

Министерство образования и науки Российской Федерации

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ СИСТЕМ УПРАВЛЕНИЯ
И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ (ТУСУР)

ФАКУЛЬТЕТ ДИСТАНЦИОННОГО ОБУЧЕНИЯ (ФДО)

Н. В. Демидов

РИМСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Томск
2018

УДК 340.15(37)(075.8)

ББК 67.3(0)323я73

Д 304

Рецензенты:

И. Б. Калинин, канд. юрид. наук, доцент, заведующий кафедрой гражданского права Западно-Сибирского филиала Российского государственного университета правосудия (г. Томск);

А. Т. Кашенов, канд. истор. наук, доцент кафедры теории права Юридического факультета Томского государственного университета систем управления и радиоэлектроники

Демидов Н. В.

Д 304 Римское право : учебное пособие / Н. В. Демидов. – Томск : ФДО, ТУСУР, 2018. – 174 с.

Пособие содержит сведения об истории развития, источниках, системе, основных институтах римского права, правовом статусе категорий древнеримского населения, характеристику рецепции римского права. Материалы пособия учитывают наработки современной историко-правовой науки.

Для обучающихся по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (квалификация «бакалавр»).

© Демидов Н. В., 2018

© Оформление.

ФДО, ТУСУР, 2018

Оглавление

Введение	5
1 Общая характеристика государства и права Древнего Рима	8
1.1 Цивилизация Древнего Рима	8
1.2 Периодизация истории Древнего Рима	9
1.3 Государство и общество Древнего Рима	10
2 История развития римского права	24
2.1 Общая характеристика развития римского права.....	24
2.2 Система римского права.....	28
2.3 Характерные черты римского права	32
3 Источники римского права	37
3.1 Цивильное право, преторское право, право народов	48
3.2 Кодификация Юстиниана	51
4 Защита и осуществление права в Древнем Риме	54
4.1 Осуществление права	54
4.2 Виды судебного процесса в Древнем Риме.....	55
4.3 Иск: понятие, виды	59
5 Правовое положение категорий населения Древнего Рима	63
5.1 Правоспособность и дееспособность.....	63
5.2 Правовой статус римских граждан (подданных).....	64
5.3 Категории населения, не имеющие гражданства	68
6 Семейное право в Древнем Риме	73
6.1 Патриархальная семья. Агнаты и когнаты	73
6.2 Брак: понятие, признаки, виды	75
6.3 Заключение брака.....	77
6.4 Отцовская власть. Усыновление и узаконение.....	79
7 Вещное право. Право собственности	83
7.1 Понятие и виды вещей по римскому праву	83
7.2 Субъективное вещное право. Право собственности	85
7.3 Владение как полномочие собственника относительно вещи	88
7.4 Способы приобретения права собственности.....	91
7.5 Прекращение права собственности.....	93
7.6 Защита права собственности.....	95
8 Имущественные права на чужие вещи. Сервитут	97
8.1 Сервитут: общая характеристика	97
8.2 Виды сервитута	98

8.3 Эмфитевзис и суперфиций.....	99
9 Обязательственное право. Договоры.....	102
9.1 Понятие обязательства	102
9.2 Способы замены лиц в обязательстве.....	104
9.3 Сделки	106
9.4 Исполнение и прекращение договорного обязательства.....	108
9.5 Договоры: понятие, признаки.....	111
9.6 Виды договоров по римскому праву.....	112
9.7 Реальные договоры	113
9.8 Консенсуальные договоры.....	117
9.9 Безымянные контракты	124
10 Обязательства из деликтов	129
10.1 Деликт в римском праве.....	129
10.2 Формы вины по римскому праву	130
11 Наследственное право	134
11.1 Принятие наследства	134
11.2 Наследование по завещанию	136
11.3 Наследование по закону	138
11.4 Легат. Фидеикомисс.....	140
12 Рецепция римского права.....	143
Заключение.....	149
Литература.....	153
Латинские юридические выражения.....	156
Латино-русский словарь юридических терминов.....	159
Основные даты истории римского государства и права	167

Введение

Римское право представляет исключительный по своим особенностям и значению предмет юридической мысли. В своем историческом развитии оно восходит ко временам Античности. Внимание, которое принято уделять римскому праву в рамках юридического образования, объясняется несколькими факторами. Для романо-германской правовой семьи, к которой принадлежит и российское право, римское право стало образцом внутренней системы и логики. Многие черты общей правовой традиции, многие правовые институты и догматические категории современных правовых систем непосредственно восходят к принципам и структуре римского права, вырабатывались или на его основе, или с учетом критического восприятия и продолжают существовать в современном праве как прямое заимствование или в переосмысленной форме, с учетом собственных национальных традиций.

Римское право – единственный феномен исторической юриспруденции, который продолжил свою жизнь даже после распада и перерождения государства и народа Древнего Рима. В своем существовании оно сформировало более чем двухтысячелетний опыт правовой культуры, юридической практики и науки. За многие века римские и неримские юристы, оставаясь в рамках единых начал, разработали и переосмыслили многие стороны правовой жизни общества, юридические проблемы. Многие понятия и термины современной правовой культуры представляют прямые заимствования: «республика», «конституция», «цензор», «виндикация», «облигация», «сервитут» и т. д. И хотя смысл этих понятий бывает существенно отдален от своего первоисточника, изучение исторических сопоставлений оказывается небесполезным. И в этом отношении римское право оказывается частью познания уже вполне современной юридической практики и правовой культуры.

Предлагаемое пособие включает основные вопросы базового курса римского права и может служить для ознакомления с таким выдающимся по своему значению элементом правовой культуры и юридической мысли, как право Древнего Рима.

Цель изучения дисциплины «Римское право» в рамках настоящего курса – получение знаний об основных этапах развития правовой системы Древнего Рима, особенностях развития источников древнеримского права, правовых институтов и норм с учетом исторических особенностей их формирования.

Основные задачи изучения римского права студентами:

- ознакомиться с ключевыми терминами и понятиями изучаемой дисциплины и сформировать навыки использования понятийного аппарата и осмысления римского права;
- выработать представление о связи развития римского права и римской государственности;
- раскрыть особенности становления и развития отдельных институтов римского права;
- проанализировать взаимосвязь институтов римского и современного права;
- дать представление о памятниках древнеримского законодательства;
- развить навыки самостоятельного поиска и работы с нормативными документами и материалами судебной практики.

В качестве дополнительного информационного и дидактического материала в пособии представлены: краткий латино-русский словарь терминов римского права; наиболее важные даты истории государства и права Древнего Рима; список литературы.

Соглашения, принятые в учебном пособии

Для улучшения восприятия материала в данном учебном пособии используются пиктограммы и специальное выделение важной информации.



.....
Эта пиктограмма означает определение или новое понятие.



.....
 Эта пиктограмма означает «Внимание!». Здесь выделена важная информация, требующая акцента на ней. Автор может поделиться с читателем опытом, чтобы помочь избежать некоторых ошибок.



.....
Эта пиктограмма означает цитату.



В блоке «На заметку» автор может указать дополнительные сведения или другой взгляд на изучаемый предмет, чтобы помочь читателю лучше понять основные идеи.



Выводы

Эта пиктограмма означает выводы. Здесь автор подводит итоги, обобщает изложенный материал или проводит анализ.



Контрольные вопросы по главе

1 Общая характеристика государства и права Древнего Рима

1.1 Цивилизация Древнего Рима

Современный город Рим является столицей Итальянской республики, одним из крупнейших городов Западной Европы. Однако в древности в слово «Рим» вкладывалось другое содержание. Рим – это не только название одного города: это одновременно цивилизованное общество и государство, возникшее в VIII в. до н. э. на территории Апеннинского полуострова, а позднее включившее в свои границы все Средиземноморье, часть Атлантического побережья, Ближнего Востока. Таким образом, термин «Древний Рим» достаточно условен.

Условность термина «Древний Рим» особенно наглядно проявляется в том, что как таковая история первых цивилизаций начинается не в городе Риме, а во внеримских и даже внеиталийских центрах – в греческих колониях на территории Сицилии и Южной Италии, а также в этрусских городах. Период VIII–VI вв. до н. э. – это, собственно, неримский период «древнеримской истории». Как социально структурированное общество с первичной государственностью римская община начинает свое историческое существование с начала VI в. до н. э.

С течением времени содержание понятия «Древний Рим» изменялось. В VI–IV вв. до н. э. в понятие Древнего Рима входил центр Апеннинского полуострова, а Рим представлял собой небольшую гражданскую общину – типичный античный город-государство (полис), похожий на греческие Афины, Коринф или Спарту.

В III в. до н. э. Древний Рим стал объединением городов и племенных территорий всей Италии и крупнейшим государством Средиземноморья. В это же время Рим – соперник для всех крупнейших эллинистических государств, таких как птолемеевский Египет, царство Селевкидов или Македонская монархия. В конце III в. до н. э. Риму удалось уничтожить Карфагенскую державу и стать господствующей силой в Западном Средиземноморье.

В I–II вв. Древний Рим – мировая империя, раскинувшаяся по всем берегам Средиземноморья и Атлантики от Британии до Египта и Иудеи.

Зародившись в VIII в. до н. э. в этрусских городах севера Италии и на территории области Лациум (нынешний город Рим), древнеримская цивили-

зация прошла более чем тысячелетний исторический путь, завершившись в V в. н. э. На этом длительном историческом пути древнеримское общество прошло ряд этапов, отличающихся друг от друга политическим, экономическим, идейным укладом.

Начальный этап – VIII–VI вв. до н. э. Вышедшее из недр первобытного общества раннеримское общество представляло собой систему пережитков родовых и общинных порядков, раннеклассовых общественных структур, раннего патриархального рабства. С течением времени рабовладельческие отношения будут укрепляться и играть принципиальную роль в общей системе социальных связей.

Поначалу ничем не выделявшаяся римская община примерно до IV в. до н. э. существовала обособленно. История Рима как значимого регионального государства начинается в 380–338 гг. до н. э. с так называемой Второй Латинской войны, в ходе которой был разрушен древний союз латинских общин, а затем восстановлен на новых условиях: возникла новая союзная организация, построенная на основе системы двусторонних, в основном неравноправных договоров. Рим в них имел верховенство.

По мере роста римская община (*civitas Roma*) распространяла свое влияние на территорию Апеннинского полуострова, а затем и Средиземноморья, превращаясь в огромное государство, объединяющее под своей властью почти весь тогдашний культурный мир. Вместе с этим Рим менялся внутренне – в массовой психологии, устройстве экономики, политического уклада. Распался прежний патриархальный строй, примитивное натуральное хозяйство заменялось сложными международными экономическими отношениями. Именно этот процесс обслуживал римское право. Оно менялось от небольшого свода внутриобщинных деревенских правил в сторону разветвленной системы норм частного и публичного права.

1.2 Периодизация истории Древнего Рима

Освоение Италии началось во II тыс. до н. э., когда на полуостров с северо-востока вторглись италийские племена. Предполагается, что они имели кельтское происхождение и переселялись из Малой Азии. Основными племенами, основавшими позже население Древнего Рима, были племена рамнов (латинов) и тициев (сабинян). Они называли себя квиритами. Позже к этим двум присоединилось племя луцеров (этрусков).



.....

Древний Рим отсчитывает свою историю примерно с VIII–VII вв. до н. э. Датой основания Рима как города-государства принято считать 753 г. до н. э.

.....

Историю Древнего Рима можно разделить на три основных периода: так называемый царский (753–510 гг. до н. э.), республиканский (510–27 гг. до н. э.) и период империи (27 г. до н. э. – 14 г. н. э.). Период республики делится на раннюю и позднюю республику (до и после второй Пунической войны в III в. до н. э.). Период империи, в свою очередь, делится на два подпериода: принципат и доминат (до и после 284 г.). Республиканский период охватывает события с момента свержения монархии до провозглашения Октавиана императором. По содержанию он включает борьбу за права плебеев, установление республиканского строя, формирование писаного права, завоевание Италии и укрепление древнеримского государства, выход на мировую политическую арену.

Императорский период начинается с провозглашения Октавиана Августа императором в 27 г. до н. э., охватывая дальнейшее укрепление, а затем ослабление империи и ее распад на Западную и Восточную. Распад Западной Римской империи пришелся на 476 г. до н. э., когда состоялась узурпация римского престола византийским полководцем варваром Одоакром. Восточная Римская империя (Византия) со столицей в Константинополе существовала еще до 1453 г.

1.3 Государство и общество Древнего Рима

В начале I тыс. до н. э. (X–VIII вв. до н. э.), то есть в эпоху раннего железного века, на территории Рима были разбросаны родовые поселки. Палатин и близлежащая возвышенность Велия принадлежали латинам, а северные холмы Виминал и Квиринал – сабинам. Эти племена частично выселили и уничтожили, частично ассимилировали своих предшественников – лигуров и сикулов. Селились люди преимущественно на холмах, но понемногу осваивали в хозяйственных целях и низины между ними.

Понемногу поселки расширились и объединялись между собой. Первыми объединились поселки Палатина и Целия, затем в единую с ними общину слились деревни других холмов. На Капитолии выросла общая для всех крепость. Истоки создания единого сообщества связываются в традиции с легендарным

Ромулом, первым царем Рима. Таким образом, начало царской эпохи знаменовало собой начало истории объединенной римской общины.

В это время народ Рима (*populus*) состоял из трех родовых триб (*tribus*, племя). Известны только их поздние летописные названия – тиции, рамны и луцеры. Считается, что тиции – сабины, рамны – латины, а луцеры – этруски. Современная археология подтверждает это тройственное деление. Римское население в национальном плане с самого начала было неоднородным. Но преобладали в нем латины и сабины, этруски располагались намного севернее и примешивались незначительно. Этнические трибы служили базой комплектования военных отрядов.

В начале царского периода в Риме были все элементы военной демократии. Но уже тогда Рим начал выходить за пределы родоплеменного строя. Развитие хозяйства, участвовавшие войны и рост населения способствовали мобильности членов общины разрыву родственных связей. Наряду с кровнородственными союзами (родами, *gentes*) складывались общины соседского характера. Развивалось патриархальное рабство и частное владение землей внутри семей. Происходило имущественное расслоение между родами и внутри родов. Вместо первобытных принципов авторитета по старшинству, опытности и мудрости устанавливались критерии знатности, способности отсчитывать свой род как можно глубже в прошлое. Древнейшими патрицианскими родами были Юлии, Юнии, Горации, Фабии.

Так в рамках царской эпохи росло социальное неравенство. Сначала выявились сословные различия между патрициями и клиентами, а со второй половины VII в. до н. э. наметилось формирование известных римских сословий – патрициев и плебеев. Плебеями становилось население, не имеющее земельной собственности или недвижимости в Риме. В VI в. до н. э. процесс разделения усилился.

Для упрочения своей власти царям необходимо было подавлять родовую клановую элиту, влияние которой строилось на могуществе отдельных древних родов, и найти социальную опору помимо старой местной аристократии. С этой целью цари укрепляли свое материальное положение, расширяли свой личный земельный надел (*домен*).

История царского Рима являет собой процесс роста города из разбросанных деревень и эволюции общества от первого расслоения и появления патриархального рабства до формирования сословий патрициев и плебеев и образования полисного государства. Цари с их управленческим аппаратом и

телохранителями, а также народные собрания (центуриатные комиции) представляли собой новую публичную власть, не совпадавшую с массой народа.

