универсальном правопреемстве наследники получали все выгоды, льготы, обременения, права и обязанности наследодателя, занимали то же правовое положение, что было у наследодателя к моменту его смерти;

2) сингулярное наследственное правопреемство (*successio singularis, in singulas res*), когда наследникам предоставлялись только отдельные права и обязанности (легаты или завещательные отказы). В завещательных отказах наследодатели предоставляли только единичные права, не возлагая на наследников ни прав, ни обязанностей. Лицо, в отношении которого был назначен легат, не становилось ответственным

ным за долги наследодателя, а являлось преемником наследодателя в отдельном праве, но не в какой-либо доле наследства.

51. Попечительство

Попечительством считался особый вид законной опеки (т.е. устанавливаемой только по решению властей) в отношении сумасшедших и безумных (*c. furiosi*), а также расточителей (*c. prodigi*). Попечительство устанавливалось по решению магистрата, который исследовал психическое состояние и социальное поведение интересующего лица. Попечительство устанавливалось в отношении только совершеннолетних, которые по каким либо причинам не могли самостоятельно управлять или распоряжаться своим имуществом.

Попечительство устанавливалось в отношении:

- душевнобольных,
- лиц с физическими недостатками (например, слепые, немые),
- расточителей;
- несовершеннолетних, – это лица в возрасте от 14 до 25 лет. Попечительство могло быть назначено только с согласия самого лица.

Без попечительства лицо могло совершать только сделки, направленные на увеличение принадлежащего ему имущества. Душевнобольные вообще не могли совершать никаких сделок.

Прекращение попечительства: исчезновение обстоятельств, необходимых для продолжения попечительства, и смерть попечителя.

52. Пороки воли

1. *Заблуждение* – неправильное представление о фактических обстоятельствах, связанных с договором. Виды заблуждения:

- заблуждение в существе договора;
- заблуждение в предмете договора. Такие заблуждения могли быть:

а) существенными (бронза принята за золото) – договор не состоится;

б) несущественными (позолота – за золото) – договор состоится, но с изменением условий;

- заблуждение относительно личности контрагента (*error in persona*). Такое заблуждение имеет юридическое последствия только в

случаях, когда важна личность (личные качества) контрагента (напр., купля-продажа с отсрочкой). Такие заблуждения также бывают существенными и несущественными.

2. *Обман* – умышленное введение кого-либо в заблуждение с намерением вызвать волеизъявление, причиняющее ущерб лицу, совершившему такое волеизъявление. Способы защиты:

- обманутому предоставлялся иск, который влёт за собой бесчестье обманщику и возмещение ущерба обманутому;
- допускалась также и реституция;
- допускался иск из данного договора.

3. *Угроза* – психическое воздействие на волю человека с целью заставить его действовать по желанию другого – адекватно насилию – физическому воздействию.

На угрозу можно было сослаться только если она:

- противозаконна;
- реальна (выполнима);
- важна (значима) для объекта угрозы.

Способы защиты против угрозы и насилия:

- реституция;
- иск из данного договора;
- 4-х кратное возмещение ущерба (при отклонении требования потерпевшего виновником).

53. Порядок заключения и виды договоров в архаическом праве

Литтеральный контракт (contractae litteres) – договор, который заключался в письменной форме. Возникал посредством внесения записи в приходно-расходную книгу, которая велась римскими гражданами. У кредитора запись велась в графе доходов, а у должника – в графе расходов. В конце периода подводился общий итог. То есть это договор, заключающийся посредством записи в приходно-расходную книгу либо уже существовавшего долга данного должника, либо долга другого должника, переводимого на данного должника. Запись в расходной книге становилась доказательством долга только в том случае, если ей соответствовала запись в приходной книге должника.

Литтеральные контракты императорской эпохи появились в связи с возникновением более простых и удобных форм записи долгов. В классический период литтеральный договор стал оформляться долговой распиской, что значительно облегчило порядок заключения та-

кого договора. Если расписка излагалась от имени третьего лица (должника), то она именовалась *синграфом*. Синграф составлялся в присутствии свидетелей, которые подписывали его, и лица, в чью пользу он составлялся. Если расписка излагалась в первом лице и была подписана самим должником, то – *хирографом*. Расписка могла быть оспорена в течение 2 лет со дня её выдачи. Не оспоренная в течение этого срока по безденежности долговая расписка получала безусловную доказательственную силу. Литеральные контракты вышли из употребления к концу классической эпохи, когда они постепенно слились с письменной стипуляцией.

Консенсуальный контракт (contractae consensu) – договор, который считался заключённым с момента достижения сторонами простого соглашения. Передача вещи рассматривалась уже как исполнение консенсуального контракта. Консенсуальные контракты могли заключаться путём переписки и через посредников. *Особенность консенсуальных договоров* состояла в том, что если в других типах контрактов, помимо соглашения для установления обязательства, требовался ещё какой-то момент (слово, письмо, передача вещи), то в консенсуальных контрактах достижение соглашения являлось не только необходимым, но и достаточным моментом для возникновения обязательства. Передача вещи если и производилась, то не в целях заключения договора, а во исполнение уже заключённого договора. *К консенсуальным контрактам относились*: договор купли-продажи, договор найма, договор поручения, договор товарищества.

54. Порядок заключения и виды договоров в классическом праве

Вербальные контракты. Древнейшими римскими контрактами являлись вербальные контракты. Они приобретали юридическую силу с момента произнесения определённых слов. ***Одним из основных видов вербальных контрактов была стипуляция*** – устный договор, заключённый посредством вопроса будущего кредитора, и совпадающего с этим вопросом ответа со стороны лица, соглашающегося быть должником по обязательствам. Это словесная формула, в которой лицо, которому задается вопрос, отвечает, что он делает то, о чем его спросили: стипуляция порождала только *одностороннее обязательство*, т.е. одной стороне по договору принадлежало только право, а другой – только обязанность.

Нельзя было возложить по стипуляции обязательство на третье лицо, которое не участвовало в её заключении. При стипуляции кредитор был вправе требовать с должника только сумму долга и не мог потребовать ни процентов, ни убытков, вызванных неисполнением должником своего обязательства.

Обязательство из стипуляции носило *абстрактный характер*. Для доказательства долга достаточно было доказать сам факт заключения стипуляции. Для того, чтобы обеспечить доказательство факта заключения стипуляции, составлялся письменный акт, удостоверяющий обязательство, который назывался *cautio*. Основание не входило в число ни существенных, ни случайных элементов стипуляции, что отличало данный договор от иных договоров, которые при отсутствии основания не приобретали юридической силы.

Стипуляция могла быть *сложной*, если на стороне кредитора или на стороне должника присутствовала множественность лиц: – *корреальное обязательство, солидарное обязательство, стипуляция с поручительством за должника, и т.д.*

Реальные контракты – договоры, порождавшие обязательства одновременно с передачей вещи. К ним относили договоры займа, ссуды, хранения и закладной договор.

Специфическая форма реальных контрактов была своеобразной гарантией должника, так как обязательство не возникало до тех пор, пока передаваемая вещь не переходила в его руки. Для реальных договоров недостаточно одного неформального соглашения. Даже соглашение о будущей передаче вещи, являясь пактом, не имело юридической силы и не порождало обязательства, поэтому в случае спора судья первым делом выяснял, была ли передана сама вещь. Реальные контракты *не могли быть абстрактными*, и были действительны лишь как имеющие определённое основание. Содержание реальных договоров сводилось к обязанности лица вернуть имущество, полученное им раньше от другого лица. *К реальным контрактам относились:* договор займа (*mutuum*), договор ссуды (*comodatum*), договор хранения (*depositum*), договор залога (*pignus*).

55. Постановление сената как источник римского права

Законы (*leges*) – главное воплощение римского писаного права.

Законы – имеющие предписывающий характер общие **постановления**, предложенные магистратом, принятые народным собранием

и утверждённые Сенатом. Закон для придания ему должной значимости мог исходить только от законно избранного магистрата и только в пределах его компетенции. Римские законы и получали, как правило, наименование по его инициатору: закон Корнелия, закон Аквиллия и т.д. Иногда наименование было двойным по двум именам, например закон Валерия-Горация.

Закон должен был содержать обязательные элементы:

- 1) *praescriptio* – вводная часть, или указатель обстоятельств издания;
- 2) *rogatio* – текст закона, который мог подразделяться на главы и т.п.;
- 3) *sanctio* – последствия нарушения закона и ответственность нарушителей.

Древнейший закон – *Leges XII tabularum* 451 г. до н.э. (Законы XII Таблиц). Их появление объясняют борьбой плебеев с патрициями за ограничение произвола. Законы XII таблиц установили одинаковые нормы для коренных жителей и плебеев, но не провели их равенства. Содержание Законов XII Таблиц отражает жизнь Рима – земледельческого общинного натурального хозяйства. В них нет норм о меновой торговле, об обязательствах, за исключением займа.

Виды законов:

- *lex perfecta*, нарушение которых влечёт недействительность сделки;
- *lex minus quam perfecta* – влечёт невыгодные последствия без признания сделки недействительной;
- *lex imperfecta* – без санкции.

В Риме республиканского периода законами являлись **постановления** народного собрания – *plebiscita*. Причём народное собрание не имело законодательной инициативы. Чиновник, имеющий право созыва народного собрания, выдвигал на нём свой законопроект, который либо принимался в предложенном виде, как правило, с именем автора (*uti rogas*), либо отвергался полностью (*antiquo*). Частичные изменения в законе, не внесённые самим магистратом, римская практика не допускала.

Подвиды римских законов:

- *lex* как постановление народного собрания, имеющее высшую юридическую силу;
- *plebiscitum* – указ и распоряжение плебейской части римской общины, которые стали иметь силу закона по закону Гортензивса 258 г. до н.э.

В период с I до середины III в. н.э. основной формой законодательства стали **постановления Сената** – сенатусконсульты (*senatus-consulta*). Однако реально сфера сенатусконсульта всё же несколько отличалась от полного закона: известные по содержанию сенатусконсульты в основном касались правовых форм деятельности магистратов и применимости их полномочий к разным территориям и типам правоприменения. Постепенно они были вытеснены постановлениями императора – конституциями. Конституции приобретают наименование *leges*, в отличие от прежде созданного права – *ius vetus*.