Основой государственности в ранний период была община, союз племен. Во главе каждого племени стоял старейшина. Римская община возникала как союз 3 племен, члены союза, квириты, кроме деления на 3 трибы, делились также на 30 курий (*curia*, община) и 300 родов (*gentes*).

Полноправный статус имели только члены местных старинных родов – патриции. Им принадлежала монополия на владение землей, службу в военном ополчении и на судебную защиту. Членом рода могли быть только те, кто был рожден от свободных и знатных родителей, никогда не состоявших в рабстве и не лишенные прав гражданина. Пришлое население имело полуправный статус и называлось плебеи (*plebs*, по одной из версий – «те, кого много»). Плебеи занимались созданием материального благосостояния будущего государства (торговля, ремесла), так как патриции считали неприемлемыми для себя любые занятия, кроме военной службы, земледелия и политической деятельности. Плебеи были ограничены в личных и имущественных правах, но лично свободны. Они возделывали землю, торговали, несли военную службу (без права занимать офицерские должности), платили налоги. Торговля и производство товаров в основном сосредотачивались в руках плебеев, тогда как патриции извлекали доходы в основном из владения землей. В царский и республиканский периоды в руках плебса концентрируется экономическая мощь Рима. Однако наряду с этим процессом постоянно увеличивалось количество плебеев, проданных в рабство за долги.

Основным социальным делением являлось деление на курии. Каждая курия имела выборного главу (куриона), свой религиозный культ и места для собраний. По куриям созывалось народное собрание и велись списки граждан. Члены курии обязаны были помогать друг другу, нести солидарную гражданско-правовую и уголовную ответственность, наследовать друг другу, в периоды войн вести боевые действия в одних отрядах.

Во главе государства стоял царь (*rex*). Царь имел жреческие, судебные и военные полномочия, которые в сумме назывались «империум», откуда в дальнейшем произошло слово «империя». Царь выбирался советом старейшин (Сенатом) с учетом мнения народных собраний и религиозных гаданий. С некоторой условностью современной науке известно семь царей: Сервий Туллий, Ромул, Нума Помпилий, Тулл Гостилий, Анк Марций, Тарквиний Приск, Тарквиний Гордый. Вождь в основном занимался военными, религиозными де-

лами и установлением законов общины. Участвовать в управлении общиной, родом, семьей вождь (царь) не имел права. Избирали вождя на куриатном собрании. В ранний период становления монархии династическая преемственность власти отсутствовала. В известное нам царское время (VIII–VI вв. до н. э.) своего преемника вождь определял сам. В царский период образования государственности в Риме были созданы особые знаки власти, вошедшие потом в обиход республиканского и имперского Рима: скипетр, держава, корона (изначально – венки), тога, ликторы (охрана) со связками розог (фасциями), особое кресло. У чиновника, наделенного «империем», имелся особый символ власти, который также был этрусского происхождения. Этот атрибут, называвшийся «фасции», представлял собой связку прутьев длиной около полутора метров; они были соединены ремешками из красной кожи, а среди прутьев был вставлен топор.

В Сенат (*Senatus*; от *senex* – старик) изначально входили 100 глав патрицианских родов, называвшиеся «отцы» (*patres*). Представители в Сенат избирались пожизненно и исключительно из потомственной римской аристократии, из патрициев.

Царский период можно охарактеризовать как военно-родоплеменной, так как происходили попытки систематизации структуры власти и военного уклада в повседневной жизни древних римлян. С течением времени в Риме будет выстроена четкая структура всей власти: и законодательной, и исполнительной, и военной.

Первоочередное право владения землей имели представители местной общины. Большая часть военных трофеев также принадлежала им. Это повлекло за собой изменение социального и имущественного статуса членов общины.



Население Древнего Рима разделилось на две большие группы: те, кто являлся членом местной общины, и те, кто ими не был. Те, кто проживал вне священной границы города (померий, от лат. *pomerium* – граница, рубеж), гражданином быть не мог. Первые из них считались полноправными гражданами (патриции). Гражданство в Древнем Риме не приобретали; гражданами были лишь те, кто был членом общины (жители города, то есть патриции), и те, кто происходил от них.

Гражданином мог стать отпущенный на волю раб. Но он мог лишь голосовать в пределах собрания той трибы, где проживал. Гражданство утрачивалось после продажи лица в рабство, отдачи кредитору за долги, при изгнании или ссылке из города. Лишены гражданских и политических прав в Древнем Риме были рабы. Рабство в Риме существовало на протяжении всей истории и негативно влияло на социальное и экономическое развитие государства. Этому способствовала политика захвата чужих земель. Территория Рима увеличивалась в результате многочисленных войн, которые Древний Рим вел на протяжении нескольких столетий.

Сервий Туллий (578–533 гг. до н. э.), шестой из царей, провел реформу, в результате которой плебеям были предоставлены более обширные политические и экономические права. Основным фактором в социальных отношениях стало имущественное положение, а не происхождение. Необходимость реформ назрела ввиду социального расслоения и недовольства плебеев своим политическим статусом в обществе. Всех римлян соответственно уровню доходов разделили на пять имущественных разрядов. Изменился характер военной службы: при необходимости ополченцы получали казенное оружие и продовольствие; военнотружущим платили жалованье. Но характер римской армии на тот момент оставался ополченческим: после окончания войны солдаты расходились по домам. Призыв на военную службу охватывал свободных граждан в возрасте от 16 до 45 лет. Армия на поле боя делилась по возрастам и, соответственно, уровню опытности на три части. Граждане старше 45 лет несли службу в крепостях и на наставнической работе и не участвовали в боевых действиях.

Восстание местного населения Рима в конце VI в. до н. э. (510 г. до н. э.) ликвидировало царскую власть. Собранием народа было постановлено, что общиной впредь будут управлять избираемые каждый год должностные лица из наиболее уважаемых граждан – магистраты. В Риме утвердилась республиканская форма правления (V–I вв. до н. э.). Это слово не тождественно демократии (хотя подразумевает ее элементы), буквально *res publica* переводится как «общее дело».

«Империй» находился теперь в руках не царей, а двух ежегодно выбираемых чиновников, называвшихся «консулами». Под властью этих людей и их аппарата управления Римская республика, начавшая свое существование как небольшой античный город-государство (полис), в конечном счете сформировала мировую империю.

Высшим государственным органом республики считалось *народное собрание* (comitii, комиции). Комиции принимали и отменяли законы, объявляли войну и заключали мир, были верховной судебной инстанцией по пересмотру вынесенных решений, контролировали должностных лиц. Народное собрание избирало всех высших чиновников, в руках которых находилась вся исполнительная ветвь власти.

Народные собрания включали три вида комиций:

- 1) куриатные (по куриям);
- 2) центуриатные (по центуриям, то есть сотням);
- 3) трибутные (по трибам).

Народные собрания в Риме созывались по усмотрению магистратов, которые могли прервать собрание или перенести его. Магистраты председательствовали в собрании и объявляли повестку. Голосование было открытым, тайное голосование (по таблицам, с начертанием на табличке первых букв слов «за» или «против») было введено в конце республиканского периода. В первый век республики Сенат лишь утверждал решения комиций, с III в. до н. э. – предварительно рассматривал вопросы повестки комиций, готовил для них проекты законов.

Вторым основным органом власти в период республики был *Сенат*. Число сенаторов за пятьсот лет (к концу существования республики – I в. до н. э.) возросло с 300 до 900 человек. Формальный глава Сената назывался принцепс. К функциям Сената относились: подготовка законопроектов для комиций, утверждение решений комиций, предложение кандидатов на государственные должности, введение и отмена налогов, формирование бюджета, объявление военного набора, назначение полководцев, распределение легионов между армиями, заключение мира, объявление войны, назначение управляющих провинциями, отправка дипломатов, рассмотрение наиболее значимых судебных дел.

Сенат формировался *цензорами* – особо уполномоченными лицами, избранными народным собранием (пять человек на пятилетний срок) и занимавшимися составлением ценза, то есть списков римских граждан. Подчинялся Сенат по традиции решениям народного собрания. Если члены Сената считали, что решение магистратов «не отвечает интересам Рима», в этом случае решения объявлялись недействительными, а должностным лицам, ответственным за эти решения, предлагалось покинуть свой пост.

Исполнительная власть состояла из *магистратур*, т. е. государственных должностей, которые действовали на принципах выборности, ответственности, коллегиальности, срочности и безвозмездности. Магистратов (консулов, преторов, цензоров) избирали центуриатные собрания (комиции). Исключительной магистратурой считалась должность диктатора. Высшими магистратами считались цензоры, консулы и преторы. Все магистраты избирались на 1 год (кроме диктатора, его срок полномочий – 6 месяцев, а также консула, чьи полномочия продлевались на время ведения военных действий).

Власть магистратов состояла из следующих полномочий: военная власть, право заключать перемирие, созывать Сенат и народные собрания и председательствовать на них, издавать приказы и понуждать к их исполнению; право суда и назначения наказания – у диктатора, консула и претора. Диктатор мог приговорить к смертной казни без права на обжалование. Приговор консула мог быть оспорен в центуриатном собрании.

Консул (consul) – высшее должностное лицо, представляющее и защищающее интересы государства и граждан перед другими государствами. Консулы занимались текущими делами управления городом и государством, ведали расходами, следили за исполнением законов. Изначально во время войн и чрезвычайных ситуаций один из консулов оставался и следил за городом; другой отправлялся и командовал войсками. В дальнейшем оба консула могли отсутствовать в городе, как могли и не участвовать в боевых действиях. Консула запрещалось избирать на два срока подряд, однако к концу республики это правило стало нарушаться, например в случае избрания Гая Мария.

Претура, второй по важности в Риме институт государственной власти, появилась в 366 г. до н. э. Претура – это необходимый институт власти при решении судебных дел. *Претор* – это заместитель и помощник консула, поэтому изначально их было также двое. Основная задача претора – обеспечение внутренней безопасности города, рассмотрение споров. Он мог издавать истолковывающие право эдикты и прибегать к специальным правовым запретам, имел право замещать консула при его отсутствии.

Квесторы – изначально помощники консулов, секретари. Ведали государственной казной, хранили государственные архивы, выдавали денежные суммы, распоряжались финансовыми расходами и расследованием некоторых уголовных дел.

Эдилы наблюдали за общественным порядком в городе, торговлей на рынке, организовывали празднества и шествия. Выполняли полицейские функции, обеспечивали исполнение приговоров, конвоирование приговоренных.

Коллегия 26 мужей – надзирали за содержанием тюрем, чеканкой монеты, очисткой дорог и некоторыми судебными делами.

Коллегия авгуров осуществляла гадания в государственных нуждах, обеспечивала жреческую идеологическую поддержку политики магистратов.

Чисто плебейскими должностями были *народные трибуны*. Они возникли в 494 г. до н. э. и были призваны обеспечивать гражданское равенство и гражданские права плебеев в отношениях с патрициями. Плебейские трибуны защищали плебеев от произвола патрициев, наблюдали за законностью, защищали несправедливо обиженных граждан, обладали правом вето на действия любых магистратов, вносили законодательные предложения в народные комиссии.

С царских времен в Древнем Риме существовало ополчение, позже сменившееся наемной армией (I в. до н. э., при консуле Гае Марии, после его военной реформы). Гай Марий окончательно завершил реформу римской армии. Был снижен размер имущественного ценза для доступа к службе, допущены пролетарии-неимущие, установлена плата за службу, определен 16-летний срок службы, выдача земельного надела на окраинах государства по окончании службы. Вводилась строгая дисциплина и широкая практика наемничества. Именно за счет наемников стало возможным образование регулярной армии в Римской империи. Именно характер римской армии сделал возможным и скорым захват большого количества прилегающих к Римской республике территорий и впоследствии привел к упадку государства. Срок службы в армии в период Империи был увеличен до 30 лет.

Несмотря на то что республика в Древнем Риме была аристократической и просуществовала около 500 лет, в ней было немало демократических институтов власти. Народное собрание, срочность, выборность, подотчетность магистратов ограничивали возможность злоупотреблений со стороны власти имущих и некоторым образом способствовали сохранению демократичности республики.

В труде греческого историка Полибия сообщается, что римлянами были использованы греческие модели – в виде элементов демократии (выборность и принятие законов народными собраниями), олигархии (Сенат) и монархии (консулы). Гармоничное сочетание этих трех составных частей послужило ос-

новой для накопления внутренней мощи республики, ее невероятной крепости и динамичности.

В результате войны с кельтами (галлами), населявшими территорию Северной Италии, а также с многочисленными племенами (инсубры, бойи, лингоны, сеноны, ценоманы) варваров, проживавших южнее, Рим приобрел новые территории и города (Милан (Медиолан), Галлия). В этой войне Риму удалось захватить всю Северную Италию до самых Альп. Итогом всех войн, которые велись Римом с соседними территориями, явилось приобретение 9 провинций к середине II в. до н. э.: Сицилия, Сардиния, Корсика, Цизальпинская Галлия, Испания, Африка, Македония, Иллирия и Азия.

Древний Рим республиканского периода – сильнейшее государство, созданное насильственным путем. Так было заложено в природе римского общества. Этого могло не быть, если бы во второй Пунической войне одержал победу Карфаген (Ганнибалова война, 218–201 гг. до н. э.). Изначально римское общество строилось на подчинении одного другому, то есть на рабовладельческих отношениях. Войны способствовали росту рабства, увеличению количества материальных ценностей, захваченных у противника. Одновременно с этими негативными явлениями были и положительные шаги в развитии Древнего Рима: развитие товарного производства, которое позволило расширить сферу применения рабского труда; объединение городов и народов, проживавших на территории всей Италии, в результате чего Рим стал сильнейшим государством Западного Средиземноморья. Лишь однажды в истории Древнего Рима встал вопрос о сохранении его государственности. Карфаген был достаточно сильным государством на побережье Западного Средиземноморья. Рим одержал победу над Карфагеном лишь благодаря огромному напряжению сил всего римского общества, государства и вложению огромных средств в эту войну.

С конца II в. до н. э. республика вступила в период кризиса общественно-политических отношений и многочисленных военных конфликтов (в том числе Союзническая война между Римом и его соседями). Увеличивалось число крупных поместий и рабов, труд которых сильно обесценил крестьянский труд местных жителей. Крестьянство начало страдать от нехватки земель. В то же время в Риме формируется сословие знати – сословие нобилей. Имущество таких землевладельцев оценивалось в размере более миллиона сестерциев. Это способствовало обострению отношений между крупными и мелкими землевладельцами. И здесь на сцену выходят Братья Гракхи со своей идеей о земельной реформе. Тиберий Гракх предложил закон, устанавливавший максимальный

размер земельного участка в частном владении – одна тысяча югеров на семью, а излишки земли отдавать безземельным. Но земли на всех не хватало. Сенат не дал денег на реформы и упорно сопротивлялся их воплощению в жизнь. Однако ценой немалых усилий Тиберию Гракху почти удалось воплотить свои реформы. Осуществить до конца свои идеи ему помешали сенаторы, выдвинувшие против него обвинение в преступлении и физически уничтожив его. Гай Гракх, брат Тиберия Гракха, продолжил его реформы. Но все его благие дела прервала трагическая смерть. Дальнейшие события в политической жизни Рима свидетельствуют об ужесточении существующего режима. Реформа армии ставит точку в процессах демократизации Римской республики.

В 82 г. до н. э. к власти пришел консул и полководец Луций Корнелий Сулла, который установил бессрочную единоличную диктатуру. При Сулле была особенно усилена роль Сената и ограничена власть народного собрания. Сулла наделил Сенат новыми полномочиями – передал ему контроль над финансами и право цензуры. Состав Сената он также увеличил с 300 до 600 членов из числа своих сторонников. Особенный удар Сулла нанес по народным трибунам, которые были лимитированы в политических правах. Все их решения должны были предварительно обсуждаться в Сенате. Было решено, что лицо, занявшее должность народного (плебейского) трибуна, не может претендовать на иные государственные должности. Сулла присвоил себе право издавать законы и произвольно распоряжаться имуществом и жизнью граждан Рима.

Первый этап кризиса республики соответствовал периоду военной диктатуры Суллы (82–79 гг. до н. э.). Произошло ужесточение центральной власти и началось беззаконие в отношении римских граждан. Ученые указывают на то, что все органы государственного управления, появившиеся в республиканский период, были созданы как органы администрирования городом, небольшим полисом. Органы государственного управления того периода не были рассчитаны на управление такой державой, как Римская империя. Поэтому причинами падения республики историки называют резкое социальное расслоение, падение морали, коррупцию, рабовладение, слабость системы сдержек и противовесов, непрерывный рост армии и превращение полководцев в самостоятельные независимые фигуры. Падение республики было ускорено восстанием рабов под предводительством Спартака в 74–72 гг. до н. э.

После периода республики последовал период кризиса, который означал военные конфликты Рима, мятежи, захват провинций наместниками, упадок

сельского хозяйства и торговли. Для улучшения экономической обстановки и снижения издержек в сельском хозяйстве в период принципата были предприняты попытки раздачи участков земли рабам (пекулии) в обмен на половину урожая. Одновременно с этими процессами в Древнем Риме происходит превращение свободных крестьян в арендаторов (колонов). Начался процесс привязывания человека к земле с помощью аренды.

После ухода Суллы Риму возвратили республиканскую конституцию. Однако в 49 г. до н. э. после военных походов Гай Юлий Цезарь вернулся в Рим и был провозглашен консулом. Это был второй этап распада республики – диктатура Цезаря. Цезарь взял в руки всю исполнительную и законодательную власть, ограничив полномочия сената, провел через комиции два земельных закона, осуществив над Сенатом прямое насилие и отклонив вето народных трибунов. В результате реформ преимущественное право населения общественных земель получили отцы семейств с тремя и более детьми. Таких оказалось около двадцати тысяч. Целью нового диктатора было также ограничение произвола провинциальных наместников. Очень широкое распространение при Цезаре получило наделение жителей провинций правами римского гражданства.

В 46 г. до н. э. после разгрома своих противников Цезарь возвратился в Рим и провозгласил себя императором на десять лет; в 44 г. до н. э. он стал диктатором пожизненно. Кроме этого, в руках Цезаря оказалась сосредоточена власть народных трибунов, цензора, верховного жреца. При Юлии Цезаре в I в. до н. э. были заложены основы нового политического строя, сменившего республиканский и получившего название принципата.

В I в. до н. э. в силу указанных выше внутренних противоречий между социальными группами происходит распад республики и установление монархической власти. Главой государства становится принцепс (*princeps* – первый), председатель Сената. Принцепсы постепенно усиливали свою власть, аккумулировали полномочия магистратов, фактически формировали абсолютную монархию. Произошло установление Римской империи – сначала фактическое, а в III в. – формальное. Центром системы власти в этот период становится канцелярия принцепса, а затем императора.

После смерти Цезаря власть в Риме перешла к Октавиану Августу (27 г. до н. э. – 14 г. н. э.), который закрепил за собой все возможные властные полномочия, и окончательно утвердилась новая форма правления – принципат, после того, как Сенат вручил ему верховную власть. Для Августа это означало, что он «первый гражданин государства», а согласно неписаной Конституции

Рима – пост императора. Власть императора была безграничной: согласно «Законоу о власти» Веспасиана, глава государства имел полномочия заключать договоры с кем пожелает, делать, что сочтет необходимым «в интересах государственных, божественных и человеческих, а также частных дел». Происходит формирование системы управления монархией, все решения принимает совет (*consilium*) из сенаторов. В период принципата все провинции условно поделили на два вида: императорские и сенаторские. В императорские провинции правителей назначал лично император, доходы от них поступали лично ему. Главная особенность принципата в том, что формально еще сохранялась видимость республиканской формы правления и основных институтов демократической власти, таких как народные собрания и Сенат. Избирались цензоры, консулы, преторы, трибуны. Но фактически принцепс обладал полномочиями диктатора, претора, консула, цензора, трибуна, верховного жреца, иных магистратов. Император единолично руководил страной.



.....

В III в. (284 г. н. э.) в Риме наступает период домината (лат. *dominus* – господин), который отличают неограниченная монархия, единовластие.

.....

Это время правления Диоклетиана (284–305 гг.), при котором Рим окончательно превратился в монархическое государство. Диоклетиан был сыном вольноотпущенного раба, сделавшего успешную военную карьеру. Доминат – это абсолютная и божественная власть императора. Диоклетиан разделил верховную власть для более эффективного управления империей между четырьмя соправителями: двое с титулом августов («святой»), занимавших первенствующий статус во власти и управлявших Западной и Восточной частями империи; двое с титулом цезарей при августях. Власть была узурпирована отдельными представителями разбогатевших плебеев. Произошло территориальное разукрупнение (120 провинций) и затем одновременное их объединение в большие области (12 диоцезов). Вводились большие прямые натуральные налоги. Все эти события способствовали появлению эдикта 301 г., который устанавливал максимальный уровень цен на продаваемые товары и максимальный уровень заработной платы.

Сенат в эпоху домината был фактически отстранен от процессов управления, упразднялись институты трибуната, понтификата. Появился государственный совет при императоре, члены которого назначались лично императором.

ром. Усиливали свои позиции военное и финансовое ведомства. Именно такая форма поздней империи послужила образцом для подражания для государств периода Средневековья. Многие обычаи, титулы, ритуалы, церемонии происходят из эпохи поздней Римской империи. Ее же во многом копировали фашистские государства XX в.

Дело Диоклетиана продолжил император Константин, который больше известен как автор реформы христианской церкви, так как инициировал принятие христианства римской церковью. В связи с распространением христианства в начале III в. в Древнем Риме появилась новая система управления церковью и глава римского церковного округа – епископ – предъявил претензии на главенство во всей христианской церкви. В V в. он получил титул Папы. Позже в Византии появился церковный чин Патриарха. Со временем влияние церкви распространилось далеко за ее пределами.

При сыновьях императора Феодосия I в целях управления в 395 г. произошло окончательное разделение Империи на Западную и Восточную части: Западная империя во главе с Римом закончила существование в 476 г. после захвата и разграбления его германскими племенами, а Восточная со столицей в Константинополе существовала еще тысячу лет, называясь Византией со столицей в Константинополе (Стамбул). Позже Византия стала Османской империей и, наконец, Турцией.

Несколько государств считало себя наследниками Римской империи. Прямым ее продолжением на востоке являлась Византийская империя (византийский император Юстиниан захватил значительные части Западной Римской империи в середине VI в. н. э., но его преемники не смогли их удержать). На западе же после падения Римской империи на ее территории возникло множество более мелких государств. Франкскому государству удалось захватить большую часть территорий Западной Римской империи, и в 800 г. Карл Великий был коронован Римским епископом Львом III «императором римлян». Это государство просуществовало до 887 г., пока не было окончательно разделено на три части. В 962 г. король Восточно-Франкского королевства Оттон I Великий создал Священную Римскую империю германской нации, которая просуществовала до 1806 г. и была ликвидирована Наполеоном Бонапартом.

Древнеримская политическая система хронологически делится на следующие периоды:

- ранняя монархия (царский период) – 753–510 гг. до н. э.;
- ранняя республика – 510–146 гг. до н. э.;

- поздняя республика – 146–27 гг. до н. э.;
- ранняя империя (принципат) – 27 г. до н. э. – 284 г. н. э.;
- поздняя империя (доминат) – 284–476 гг.



Выводы

В целом становление и развитие государственности в Древнем Риме происходило по пути от малой гражданской общины, затем – к военно-аристократической республике, позже – к империи. Основной чертой любого уровня государственной системы Древнего Рима был военный порядок и жесткая военная дисциплина (так как изначально вожди, а потом диктатор и позднее император были военачальниками, а политика Рима строилась на завоеваниях). В государстве была четко выстроена система государственного аппарата управления и система власти (судебная, законодательная, исполнительная). При этом основным регулятором общественных отношений были обычай и право. Процесс образования государственности в Древнем Риме является своего рода образцом, по которому строилась государственность в других странах вплоть до современности.



Контрольные вопросы по главе 1

1. Дайте характеристику основным периодам истории Древнего Рима.
2. Каковы особенности государства Рима царского периода?
3. Как происходило территориальное развитие Рима? Определите основные этапы данного процесса.
4. В чем причины появления римской республики и каково ее значение для современной государственности?
5. Каково влияние римской государственности на современную Россию?
6. Что такое магистратура?
7. Какова цель создания должности претора?

2 История развития римского права

2.1 Общая характеристика развития римского права

Право в римской истории имеет длительную историю. Каждая эпоха вносила что-то новое, опираясь на наработанный юридический материал. Все это вызвало необходимость теоретических обобщений, особенно в конце республики – в начале империи.

В истории римского права время от возникновения Рима до конца IV в. до н. э. выделяется как *период архаического права*. В догосударственную эпоху жизнь римлян регулировалась нормами обычного права, представлявшими собой устоявшиеся нравы и обычаи, тесно связанные с религиозной сферой. В правление царей, и особенно в начале республики, вырабатывается собственно право, то есть совокупность норм и правил поведения, установленных или санкционированных государством и выражающих волю господствующего класса. Источниками права в то время были обычное право (совокупность устоявшихся правил поведения), царские законы, законы, принимавшиеся комициями. Первым письменным памятником римского права были Законы XII таблиц, обнародованные в середине V в. до н. э., закрепившие нормы обычного права и одновременно уже освящавшие неприкосновенность частной собственности граждан, а также сословное деление.

В V–IV вв. до н. э. в ходе сословной борьбы патрициев и плебеев религиозное право отделилось от светского, а публичное – от частного. Толкование права перестало быть монополией жрецов. В первой половине IV в. была учреждена должность городских преторов, разъяснявших законы заинтересованным лицам. Но этим функции преторов не ограничивались. Они занимались упорядочением проведения судебных споров. До введения претуры сами стороны в процессе организовывали суд для рассмотрения каждого дела. Теперь подбор судей и юридическая консультация вменялись в обязанность государственным чиновникам. Их деятельность дала начало гражданскому процессуальному праву, особой отрасли права. Римское архаическое право отражало свойства раннему античному полису коллективизм, замкнутость и консерватизм, оно было *квиритским правом*, то есть учитывавшим интересы преимущественно граждан римской общины.

Отношения между гражданами Рима регулировались системой квиритского права. Позже перегринское право (перегрины – лица, не имеющие рим-

ского или латинского гражданства) стало называться «правом народов» (*jus gentium*) – это ветвь римского права, которая регулировала особый круг имущественных и некоторых неимущественных отношений.

По мере того как Рим превращался в политический центр Средиземноморья, он также становился центром торгового оборота огромной и разнородной территории. В связи с этим возникла потребность в создании правовых норм для разрешения споров, которые можно было бы применять независимо от национальной и территориальной принадлежности субъектов права. Старое архаическое римское право для этого не годилось, так как оно не было свободно от местных и национальных особенностей. Его устаревший характер становился все более очевидным. Под влиянием объективных потребностей римское право все шире воспринимало обычаи международного оборота, которые до него веками вырабатывались в межгосударственных отношениях, придало им системность, отчетливость, приобретало черты универсальности. Так возникало римское право, основанное на принципах универсализма и индивидуальности, ставшее общим правом всего античного мира. Известный римский юрист Ульпиан сформулировал обобщение, универсальное для любой эпохи: «Предписания права таковы: жить честно, не вредить другому, предоставлять каждому свое». И в начале нашей эры римское право становится основой правовой системы всей цивилизации Средиземноморья.

Уже в Законах XII таблиц (V в. до н. э.) можно обнаружить деление права на публичное и частное, дальнейшую теоретическую разработку которых мы находим в трудах Гая, Ульпиана и др. Критерием различия публичного и частного права является характер интересов, защищаемых правом. Это деление используется и сегодня.

Анализируя судебную практику с позиций соответствия устойчивым нормам гражданского права (*jus civile*) и представлениям о добре и справедливости, к I в. до н. э. римские юристы разработали разнообразные формы удовлетворения и согласования индивидуальных интересов, выработали практически все мыслимые правовые институты и создали язык права, способный выразить тончайшие аспекты волеизъявления и правоотношений. Высшим достижением римского правового развития стала кодификация императора Юстиниана, созданная на востоке империи в VI в.

Квинт Муций Сцевола (140–82 гг. до н. э.) написал первое упорядоченное изложение римского права. Создание этого труда и знаменует собой возникновение римской юридической науки. Теоретическое юридическое обобщение

было представлено в Институциях Гая (II в.). Так в римском праве появились понятия: закон – *lex*, право – *jus*. Многие исследователи считают, что римляне не проводили строгого различия между этими понятиями. Папиниан писал, что закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства. Отсюда формула Модестина в Дигестах: «...закон либо предписывает, либо запрещает, либо дозволяет, либо наказывает»¹. Но, давая те или иные теоретические определения, римские юристы никогда не были категоричны. Вот почему в некоторых статьях Институций Гая можно найти изложение взглядов многих юристов на одно и то же событие, в силу чего римский юрист Яволен подчеркивал: «...в гражданском праве всякое определение чревато опасностью, ибо мало случаев, когда оно не может быть опрокинуто»². Тем не менее даже в эпоху империи общество с почтением относилось к закону.

В процессе осуществления тех общественных отношений, которые возникали, римскими юристами были выделены общие для всех нормы. Эти нормы легли в основу римского права, которое и занималось регулированием возникающих отношений. Древнее римское право легло в основу многих институтов буржуазного права и используется до сих пор. Развитию римского права способствовал высокий уровень товарно-денежных отношений, глобальный характер самой империи, в которой происходила «притирка» многих и различных правовых систем, результатом которой явилось возникновение разветвленной, сложно сбалансированной системы римского права.

Основные этапы развития римского права:

Первый период (VIII–III вв. до н. э.) – начальный, архаический период формирования римского права. В этот период право существует только в рамках патриархальной римской общины и только для ее членов, неразрывно связано с юридической практикой жрецов – понтификов, пронизано сакральным началом. В правовых отношениях существовало много формальностей, консервативных правил, не подлежащих произвольным изменениям. Поскольку оно было применимо только к членам гражданской римской общины (*cives*), право именуется гражданским (*jus civile*), или квинитским. В этот период римское пра-

¹Дигесты Юстиниана. Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И. С. Перетерского. – М. : Наука, 1984. – С. 82.

²Римское право: учебник для вузов / И. Б. Новицкий. – 2-е изд. стереотип. – М. : КноРус, 2012. – С. 61.

во рассчитано на изолированное патриархальное хозяйство, оно узконациональное, замкнутое.