56. Права на чужие вещи: понятие, виды

Кроме права собственности к вещным и абсолютным правам относились также права на чужие вещи (*jura in re aliena*). Поскольку это были права на вещи, принадлежащие каким-то другим лицам (не собственникам), то понятно, что лицо, имеющее право на чужую вещь, не могло по римскому праву делать с этой вещью всё, что ему угодно. Оно не могло совершать действия, прямо запрещённые законом или договором.

Римское гражданское право знало три вида прав на чужие вещи: а) сервитуты; б) эмфитевзис и суперфиций; в) залоговое право;

а) *сервитут* – это вещное право пользования чужой вещью в том или ином отношении. Такое право вызывается необходимостью сгладить неудобства и затруднения, возникающие из-за неравномерности распределения естественных благ между отдельными земельными участками;

б) *эмфитевзис* и *суперфиций*. *Эмфитевзис* – это отчуждаемое и передаваемое по наследству вещное право долгосрочного пользования и извлечения плодов из недвижимого имущества за определённую плату. Чаще всего это были государственные земли. *Суперфиций* – право возведения строения на чужом городском земельном участке и пользования этим строением. Этот вид права на чужую вещь представлял собой также долгосрочную наследственную аренду;

в) *залоговое право* – это право пользования и при определённых условиях распоряжения чужой вещью, цель залога – обеспечение исполнения обязательства.

57. Право владения: понятие, отличие от держания

Владение – это фактическое обладание вещью. Римское право признавало владением не любое фактическое обладание вещью, и различало в связи с этим собственно владение от держания.

Для наличия владения необходимо было два элемента:

- фактическое обладание вещью;
- воля, намерение владеть как своей собственностью.

Держание чаще всего возникло на основе договора с собственником вещи. Отличие владения от держания заключалось в том, что владельцы могли самостоятельно (от своего имени) защищаться от всяких незаконных посягательств на вещь, в то время как держатель вещи (например, арендатор) был вынужден каждый раз обращаться за защитой к собственнику и сам подавать иск не мог. Таким образом, владение это фактическое обладание вещью.

Римское право различало:

- 1) законное владение, когда лицо имело право владеть вещью;
- 2) незаконное владение – означало, что лицо владеющее вещью, и не имеет право ею владеть (могло быть добросовестным, недобросовестным).

58. Право собственности: понятие, содержание, защита

Собственность – это полное и неограниченное господство над вещью.

Право собственности включало в себя: 1) пользование вещью (*jus utendi*); 2) извлечение из вещи полезных свойств (*jus fruendi*); 3) распоряжение вещью (*jus abutendi*). Следует иметь в виду, что в отличие от современного права владение по римскому праву иногда противопоставлялось праву собственности.

Виды собственности:

1) *квиритская* собственность. Правом квиритской собственности могли пользоваться только граждане Рима, а предметом могли выступать только вещи, не изъятые из гражданского оборота. Объектом недвижимой квиритской собственности могла выступать только земля, принадлежащая Италии. Земли провинций считались общим достоянием римского народа. Римским гражданам было предоставлено право пользования земельными участками провинции, но не на праве соб-

ственности, а только на основе владения. В Римском государстве квирическая собственность на землю освобождалась от всех видов налогов;

2) *бонитарная* собственность была разрешена в I в. до н.э. претором Публицием путём издания эдикта. Необходимость в бонитарной собственности возникла в результате приобретения вещи в собственность добросовестным покупателем у несобственника вещи. После издания эдикта покупателям предоставлялось защищённое право входить в имущество приобретателя – *in bonis*. Приобретённая таким образом вещь обладала статусом, аналогичным собственности;

3) *провинциальная* собственность. В результате того, что Рим вёл многочисленные войны, к территории Рима были присоединены многочисленные страны и народы. Завоеванные земли представляли собой большой провинциальный фонд, который делился на две части: государственная собственность (*ager publicus*) и собственность, которая оставалась у прежних владельцев (*ager redidites*). В отличие от квирической собственности с провинциальных земель взыскивался налог. Правом собственности на провинциальные земли также обладали только граждане Рима. Правовое положение провинциальной собственности регулировалось правом народов;

4) собственность *перегринов* выделялась в особый вид собственности в связи с тем, что перегрины обладали особым статусом, меньшим, чем граждане Рима. Впоследствии правовое положение римских граждан и перегринов было уравнено, и собственность перегринов слилась с бонитарной. Римское право собственности имело определённые пределы. В римском праве учитывались взаимные интересы собственников и устанавливались границы воздействия собственников на вещи. Ограничения в большинстве случаев устанавливались в отношении права собственности на земельные участки и классифицировались по двум направлениям – ограничения в публичных интересах и ограничения в интересах других собственников.

Собственность защищалась различными правовыми средствами. В зависимости от наличия или отсутствия у собственника вещи, ему предоставлялся соответственно *виндикационный* или *негаторный иск*.

Виндикационный иск (*rei vindicatio*) – иск не владеющего собственника к владеющему не собственнику об истребовании вещи. **Негаторный** иск предъявлялся, когда собственник вещи, не утрачивая владения, встречал некоторые ограничения по использованию данной вещью (например, при прогоне скота через земельный участок соседа). Если иск удовлетворялся, то ответчик должен был возместить истцу причинённые убытки.

59. Правое положение колонов в Риме

Под понятием *колона* в классическую эпоху понимали арендатора земли (мелкого фермера), формально свободного, но экономически зависимого от землевладельца. Распространение мелкой земельной аренды было вызвано экономическим положением римского государства. С прекращением завоевательных войн, дававших Риму *огромные массы рабов, приток рабской* силы приостановился, а тяжелые условия, в которых содержались рабы, приводили к тому, что их смертность значительно превышала рождаемость. Рабской силы не хватало. Процветавшее в последние годы республики плантаторское хозяйство с рабским трудом перестало быть выгодным; римские землевладельцы стали предпочитать сдавать землю в аренду мелкими участками, нередко даже не за денежное вознаграждение, а за известную долю урожая (арендаторы-дольщики, *coloni partiarum*) и с возложением на арендатора также обязанности обрабатывать и землю собственника («барщина»). Эти мелкие арендаторы из-за небольших размеров своих хозяйств в большинстве случаев были вынуждены прибегать к займам у своих хозяев, и оказывались от них в долговой зависимости. В период абсолютной монархии положение колонов ухудшилось в связи с налоговой политикой императоров. Колоны были обложены натуральной податью, причём в налоговых документах они приписывались к соответствующим земельным участкам.

60. Правовое положение латинов

Латинами первоначально назывались жители Лациума, получившие латинское гражданство до середины III в. до н.э. (это *latini veteres*, древние латины). Затем так стали называть жителей колоний, образованных Латинским Союзом, и колоний, образованных Римом на завоёванных территориях (*latini coloniarii*), а также жителей Италии.

Латины подразделялись первоначально на две группы: *Древние латины* – в имущественной сфере они имели те же права, что и римские граждане, но они обладали меньшими правами в публично-правовой сфере (не имели право участвовать в Народном собрании, занимать выборные должности, составлять народную армию в Риме). *Латины колоний* – они были лишены полностью публичных прав и ограничены в имущественных правах. На них не распространялось семейное право в Риме, они не могли торговать и совершать сделки по

римскому праву, не имели право вести гражданский процесс и составлять завещание.

Неравноправие между римлянами и латинами вызывало у последних протест, что привело к Союзной войне (90-89 гг. до н.э.), после которой все латины получили те же права, что и римские граждане.

61. Правовое положение peregrini

Peregrini назывались лица, как не состоявшие в подданстве Рима (иностранцы), так и римские подданные, не получившие ни римской, ни латинской правоспособности. Такие «чужаки» в древнейшую эпоху считались бесправными. С развитием хозяйственного оборота peregrini были признаны правоспособными по *ius gentium*.

Первоначально peregrini были без прав, так как не имели ни имущественных, ни публичных отношений, и поэтому не могли защищать свои права в суде. Однако по мере торгового оборота peregrini стали пользоваться защитой преторского права. Для разбирательства в делах, где участвовали peregrini, была создана должность peregrinorum praetor. В 212 г. н.э. Император Каракалла предоставил права римского гражданства всем свободным подданным римского государства.

62. Правовое положение подвластных членов семьи

Деление на подвластных и на самостоятельных субъектов – важнейшее качество древнеримской семьи. Первичную ячейку римского общества составляла семья – *familia*. Принадлежность к римской семье считалась прерогативой римских граждан, а положение, которое римский гражданин в семье занимал, определяло наряду со свободой и гражданством его правосубъектность. Семья в Древнем Риме строилась на сугубо патриархальных началах, на власти одного лица – главы семьи. Власть заключалась в том, что все остальные члены семьи подчинялись *paterfamilias* в одинаковой степени и были перед ним совершенно бесправны: он мог подвергнуть их любому наказанию, продать в рабство и даже лишить жизни.

Структура римской семьи обусловила деление граждан по их семейному состоянию на самостоятельных и подвластных, или, как говорилось в римских источниках, на лиц своего права, и лиц чужого

права. Самостоятельным был в семье только один человек – *paterfamilias* – независимо от того, возглавлял ли он семью или как одинокий не подлежал чьей-либо семейной власти. Лишь он считался способным к неограниченному правообладанию, и являлся единственным субъектом всех имущественных прав, приобретённых как им самим, так и другими членами семьи. Остальные члены семьи могли от своего имени совершать договоры по приобретению имущества, которое, однако, автоматически считалось принадлежащим *paterfamilias*. Даже в случае, когда сам *paterfamilias* наделял имуществом своих подвластных, такое имущество по его правовому режиму приравнивалось к пекунию и, оставаясь собственностью *paterfamilias*, и лишь эксплуатировалось соответствующими членами семьи. Прекращалась *patria potestas* со смертью отца, утратой им свободы или римского гражданства. Ни достижение сыном совершеннолетия, ни поступление его на военную, государственную, церковную службу, ни даже занятие им ответственных должностей вначале не освобождали его от отцовской власти.

Однако отец мог освободить детей от *patria potestas* по своей воле посредством эмансипации.

63. Правовое положение рабов в Риме

Положение раба определялось в первую очередь тем, что он рассматривался не как субъект, а как объект права. Это давало хозяину беспредельную власть над рабом (мог эксплуатировать, продать, и даже убить). Большинство рабов находились в собственности частных лиц, однако были и государственные рабы.

На первоначальном этапе развития и становления Рима рабы жили и работали вместе со своими хозяевами и их подвластными. Со временем рабство получило более широкое распространение. Рабы стали жить отдельно от хозяина, но они не могли иметь в собственности какое-либо имущество и были предметом обязательств. Рабы подвергались жестокой эксплуатации. Велись многочисленные войны, и, следовательно, росло число рабов. Но, несмотря на это, положение рабов в обществе не улучшалось, они по-прежнему были бесправными. Рабы не имели семьи. Дети, рожденные рабыней, становились собственностью хозяина. Все вещи, приобретённые рабом путём находки, дарения и прочего, переходили в собственность хозяина. Рабам была предоставлена дееспособность, которую они получали в интересах

хозяина. Когда они совершали сделку, то права предоставлялись хозяину, а обязанности возлагались на раба. Если раб совершал какое-либо правонарушение, то его хозяин выплачивал за него определённую сумму денег или выдавал его потерпевшему. Но любой вред, причинённый рабу, предоставлял хозяину право потребовать возмещения ущерба. С дальнейшим развитием и становлением римского общества положение рабов улучшилось. С этого момента хозяину запрещается жестокое отношение к рабам без причин. Хозяин, убивший раба, так же признается виновным, как если он убил бы чужого раба. С ростом товарно-денежных отношений признаётся личность раба, хотя это и происходит в интересах владельца. Некоторых рабов наделяют имуществом, за ними признается правоспособность по осуществлению сделок, которые могут осуществляться только в интересах хозяина. В первой половине IV в. н.э. рабам было разрешено предъявлять иски к рабовладельцам; указывать на то, что хозяин виновен в сокрытии пошлин, подделке монеты. Но положение рабов продолжало оставаться тяжёлым. В соответствии с римским правом существовало три способа освобождения от рабства (манумиссия): освобождение раба в завещании (*manumissio testamento*), внесение раба в цензовые списки с разрешения владельца (*manumissio censu*) и фиктивный судебный процесс о свободе (*manumissio vindicta*). Постепенно основания манумиссии увеличивались. Поскольку Римская империя не была заинтересована в массовом освобождении рабов, в начале I в. н.э. были приняты законы, которые были направлены на ограничение освобождения рабов.

64. Правовой режим договора купли-продажи

Договор купли-продажи – *консенсуальный* контракт, по которому одна сторона (продавец) была обязана предоставить другой стороне (покупателю) вещь (товар) в собственность, а покупатель был обязан уплатить продавцу установленную в договоре денежную сумму.

Существенные условия договора купли-продажи: 1) предмет договора – конкретный товар, которым могли быть не изъятые из оборота вещи, как уже существующие в натуре, так и те, которые появятся или поступят в собственность продавца в будущем. Вещи должны были быть индивидуализированы, так как вещи, определённые родовыми признаками, отчуждались в форме стипуляции, а не купли-продажи;

2) цена – условие договора, которое обладало такими признаками, как: а) денежное выражение (*in pecunia numerata*), иначе договор

признавался не договором купли-продажи, а договором мены; б) определённости (*certum*), когда обе стороны договора правильно оценивали размер цены и были согласны с ней; в) реальность (*verum*), т.е. цена должна была соответствовать обычной стоимости аналогичного товара, обращаемого на рынке.

Обязанности сторон по договору купли-продажи:

1) *продавца*: а) передать покупателю товар и гарантировать, что он свободен от прав любых третьих лиц;

2) *покупателя*: а) принять поставленный товар; б) своевременно оплатить поставленный товар; в) нести риск случайной гибели проданной вещи; г) внести в счёт оплаты приобретаемой вещи определённую денежную сумму, в случае обеспечения исполнения договора задатком.

Ответственность сторон:

1) *продавца*:

а) за эвизию вещи, т.е. лишение покупателя права собственности на приобретённую им вещь, вследствие истребования её действительным собственником или держателем. При этом продавец не отвечал за эвизию, если покупатель знал о правах третьего лица в момент заключения договора. При эвизии продавец защищал покупателя, а если это не удавалось, возмещал понесённые покупателем убытки;

б) за ненадлежащее качество поставленного товара. По цивильному праву продавец нес ответственность в случае обещания покупателю, что вещь не имеет недостатков, а в классическую и постклассическую эпоху ещё и в том случае, когда он не знал и не мог знать о недостатках;

2) *покупатель* был ответствен за неоплату приобретённого им товара в пределах стоимости проданной вещи и процентов за просрочку.

65. Правовой режим ипотеки

Ипотека – такая форма залога, при которой заложенная вещь остаётся во владении залогодателя. Кредитор, в пользу которого установлено залоговое право, является уже собственником и не владельцем вещи, а обладателем права требования удовлетворения долга из заложенного имущества. То есть в случае неисполнения обязательства он имел право истребовать заложенную вещь, у кого бы она к тому времени не находилась, продать её и из вырученной суммы покрыть своё требование к должнику. Должник при ипотеке остаётся

собственником и владельцем заложенного имущества и не лишается возможности извлекать из него выгоду, а также отчуждать его и обременять новыми залогами. Залоговое право *прекращалось* в случае:

- а) гибели предмета залога;
- б) слияния в одном лице залогового права и права собственности на заложенную вещь;
- в) прекращения обязательства, в обеспечение которого установлен залог.

66. Правомочия собственника

Для устранения противоречий между собственниками мелких земельных участков римское право накладывало некоторые ограничения на права собственников. Одни из них налагали обязанность на собственника воздержаться от действий (*in non faciendo*), другие – обязанность терпеть действия других лиц (*in patiendo*).

Римское право предусматривало ограничения собственности в общественных интересах. Так, собственник обязан за определённую плату пропускать посторонних лиц к местам погребения на своем участке; собственник земли, прилегающей к общим причалам, должен позволять причаливать к берегу судам, складывать товары и т.п.

Факты, с наступлением которых лицо приобретает право собственности, называются способами приобретения права собственности (*modus asquirendi*), а те юридические факты (особенно сделки), которые служат основанием для приобретения права собственности, называются титулом приобретения (*titulus acquirendi*).

67. Правоспособность и правовой статус

Физические лица были субъектами римского частного права и наделялись определёнными правами – правоспособностью. Субъектом римского права мог быть только свободный человек.

Рабы рассматривались как объект римского права.

Полная правоспособность физического лица состояла из трёх статусов: состояния свободы; гражданства; семейного положения.

Только при наличии всех трёх статусов лицо признавалось субъектом римского права, т.е. могло от своего имени осуществлять права и нести обязанности. По какой-либо причине лицо могло утра-

туть один из статусов. В данной ситуации его правоспособность либо утрачивалась, либо ограничивалась. В таком случае происходило, изменение правоспособности и называлось *capitis deminutio* и в начальный период римского права приравнялось к гражданской смерти, т.е. лицо фактически существовало, но у него в собственности не могло быть имущества, и он не мог им распоряжаться.

Существовало изменение правоспособности, в котором различали три степени:

- 1) утеря лицом статуса свободы и превращение в раба;
- 2) утрата римского гражданства;
- 3) изменение семейного положения лица.

Для обладания полной правоспособностью римскому гражданину нужно было отвечать трём требованиям:

- 1) быть свободным;
- 2) иметь римское гражданство;
- 3) быть главой семьи;

В частном римском праве правоспособность включает в себя два элемента – право вступать в законный брак и право торговать, совершать сделки. Правоспособность возникала с момента рождения и прекращалась со смертью человека. Император Римской империи Антонин Каракалла в 121 г. н.э. даровал права римских граждан всему свободному населению империи, что формально уравнило всех свободных людей в частном праве.

68. Прекарий, предиятура, залог вещей квартиранта и арендатора земли

Прекарий (*precarium*) – это безвозмездное предоставление имущества в пользование одним лицом другому лицу без указания срока пользования.

Прекарий имел некоторые общие черты со ссудой: и прекарий, и ссуда являлись средством для предоставления имущества в пользование одним лицом другому лицу. Пользование имуществом и при прекарии, и при ссуде являлось безвозмездным. Прекарий обычно возникал между богатым римлянином, который предоставлял прекарий, и малоимущим, зависимым лицом. Первоначально отношения по прекарию не признавались договорными, что вело к нестабильности прекарных отношений, так как стороны не были связаны какими-либо взаимными обязательствами. Поэтому, например, пользователь отвечал за

ущерб, причинённый по его вине имуществу, только в случае, если эта вина была в форме умысла.

В дальнейшем прекарий стал признаваться особым договором.

В связи с этим пользователь (прекарист) стал нести ответственность и при неосторожной форме своей вины. В случае невозврата вещи и предъявления иска прекарист несёт ответственность на тех же началах, что и любой просрочивший должник, то есть отвечал и за случайную гибель или порчу имущества. Особенность правового статуса пользователя (прекариста) заключалась в том, что он признавался не только пользователем, но и одновременно владельцем прекарного имущества, чего не было, например, при ссуде или найме имущества. Это позволяло прекаристу самостоятельно защищать свои права и в то же время отвечало интересам самого собственника, так как гарантировало ему своевременный возврат его имущества.

Назначение *предиального* сервитута (*предиатуры*) – восполнять недостающие данному участку блага или свойства и удобства. С этой точки зрения юрист Цельз (Д.50.16.86) ставит предиальные сервитуты в параллель с плодородием участка, его размерами и другими его качествами и свойствами. Даваемое Цельзом сравнение нельзя понимать буквально, но оно правильно выражает ту мысль, что предиальный сервитут не обслуживает данное лицо, которому принадлежит земельный участок, а поднимает вообще полезность этого участка.

Длительная практика применения в качестве обеспечения кредита пигнуса, предиатуры и ипотеки привели к выработке преторским правом основ залогового права.