Второй период (II в. до н. э. – I в.) – классический период, когда происходила апробация Законов XII таблиц, рождалась теория права. Римское право достигает наивысшего развития. Наблюдается подъем юриспруденции, формирование универсальности норм, разрабатывается большинство юридических конструкций.

Третий период (II–III вв.) – постклассический, когда из узконационального и местечкового римское право стало общемировым, он связан с формированием всех тех институтов права, на которых базируются практически все современные национальные правовые системы.

Четвертый период (IV–VI вв.) – Юстинианов период формальной переработки без содержательных изменений. Перемены в римском праве данного периода связаны с систематизацией и кодификацией права. Наибольшую известность получили кодификации Юстиниана.



.....

В зависимости от формы политического устройства периодизация римского права может быть сформулирована следующим образом:

- 1) период древнего, или квирицкого, права – 753–130 г. до н. э.;
 - 2) период классического права – 130 г. до н. э. – 230 г. н. э. (этот период включает периоды ранней, высокой и поздней классики);
 - 3) постклассический период права 230–527 г. н. э.;
 - 4) право эпохи Юстиниана 525–565 г. н. э.
-

Процесс эволюции римских частнопровых отношений тесно связан с господствовавшим в тот или иной период политическим режимом и парадигмой правотворчества, обусловленной общественно-политическим укладом Рима. Наивысшего расцвета римское право достигло в классический период, в основном совпадающий с республиканским периодом и периодом принципата в историко-политическом развитии Рима. В частности, классический период римского права связан с установлением принципата в период правления Августа и завершается отречением от власти императора Диоклетиана (305 г. н. э.), которого считают последним защитником классического права. Приблизитель-

но в это же время принцепс (император) Каракалла, предоставив гражданство всем подданным империи (212 г. н. э.), положил начало варваризации римского права, то есть его упрощению в русле традиций германских племен.

Исторический цикл развития римского права завершается смертью Юстиниана I (565 г. н. э.), реставратора классического права и создателя фундаментального труда *Corpus Juris Civilis* – «Свод гражданского права», который объединил Кодекс, Дигесты, Институции и Новеллы. Дальнейшее развитие права будет относиться уже к византийской традиции.

2.2 Система римского права

Гражданское право. В латинском языке слову «гражданский» соответствует слово *civilis*. Однако термин *jus civile* (гражданское право) в римском праве не соответствует по своему содержанию современному термину «гражданское право». Термином *jus civile* обозначалось прежде всего исконное национальное древнеримское право, распространяющее действие исключительно на римских граждан – квиритов, поэтому его именуют еще квириским правом. Другое значение *jus civile* – нормы, исходящие от народного собрания, а позднее от сената.

Наряду с системой гражданского права в Древнем Риме в практике преторов и некоторых других магистратов постепенно складывается и так называемое преторское право (*jus praetorium* или *honorary*). *Преторское право* было реакцией на несоответствие старых традиционных и неповоротливых форм гражданского права новым экономическим реальностям. Оно было инструментом, позволяющим вносить в римскую правовую систему необходимые коррективы, приспособлять гражданское право к новым условиям жизни.

Как указывал известный римский юрист Папиниан, преторское право – это то, что ввели преторы ради улучшения, или дополнения, или исправления гражданского права для общественной пользы.

Гражданское право противопоставлялось не только преторскому праву, но также праву народов – *jus gentium*, действие которого распространялось на перегринов, а также их отношения с римскими гражданами. Поскольку *jus gentium* регулировало имущественные отношения и между перегринами, и между римскими гражданами, и между теми и другими, оно представляло собой разновидность римского гражданского права.

В республиканский период римской истории гражданское право и право народов развивались параллельно. Однако с течением времени они начали

сближаться, оказывая взаимное влияние. Поскольку право народов вбирало в себя лучшие достижения права других народов, оно в большей степени отвечало потребностям хозяйственной жизни страны, было меньше подвержено формализму. Вследствие тесного взаимодействия при практическом применении нередко нормы права народов проникали в гражданское право. Имело место и обратное влияние.

В классический период различие *jus civile* и *jus gentium* утрачивает свою остроту, особенно после издания в 212 г. н. э. эдикта Каракаллы, который предоставил права римских граждан жителям провинций. При императоре Юстиниане право народов и гражданское право составили единую систему права, в которой преобладало *jus gentium* как более развитое право.

Деление римского права на публичное и частное

Традиционное для многих современных правовых систем деление права на частное и публичное было известно уже в Древнем Риме.



.....

Классическое разграничение публичного и частного права, сохранившееся и в последующие века, было сформулировано римским юристом Ульпианом: «Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства; частное – которое относится к пользе отдельных лиц».

.....

С точки зрения этого определения под *публичным правом* (*jus publicum*) следует понимать нормы, которые непосредственно охраняют интересы государства и закрепляют правовое положение государства и его органов. Сюда относятся система государственных органов, компетенция учреждений и должностных лиц, нормативные акты государства. Ульпиан указывал, что в состав публичного права входят «святыни, жрецы, магистраты». Но этот перечень не является исчерпывающим. В ряде случаев публичное право понималось римскими юристами и в смысле норм, которые имеют безусловно обязательную силу и не могут быть изменены путем соглашения частных лиц. В современном праве такие нормы называют императивными.

Частное право (*jus privatum*) – это нормы права, защищающие интересы отдельного лица в его взаимоотношениях с другими людьми. Частное право противопоставляется публичному праву и является областью, непосредственное вмешательство в которую регулирующей деятельности государства огра-

ничено. Оно предоставляет известный простор автономии отдельных лиц, частных собственников, выступающих на рынке. В этой области права преобладают нормы, предоставляющие самим заинтересованным лицам определить складывающиеся отношения. Например, Законы XII таблиц при заключении договора займа определяли: «...как они договорятся, так пусть и будет». Эти нормы еще называют уполномочивающими. Но данная частная автономия имеет свои пределы. Они определяются публичным правом, нормы которого должны быть соблюдены при всех условиях.

Нормы публичного права применялись в сфере защиты интересов государства (например, охрана религиозных святынь, положение магистратов, служение жрецов и т. д.) и в целом в регулировании отношений между частным лицом и государством. Защита интересов рядового гражданина находилась прежде всего в гражданско-правовой сфере – приобретение и защита собственности, владения, заключение и исполнение договоров, наследование имущества, компенсация причиненного вреда, брачно-семейные отношения и т. п. Частное право включало в себя комплекс имущественных прав, а также связанные с ними семейные отношения. Особенность имущественных прав состоит в том, что ими можно распоряжаться, а личные права абсолютны и неотчуждаемы и существуют до тех пор, пока существует их обладатель – супруг, родитель, сын, дочь и т. д.

В сфере отношений публичного права действуют императивные нормы, то есть правила, которые налагают запрет или обязанность (например, обязательная уплата таможенной пошлины, прохождение ценза и т. п.), тогда как в сфере частного права используются по преимуществу диспозитивные нормы, предоставляющие варианты модели поведения, которое лицо выбирает самостоятельно (свобода выработки условий договора, свобода выбора стороны в сделке, право подачи иска и т. п.).

Автономия субъектов частного права не абсолютна, ее границы очерчены интересами общества, выраженными в публичном праве: «частные соглашения не могут изменить предписаний публичного права». Следовательно, можно выделить частное и публичное римское право. Частное римское право характеризуется как система отраслей права, регулирующих имущественные и связанные с ними семейно-брачные отношения; по методу регулирования это преимущественно диспозитивное право.

Существует две системы расположения частноправовых норм: пандектная и институционная. *Пандектная система* была выдвинута в XVI в. немец-

кими юристами. Она состоит из общего и специального разделов. В общей части помещают правила, применимые во всех специальных разделах: кто такие субъекты данного права, что составляет его объект, понятия правоспособности, дееспособности и т. п. В специальный раздел (часть) включаются вещное, обязательственное, наследственное право и т. п. Институтами пандектной системы являются: общие положения, вещное право, обязательственное право, семейное право, наследственное право. Преимущество пандектной системы состоит в нормативной экономии, то есть избежание избыточных повторов элементов общих правил поведения в каждом специальном разделе.

В настоящее время термин «частное право» сохранился в некоторых государствах, например во Франции и Германии, где существует разделение на гражданское и торговое право. В России он существует лишь в теории юриспруденции, система законодательства на его основе не организована.

Таким образом, римскому праву в современном понимании этого слова соответствовала совокупность трех правовых систем античного Рима – гражданского права, права народов и преторского права. А в качестве единого термина для этой совокупности наиболее подходящим является частное право (*jus privatum*).

В Древнем Риме была разработана *институционная система*. В этой системе изложения частноправовых норм общая часть отсутствует вообще. «Любые правила, которыми мы пользуемся, – писал юрист Гай, – относятся либо к лицам, либо к вещам, либо к искам»¹. Соответственно и нормы частного права при такой классификации располагались по этим разделам: лица, вещи, иски. Правда, термин «иски» (*actio*) в современном смысле отличается от понимания этого термина во времена Гая и вместо него используют термин «способы приобретения имущества».

Итак, институционная система, то есть деление права по институтам, складывается из трех разделов: лица, вещи (имущество) и способы приобретения имущества.

Принимая во внимание, что во времена Древнего Рима существовала именно институционная система, в некоторых учебных пособиях именно она положена в основу изучения римского права. Другие учебники излагают систему курса двумя частями – общей и особенной. В общей части анализируются роль римского права в становлении правовых систем современности, причины

¹Прудников М. Н. Римское право : учебник. – М. : Юрайт, 2011. – С. 16.

рецепции римского права; характеризуются источники римского права; рассматриваются особенности правового положения различных категорий населения в Древнем Риме, порядок судопроизводства, виды исков, правовое регулирование семьи, брака, отцовской власти и т. п. В настоящем пособии использован в основном институционный подход, с дополнениями по структуре – общая/особенная части. В общей части представлены институты, применяемые ко всем видам отношений, предусмотренных римским правом. В специальной части рассматриваются основные институты римского частного права – вещное, обязательственное, наследственное право. Римское право нельзя представлять себе как окостеневшее, раз и навсегда сформировавшееся право. Ценность его именно в том, что оно представляло собой динамичный, живой, развивающийся организм.

2.3 Характерные черты римского права

На всем протяжении истории общества не встречается другой системы частного права, достигшей такой детализации и столь высокого уровня юридической формы и юридической техники, как римское частное право. Следует в особенности отметить два правовых института, которые обладали подробной регламентацией, имевшей особое значение для хозяйственного оборота Рима, для закрепления и усиления эксплуатации рабов и малоимущих свободных, производившейся верхушкой рабовладельческого общества:

во-первых, институт неприкосновенности индивидуальной частной собственности, выросший из необходимости установить в возможно широком объеме права гражданина на землю, рабовладельца – на рабов, обеспечить надлежащую эксплуатацию скота, земли, инструментов и людей, предоставить торговцам возможность наиболее эффективно извлекать прибыль;

во-вторых, институт договора. Торговый оборот, достигший своего наивысшего развития в Риме в первые века нашей эры, и вообще ведение крупного хозяйства (латифундий) вызвали необходимость подробной разработки разнообразных типов договорных отношений и детальнейшей формулировки прав и обязанностей контрагентов на основе твердости договора и сурового отношения к должнику, не выполняющему обязательств.

Римское частное право является предельным выражением индивидуализма и наибольшей свободы правового самоопределения имущих слоев свободного населения. К началу нашей эры уже давно исчезли пережитки первобытно-общинного строя, проявления семейной общности имущества, промискуитет.

В центре частного права стоит единоличный субъект собственности, самостоятельно выступающий в обороте и единолично несущий ответственность за свои действия. Индивидуализм в римском частном праве – это индивидуализм домохозяйина, главы семьи, рабовладельца, ведущего хозяйство и сталкивающегося на рынке с другими такими же хозяевами как главными субъектами права.

Последовательное проведение этих начал, имеющих главенствующее значение для господствующего класса общества, основанного на эксплуатации, сочеталось в Риме с находящейся на весьма высоком уровне формой выражения юридических норм.

Точность формулировок, ясность построения и аргументации, глубокая жизненность, конкретность и практичность права и вместе с тем полное соответствие всех юридических выводов интересам аристократического и имущего классов – все это является отличительными признаками частного римского права. Недаром многие римские юридические выражения и формулы остались в веках. Нашли они отражение и в современном российском гражданском праве, иных отраслях права.

Римское частное право с точки зрения способа фиксации и выражения юридических норм в корне отличается от современных систем частного (гражданского) права большинства государств. В этих государствах (кроме англо-американских стран) частноправовые нормы получают главным образом форму статута (писаного централизованного закона) и записываются в кодексах или в отдельных законах, то есть представляют собой систему абстрактных, расположенных в строгом порядке подчиненных и соподчиненных общих положений. Наоборот, источники римского частного права представляют собой главным образом совокупность решений конкретных казусов, и в этом большое внешнее сходство римского частного права с англо-американским «общим правом» (common law). Если римский юрист высказывает общее положение, то он делает это на основе рассмотрения конкретного случая. Конечно, римские юристы оставили нам и сборники общих правил (всякого рода институции, правила, дигесты), но эти сборники являются лишь дальнейшей обработкой и обобщением выводов конкретных судебных дел.

Римское частное право развивалось на почве осуществления судебной защиты права. Претор и иные магистраты определяли в порядке осуществления своей высшей административной власти, какие притязания получают защиту со стороны государства, в каких случаях дается иск, не справляясь с тем, имеется ли норма закона или обычая, обосновывающая данное притязание. Actionem

dabo («я дам иск») – вот основной метод формулировки претором частноправовых норм. Но преторский эдикт дает лишь краткие и общие указания; эти указания требуют конкретной разработки – при каких именно условиях дается иск и какие случаи под данный иск не подходят, какие обстоятельства обессиливают предъявленный иск, что именно можно требовать и чего требовать нельзя и т. п. И вместе с тем нужна была постоянная разработка вопроса о том, какие отдельные правила эдикта прежнего претора уже устарели или являются нецелесообразными и какие новые правила нужно внести в эдикт, издаваемый вновь избранным претором. Для анализа этих вопросов требовалась огромная работа, и эта работа была выполнена римскими юристами, которые на протяжении столетий являлись и советниками претора, и руководителями сторон в процессе. Римского юриста интересовало данное конкретное дело, но на основании анализа множества конкретных дел выявлялись принципы права:



.....
Non ex regula jus sumatur sed ex jure quod est regula fiat – Не на основании (общего) правила должно устанавливаться конкретное правомочие, но на основании конкретных правомочий создается (общее) правило (Павел)¹.

Если и в современном государстве правомочие лица, выводимое из общей нормы, непосредственно связано (по общему правилу) с возможностью судебной защиты этого правомочия, то в Риме эта связь представляется особо резко выраженной и идущей, если можно так выразиться, в обратном порядке: не от правомочия к иску, а от иска к правомочию. Если позиция современного права может быть выражена формулой «я имею иск, так как имею право», то для Рима (в особенности в области прав на вещи и обязательств) характерна иная формула: «я имею право, так как мне предоставлен иск». И римское частное право по своей сути может быть представлено как система исков.

Римские юристы являлись необходимыми помощниками претора. Они обеспечивали безупречность формулировки решения, разрабатывали его содержание, продумывали по существу. По сути, юрист становился автором судебного решения. Отсюда – их авторитет, оставляющий далеко за собой авторитет частных юристов в других странах.