Прежде всего, развился **залог движимых вещей квартиранта или арендатора земельного участка**: всё привезённое ими в нанятую квартиру или на арендованный участок обращалось в заложенное имущество для обеспечения выплаты хозяину наёмной (арендной) платы. При этом залогодатель (арендатор, квартиросъёмщик) оставался собственником своих вещей. Залогодержатель (собственник дома или земли) мог только удерживать эти вещи до получения наёмной (арендной) платы. Такая неопределённость права залогодержателя создавала основания для злоупотреблений с той и другой стороны. Последовательные и длительные усилия претора по устранению таких злоупотреблений привели к выработке особого иска (*actio quasi-Serviana* или *actio hypothecaria in rem*), посредством которого залогодержатель приобретал право, в случае неуплаты долга, вытребовать заложенную вещь в свою собственность как от залогодателя, так и от любого третьего лица и распорядиться ею по своему усмотрению. Та-

ким образом, было установлено *вещное право распорядиться* чужой (заложенной) *вещью*.

Постепенно сложилась практика осуществления залога в двух видах: в виде залога с передачей владения предметом залога залогодержателю (пигнус) и с сохранением владения предметом залога у залогодателя (ипотека).

Было сформулировано также и само содержание права залогодержателя. Первоначально стороны могли заключить соглашение о продаже заложенной вещи (*pactum vendendi*) либо о передаче права собственности на неё залогодержателю (*lex commissoria*). К концу классического периода эта двойственность исчезла и залоговое право неизменно понималось как право продать заложенную вещь (*ius vendendi*). И если стороны этого не желали, то должны были установить иной режим вещи посредством особого неформального соглашения (*pactum de non vendendi*).

В императорский период (последовательно императорами Константин и Юстинианом) были запрещены соглашения об удержании права собственности на заложенную вещь залогодержателем (как прикрывающие, чаще всего, ростовщические сделки) и установлено правило, что предварительное соглашение о не продаже вещи только затрудняет право распоряжения ею, так как всего лишь создаёт для залогодержателя обязанность *трижды напомнить* залогодателю о необходимости уплатить долг и только после этого распорядиться предметом залога.

Таким образом, возникла окончательная юридическая конструкция залога как вещного права распоряжения чужой вещью.

69. Прекращение обязательств

Основным способом прекращения обязательств в римском праве было его своевременное и соответствующее условиям исполнение. Помимо исполнения были возможны также следующие способы прекращения обязательств:

- зачёт;
- новация;
- совпадение в одном лице должника и кредитора (например, при наследовании должником имущества кредитора);
- освобождение от долга;
- невозможность исполнения;

- смерть одной из сторон в обязательстве личного характера.

Для *зачёта* исполнения обязательства необходимо было наличие следующих условий:

- требования должны быть встречными, т.е. кредитором по предъявляемому к зачёту требованию должен быть должник по требованию, в отношении которого осуществляется зачёт;

- требования должны быть однородными (например, деньги за деньги, зерно за зерно и т.п.);

- оба требования должны быть такими, по которым срок исполнения уже наступил, или определён момент востребования;

- при Юстиниане было установлено, чтобы оба требования были ликвидными, т.е. не запутанными сложными деталями;

- против требования нет правопоражающего возражения.

Новацией (или обновлением) назывался договор, которым существующее обязательство погашалось путем установления вместо него нового обязательства. В Риме для цели новации служил устный договор – так называемая стипуляция.

Исполнение обязательства влекло за собой юридические последствия, т.е. прекращение обязательства лишь при наличии определённых условий. Эти условия относились к месту и времени исполнения обязательства; к личности исполнителя и лица, принимающего исполнение; наконец, к содержанию обязательства.

70. Преторское право

Римское право – это сложное правовое образование, включавшее отдельные системы (ветви): квинитское право, преторское право и право народов. *Преторское право – совокупность правил и формул, созданных претором.* Источники преторского права – эдикты преторов. Преторское право представляло собой наиболее динамично развивающуюся часть римского частного права.

Преторское право действовало не только в отношении римских граждан. С разрастанием Римской империи и развитием товарооборота, в который вступали лица, не имеющие римского гражданства, возникла необходимость в правовом оформлении данных отношений. Эта проблема была решена созданием должности претора peregrinorum.

Влияние преторского права определялось тем, что претор не только издавал эдикты, но и предварительно решал вопросы о судебной защите по конкретным делам. Преторский эдикт, не отменяя фор-

мально норм гражданского права, указывал пути для признания новых отношений и этим становился формой правообразования.

В качестве руководителя судебной деятельности претор мог придать закону практическое значение или, наоборот, лишить силы положения права. Давая иск или возражение против иска вопреки гражданскому праву или в дополнение гражданского права, преторский эдикт создавал новые формы права.

Зачастую законодатель в лице главы собраний либо в лице императора старался отразить в новых законах, в новых конституциях то, что было наработано.

Взаимосвязь гражданского и преторского права выражалась в творчестве юристов, которые комментировали, с одной стороны, гражданское право, а с другой – преторское право. Называли преторское право живым голосом гражданского права в том смысле, что преторский эдикт быстро откликался на запросы общественной жизни и интересы господствующего класса и их удовлетворял.

71. Просрочка и ответственность за просрочку обязательства

В классическую эпоху должник считался «в просрочке», как только он не исполнил обязательства в надлежащее время. Только по законодательству Юстиниана одним из необходимых элементов просрочки должника являлось напоминание со стороны кредитора. Однако и тогда в некоторых случаях просрочка должника наступала независимо от напоминания: так, если в обязательстве содержался точный срок исполнения, то он сам по себе как бы напоминал должнику о необходимости платежа.

Просрочка обязательства влекла для должника неблагоприятные последствия, которые, в общем, сводились к тому, что кредитор вправе был требовать полного вознаграждения за весь тот ущерб, какой для него мог возникнуть вследствие неисполнения обязательства. Другое неблагоприятное для должника последствие просрочки состояло в том, что при исчислении суммы возмещения в пользу кредитора возможное уменьшение стоимости предмета обязательства (к моменту присуждения) не уменьшало ответственности должника, тогда как, наоборот, вздорожание к этому времени предмета обязательства увеличивало сумму взыскания. Наконец, за просрочку с должника взыскивались проценты.

Просрочка кредитора наступала, если он без уважительных причин не принимал исполнения обязательства, предложенного ему должником надлежащим образом. Поэтому просрочка кредитора имела своим последствием, прежде всего ослабление ответственности должника: если по характеру обязательства он отвечал бы даже за лёгкую неосторожность, то с момента просрочки кредитора должник отвечал только за умысел и грубую неосторожность, если долг был процентным, начисление процентов прекращалось. Далее, должнику предоставлялась возможность вообще освободиться от всяких забот о предмете долга, сдав его в помещение суда или храма.

72. Реальные и консенсуальные договоры: понятия, виды

Договор – это сделка, в которой выражена воля двух сторон. Договоры в римском праве делились на контракты и пакты. Контракты – договоры, признанные гражданским правом и снабжённые искомой защитой. Гай выводит 4 основных типа контрактов в зависимости от момента возникновения обязательства: *реальные* (т.е. устанавливающие обязательство передачей вещи), *вербальные* (или словесные, устные), *литтеральные* (т.е. письменные) и *консенсуальные* (при которых обязательство возникает вследствие одного *consensus*, соглашения, даже независимо от передачи вещи). При этом каждая из четырёх названных категорий охватывала строго ограниченное число точно определённых контрактов. Из них более новыми являются – *реальные* и *консенсуальные*.

Реальные контракты – договоры, порождавшие обязательства одновременно с передачей вещи. Заключались непосредственной передачей вещи, не сопровождающейся ни обменом словесными формулами, ни записями; для действительности обязательства достаточно было удостоверения добровольной передачи и соответственно приема вещи. К ним относили договоры займа, ссуды, хранения и закладной договор.

Консенсуальные контракты – это такие договоры, которые для своей действительности требовали соглашения сторон. К ним относились: купля-продажа, наем, подряд, поручение, товарищество. Реальные и консенсуальные были неформальными контрактами, договорами «доброй совести», опираясь в подразумеваемых обязательствах на иск преторского права.

73. Рецепция римского права в Западной Европе и России

Рецепция римского права – это восприятие (заимствование) его положений правовыми системами других государств более позднего периода. Рецепция выражает собой преемственность в праве. Рецепция римского права больше всего наблюдается в формировании германской и французской правовых систем гражданского и торгового права, заметна она и в российской правовой системе.

Основными факторами рецепции римского права являются:

- то, что именно в Древнем Риме были впервые сформулированы основные понятия и положения частного права;
- в римском праве была разработана стройная и логически выверенная система регулирования как вещных, так и обязательственных правоотношений;
- в римском праве имела место высококачественная юридическая техника законов и эдиктов, а также имелась обширная юридическая практика.

Эти факторы и стали причиной, по которой римское право стало основой формирования и совершенствования современных правовых систем в разных странах.

Исторически этот процесс начался в средние века в Европе. С началом общего культурного подъёма в Западной Европе на рубеже XI-XII вв. происходит и возрождение римского права, восприятие старых классических, вновь обнаруживаемых и вводимых в юридический и культурный обиход памятников римского права в качестве безусловных образцов догматики и решения правовых коллизий, начинается собственно рецепция римского права.

Возрождение римского права в Западной Европе связано с именем знаменитого правоведа, работавшего в старейшем европейском Болонском университете, Ирнерия (около 1050-1130 гг.) и основанной им так называемой болонской школы. По формальному методу освоения римского правового наследия школа Ирнерия получила название глоссаторов. Болонская школа занялась практическим изучением и освоением Свода Юстиниана и принципов римского права.

Римское право оказало на Россию не меньшее влияние, чем на западную Европу. Однако своеобразие этого влияния заключалось в том, что Кодекс и Дигесты Юстиниана проникли в Россию в X-XII вв. из Византии вместе с христианством. Лишь начиная с XVIII в. можно говорить о рецепции в России римского частного права в западноевропейском понимании этого слова. Это связано со стремлением Петра I и

последующих императоров построить российские законы на принципах европейских гражданских институтов.

Рецепция римского права в Гражданском кодексе Российской Федерации:

- условия ответственности и освобождения от неё (вина, случай, непреодолимая сила – форс-мажор);

- степени ограничения дееспособности имеют 3 возрастные категории (ст. 21, 26-28 ГК РФ);

- институт эмансипации – освобождение от опеки родителей или попечителя (ст. 27 ГК РФ);

- опека над умалишёнными и попечительство над расточителями (ст. 31-40 ГК РФ);

- контроль административных органов за деятельностью опекунов и попечителей (ст. 34 ГК РФ);

- институт товарищества заимствован в основном из римского права (ст. 66-86);

- классификация вещей (ст. 128-135 ГК РФ);

- эмфитевзис – пожизненное наследуемое владение земельным участком (ст. 265, 266 ГК РФ);

- земельные сервитуты (ст. 274-276 ГК РФ);

- приобретение вещей по давности владения (ст. 234 ГК РФ);

- оккупация, переработка, клад как способы приобретения права собственности (ст. 220, 221, 233 ГК РФ);

- порядок прекращения обязательств (гл. 15 ГК РФ);

- общая собственность (гл. 16 ГК РФ);

- защита права собственности (гл. 20 ГК РФ);

- понятие обязательства и его стороны (гл. 21 ГК РФ);

- исполнение обязательств (гл. 22 ГК РФ);

- обеспечение исполнения обязательств (гл. 23 ГК РФ);

- перемена лиц в обязательстве (гл. 24 ГК РФ);

- ответственность за нарушение обязательств (гл. 25 ГК РФ);

- прекращение обязательств (гл. 26 ГК РФ);

- общие положения договорного права (подраздел 2, гл. 27-29 ГК РФ);

- классификация, а также базовые нормы отдельных видов договоров заимствованы в основном также из римского права (часть II ГК РФ);

- обязательства из деликтов и неосновательного обогащения (гл. 59 и 60 ГК РФ);

- основные положения римского наследственного права (раздел V ГК РФ) и др.

74. Сельские сервитуты и их виды

Среди предиальных сервитутов различались *сельские* и *городские*, в зависимости от характера господствующего участка:

- сервитуты, устанавливаемые в пользу застроенных (городского типа) участков, называются городскими;
- сервитуты в пользу участков полевых, незастроенных, называются сельскими.

Из числа сельских сервитутов известны:

- 1) сервитуты дорожные (право проходить и проезжать через соседний участок, право перевозить тяжести, право прогонять скот и проезжать);
- 2) сервитуты водные (право провести воду с соседнего участка, право черпать воду на соседнем участке),
- 3) полевые и лесные (право пасти скот на соседнем участке, право рубить лес).

В постклассическую эпоху сложились и *другие виды сельских сервитутов*: право черпать воду на чужом участке, право отводить воду на территорию чужого владения, право брать глину с участка другого, пасти скот на лугах, вошедших в состав другого владения, но ранее используемых для этой цели, и т.д.

75. Сервитуты: понятие, виды

Сервитут – это вещное право на пользование в определённых пределах чужой вещью, либо запрещающее определённое использование другим лицам, в том числе и собственнику. В дигестах Юстиниана отмечается, что «собственник не может ни устанавливать, ни утрачивать сервитут (самому себе)» (D.7.1.15.7). «Природа сервитута не в том, чтобы кто-либо произвёл какое-либо действие, например, уничтожил строение или предоставил более приятный вид на окружающую участок соседа местность, но в том, чтобы лицо допускало что-либо или не делало чего-либо» (D.8.1.15.1).

Установление сервитута не исключает полномочий собственника, а лишь ограничивает их использование. Сервитуты защищались вещными исками. Вещный характер сервитута проявлялся в частности в том, что установленный сервитут следует за собственностью при её переходе к другому лицу.

Сервитут прекращается, если собственник участка (имения), в пользу которого установлен сервитут, приобретает участок (имение), который обременён в его пользу (или наоборот). «Сервитуты имений сливаются, если одно лицо становится собственником обоих имений» (D.8.6.1). В римском праве выделялись следующие виды сервитутов: предиаальный, личный и др.

Предиаальный сервитут. Его назначение – восполнять недостающие данному участку блага или свойства и удобства. *Среди предиаальных сервитутов различались сельские и городские*, в зависимости от характера господствующего участка:

- сервитуты, устанавливаемые в пользу застроенных (городского типа) участков, называются городскими;
- сервитуты в пользу участков полевых, незастроенных, называются сельскими.

Личный сервитут. Этот вид сервитутов отличался от земельных сервитутов рядом признаков и особенностей.

Во-первых, личный сервитут принадлежал определённому лицу персонально, в то время как земельный сервитут – лицу как собственнику земельного участка.

Во-вторых, личный сервитут служил для пользы определённого лица, а земельный сервитут – для пользы земельного участка.

В-третьих, содержание личных сервитутов шире, чем земельных. Они предоставляли лицу широкие возможности для пользования чужой вещью, тогда как содержание земельных сервитутов сводилось к ограниченному праву пользования земельным участком.

Наконец, существование личных сервитутов было рассчитано на определённый срок, а земельных – на длительное время.

В римском праве фигурировали такие личные сервитуты, как *узуфрукт*, *узус*, *право проживания в чужом доме* и *право пользования чужими рабами или животными*. Важнейший личный сервитут – *узуфрукт* – это право пользования чужой вещью и получения от неё плодов с сохранением в целостности самой вещи.

Другой личный сервитут *узус* – право пользоваться чужой вещью и её плодами, но только для личных потребностей.

76. Содержание договоров. Условия действительности договоров

Договор – наиболее распространённый в Риме источник обязательств. Договор – это сделка, в которой выражена воля двух сторон.

В содержательную часть договора входят:

- 1) существенные (необходимые) элементы;
- 2) обычные элементы;
- 3) случайные элементы.

В содержании договора можно различать отдельные элементы, имеющие неодинаковое значение для каждого данного договора. В договоре есть пункты, части, без которых данный договор не может существовать; например, нельзя заключить договора купли-продажи, не договорившись, так или иначе, относительно предмета и цены. Это – существенные (необходимые) части договора. Могут быть такие части договора, которые не являются ни необходимыми, ни обычными для данного договора, а случайными, включаемыми в договор только в том случае, если стороны того пожелают. Примерами таких случайных элементов служат условия и сроки.

Общими условиями действительности договора являются:

- соответствие воли сторон их внутреннему решению;
- законность;
- возможность выполнения;
- определимость содержания;
- отсутствие аморальных мотивов у любой их сторон договора;
- правоспособность и дееспособность сторон.

К существенным условиям договора относятся:

- согласие сторон и выражение их воли;
- предмет договора; основание (цель) договора;
- способность субъектов заключать договор.

Согласие сторон означает, что лица, заключающие или совершающие договор, должны иметь волю, направленную на совершение согласованных действий. Если же выраженная внешне воля не соответствует внутреннему убеждению лица, то имели место пороки соглашения: *заблуждение, принуждение* к заключению договора, или *обман* лица, заключающего договор.

Предметом договора является действие или обязанность что-нибудь дать, сделать или предоставить. К действию предъявлялись следующие требования:

- 1) требование должно быть определённым (хотя иногда в договоре имело место альтернативное действие);
- 2) действие должно быть возможным (предусматривалась как физическая, так и юридическая или моральная невозможность выполнения договора);

3) действие должно быть законным, т.е. не должно нарушать норм права.

Основанием (целью) договора является *субъективный мотив* или *материальный интерес*, побуждающий стороны договора брать на себя определённые обязанности. При этом цель должна быть ближайшей, законной и соответствовать требованиям морали.

77. Способы установления права собственности

Право собственности является наиболее обширным по объёму правом на вещь. Факты, с наступлением которых лицо устанавливает право собственности, называются способами установления права собственности. Среди них различаются *первоначальные* и *производные* способы.

Первоначальные способы приобретения права собственности не зависят от других лиц и не возникают из права собственности другого лица. К ним относятся:

- оккупация, т.е. обращение в свою собственность никому не принадлежащих вещей (напр., дикие звери; вещи, брошенные прежним собственником и т.п.);

- приобретение по давности владения в результате продолжительного добросовестного владения вещью. Первоначально сроки давности владения составляли: 2 года для земельных участков и 1 год для остальных вещей. Позднее претором были установлены в отношении провинциальных земель срок давности 10 лет, если собственник и владелец жили в одной провинции, и 20 лет, если в разных;

- отыскание клада давало право на его половину. Другая половина клада принадлежала собственнику земельного участка, на котором он был найден. В случае же, если земля была ничейной или принадлежала лицу, нашедшему клад, то весь клад поступал в собственность нашедшего;

- приобретение плодов представляет собой получение приплода или иного произведения вещи по отделении от неё (напр. молока от коровы, шерсти от овцы, результатов работы раба и т.п.);

- переработка, т.е. изменение природы вещей, благодаря чему появляется новая вещь с другими свойствами и характером употребления (напр. мука из зерна), которая поступает в собственность лица, её переработавшего, если первоначально исходная вещь была его. В случае переработки чужих вещей право собственности на результат труда

решалось по-разному в различных случаях (как правило, в зависимости от того, что дороже – сырьё, или его переработка);

- приобретение вновь возникающих участков земли. На море такие участки приобретались первым завладевшим; при увеличении береговой линии – собственником участка берега; при изменении русла реки новые земли приобретались собственником ближайшего участка берега; при появлении острова – в соответствии с тем, как определялась середина русла реки.

Производные способы приобретения права собственности основываются на праве собственности прежнего собственника вещи. Среди них в Риме выделялись:

- *манципация* – сложный обряд по передаче вещи в присутствии 5 свидетелей и весовщика с весами и медью;

- *судебная уступка* – перед претором или правителем провинции стороны разыгрывали спор по поводу передаваемой вещи. Покупатель при этом как бы виндицирует приобретённую вещь, а продавец не оспаривает его права, уступая вещь;

- *передача вещи по традиции (traditio)*. Основанием традиции был договор (купля-продажа, дарение, мена и др.);

- *соединение* вещей и образование другой, составной вещи (напр. плот из нескольких брёвен). Собственник плота обязан был оплатить собственникам брёвен их двойную стоимость. При смешении жидкостей каждый из собственников приобретал право на часть целого;

- *отказ по завещанию* создавал право собственности у наследника после смерти завещателя;

- *решение претора или суда*.