¹Римское частное право : учебник / кол. авт.; под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского. – М. : Кнорус, 2013. – С. 28.

Два основных – и противоположных – принципа пронизывают процесс разработки римского права претором и юристами: консерватизм и прогрессивность.

Консерватизм. Претор и юристы относились с подчеркнутым уважением к постановлениям закона, правилам эдикта, мнениям старых авторитетных юристов. Римский юрист любит показать, что его вывод, даже по второстепенному вопросу, соответствует взглядам его предшественников. Это уважение к старому праву, отражение консервативного римского национального духа, является неслучайным: оно имеет целью подчеркнуть незыблемость права, неизменность существующего социального строя, преемственность поколений сквозь столетия, недопустимость каких-либо вредных для общества новшеств. Римский юрист нередко предпочитал прибегнуть к натяжкам при толковании сложившейся нормы, лишь бы не отбрасывать прежнего, не обеспечивать динамизма права.

Прогрессивность. Однако если развивающиеся производственные отношения не вмещались, ни при каком толковании, в прежние нормы, если современные интересы господствующего класса не защищались древними правилами, если обнаруживался пробел в праве, то юрист не боялся сформулировать новое начало. Важно, что на отмену старого закона или обычая римские магистраты и юристы не были уполномочены. Римский юрист предпринимал обходное движение. Так, наряду с гражданской собственностью была создана так называемая бонитарная, или преторская, собственность (не носившая названия собственности, но дававшая управомоченному лицу все права собственника), наряду с гражданским наследственным правом была создана преторская система наследования (опять-таки даже не носившая названия наследования) и т. п.

Этот труд последовательных осторожных пристроек к старому зданию приводил к тому, что римское право непрерывно развивалось. Оно освобождалось от всего устаревшего, не выдержавшего проверки жизненной практикой и ни на минуту не окостеневало, но в каждый данный момент соответствовало потребностям современной жизни.

Труд римских юристов – это многовековой и лишь в незначительной степени дошедший до нас; труд, приведший в первые века нашей эры к детальной разработке всех юридических вопросов, связанных с относительно сложной хозяйственной жизнью того времени. Римские юристы придали римскому частному праву тот вид, который обеспечил римскому праву его место в истории. Недаром еще в древности говорили, что юристы «создали» римское право.

И когда, начиная с конца III в., ослабла, а затем исчезла прежняя творческая работа юристов-практиков и преобладающее значение получила законодательная деятельность императоров, римское частное право уже начало стагнировать. Эти факты отражали закат политического могущества римской державы и деградацию хозяйственной жизни.



Контрольные вопросы по главе 2

1. Назовите основные периоды истории развития римского права.
2. Каковы особенности права Рима царского периода?
3. Как связано развитие римского государства и римского права?
4. Что означает пандектная система расположения норм права?
5. Какая система права возникла раньше – цивильное право или преторское право?
6. Что такое *jus gentium*?

3 Источники римского права

Среди источников римского права можно выделить прежде всего законы, обычаи, взгляды юристов, судебную практику, кодификации императоров.

Общая концепция римской правовой культуры предусматривала, что требования права определяются, во-первых, собственными для данного народа установлениями, или правом гражданским в широком смысле, во-вторых – согласованностью с естественным разумом, единым для всех народов, или правом общенародным (*jus gentium*). Если первое считается главным источником политических и семейных установлений, то второй служит основой для организации коммерции, оборота и т. д.

Право может состоять из писаного права и из неписаного; к последнему относится обычай. Естественное право считается неизменным, ибо оно установлено Божественным провидением. В отличие от него право гражданское, или установленное народом, может изменяться. Это писаное и изменяемое право и может считаться источником норм права в собственном смысле. Внутреннее подразделение, принятое в римской юриспруденции, отражало уже различия по форме образования этих норм: законы и постановления римского народа, определения Сената, указы должностных лиц, постановления государя, ответы или консультации правоведов.

Обычное право

Обычай – наиболее древний источник римского права. Обычное право представляет объективно исходный исторический источник любого правового регламентирования в самостоятельно развивающемся обществе. Для обычного права нехарактерна выраженность его требований в скрупулезно точных постановлениях. Поэтому нормы, вытекающие из обычного права, – особые по содержанию и по характеру; главным образом это принципиальные предписания границ или типа дозволенного правового поведения. Закономерно вставал вопрос о критериях допустимости и применимости такой регуляции при помощи обычного права, и римская юридическая традиция выработала определенные указания по этому поводу.

Обычаи (*mores*) могли играть двоякую роль: во-первых, они заменяют указания других, более определенных источников права, прежде всего законов; во-вторых, обычаи свидетельствуют о способе применения законов и других

источников права в юридической практике – и это второе значение обычаев не исчезает даже при полном переходе к чисто государственному нормированию права.

Важную особенность римского правового обычая, особенно в классическом праве, составила неразрывность обычая с общественной моралью. Предписания обычая – это «молчаливое согласие народа, подтвержденное древними нравами». В силу этого обычай носил черты религиозного правила, опирающегося на авторитет жреческого толкования.

Законы

Главным источником писаного права римская правовая культура считала законы – *leges*.



*Законы представляют собой акты (обычно писанные, хотя народное собрание утверждало и устные законы), изданные верховной законодательной властью. Во время монархии законы издавали цари, при республике – народное собрание (комиции издавали *lex*) и определенные магистраты (например, преторские эдикты), во время принципата – Сенат и принцепс, при доминате – император (конституции, эдикты, мандаты, декреты, рескрипты).*

Среди законов Рима отдельно выделяются кодексы, которые появились в постклассический период развития римского права (при императорах Феодосии и Юстиниане).

Действовали следующие принципы соотношения законов (в принципе применяются и сейчас):

1. Более поздний закон по данному вопросу автоматически отменяет более ранний.
2. Специальный закон автоматически отменяет общий. Предусматривалось применение закона по аналогии. Древнейшим законодательством были Законы XII таблиц.

Для принятия нового закона требовалось прохождение двух стадий. Первая стадия: законодательная инициатива и создание законопроекта – *rogatio legis*; это могли сделать не все граждане Рима и даже не все должностные лица, а только магистрат с империем (*cum imperio*; к таковым относились консулы, преторы и диктаторы) либо народные трибуны; инициатор разрабатывал пись-

менный проект, который у римлян назывался «испрошением закона» – *rogatio legis*, поскольку он не давался народу, а испрашивался у народа; текст законопроекта выставлялся на форуме для всеобщего ознакомления (*promulgatio*, промульгация – дословно «обнародование»); инициатор законопредложения должен был его промульгировать не позднее чем за три недели до народного собрания, на котором предполагалось принять эту рогацию; выставленный на форуме текст был окончательным и никаким изменениям более не подлежал.

Вторая стадия: голосование народа по куриям, центуриям либо трибам – (*suffragium*) рядовые члены народного собрания не могли принимать участие в обсуждении законопроекта; каждый голосующий должен был выразить свое решение предельно четко: либо в форме *utī rogas* – «как ты испрашиваешь, [пусть так и будет]», либо *antiquo legem* – «стою на старом законе»; другими словами, рогация, предложенная магистратом, либо принималась, либо отвергалась, но не изменялась на комициях.

Законы XII таблиц (*Leges duodecim Tabularum*)

Сохранились полулегендарные сведения о законах, издававшихся от имени римского народа первыми царями – Нумой Помпилием, Сервием Туллеем и др. Однако самым принципиальным моментом в становлении римского законодательства стало издание в середине V в. до н. э. Законов XII таблиц – свода, по словам римского историка Тита Ливия, даже спустя несколько веков признаваемого за «источник всего публичного и частного права».



.....

Законы XII таблиц (V в. до н. э.) – казуистичная запись древнеримских обычаев, основной источник гражданского (квиритского) права, по сути – первый памятник писаного римского права. Законы XII таблиц распространялись на римских граждан.

.....

Следует отметить, что до нас текст Законов XII таблиц дошел только в цитатах или пересказе позднейших авторов (например, Тита Ливия), то есть текст данного правового памятника восстановлен историко-правовой наукой.

Отсутствие подробного писаного права приводило к тому, что источником хранения и толкования права были жрецы – понтифики, должности которых занимались традиционно патрицианством. В 462 г. до н. э. плебейский трибун Терентий Арса в целях защиты социальных интересов непривилегированной части римской общины внес предложение о назначении комис-

сии для опубликования законов. После нескольких лет проволочек и, по видимому, саботажа жреческой верхушки было решено прибегнуть в деле законодательства к чрезвычайным мерам: прекращалась деятельность всех должностных лиц и органов власти, были избраны десять специально уполномоченных лиц (децемвиров) для обнародования законов.

В 451–450 гг. до н. э. были опубликованы первые десять таблиц – записей права и юридических обычаев. После нового возмущения, вызванного обвинениями децемвиров в утайке ряда правоположений, в 450–449 гг. были опубликованы еще две таблицы законов, главным образом касавшихся разграничения прав граждан внутри римской общины. Законы были выставлены для обсуждения народом, утверждены народным собранием и приняты в качестве главного свода права. Законы XII таблиц были выполнены на 12 медных досках, выставленных для всеобщего обозрения на форуме – центре политической жизни республиканского Рима. Знание этих законов было обязательным, а следовательно, с момента их принятия стало необходимым светское правовое воспитание римских граждан. Принятие Законов XII таблиц означало ослабление былых позиций понтификов (клерикальных древнеримских юристов предыдущего периода), которые долгое время сохраняли за собой право хранить и толковать неписанные обычаи и законы, вырабатывать формы судебных исков и злоупотребляли этим правом. Хотя в Законах XII таблиц предусматривалось использование клятв и совершение других ритуальных действий, право уже было отделено от религиозных норм и приобрело светский характер.

По своей сути Законы XII таблиц представляли обработку и консолидацию обычного права Рима. Известное влияние на них оказало греческое право южноиталийских полисов – колоний. Но были включены и отдельные новые положения, отступавшие от норм обычного права (например, система штрафов была отходом от древнего принципа талиона – «око за око»).

Законы XII таблиц отражали еще сравнительно низкий уровень развития римского общества и правовой техники. Они были изложены в виде кратких повелительных суждений и запретов, некоторые из которых несли на себе печать религиозных ритуалов.

Несмотря на свои недостатки, они достаточно точно отразили коренные потребности римского архаического периода, а поэтому в течение многих веков пользовались в Риме огромным авторитетом, рассматривались, по словам Тита Ливия, как «источник всего публичного и частного права».

Обычаи вышли из недр доправового общества, формировались помимо воли законодателя посредством постоянного и длительного повторения определенных норм поведения. Творцом обычая по сути является народ.

В республиканский период законы и обычаи имели одинаковую юридическую силу, в императорский период правовое значение обычаев значительно снизилось. Видный древнеримский юрист Павел называл обычай лишь «истолкователем закона». Существование обычая подлежало доказыванию в суде стороной, которая на него ссылалась.

Подлинный и полный текст Законов XII таблиц неизвестен, в традиции римского права существует несколько более или менее убедительных попыток их реконструкции и систематизации на основании цитат из других римских юридических источников классической эпохи.

Jus civile. Римское общегражданское право

Законы XII таблиц положили основание развитию того, что стало обобщенно называться римским общегражданским правом и складывалось из двух основных форм – понтификального истолкования и последующего законодательства – *jus civile*.

С изданием Законов XII таблиц значимость прежде всесильной понтификальной юстиции снизилась. В 304 г. до н. э. Гнеем Флавием был опубликован календарь судебных дней и форм судебных исков. После этого жреческая аристократия сохранила только полномочия толкования писаного права, в рамках норм законов и только в целях наилучшего следования им в судебных делах. Из этой функции понтификов, основанной уже не на религиозном авторитете, а на традиционном лучшем знании права, стала формироваться консультационная юриспруденция и собственно литература права, служащая дополнением и комментарием к нормативному уровню права.

Законодательство не осталось только в рамках изданных XII таблиц. Обновление и развитие принципов, которые почитались как бы священными и не подлежащими ни видоизменению, ни тем более отмене, стало осуществляться новыми законодательными актами. Со временем сложились два подвида римских законов: *lex* в собственном смысле как постановление народного собрания, то есть всего римского народа, имеющее высшую юридическую силу, и *plebiscitum* – указ и распоряжение плебейской части римской общины. В 258 г. до н. э., после принятия закона Гортензия плебейские постановления стали иметь силу не меньше законов.

Законом считалось постановление, принятое при соблюдении соответствующей процедуры и соответствующего содержания. 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, консулов: закон Валерия – Горация и т. п. Закон должен был содержать обязательные элементы:

- 1) введение (*praescriptio*), или указатель обстоятельств издания;
- 2) *rogatio*, или текст, который мог подразделяться на главы;
- 3) *sanctio*, где постановлялись последствия нарушения закона и ответственность нарушителей. Для его принятия закон должен был быть доведен до сведения граждан – выставлен магистратом заблаговременно на специальном месте форума. Приниматься закон мог только целиком, либо так же целиком отвергаться, частичные изменения в законе, не внесенные самим магистратом, римская практика не допускала.



Виды римских законов:

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

В более позднее время, когда реальная деятельность народных собраний стала невозможной из-за роста количества римских граждан, высшую санкцию на закон давал Сенат. Специальные определения Сената, равнозначные закону, назывались *senatusconsultum*; однако реально сфера сенатусконсульта все же несколько отличалась от полного закона – *lex*. Сенатусконсульты в основном касались деятельности магистратов и применимости их полномочий к разным территориям и типам правоприменения. Постепенно они были вытеснены постановлениями императора – конституциями.

Основная масса римских законов известна только по названиям и по общему содержанию в передаче другими юридическими источниками; полных текстов сохранилось достаточно немного.

Эдикты магистратов и преторское право

В традициях римского государственного политического строя не существовало чисто административных функций должностных лиц государства; большинство из них имели и судебные, и собственно правительственные полномочия. Из этого права магистратов сформировалась вариация римского гражданского права, основанная на этом своеобразном источнике нормообразования, – магистратское право, или *jus honoꝛarium*.

Полномочия по изданию правоформирующих эдиктов имели только некоторые из римских должностных лиц – магистратов. Полномочия вытекали из *jurisdictio* – права лично отправлять правосудие в определенной сфере, и из *imperium* – собственно специального уполномочия высшего магистрата, согласно которому ему предоставлялась власть как судебная, так и административно-принудительная в целях общего блага, в том числе и «поддерживать, дополнять и улучшать *jus civile*». Только *jurisdictio* в чистом виде обладали так называемые курульные эдилы, в обязанность которых входило поддержание общественного порядка; вторым видом полномочий, помимо консулов, обладали начальники провинций (правители) и преторы. Важнейшими видами магистратских указов (*edictum*, от *dico* – говорю) стали: эдикты эдилов, провинциальные эдикты, преторские эдикты. Первоначально распоряжения магистратов давались устно, откуда происходило и название *edicta*, затем они выставлялись на форуме написанными на досках.

Эдикты эдилов касались преимущественно вопросов правового регулирования торговли, прав и обязанностей участников гражданских сделок, исковых требований, вытекавших из рыночного оборота. Провинциальные эдикты заключали в себе, как правило, предписания тройкого рода: утверждение местных узаконений и правовых обычаев, нововведения собственно начальников провинций – главным образом в административной и финансовой сфере, заимствования из преторских эдиктов, пригодные для того или другого города или провинции по усмотрению начальника.