78. Становление статуса юридических лиц в римском праве

В римском праве отсутствовало понятие юридического лица, т.к. считалось, что носителями права могут быть только люди. В Дигестах Юстиниана это формулируется следующим образом: «Так как всё право установлено для людей, то сначала мы будем говорить о положении лиц, а потом о прочих предметах» (D.1.5.2). Однако в ходе развития хозяйственного оборота в римском государстве стали появляться образования, которые объединяли несколько лиц и их капиталы в единое целое. В современном праве они называются юридическими лицами. В римском праве при не разработанности такого понятия существование таких коллективных образований, тем не менее, призна-

валось. Для их включения в оборот на них были распространены свойства физических лиц. Они уподоблялись человеку.

Отсутствие обобщённого понятия юридического лица не означает, что такой субъект права вовсе отсутствовал. В частности в Дигестах отмечается: «Те, которым разрешено образовать союз под именем коллегии, товарищества или под другим именем того же рода, приобретают свойство иметь по образцу общины общие вещи, общую казну и представителя (синдика), посредством которых, как и в общине, делается и совершается то, что должно совершаться и делаться сообща» (D.3.4.1.1).

Уже в законах XII таблиц упоминаются корпорации религиозного и профессионального характера. В дальнейшем, по мере развития торгового оборота, была установлена нераздельность и обособленность имущества корпорации, поэтому выход одних её членов и вступление новых на судьбе корпорации не отражались, т.е. фактически за ними признавалось наличие статуса особого субъекта права.

Муниципии (муниципальные образования) также имели гражданско-процессуальную правоспособность. Со временем как единое целое стало рассматриваться и государственное имущество (*казна*), от имени которого выступает *магистрат*. Более того, муниципии со временем получили даже право наследования.

Прекращалось юридическое лицо с достижением цели его деятельности, распадением личного состава (классические юристы признавали в качестве минимального числа членов – три), а также, если деятельность организации принимала противозаконный характер.

Правоспособность юридических лиц в Риме понималась несколько своеобразно по сравнению с современным её пониманием. Например, юридическое лицо признавалось способным иметь права патроната, носившие почти семейный характер, и не считалось (за немногими исключениями) способным получать имущество по наследству и т.п.

79. Стороны в обязательствах. Замена лиц в обязательствах

Обязательство есть личное отношение между лицами, так или иначе оформившими своими действиями эту связь между собою, при этом подразумевающее наличие определённых характеристик этой связи, или реквизитов. Обязательство может быть заключено между двумя физическими лицами (индивидами), может быть оформлено и меж-

ду несколькими лицами. В любом случае *обязательство подразумевает наличие двух определённых сторон* с такой же определённой ролью, неизменной на протяжении действия данного конкретного обязательства, – *кредитора и должника*.

Стороны в обязательстве могут заменяться. Римское классическое право в отличие от древнего допускало возможность замены лиц в обязательстве или перенос обязательств на других лиц (в абстрактном выражении обязательство сохранялось в связи между кредитором и должником, характер ответственности которых предопределялся первичным соглашением, но в жизни произошла перемена индивидов, воплощающих эти стороны с точки зрения права).

Замена лиц в обязательствах осуществлялась либо посредством цессии, либо при переходе обязательства по наследству. Цессия могла происходить посредством уступки требования, либо переводом долга. *Активная цессия* предполагает передачу права требования кредитором (цедентом) лицу, которому кредитор доверил осуществление своего права (цессионарию). Цессионарий уведомлял должника о передаче ему цедентом своего права требования. Должник после этого должен был исполнить обязательство перед цессионарием. *Пассивная цессия* означала замену в обязательстве одного должника другим с согласия кредитора. Замена осуществлялась в форме *новации*. Однако не допускалась цессия прав, связанных с личностью кредитора (запрещалась переуступка алиментных и некоторых других обязательств). Кроме того, не допускалась переуступка прав, по которым уже был предъявлен иск, а также переуступка обязательств в пользу более влиятельных лиц.

При переходе обязательства по наследству права требования кредитора переходили в связи с его смертью на наследников кредитора, а обязанности должника в связи с его смертью переходили на наследников должника. Однако при этом невозможен был переход права требования кредитора и обязанности должника по договорам, связанным с личными действиями сторон.

80. Субъекты права в Риме

Лицом или субъектом права (*persona*) признавался лишь тот, кто мог быть носителем прав и обязанностей. Правоспособность по римскому праву определяла способность лица быть субъектом, носителем права. Лицами были в Риме как отдельные люди (физические лица),

так и объединения людей (род, цех, корпорация) или независимые от них учреждения (юридические лица в современном понимании). Они должны были иметь возможность обладать правами. Такая способность называется правоспособностью. Всю свою историю Древний Рим был рабовладельческим государством, поэтому признавал лицом своего права далеко не каждого человека. Субъектом права признавался только свободный человек. Рабы рассматривались не как субъекты, а лишь как объекты права (говорящие орудия). Только впоследствии для обеспечения стабильности гражданского оборота некоторым категориям рабов были даны некоторые элементы правоспособности. Это были, например, капитаны кораблей, управляющие имением, владельцы пекулия и т.п.

Тому, что теперь называется правоспособностью, в Риме соответствовал термин *caput*. Полная правоспособность слагалась из трёх основных элементов или состояний (*status*):

- 1) *status libertatis* – состояние свободы;
- 2) *status civitatis* – состояние гражданства;
- 3) *status familiae* – семейное состояние.

С точки зрения *status libertatis* различались свободные и рабы. С точки зрения *status civitatis* – римские граждане и другие свободные лица (латины, перегрины). С точки зрения *status familiae* – самостоятельные отцы семейств и другие члены семьи (подвластные). Таким образом, *полная правоспособность предполагала: свободное состояние, римское гражданство и самостоятельное положение в семье*. Только лица, обладавшие всеми тремя статусами, признавались субъектами права.

81. Указы императоров как источники римского права

С оформлением в государственно-политической культуре единой верховной власти, впоследствии монархической, источниками права стали и издаваемые монархом (императором) постановления. Отражая содержание власти императора, эти постановления считались имеющими высшую правовую силу наравне с законами. Постановления имели несколько видов, существенных не только в формальном, но и в содержательном отношении.

Эдикт или *указ* считался актом, изданным государем как высшим должностным лицом; в нём могли правоустанавливаться все нор-

мы, отнесённые к компетенции вообще всех магистратов государства – т.е. как в сфере публичного, так и в сфере частного права.

Поручение или *мандат* содержало инструкции должностным лицам, как правило, в отношении правоприменения; главным образом эти акты касались юрисдикции наместников и преторов, соответственно в них рассматривались самые разнообразные вопросы по преимуществу уголовного или частного права.

Рескрипт был ответом императора на правовые запросы частных или должностных лиц. В первом случае ответ представлял простую резолюцию на прошении, написанную самим государем. Во втором – ответ на запрос магистрата составлялся в виде особого письма и имел специальное наименование *epistola*. Аналогичный ответ на запрос общины, города или корпорации квалифицировался как «прагматическая санкция».

Декрет был судебным решением государя по конкретному делу, имевшим по правилам аналогии распространительное значение. Его содержание предопределялось судебными полномочиями монарха как высшего судьи государства.

82. Условия, влекущие просрочку исполнения обязательства

Условиями, влекущими просрочку исполнения обязательства в римском праве считали:

- *наступление срока исполнения договора* (в случае указания в договоре времени исполнения);
- *уведомление кредитором должника* о необходимости исполнения (при отсутствии в договоре указаний на срок исполнения);
- *неисполнение обязательства* при отсутствии на то уважительных причин.

Прежде всего, римские юристы устанавливали общее положение, что вследствие просрочки должника обязательство становится постоянным, увековечивается. Например, раб, которого должник обязан был передать к определённому сроку кредитору и передачу которого он просрочил, мог фактически умереть после наступления просрочки, притом без всякой вины должника; тем не менее, это обстоятельство не освобождало должника от необходимости выполнения обязательства.

83. Условия и сроки в договорах

Условием называется такая оговорка в договоре, посредством которой юридические последствия договора ставятся в зависимость от наступления или не наступления в будущем события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

Вводя в договор условие, стороны могут поставить в зависимость от наступления условия возникновение юридических последствий данного договора. Стороны, таким образом, откладывают возникновение этих последствий, а потому условие в этом случае называется *отлагательным*, или *сuspензивным*. Например, продаётся обстановка при условии, если состоится переезд продавца на жительство в другой город.

В других случаях в зависимость от условия может быть поставлено не возникновение, а прекращение юридических последствий договора, так что с наступлением условий возникшие последствия отменяются; поэтому такие условия называются *отменительными*, или *резолутивными*. Например, в договор купли-продажи вводится условие, что, если в течение месячного срока покупная цена не будет уплачена, вещь считается непроданной.

Срок сходен с условиями в том отношении, что включение в договор срока также ставит юридические последствия договора в зависимость от известного события. Различие же между сроком и условием в том, что при сроке событие, в зависимость от которого поставлены юридические последствия, непременно должно наступить, хотя может быть неизвестно, когда оно наступит (например, смерть лица). Вообще различали:

- 1) срок, при котором известно, что он наступит и когда именно (например, заключен договор сроком на два месяца);
- 2) срок, при котором известно, что событие наступит, но неизвестно когда (например, договор о пожизненном пользовании).

Бывали сроки, связанные с условием:

- 1) неизвестно, наступит ли событие, но если наступит, то время наступления известно (например, обязательство содержать лицо до его совершеннолетия);
- 2) не известно ни наступление, ни время наступления события (например, обязательство передать имущество при вступлении данного лица в брак).

В последнем случае оговорка имела только формулировку срока, но по существу являлась условием. Сроки, как и условия, различа-

лись *отлагательные* (*dies a quo* – срок, с которого начинается действие договора) и *отменительные* (*dies ad quern* – срок, до которого продолжается действие договора).