Важнейшими для формирования *jus honoꝛarium* стали преторские эдикты. Право издания указов претором появляется одновременно с учреждением в 366 г. до н. э. самой преторской магистратуры. Поскольку в обязанности и полномочия городского претора входила «охрана мира и порядка» в городе, а тем самым и общий контроль за правоприменением, постольку в его функции вошли не только собственно личное отправление правосудия, но и дача рекомендательных указаний назначаемым судьям по вопросам применения права. При

назначении на должность претор издавал указ, в котором декларировал те правовые положения и принципы, которых будет держаться в течение года (срок преторских полномочий). Различались: *новые* и *перенесенные эдикты*: в первых указывались новшества правоприменения и юридической практики, провозглашаемые претором в осуществление принципов законов; во вторых претор только заявлял, что будет держаться воззрений и практики своего предшественника. В другом отношении эдикты подразделялись на *постоянные*, где указывались правовые положения, обязательные для юридической практики на протяжении всего срока полномочий, и *непредвиденные*, касавшиеся казусных обстоятельств либо правоприменения в отношении отдельных личностей. Законом Корнелия (67 г. до н. э.) преторам было строго предписано держаться деклараций постоянного эдикта. Основную роль преторский эдикт играл в гражданском процессуальном праве.

Постоянный эдикт (*edictum perpetuum*) приобрел особое значение в истории магистратского права. Вследствие особой роли претора в судебном процессе, особенно по частноправовым делам, его содержание постепенно включило рекомендации по очень многим вопросам не только процессуального, но и собственно материального права. Их объем со временем превысил правовые положения отпавших законов, обновление становилось практически невозможным. В 131 г. н. э. римский правовед Сальвий Юлиан по поручению императора Адриана кодифицировал все постановления предыдущих преторских эдиктов. Этот акт был утвержден Сенатом и санкционирован императором. Кодифицированный «непременный эдикт» обобщил постановления:

- 1) по подготовке процесса, подаче исков, вызову ответчика;
- 2) своду указаний по определению существа спора;
- 3) исполнению судебного решения;
- 4) особым формам преторской охраны.

Содержание «непременного эдикта» показывает в том числе, что вопросы уголовного права не входили в компетенцию претора и что особенности *jus honorarium* в наибольшей мере проявлялись в сфере частного права.

Сенатусконсульты (акты Сената)

В начале принципата постановления Сената превратились в законодательные акты. В I–III вв. н. э. сенатусконсульты являлись основной формой законодательства, хотя и прикрываемой старой формулой, что Сенат только полагает, советует и рекомендует (*censet, videtur, placet*). В сенатусконсультах

нередко давались лишь общие фундаментальные положения, а затем предоставлялось преторам указать в эдикте средства их практического осуществления, так что некоторые сенатусконсульты можно назвать неоформленными законами. Сенатские законы назывались так же, как и законы в юридическом обиходе, по имени или прозвищу тех лиц, кто их предложил. Сенат не имел законодательной инициативы. Его постановления чаще всего являлись лишь оформлением предложений императора, которые тот в силу своей власти мог вносить в Сенат письменно или устно, так называемая *oratio principis in senatu habita* – речь императора, произнесенная в сенате.

Научные труды и деятельность юристов

На начальном этапе своего развития юриспруденция носила религиозную форму (юристы были жрецами – понтификами). В течение долгого времени на само судебное заседание адвокаты и иные представители сторон не допускались, то есть стороны должны были представлять свои позиции самостоятельно. По архаической традиции юристы формально не нанимались за деньги (это считалось аморально), их гонорары считались подарками.

С общим расширением юридической практики и переходом дела правовых консультаций от жрецов к светским знатокам права примерно в III в. до н. э. началось формирование юридической науки как самостоятельного источника права. В этом значении незаконодательной юриспруденции также состоит одна из важнейших особенностей всей римской правовой культуры.

Римская цивилизация в целом была правовой и в высокой степени тяготела к судебным тяжбам как форме общественной жизни. Занятия юриспруденцией были в традиции римского общества одним из почетнейших и благородных видов деятельности. Настолько, что Цицерону в его время приходилось не раз обосновывать, что военные или политические заслуги занимают в кругу общественных ценностей никак не меньшее место.

Юристы-знатоки выполняли консультационные функции в судах, выступали помощниками сторон в процессе, занимались правовыми исследованиями для целей правоприменения и правового образования. Юридическое познание рассматривалось как нечто священное (от традиции понтификов), поэтому их труд был в правовом отношении бесплатным; однако помимо популярности и общественного уважения они имели нравственное право претендовать на *honorarium* за их услуги, и считалось недостойным оставлять такие юридические услуги без вознаграждения.

Деятельность юристов издавна оказывала значительное влияние на развитие римского права, в классический период (в эпоху принципата) ее правотворческий характер получил и формальное признание со стороны верховной власти. Император (со времени Тиберия) даровал узкому кругу видных юристов (потом фрагменты из их трудов и изречений были включены в Дигесты) *jus respondendi*, то есть их разрешения спорных юридических ситуаций стали источниками правовых норм.

В целом сформировалось несколько видов правотворческой деятельности юристов. Первая – *cavere* – сводилась к составлению рекомендательно-обязательных формул сделок, а также действий по реализации наследственных прав; в эпоху рецессии из этого вида сформируется нотариальная функция юридической практики. Вторая – *respondere* – ответы по запросам частных лиц, а также судей и должностных лиц; в собственном смысле консультации. Это был наиболее важный в правотворческом смысле вид деятельности, и не все юристы имели признанное *jus respondendi*, то есть право обязательно-рекомендательной консультации по истолкованию права. Третий вид – *agere* – заключался в составлении судебных формул, которые выражали существо иска, соответствовали требованиям права и с которыми истец публично выступал в суде. Четвертый – *scribere* – предполагал написание сочинений – писем по самостоятельному избранному правовому вопросу, распространенных затем в практических целях.

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», получившие особое распространение в римских провинциях простотой и обытовленностью изложения основ права. В римской юриспруденции сложились также две своеобразные научные тенденции – сабинианцы (по имени крупного правоведа I в. Сабина) и прокульянцы (по имени его современника Прокла). Воззрения на одни и те же правовые принципы и институты этих двух школ были настолько различными, что в юридической практике предписывалось до некоторого времени учитывать двойные толкования и сложности этих разных пониманий.

Судебная практика

Древние римляне не знали прецедентного права. Важнейшие прецеденты просто включались в преторский эдикт, который являлся законом. Подчиненную роль играл правовой обычай судебного процесса.

Акты императоров

С оформлением в государственно-политической культуре единоличной верховной власти, впоследствии монархической, источником права стали и издаваемые государем, монархом, императором акты, которые в целом назывались конституции (*constitutiones*). Отражая содержание переданной государю власти, 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 (*edictum*), или указ, считался актом, изданным государем как высшим должностным лицом; в нем могли устанавливаться все нормы, отнесенные к компетенции вообще всех магистратов государства, то есть как в сфере публичного, так и частного права.

Мандат (*mandatum*, дословно «поручение») – инструкция, адресованная чиновникам того или иного ведомства или наместнику провинции; касается вопросов суда и управления; мандаты, точно так же как эдикты, изначально покоились на административной власти принцепса (его империи), которой он обладал как высший республиканский магистрат. В эпоху раннего принципата мандаты и эдикты могли сохранить свою силу после смерти издавшего их принцепса только в том случае, если их подтверждал преемник.

Рескрипт (*rescriptum*, дословно «написанное в ответ») – письменный ответ императора на представленный ему для разрешения запрос (как от должностных, так и от частных лиц). Обычно императорская канцелярия писала заключение внизу под прошением, а принцепс подписывался. После этого текст нового рескрипта вывешивался в публичном месте, а сам проситель мог получить копию за плату. Рескрипты по своей сути являлись не судебными решениями, а толкованием существующих норм, а значит, могли вносить новшества как в область *jus civile*, так и в сферу *jus honorarium*. Человек, являвшийся в суд с полученным по своему запросу ответом императора, в значительной степени гарантировал выигрыш дела. Достаточно долгое время в сфере частного права именно рескрипты имели преобладающее значение среди всех видов императорских конституций.

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

В эпоху поздней империи мандаты выходят из употребления; декреты и рескрипты сохраняют силу только по конкретным спорным делам, основной формой закона является императорский эдикт.

По силе своего действия акты главы государства подразделялись на всеобщие и индивидуальные. Первые имели значение наравне с законами, в строгом смысле к ним относились только эдикты и мандаты. Но с прекращением власти государя (его кончиной и т. д.) подразумевалось, что эти акты теряли юридическую силу. Рескрипты и декреты адресовались конкретному лицу или ситуации, но действие их считалось постоянным для права.

3.1 **Гражданское право, преторское право, право народов**

Гражданское право. Древнейшее римское право называлось квиригским по имени древнейшего племени квиригов (jus quiritium). Эта система права позднее получила название гражданского права (jus civile), подчеркивающее строго национальный характер права римских граждан, права государства-города (civitas).

Гражданским правом в узком смысле считалась закрепленная законами узконациональная система частного права. В более широком смысле гражданское право включало также и все разъяснения и комментарии к гражданским законам, дававшиеся римскими юристами применительно к системе изложения в XII таблицах. К концу республики существовало несколько таких комментариев. Для юристов эпохи принципата и домината jus civile было одновременно и совокупностью норм действующего права и наукой права; большая часть старых законов была даже заслонена учениями и толкованиями юристов. В законодательство империи jus civile вошло в качестве древнейшей части римского права.



Гражданское право – исторически первая система римского права, основными источниками которой являются законы (начиная с Законов XII таблиц) и сенатусконсульты республиканского периода. Нормы гражданского права, созданные в условиях патриархально-натурального хозяйства раннего периода древнеримской исто-

рии, со временем оказались не приспособлены к развивающемуся товарному обороту, наглядно показывали свою пробельность и неприменимость.

.....

Преторское право. Наряду с системой гражданского права постепенно сложилась другая система – право преторское (*jus praetorium*, или *honoraryum*, от слова «*honores*» – почетная должность).

Должность городского претора была учреждена в 366 г. до н. э. Он имел полномочия по судебным делам, участниками которых были римские граждане, обладал правом *imperium* (то есть, в частности, имел право издавать общеобязательные эдикты и интердикты). Помимо текущих претор издавал эдикт на год (то есть на весь срок своих полномочий). Обычно новый претор сохранял нормы такого постоянного эдикта предыдущего претора, соответствующие жизненным условиям, дополняя их чем-то своим. Со временем сложился определенный правовой массив, переходящий из эдикта в эдикт.

Эта система права была вызвана к жизни развитием экономики, ростом рабовладения, сосредоточением в руках господствующей верхушки рабовладельческого класса торгового и ростовщического капитала и крупной земельной собственности. Рост групп рабовладельцев, промышленников, финансистов, ростовщиков и землевладельцев сопровождался обострением классовых противоречий. Все эти новые социально-экономические условия делали старые постановления гражданского права недостаточными и с количественной, и с качественной стороны. Эти постановления нужно было пополнять и даже исправлять. Эта работа легла на судебных магистратов, главным образом преторов. В результате получился ряд институтов, разработанных преторами преимущественно путем эдиктов и снабженных созданными ими новыми средствами защиты. Параллельно гражданскому праву была создана система преторского права.

Право народов (jus gentium). Гражданское право противопоставлялось не только преторскому праву, но также еще одной системе – праву народов. Эта система представляет самое оригинальное явление в римском праве.

Гражданское право применялось только к римским гражданам. Не входившие в римскую общину не пользовались судебной защитой. С развитием производства и обмена, с расширением торгового оборота стало необходимым признать основные частные права (право собственности, право заключения

договоров и т. д.) и за неримлянами, пребывающими на территории республики. На этой почве и сложилась система права, получившая название *jus gentium*.

В итоге исторического развития эта система включила в себя разные элементы. К понятию права народов относилось древнее право, регулировавшее договоры римлян с иностранными общинами по установлению взаимного права вступления в брак (*conubium*) и права торговли (*commercium*). Затем к нему относилось обычное право, применявшееся в практике торговых отношений и имевшее общий характер благодаря племенному родству и тесным экономическим связям членов латинского союза, например свободные от формализма сделки обмена. Наконец, с распространением римского господства на провинции право народов заимствовало торговые институты различных частей империи.

Jus gentium становится синонимом универсального права, противопоставляемого, с одной стороны, *jus civile*, а с другой – национальным правам народов, участвующих в римском товарообороте. Поскольку нормы *jus gentium* применялись римским претором в Риме, они оставались римским правом. Претор перегринов фиксировал нормы *jus gentium* и работал в постоянном соприкосновении с городским претором. Последний в некоторых случаях применял нормы *jus gentium* к спорам между гражданами, если они возникли из коммерческих отношений. Когда претор признавал данное притязание подлежащим защите, но это притязание не могло быть основано на нормах гражданского права, преторы давали формулы исков, основанные на фактах, в которых основные моменты заимствовались из обычаев международной торговли и оборота. Так образовалось право, всецело приноровленное к жизни; оно разрабатывалось практикой судебных магистратов и нередко выражалось в торговых обычаях. *Jus gentium* соответствовало сложной стадии организации обмена товаров в самых разнообразных отношениях. В противоположность гражданскому праву, строго формальному и малоподвижному, право народов лучше и быстрее приспособляется к развивающимся потребностям.

К I в. до н. э. *jus civile* и *jus gentium* стали постепенно сливаться. Преторское право, поддерживая и развивая *jus civile*, реально проводило принципы *jus gentium*. В этом же направлении двигалось новое обычное право, слагавшееся в недрах торгового оборота. Особенно сильно содействовало развитию *jus gentium* новое толкование права – *nova interpretatio juris*. За 50 лет до н. э. оно выдвинуло значение воли как существеннейшего элемента юридических сделок. Другим, столь же могущественным фактором развития *jus gentium* явля-

лось введение так называемой экстраординарной когниции как более свободной формы разбирательства споров.

Строгость и формализм гражданского права особенно долго держались в области семейных и наследственных отношений, на которых почти не отражалось действие *jus gentium*. Наоборот, обширная область оборота движимостей, едва намеченная в гражданском праве, развивалась под влиянием *jus gentium*. С особенной силой и быстротой сказалось влияние *jus gentium* на область договорных отношений.

3.2 Кодификация Юстиниана

Уже на относительно раннем этапе своего исторического развития юридическая техника и в целом культура римского права обнаружили потребность и стремление к обобщению и унификации источников права и вытекающих из них правовых норм. Это стремление в особенности усилилось в императорский период, когда унификация правоприменения в интересах единой правовой политики стала практической государственной необходимостью в собственных интересах власти.

Кодификация Юстиниана была проведена виднейшими юристами под руководством Трибониана в 528–534 гг. по указанию самого знаменитого византийского императора Юстиниана Великого. В начале 528 г. была учреждена государственная комиссия из 10 специалистов – «людей науки, опыта, неутомимого и похвального усердия к общественному делу», как гласит официальная историческая справка о кодификации, – под руководством известного юриста Трибониана. Комиссия опубликовала кодекс императорских конституций в 12 книгах, с изданием которого все прежние сборники и отдельные акты стали рассматриваться как не имеющие юридической силы. В ходе этой работы был также издан сборник определений и высказываний юристов по разным темам – так называемые «50 определений», в котором систематизировался такой важный источник, как консультации правоведов. Кодификация Юстиниана представляла собой систематизацию накопившегося правового материала с устранением устаревших и противоречивых положений.