84. Физические лица в римском праве

Физическое лицо – человек – возникает после отделения плода от тела матери. Для признания родившегося существа физическим лицом необходимо наличие ряда признаков: жизнь, человеческий образ и достаточное развитие. По римскому праву не родившееся дитя не может быть лицом, т.к. это часть материнского тела. Для признания возникновения физического лица не имеет значения способ обнаружения жизни и её продолжительность. Согласно Дигестам Юстиниана «не считаются детьми те, которые родились, имея вид, противоположный человеческому роду и извращённый» (D.1.4.14).

Прекращением физического лица является смерть. В римском праве прекращением физического лица признавалось также максимальное умаление статуса, т.е. утрата им статуса свободы и превращение в раба. Таким образом, лицо превращалось из субъекта права в объект права (говорящее орудие).

Физические лица классифицировались следующим образом:

1. *Полноправные граждане.* Обладали полной правоспособностью, которая складывалась из наличия римского гражданства, свободного состояния, главенство в семье.

2. *Перегрины.* Перегринами назывались лица, как не состоявшие в подданстве Рима (иностранцы), так и римские подданные, не получившие ни римской, ни латинской правоспособности. Такие «чужаки» в древнейшую эпоху считались бесправными. Однако по мере развития торгового оборота перегрины стали пользоваться защитой преторского права (перегринского претора), а в 212 г. н.э. император Каракала даровал им права римского гражданина.

3. *Либертины* (вольноотпущенники, находившиеся под властью прежнего хозяина) В классическом римском праве правовое положение вольноотпущенника определялось в зависимости от прав лица, отпустившего его на волю: например, раб, отпущенный на свободу квиритским собственником, приобретал права римского гражданина, а отпущенный на свободу лицом, право собственности.

4. *Колоны*. Под понятием колона в классическую эпоху понимали арендатора земли (мелкого фермера), формально свободного, но экономически зависимого от землевладельца.

85. Форма заключения браков

Брак в Риме заключался не формально: достаточно было выражения согласия вступающих в брак (конечно, в предположении, что все условия законного брака налицо) и отведения невесты в дом жениха. Если брак заключался *cum manu mariti* (с мужней властью), то для установления власти мужа требовалось совершение определённых формальных актов.

Собственно заключение брака распадается на два отдельных в своем правовом значении события: обручение и собственно брачная церемония. Обручение обыкновенно предшествует браку. Эти события могли следовать одно за другим непосредственно по времени, но могли быть отдалены друг от друга даже несколькими годами. Во время обручения предполагаемые будущие брачные партнеры выражают намерение заключить между ними брак и, как свидетельство серьезности намерений, обмениваются подарками подобающей социальному уровню партнеров стоимости; обручение может быть совершено и представителями будущих супругов – их родителями, опекунами и т.д. Факт обручения, брачные намерения и факт обмена подарками закреплялся специальными письменными документами (в более раннее время – присутствием свидетелей).

Обручение не было ещё завершённой процедурой заключения брачного союза: обручение можно было расторгнуть как по взаимному согласию, так и в порядке судебной процедуры как отказ от обязательства. Такое расторжение не считалось разводом и не могло в дальнейшем служить препятствием к заключению других браков партнерами. Однако материальный ущерб, возникший в результате несостоявшегося обручения (расход на приём гостей, подарки и т.п.) должен был возмещаться. Претензии по поводу морального ущерба в связи с несостоявшимся браком не принимались.

Основным моментом собственно заключения брака, рождавшим все предусмотренные правом последствия личного и имущественного характера, признавался увод жены в дом мужа; все другие обрядовые процедуры только символизировали заключение брака, но не считались формальными условиями наступления брачных связей.

Правильный римский брак (в классическую эпоху) мог заключаться в двух специфических формах: обрядовой и неформальной. Первая форма заключения брака предполагала либо религиозную процедуру символического провозглашения брачного союза с последующим его освящением, либо символическую покупку жены от её полноправного прежнего домовладыки, либо признание брака по истечению давности пребывания жены в доме супруга в течение 1 года без каких-либо претензий со стороны её родственников. Все эти виды были историческими и тесно связанными с сословно-патрицианским браком древнейшей поры. Вторая форма заключения брака предполагала заключение специального брачного соглашения и привод жены в дом мужа. Различия в этих двух формах были существенны для имущественных отношений в семье и для судьбы женщины в случае прекращения брака.

86. Формулярный процесс

Возникновение этой судебной процедуры связывается с историческим перерождением исходных форм легисакционного судопроизводства. *Смысл формулярного процесса* заключался в том, что исковое требование предъявлял не истец, а претор. Истец и ответчик излагали дело перед магистратом в любых выражениях, принимая во внимание, прежде всего свой действительный интерес на обстоятельства реальные, а не на то, что предполагалось по аналогичному случаю формальными требованиями древнего права. Претор уяснял юридическую суть спора (т.е. играл роль одновременно и юрисконсульта, и своего рода представителя стороны) и излагал эту суть в специальной записке, адресованной судье, *formula*.

С середины II в. до н.э. формулярный процесс стал господствующим. В отличие от легисакционного он распространялся и на peregrinos и характеризовался отсутствием формализма. Претор не был связан старым правилом об изложении иска в точных словах закона. Он давал защиту новым отношениям и оставлял без защиты отжившие отношения, подпадающие под букву закона.

Формулярный процесс проходил в 2 стадии. *Первая стадия* представляла собой деятельность судебного магистрата. Она включала в себя признание допустимости иска и составление формулы. При этом истец обосновывал свои требования в письменной или устной форме. Ответчик аналогично излагал свои возражения.

Формулярный процесс проходил в 2 стадии. Первая стадия представляла собой деятельность судебного магистрата. Она включала в себя признание допустимости иска и составление формулы. При этом истец обосновывал свои требования в письменной или устной форме. Ответчик аналогично излагал свои возражения. Магистрат признавал допустимость или недопустимость исковых требований. Затем осуществлялось составление и утверждение формулы и направление судье предписания рассмотреть дело. Результатом 1 стадии была письменная формула.

Составление формулы – юридического предписания для судьи – было самостоятельной стадией процесса при формулярном производстве дела по частным искам, а также и основанием судебного решения во второй стадии.

Вторая стадия представляла собой деятельность судьи. Она включала проверку фактов, изложенных в формуле, и вынесение решения. При этом стороны излагали суть спора и предъявляли доказательства своей правоты. Затем выступали защитники, если они участвовали в споре. И в конце процесса судья выносил решение в пределах фактов, указанных в формуле.

Формула по построению и содержанию дела включала в себя:

- *intention* – изложение истцом претензии в возможно более упрощённом виде, но я обязательным наименованием истца, ответчика и поручителей (если они есть);

- *condemnation* – поручение судье

- *demonstratio* – краткое перечисление фактов и обстоятельств дела, если предметом спора были претензии по поводу действий, происшедших в разное время и порождавших разные по своей сути правомочия;

- *adiudicatio* – поручение, которое заключало либо первую, либо вторую часть и содержало предписание передать определённую вещь и за неё уплатить.

87. Формы вины по римскому праву

Наличие вины, т.е. некоторого субъективного отношения предполагаемого преступника к наказуемому действию, признавалось в римском праве обязательной принадлежностью формирования уголовной ответственности. Без вины наказание не должно было следовать.

Формы вины:

1) умышленное причинение вреда (лицо предвидело вредные последствия своего деяния и желало наступления этих последствий); злостный умысел (лицо желало наступления вредных последствий и сознательно реализовало свои действия в направлении ущерба для другого лица). Ответственность за умышленное причинение вреда наступает всегда. Это положение носит императивный, принудительный характер, и оно не может быть устранено предварительным соглашением сторон;

2) причинение вреда по неосторожности: лицо не желало наступления вредных последствий, но в силу своего гражданского состояния обязано было соблюдать определённые пределы правового и общественного поведения, проявлять требуемую в обществе осмотрительность:

a) грубая неосторожность, грубая вина: допускает тот, кто не предусматривает, не понимает того, что предусматривает и понимает всякий средний человек;

b) легкая вина, или простая неосторожность: такое поведение, какого не допустил бы хороший, заботливый хозяин;

c) собственно небрежность, или вина легчайшая, т.е. когда нарушение таково, что его можно было избежать только при высочайшей бдительности и предусмотрительности, которой нельзя требовать от каждого и которая обязательна только в очень специальных ситуациях, на которая не служит абсолютно извиняющим обстоятельством.

Более строгая ответственность, т.е. даже за лёгкую неосторожность, возлагалась на должника лишь в тех договорах, которые нельзя считать заключёнными исключительно в интересах кредитора. Так, лицо, принимающее вещь на бесплатное хранение, само в этом договоре не заинтересовано; поэтому оно отвечало за порчу или уничтожение принятой вещи только тогда, когда его можно признать допустившим грубую неосторожность; за лёгкую неосторожность лицо, бесплатно хранившее вещь, не несло ответственности. Напротив, лицо, которому дали вещь в бесплатное пользование, отвечало даже за лёгкую небрежность, так как оно непосредственно заинтересовано в договоре. К неосторожности приравнивалась также неопытность, неумение что-то совершить; например, лицо берётся выполнить известную работу и по неопытности выполняет её ненадлежащим образом; юрист возлагал на него ответственность ввиду того, что он взялся выполнить работу как мастер своего дела.

88. Эдикты магистратов

Одной из форм правотворчества, характерной для римского права, были *эдикты магистратов*. Термин «эдикт» происходит от слова *dico* (говорю) и в соответствии с этим первоначально обозначал *устное объявление* магистрата по тому или иному вопросу. С течением времени эдикт получил специальное значение программного объявления, какое по установившейся практике делали (уже в письменной форме) республиканские магистры при вступлении в должность. Эдикты магистратов – это специальные акты, в которых должностное лицо излагало принципы своей деятельности или решения по каким-либо вопросам.

Юрист Гай писал, что особенно большое значение имели эдикты:

1. *Преторов* (как городского, ведавшего гражданской юрисдикцией в отношениях между римскими гражданами, так и peregrinского, ведавшего гражданской юрисдикцией по спорам между peregrинами, а также между римскими гражданами и peregrинами) и (соответственно в провинциях) *правителей провинций*.

2. *Курульных эдилов*, ведавших гражданской юрисдикцией по торговым делам (в провинциях – соответственно *квесторов*).

Эдикты могли издавать преторы, правители провинций, курульные эдилы. *Эдикты* претора развивались из преторских формул. Первоначально они издавались на срок деятельности издавшего их магистрата, поэтому новый магистрат мог продлить действие эдикта, а мог и отменить его. В начале II в. н.э. преторский эдикт был систематизирован и объявлен императором Адрианом вечным и неизменным. Эдикт претора содержал в себе перечень условий (обстоятельств), при которых претор предоставлял судебную защиту. В эдикте были особенности и условия конкретных исков и типовые формулы исков.

Курульные эдилы – это чиновники, призванные обеспечивать организацию торговли на рынке. В процессе своей деятельности они могли издавать обязательные для торгующих лиц распоряжения. Их эдикты содержали правила торговли и условия купли-продажи.

89. Экстраординарный процесс

При переходе к абсолютной монархии, экстраординарный (*extra ordinem*) процесс, не делившийся на *ius* и *iudicium*, совершенно вытеснил собой формулярный процесс. В экстраординарном процессе су-

дебные функции осуществляются административными органами. Рассмотрение дел утратило публичный характер и происходило в присутствии лишь сторон и особо почётных лиц, которые имели право присутствовать при этом. Если истец не являлся к слушанию дела, оно прекращалось; при неявке ответчика дело рассматривалось заочно. В противоположность процессу классического периода в экстраординарном процессе было допущено апелляционное обжалование вынесенного решения в следующую, высшую инстанцию. Таким образом, на решение *praefectus urbi* можно было приносить жалобы императору, на решение правителя провинции – *praefectus praetorio* (начальнику императорской гвардии), а на его решения – императору. Судебное решение в экстраординарном процессе приводилось в исполнение органами государственной власти по просьбе истца.

В случае присуждения ответчика к выдаче определённой вещи, она отбиралась принудительно, если в течение двух месяцев ответчик не передавал её добровольно.

Если присуждалась денежная сумма, судебные исполнители отбирали у ответчика соответствующую сумму или какую-нибудь вещь, которую продавали для удовлетворения претензии истца. Обращение взыскания на всё имущество должника имело место лишь в том случае, если заявлены претензии несколькими кредиторами несостоятельного должника, причём он не передает добровольно никакого имущества для их удовлетворения.

Правило республиканского процесса об окончательном погашении однажды предъявленного иска (хотя бы по нему и не состоялось решение) в экстраординарном процессе не применяется. Значение судебного решения, вступившего в законную силу, остается непоколебимым.

90. Эмфитевзис и суперфиций

Сервитут, эмфитевзис и суперфиций являются правами пользования чужой вещью. Своеобразной чертой, отличающей эмфитевзис и суперфиций от сервитутов, является широта содержания и долгосрочность их действия.

В содержание *эмфитевзиса* входит право пользоваться земельным участком (с правом изменения характера участка, но без ухудшения его качества), собирать с него урожаи (плоды), право закладывать эмфитевзис, отчуждать и передавать его по наследству. Право отчуж-

дения эмфитевзиса ограничено обязанностью субъекта эмфитевзиса предупреждать собственника земли о предполагаемом отчуждении эмфитевзиса, причём за собственником признавалось право преимущественной покупки (которым он мог воспользоваться в течение двух месяцев). При отчуждении эмфитевзиса собственник имел право на получение двух процентов покупной цены. Эмфитевт был обязан содержать участок в надлежащем состоянии, уплачивать арендную плату и земельный налог. Эмфитевзис защищался через Публицианов иск.

Суперфиций представлял собой аналогичное с эмфитевзисом вещное, отчуждаемое, передаваемое по наследству право возведения строения на чужом городском участке и право пользования этим строением. Суперфиций устанавливался по договору, завещанию и по давности. Передача суперфиция осуществлялась путём традиции. Суперфиций прекращался:

- с истечением срока его установления;
- при отказе суперфициария от строения;
- в случае приобретения суперфициарием права собственности на участок;
- вследствие погасительной давности.

Права суперфициария:

- 1) право пользования строением;
- 2) право отчуждать, закладывать и передавать суперфиций по наследству;
- 3) право обременять участок сервитутами без ущерба собственнику;
- 4) право на защиту своих полномочий.

Обязанности суперфициария:

- 1) необходимость получать согласие собственника при отчуждении строения;
- 2) возмещать расходы на содержание имущества;
- 3) вносить соответствующую плату собственнику и государству.

Использованная литература

Дигесты Юстиниана = Digesta Iustiniani: Пер. с лат. / Моск. гос. ун-т им. М.В. Ломоносова. Юрид. фак. и др.; Редкол.: Е.А. Суханов (пред. редкол.) и др. – М.: Статут: Консультант Плюс, Т.1, кн.1-4. – 2003. – 583 с.

Кудинов О.А. Римское право: Схемы и комментарии. – М.: Дашков и К^о, 2010. – 224 с.

Морев М.П. Римское право: Учебное пособие. – М., 2009. – 720 с.

Новицкий И.Б. Римское право: Учебник. – М.: КНОРУС, 2011. – 304 с.

Романовская В.Б., Курзенин Э.Б. Основы римского частного права. – Нижний Новгород. – М., 2010. – 110 с.

Омельченко О.А. Римское право. 2-е изд., исправл. и доп. – М.: ТОН – Остожье, 2000. – 208 с.

Оглавление

Введение	3
1. Агнатское и когнатское родство	3
2. Безыменные договоры	4
3. Вещные права: понятие, виды, защита	5
4. Виды дарения	6
5. Виды исков	7
6. Виды правонарушений	8
7. Владение, его установление и прекращение, виды владения	9
8. Городские сервитуты	11
9. Дееспособность в римском праве	11
10. Деятельность римских юристов как источник права. <i>Responsa. Institutio</i>	12
11. Дигесты Юстиниана (краткая характеристика)	14
12. Договор <i>locatio-conductio</i> и его виды	15
13. Договор займа	17
14. Договор как основание возникновения обязательств	17
15. Договор найма услуг	19
16. Договор поклажи	20
17. Договор поручения	21
18. Договор ссуды	22
19. Договор товарищества.	23
20. Заём, заклад: их правовой режим	24
21. Закон в республиканском Риме	25
22. Законодательная деятельность в Римской империи	27
23. Залоговое право. Виды залога	28
24. Защита владения	29

25. Защита прав на чужие вещи	30
26. Значение римского права для современной юриспруденции	30
27. Историческая эволюция брачно-семейных отношений в Риме	32
28. Исторические этапы и основные тенденции развития римского договорного права	33
29. Источники римского права	34
30. Классификация вещей	35
31. Классификация обязательств	36
32. Кодификация римского права	38
33. Коллективные субъекты права	38
34. Легисакционный процесс	39
35. Либертины в Риме	40
36. Наследование по завещанию. Обязательная доля	41
37. Наследование по закону. Очередность наследования	42
38. Объекты римского права	43
39. Обычное право в Риме	44
40. Обязательства «как бы из деликтов»: понятия и виды	45
41. Обязательства «как бы из договоров»: понятия и виды	46
42. Обязательства из деликтов. Их виды	47
43. Обязательственное право: понятие, основание возникновения обязательства	48
44. Ограничение правоспособности в Риме	49
45. Опекa. Виды опеки	50
46. Особые средства преторской защиты	51
47. Пакты в римском частном праве	52
48. Понятие и виды брака	53
49. Понятие и виды римских исков	54

50. Понятие универсального и сингулярного преемства	55
51. Попечительство	56
52. Пороки воли	57
53. Порядок заключения и виды договоров в архаическом праве	58
54. Порядок заключения и виды договоров в классическом праве	58
55. Постановление сената как источник римского права	59
56. Права на чужие вещи: понятие, виды	61
57. Право владения: понятие, отличие от держания	62
58. Право собственности: понятие, содержание, защита	62
59. Правое положение колонов в Риме	64
60. Правовое положение латинов	64
61. Правовое положение перегринов	66
62. Правовое положение подвластных членов семьи	66
63. Правовое положение рабов в Риме	67
64. Правовой режим договора купли-продажи	67
65. Правовой режим ипотеки	68
66. Правомочия собственника	69
67. Правоспособность и правовой статус	69
68. Прекарий, предиатура, залог вещей квартиранта и арендатора земли	70
69. Прекращение обязательств	72
70. Преторское право	73
71. Просрочка и ответственность за просрочку обязательства	75
72. Реальные и консенсуальные договоры: понятия, виды	76
73. Рецепция римского права в Западной Европе и России	76
74. Сельские сервитуты и их виды	78

75. Сервитуты: понятие, виды	78
76. Содержание договоров. Условия действительности договоров	79
77. Способы установления права собственности	81
78. Становление статуса юридических лиц в римском праве	82
79. Стороны в обязательствах. Замена лиц в обязательствах	83
80. Субъекты права в Риме	84
81. Указы императоров как источники римского права	86
82. Условия, влекущие просрочку исполнения обязательства	87
83. Условия и сроки в договорах	87
84. Физические лица в римском праве	88
85. Форма заключения браков	89
86. Формулярный процесс	90
87. Формы вины по римскому праву	91
88. Эдикты магистратов	93
89. Экстраординарный процесс	93
90. Эмфитевзис и суперфиций	94
Использованная литература	95



Организатор и редактор сборника
Андрей Александрович Кабанов,
кандидат юридических наук, доцент
e-mail: *akabanov@inbox.ru*

Составители:

Юлия Ивановна Ворникова

Любовь Сергеевна Паю

Анна Дмитриевна Суханинская

Ксения Витальевна Файберг

Римское право

Вопросы и ответы

Печатается в авторской редакции

Подписано в печать и свет 09.02.2012. Тираж 100 экз.
Объем 6,25 п.л. Формат 60x80 1/16. Печать офсетная.

Отпечатано в ООО «Копи-Р Групп»
190000, Санкт-Петербург, пер. Гривцова, д. 6