В Свод Законов Юстиниана (в средневековье названный *Corpus Juris Civilis*) вошли следующие составные части:

1. Институции – учебник по римскому праву, содержащий его основные положения, разделенные на 4 части: о лицах, о вещах, об обязательствах, об исках. Институции представляли систематизированное изложение основ права:

общие начала правоприменения и систематическое изложение догматических принципов частного права. Институции Юстиниана во многом опирались на Институции, составленные во II в. римским юристом Гаем. Юстиниан прямо предписал, что они имеют значение обязательного свода основ права, а все текстуальные правоположения имеют силу, равную другим законодательным сборникам.

2. Дигесты, или Пандекты, (*Digesta, Pandectae*) – комментарии и высказывания знаменитых римских юристов, содержащие, по сути, нормы права, разделенные на 50 книг. В 426 г. эдиктом императора Валентиниана III сочинениям таких юристов, как Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан и Модестин была придана сила закона. Дигесты представляли собой систематическую компиляцию цитат – отрывков из работ наиболее известных римских правоведов. Всего в составе Дигест насчитывают до 9 200 отрывков из 2 тыс. работ, принадлежавших перу 39 известных юристов I–V вв. н. э., причем в большинстве случаев составители приводили справочные указания на названия и даже разделы использованных трудов. Это была своего рода энциклопедия римской юриспруденции. При обнародовании «Дигест» император Юстиниан запретил писать к ним комментарии: они представляли официально законодательный документ не менее, чем положения законов; разрешалось только делать извлечения и перевод на греческий язык.

3. Кодекс (*Codex*) – собрание более чем 4 600 императорских актов (конституций) со 117 г., разделенное на книги и титулы.

4. Новеллы (*Novellae*) условно считаются дополнительной четвертой частью свода Юстиниана, содержат акты последующих императоров. Сохранились три сборника, первый из которых был составлен в 529 г. и включил 122 конституции; два других (содержащие 134 и 168 актов) относятся ко второй половине VI в.



Контрольные вопросы по главе 3

1. В чем заключалась деятельность римских юристов в эпоху принципата?
2. Какова связь римского обычая и позднейших кодексов?
3. Что следует понимать под источником права? В каких значениях они выступают?

4. В чем заключается принципиальное различие между гражданским правом и правом народов? Когда и по каким причинам эти системы права сливаются воедино?
5. Почему мы относим *respondere* (консультирование) римских юристов к источникам права?
6. Как согласовать (и возможно ли) известное выражение «разрешено все то, что не запрещено» с сентенцией Павла (префект претория, рубеж II–III вв. до н. э.): «не все, что дозволено, достойно уважения»?
7. Что лежало в основе деления римского права на публичное и частное?
8. Какие системы образовали римское частное право? В связи с чем они возникли и чем отличались друг от друга?
9. Какой круг общественных отношений регулировало римское частное право?
10. Что понимается под термином «эдикты магистратов»?
11. Дайте характеристику обычному римскому праву, законам, сенатус-консультам, эдиктам магистратов, конституциям императоров.
12. Какова роль римских юристов в формировании римского права?
13. Что представлял собой свод гражданского права?

4 Защита и осуществление права в Древнем Риме

4.1 Осуществление права

Осуществление права состоит в совершении лицом действий, служащих для удовлетворения его положительных интересов, защищаемых правом, и в противодействии нарушению этих прав. В случае несоблюдения кем-либо его прав возбуждается правовая защита. В древнейший период защиту нарушенных прав допускалось осуществлять в порядке самоуправства, которое постепенно было заменено судебной (государственной) формой защиты – исковой¹.

Первоначально защита частных прав осуществлялась заинтересованным лицом путем расправы с нарушителем права. Только постепенно от самоуправства переходят к защите прав через посредство органов государства как организованного аппарата господствующего класса. Вначале вмешательство государственных органов, прежде всего царей, осуществлялось лишь в тех случаях, когда спорящие стороны сами признавали их в качестве арбитров или избранных судей и просили рассудить спор и определить, каким должно быть возмещение – компенсация, которую ответчик был обязан уплатить пострадавшему вместо мести. Позднее распространился обычай, по которому цари исполняли роль судей во всяком споре, возникающем в Риме. Они же заботились и об исполнении приговора. Так начал создаваться и развиваться гражданский процесс.

Границы осуществления права определялись тем, что, согласно Институциям Гая, «каждый может пользоваться своим частным правом или отказываться от него. При осуществлении субъектом своих полномочий объективное право указывает ему на необходимость соблюдать границы своего права». «Никто не считается поступающим злоумышленно, если он пользуется принадлежащим ему правом». В то же время утверждается: «Мы не должны дурно пользоваться своим правом; на этом основании расточителям воспрещается управление их имуществом»².

В виде исключения иногда (если того требовали серьезные интересы других лиц) устанавливалась возможность принудить субъекта к использованию

¹Дождев Д. В. Римское частное право : учебник для вузов / под ред. В. С. Нерсесянца; Институт государства и права Российской Академии наук, Академический правовой университет. – 3-е изд., испр. и доп. – М. : Норма, 2011. – С. 42.

²Там же. С. 44.

своего права. В последней четверти I в. н. э. было дано право принудить наследника вступить в наследство, если он обязан был выдать наследство другому лицу. Закон указывает на необходимость осуществлять некоторые частные права (например, сервитуты прохода и прогона скота) осмотрительно (*civiliter modo*), чтобы не вредить другому праву (собственности). Но общее воспрещение злоупотреблять правом с единственной целью вредить другим римлянам было неизвестно.

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

4.2 Виды судебного процесса в Древнем Риме

Право государственных судебных магистратов организовывать для разрешения каждого отдельного спора судебное разбирательство присяжных судей, решающих дело по существу, называется юрисдикцией (*jurisdictio*). В тесном смысле она обозначает содействие магистрата по организации суда по делу и принадлежала только магистратам, располагавшим высшей властью (*imperium*). Магистраты, которые пользовались высшей властью (консулы, преторы), имели право организовывать присяжные суды по спорам частных лиц. Когда юрисдикция сосредоточилась в руках претора, установилось формальное понятие юрисдикции. Судебное разбирательство считалось законным (*judicium legitimum*), если оно было организовано в Риме или в пределах первого мильного камня от Рима (*domi*), между римскими гражданами, с участием одного судьи, тоже римского гражданина.

Судьей по всем спорам вообще мог быть всякий взрослый римский гражданин. Обычно его выбирали из лиц, внесенных в особые списки, составлявшиеся по соображениям политики то из сословия сенаторов (высшего по статусу в римском обществе), то из сословия всадников (второго по статусу). Функционировал судья один или в коллегии и назначался претором индивидуально для каждого дела. Судья, который мог решать дела по свободному усмотрению (*arbitrium*), назывался *arbiter* и обычно назначался в тех спорах, где дело шло о производстве оценок, установке меж, разделе.

В Древнем Риме все процессуальные акты предполагали личное действие и присутствие тяжущихся. В 175 г. до н. э. законом Гостилия для формулярного

процесса были допущены представители на суде за лиц, отсутствующих по делам государства или попавших в плен. Постепенно основанием для допущения на суд представителей стала выступать не правосубъектность по ряду признаков: полу, возрасту, состоянию физического и душевного здоровья. При этом формально-юридически представитель выступал в процессе от собственного имени.



Римское право, по сути, знало только гражданский (частный) процесс. В Древнем Риме не было постоянно действующих специализированных государственных судебных органов. Сначала судебные функции, помимо основных, административных, осуществляли некоторые магистраты, в императорский период указанные полномочия были присвоены определенным чиновниками, которых назначал монарх.

Широко практиковался третейский суд – разбирательство по порядку, определенному предварительным соглашением сторон.

Долгое время процесс существовал как личный (то есть требовал непосредственного участия сторон в судоговорении) и устный, он был насыщен формальностями. Процессуальное представительство было разрешено лишь в экстраординарном процессе.

Гражданский процесс как отрасль представлял собой систему правил поведения, регламентирующих отношения по предоставлению правовых инструментов, применяемых носителями субъективных прав для активизации государственного принудительного аппарата с целью защиты своих правомочий, если стороны не хотели исполнить возложенные на них судом обязательства добровольно.

История римского права знает три формы и три периода развития гражданского процесса: легисакционный, формулярный, экстраординарный. Легисакционный и формулярный процессы делятся на стадии *in jus* и *in iudicio* в отличие от экстраординарного процесса.

Легисакционный процесс (от *legis actio* – действовать по закону) – древнейшая форма римского гражданского процесса, предусмотренная Законами XII таблиц. Он был формальным и торжественным, имел прямое отношение к религиозным обрядам, состоял из строго определенных действий.

Процесс характеризовался легисакциями – исками, обладавшими двумя основными чертами:

- 1) все легисакции вводились и регулировались законом. Почти все легисакции были введены Законами XII таблиц;
- 2) легисакции отличались строгим формализмом и обставлялись ритуальными формулами и жестами, так что малейшее отступление от ритуала приводило к проигрышу спора. Исковое требование (*petitio*) отклонялось, если хотя бы в малейшей мере расходилось с тем, что был должен должник (*plus petitio*).

Процесс делился на две стадии: *in jus* и *in iudicio*. На стадии *in jus* судебные функции осуществлял претор (в древние времена консул, позже претор), который рассматривал дело в предварительном порядке. Процесс был публичным, все происходило под открытым небом. Если иск не был признан, магистрат призывал свидетелей подтвердить факт спора (*litis contestatio*), после чего процесс приобретал необратимый характер и должен был завершиться принятием решения по делу. С этого момента начинало действовать правило: нельзя подать второй иск по одному и тому же поводу. После этого магистрат формулировал предварительные правовые выводы по существу дела для судьи, которому оно передавалось. Для ведения дальнейшего производства определялось время, или *dies fasti* – заранее утвержденные 40 дней, когда можно было вести процесс. Процессуальные действия были запрещены в *dies nefasti*, или в дни проведения религиозных церемоний.

На второй стадии, *in iudicio*, дело принимал судья (арбитр), избираемый сторонами. Он рассматривал дело по существу, исследовал доказательства и выносил решение.

Легисакционный процесс не предполагал обжалования принятого судебного решения, так как изначально содержал отсылки к сакральным обрядам.

Иски в легисакции являлись формализованными и были характерны для древнего права. Личным иском назывался иск, служащий целям охраны права лица от нарушений со стороны строго определенного лица (лиц). Вещный иск – иск, защищающий право собственности против любого лица. Легисакции могли быть деклараторными, если имели целью установить, существует или не существует какое-либо право, и исполнительными (исполнительными), если имели целью осуществить какое-либо право, существование которого было установлено каким-либо решением или удовлетворением какого-либо требования.

Иск в легисакционном процессе можно было подавать только по одной из следующих моделей:

- 1) с использованием присяги (если предмет иска является вещь) – *legis actio sacramento*;
- 2) посредством просьбы о назначении судьи – по стипуляции;
- 3) посредством истребования обогащения (если предмет иска являются деньги);
- 4) посредством наложения руки. В таком случае, если истец выигрывал, ответчика можно было забрать в кабалу;
- 5) путем захвата вещи. В таком случае истец завладевал вещью ответчика и использовал ее как залог (форму обеспечения иска). Такая формула подачи иска использовалась только по наиболее важным искам (например, о священных вещах).

В дальнейшем – с конца II – I в. до н. э. складывалась новая форма процесса – *формулярная*, при которой, несмотря на то что формализм остался, но изменился его характер не в самом проведении процедуры, а в содержании судебного процесса. Эта модель процесса также включала две стадии. На первой ответчика доставляли в суд специальные судебные органы. Затем стороны могли излагать содержание спора в свободной форме, суть которого направлял претор (то есть активизируется его роль). Он же формулировал и требования.

Каждая исковая формула претора представляла собой правовую норму. В ней излагались содержание спора и претензии истца, а также давалось поручение судье обвинить или оправдать ответчика. Предписания формулы не были связаны с требованиями закона по поводу дела, а только подразумевались в ней, поэтому по сути она представляла воплощение преторского правотворчества. Переход от легисакционного к формулярному процессу соответствовал переходу от гражданского права к преторскому.

Видами актов, издаваемых претором, были интердикт и формула.

Преторская формула – ключевое понятие в формулярном процессе, это предписание претора о существовании дела, направляемое судье. Формула начиналась с назначения судьи. Остальные части формулы делились на обязательные и факультативные.

Обязательные части формулы:

1. *Intentio* – суть требований и возражений сторон.
2. *Condemnatio* – правовая квалификация дела.

Факультативные части формулы:

1. *Demonstratio* – дополнительное выявление требований сторон (в сложных делах).
2. *Adiudicatio* – предоставление претором судье дополнительных правовых возможностей (например, раздел наследства).
3. *Excerptio* – в этом разделе претор отмечает возражения, которые ответчик мог сделать против иска (например, *excerptio doli* – ссылка на умысел истца при заключении договора).
4. *Prescript* – оговорка на то, что цена иска точно не установлена.

Экстраординарный процесс (когниционное производство) возник по мере расширения территории Римской империи. Именно он стал основой современного гражданского процессуального права.

Судебные функции в это время стали осуществлять уже не избранные магистраты, а назначенные императорские чиновники и военачальники – наместники провинций (прокураторы и префекты), префекты городов, глава городской полиции, сам император. Судья вел процесс единолично, заслушивал стороны, исследовал доказательства, выносил решение, осуществлял его исполнение; мог уменьшить исковые требования (что необычно для легисакционного и формулярного процессов).

Экстраординарный процесс отличают следующие признаки:

- отмена деления на две стадии;
- вызов в суд осуществляли государственные чиновники;
- суд не собирал фактических доказательств по делу, а выступал в роли принудительного посредника;
- появляется письменное ведение и закрепление основных судебных процедур;
- предусматривались обязательные пошлины.

В экстраординарном процессе допускалось обжалование принятых судебных решений, при этом высшей судебной инстанцией являлся император.

4.3 Иск: понятие, виды

Неудовлетворенный интерес формулируется в виде иска – признанной правопорядком формы предъявления претензии к другой стороне отношения.



.....
Само понятие «иск» (actio) содержится в Дигестах: Иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование.

Каждый иск в римском праве предполагал наличие не менее двух лиц: один – actor – истец, другой – reus – ответчик. Их действия в общей форме обозначались как право требовать и возражать. Предполагались общие формы регламентации этих действий: так, истец представлял конкретное требование не только со стороны права, но и в отношении фактических обстоятельств («Ищущий должен быть уверен в деле, ибо это в его власти...»)¹, тогда как ответчику возможно было незнание фактических обстоятельств, и это не служило поводом его обвинения, то есть бремя доказательств требования лежало на истце.

В римском праве существовало более 200 различных исков. Их классификация может быть проведена по различным основаниям:

- 1) по обусловленности своего содержания правом:
 - гражданские – строгого права;
 - преторские – доброй совести;
- 2) по своему содержанию:
 - простые;
 - сложные;
 - персекutoryные – о возврате той или иной ценности;
 - штрафные – о взыскании штрафа или возмещении ущерба;
 - арбитражные – когда судья по своему усмотрению определял объем возмещения убытка;
 - популярные – предъявляемые любым гражданином к тому, кто что-либо поставил, повесил, поместил так, что это причиняет ущерб истцу;
- 3) по характеру требований:
 - личные – обращаются к личности ответчика;
 - вещные – направлены на истребование вещи, например, виндикационный и негаторный иски;
- 4) по системе норм, на которой основан иск:
 - иски по гражданскому праву;
 - иски по преторскому праву;
- 5) по распределению бремени доказывания:
 - прямые (каждый доказывает свое требование);

¹Дигесты Юстиниана. Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И. С. Перетерского. – М. : Наука, 1984. – С. 93.

- иски, в которых истец освобождается от доказывания;
- иски, в основе которых лежит фикция (правовое признание фактов, которых в действительности не было);
- иски по аналогии (доказательством является решение суда по другому сходному делу).

Материальная сторона иска состояла из трех аспектов: основы иска, его повода и предмета. Основа иска – это право, из которого иск возникает. Повод иска – это препятствие к осуществлению прав посредством действия или бездействия. Предмет иска – это то, чего истец желает достигнуть посредством подачи иска. Закон запрещал смешивать в одно прошение иски, вытекающие из разных оснований, даже если они относились к одному лицу.

Признать притязание лица, начавшего судебный процесс (истца), обоснованным означало подтвердить наличие на стороне того, к кому это требование предъявлено (ответчика), соответствующей обязанности. Раз истец не добился от ответчика определенного поведения без суда, ответчик принуждался к исполнению обязательства, чтобы восстановить эквивалентность зафиксированного отношения.

Одним из исковых требований была реституция, то есть требование о восстановлении лица в его изначальных правах или о возврате положения вещей в первоначальное положение.

Классическое римское право знало только нечто отдаленно сходное с современной исковой давностью, то есть установленный законом срок для предъявления иска с целью защиты нарушенного права. Отличие законного срока от исковой давности заключается в том, что истечение законного срока само по себе безо всяких исключений прекращает право на иск, в то время как исковая давность оказывает действие только ввиду бездеятельности истца. Например, если отпадает повод для немедленного предъявления иска (скажем, истец получает от ответчика подтверждение своего долга), течение давностного срока прерывается и заново начинается течение исковой давности; течение же законного срока не прерывается ни при каких условиях.

Погашение возможности процессуальной защиты права уполномоченного лица в силу его правовой бездеятельности в течение установленного законом времени (исковая давность) закреплено Конституцией Гонория и Феодосия II в 424 г., согласно которой был установлен срок исковой давности в 30 лет, в некоторых случаях – до 40 лет. Течение исковой давности начиналось с момента, когда иск обретал свойство предъявимости, что зависело от вида правоотноше-

ний. Течение исковой давности могло быть приостановлено по уважительным причинам. В отношении сложных исков исковая давность могла быть двойкой (полной и частичной). Предъявление иска в пределах срока давности прерывало его, а истекшее до перерыва время во внимание не принималось. Течение исковой давности могло быть временно приостановлено по различным причинам. Таким образом, исковая давность погашалась, если в течение срока не предъявлялись притязания.

Течение давности могло приостанавливаться на то время, когда существуют уважительные препятствия для предъявления иска (например, отсутствие по государственному делу). После отпадения такого препятствия течение давности продолжается. Течение давности может быть, как указано выше, прервано (в частности, признанием требования со стороны обязанного лица, предъявлением иска), в этом случае истекшее (до перерыва) время в расчет не принимается, то есть после этого может начаться только течение новой давности.



Контрольные вопросы по главе 4

1. Кто обеспечивал явку ответчика в суд?
2. Возможно ли было прекращение дела до суда?
3. Как решается дело, если одна из сторон не явится в суд?
4. Чем объяснить большую сумму залога?
5. Как исполнялось судебное решение относительно должника?
6. Назовите формы защиты субъективного права и раскройте эти формы.
7. Сформулируйте понятие иска.
8. Опишите виды исков и особые средства преторской защиты.
9. Раскройте содержание легисакционного, формулярного и экстраординарного процессов.
10. Что такое формула и каковы ее основные части?
11. Что римляне вкладывали в юридическое содержание исковой давности?
12. Раскройте категорию «начало течения исковой давности».

5 Правовое положение категорий населения Древнего Рима

5.1 Правоспособность и дееспособность

Субъекты права в правовом общении выступают как абстрактные лица (*persona*). Совокупность правовых качеств, выражающих включенность субъекта в ту или иную сферу социальной жизни, регулируемую нормами права, определяет статус лица (*status*). Чем выше статус, тем полнее правоспособность – возможность иметь права и обязанности. Право лиц включает в себя критерии классификации лиц, устанавливает соответствие между статусом и правоспособностью, а также определяет действительную способность лица совершать действия с юридическими последствиями – дееспособность.

Если по естественному праву (*jus naturale*) все люди формально равны, то в плане исторически определенных национальных правовых систем (*jus gentium*) наблюдаются ограничения: по отношению к рабам и чужеземцам право отдельной гражданской общины (*jus civile*) выступает привилегией. С этой точки зрения полноправными лицами являются только члены *civitas* – граждане (*cives*).

На основе установлений римского правового порядка лишь люди могут быть носителями прав и обязанностей, или субъектами права, ибо право и существует ради людей: *hominum causa omne jus constitutum est*. Между тем, это не означало, что в Риме лишь индивидуумы могут быть признаны субъектами права. Юридическими лицами могли быть признаны и юридически оформленные коллективы, и отдельные имущественные объединения. Кроме того, субъекты права делились на индивидуально определенные, или физические, лица и юридические лица.

Основным социальным делением в Риме выступало деление на свободных и рабов. Единство свободных граждан Рима (квиритов) некоторое время поддерживалось существованием их коллективной собственности на землю и рабов, принадлежавших государству. Однако со временем коллективная собственность на землю становилась фиктивной, общественный земельный фонд переходил к отдельным собственникам, пока, наконец, аграрный закон 3 г. до н. э. не ликвидировал его, окончательно утвердив частную собственность.

Свободные в Риме распадались на две социально-классовые группы: имущую верхушку рабовладельцев (землевладельцев, торговцев) и мелких производителей (земледельцев и ремесленников), составлявших большую часть общества. К последним примыкала городская беднота – люмпен-пролетарии. В силу того что рабство поначалу имело патриархальный характер, борьба между крупными рабовладельцами и мелкими производителями, которые чаще всего сами обрабатывали землю и работали в мастерских, долгое время составляла основное содержание истории Римской республики. Только со временем на первый план выступает противоречие между рабами и рабовладельцами.

Отдельный человек для обладания полной правосубъектностью во всех областях политических, семейных и имущественных отношений должен был удовлетворять трояким требованиям:

- а) в отношении свободы: быть свободным, а не рабом;
- б) в отношении гражданства: принадлежать к числу римских граждан, а не чужеземцев;
- в) в семейном положении: не быть подчиненным власти главы семьи.

5.2 Правовой статус римских граждан (подданных)

Cives romani, римские граждане, не были одинаковы и равноправны. Содержание их прав было различным не только в отдельные периоды развития римского государства, но и в зависимости от места, которое в данном общественном слое занимали отдельные индивидуумы.

Римское гражданство приобреталось по рождению или путем натурализации.

Согласно римскому праву, было запрещено убивать и бросать детей, кроме уродов и детей, очевидно не способных к существованию, право римского гражданства, по большей части в момент рождения, получали дети от брака между римскими гражданами, внебрачные дети римских граждан и дети, рожденные женщиной, которая в момент родов была рабыней, если во время беременности хотя бы некоторое время пользовалась гражданскими правами (*favor libertatis*).

Правоспособность ребенка наступала с рождения. Чтобы достигнуть правоспособности римского гражданина, ребенок, отделенный от пуповины, должен был быть живым. В классическом праве существовал спор между сабинианцами и прокулеанцами, следует ли считать живым ребенка, подавшего любой

признак жизни, или только закричавшего после родов. Победило мнение сабинианцев, что достаточно любого признака жизни.

В римском праве различались: *infantes* (до 7 лет) – полностью недееспособные; *impuberes* (ограниченно дееспособные) (мальчики от 7 до 14 лет, девочки от 7 до 12 лет).

Impuberes признавались способными самостоятельно совершать такие сделки, которые ведут к одному лишь приобретению для несовершеннолетнего (без каких-либо потерь или установления обязанностей). Для совершения действий, которые могут привести к прекращению права несовершеннолетнего или к установлению его обязанности, требовалось разрешение опекуна (*auctoritas tutoris*), которое должно было даваться непременно при самом совершении сделки (не раньше и не позже).

Опекуном был обычно ближайший родственник по указанию отца несовершеннолетнего, сделанному в его завещании, или по назначению магистра. Опекун обязан был заботиться о личности и имуществе несовершеннолетнего. Отчуждать имущество несовершеннолетнего опекун не имел права, за исключением случаев, когда это было, безусловно, необходимо.

Если несовершеннолетний совершал сделку без разрешения опекуна, она юридически обязывала его только в пределах полученного обогащения.

Следующую ступень возраста составлял период с 14 (для женщин с 12) до 25 лет. В этом возрасте лицо было дееспособно. Но по просьбе таких лиц претор (в последние годы республики) стал давать им возможность отказаться от заключенной сделки и восстановить то имущественное положение, какое было до совершения сделки (так называемая реституция). Со II в. за лицами, не достигшими 25 лет, стали признавать право испросить себе куратора (попечителя).

В области публичного права закреплялись следующие права: *jus suffragii*, или активное избирательное право (право граждан подавать голоса на собраниях); *jus honorum*, или пассивное избирательное право (право граждан быть избранными носителями публичных служб); право вступать в легионы; право участвовать в религиозных или светских празднествах и право принимать участие в общественной жизни государства.

В области частного права римские граждане имели *jus connubii*, или право заключать римский брак, и *jus commercii*, или право пользоваться установлениями римского имущественного права: правом на собственность и другими имущественными правами, правом вступать в обязательственно-правовые отношения, правом наследования в активном и пассивном значении и правом на

правовую защиту. Лишение состояния гражданства приводило к лишению права на вступление в римский (квиритский) брак (*jus conubii*) и права на участие в имущественных отношениях (*jus commercii*). Как особое право римских граждан существовало право на трехчастное имя. Вышеприведенные частноправовые полномочия существовали и использовались как гражданские права на протяжении всей истории римского государства.

Ограничения правоспособности действовали в отношении женщин, варваров, еретиков, отступников, евреев и колонов (зависимых крестьян).

Женщины в римском праве не были равноправны с мужчинами, хотя уже отдельные классические юристы подчеркивали, что неверно и несправедливо недооценивать способности представительниц женского пола. Женщины после 12 лет освобождались из-под опеки над несовершеннолетними. Это не значило, что при этом они достигали полной дееспособности. Женщины оставались ограниченно дееспособными и подпадали под власть опекуна над совершеннолетними женщинами. Это решение римского права было плодом примитивного представления, что женщины не способны отдавать отчет в своих действиях.

Одним из наиболее ранних случаев ограничения гражданских прав в особых обстоятельствах был случай так называемого долгового рабства. Долговыми рабами были лица, которые добровольно или по решению суда отработывали долг у доверителя. Эти лица до выплаты долга не имели ни публично-правовых, ни частноправовых полномочий.

Римские граждане, попавшие в плен в ходе военных действий, теряли гражданство и свободу (*postliminium* – постлиминий). При родовом устройстве обязанностью выкупить пленных обременялись все члены рода; позднее, если патрон попадал в рабство, клиенты должны были его освободить. В классическом и постклассическом праве обязанность выкупа пленных не была юридически отрегулирована. Если в это время какой-нибудь римлянин выкупался из рабства, он, согласно постлиминию, получал все прежние гражданские права, кроме тех, что носили сугубо личный характер.

Другие случаи потери некоторых гражданских прав проявлялись как санкции, налагаемые за поведение граждан, которое, по общему мнению или согласно определенным правовым нормам, признавалось недопустимым или нечестным. *Personae intestabiles*, например, являлись лицами, которые участвовали при заключении определенных юридических договоров, а потом отказывались свидетельствовать о том, что видели и слышали. Такие лица больше не могли ни свидетельствовать, ни вызываться свидетелями.

Минимальным ограничением правоспособности считалось лишение семейного статуса. Максимальная степень ограничения статуса лица (*capitis deminutio maxima*) включала утрату статуса гражданства, семейного статуса, статуса свободы.

Ограничивались в дееспособности также расточители, то есть лица слабовольные, не способные соблюдать необходимую меру в расходовании имущества и потому так расточающие его, что создавалась угроза полного разорения. Расточителю назначали попечителя, после чего расточитель мог самостоятельно совершать только такие сделки, которые направлены лишь на приобретение; кроме того, расточитель признавался ответственным за деликты (правонарушения). Сделки, связанные с уменьшением имущества или установлением обязательства, расточитель мог совершить только с согласия попечителя. Составлять завещание расточитель не мог.

В качестве обстоятельства, отражавшегося на правовом положении римского гражданина, следует упомянуть еще умаление чести. Одной из самых серьезных форм умаления чести была *infamia*, бесчестье. Бесчестье наступало:

- 1) как следствие осуждения за уголовное преступление или за особо порочащее частное правонарушение, в результате присуждения по искам из таких отношений, где предполагается особая честность (например, из договора поручения, товарищества, хранения), из отношений по поводу опеки и т. п.;
- 2) непосредственно в силу нарушения некоторых правовых норм, касающихся брака (считалась бесчестной вдова, вступившая в новый брак до истечения года после смерти первого мужа), или ввиду занятий позорной профессией (например, сводничеством и т. п.).

На дееспособность физического лица влияли также всякого рода душевные болезни. Психически нездоровые лица, как и в современности, признавались недееспособными и находились под опекой. Телесные недостатки влияли только в соответствующей сфере деятельности. Например, так как договор стипуляции совершался в форме устного вопроса и ответа, то его не могли совершать немые или глухие.

В имперский период было провозглашено равенство в правоспособности для всех свободных. В действительности это оказалась декларация, лишённая содержания. В реальности неравенство вызывалось образованием сословий, которое сопровождалось прикреплением к профессиям. Различались следующие сословия: *нобили* (господствующее сословие, сенаторы и всадники), военное

сословие, декурионы, военнотружашие, торговцы, ремесленники, крестьяне, вольноотпущенники. Сословные и иные социальные различия особенно сильно давали о себе знать в области отношений с государством, но сказывались и в области частного права, например, не допускался брак между сенатором и вольноотпущенницей.

5.3 Категории населения, не имеющие гражданства

Латины и перегрины

Жители покоренных и присоединенных общин и государственных объединений не были всецело превращены в рабов. На основе договора, заключенного с Римом, многие из них сохраняли свободу – *status libertatis*. *Status libertatis* (право на свободу) ценился высоко: *libertas inaeestimabilis res est* – так как в общественной жизни оставлял право на самоуправление, а в частной – право пользоваться собственным порядком.



*Латины были представителями племен, этнически родственных римлянам. Их положение было почти одинаковым с положением римских граждан. Они имели все права, кроме права на занятие государственных должностей (*jus honorum*) и права служить в римских легионах.*

Латины служили во вспомогательных подразделениях римского войска. *Status civitatis* (положение гражданина) они достигали при переселении в город Рим, при условии, что оставят в своей общине хотя бы одного сына. Правовое положение старых латинов исчезло, когда всем свободным жителям Италии было предоставлено римское гражданство в 90 г. до н. э.

Представители неримской и нелатинской общины, за которыми в Риме было признано право на свободу, именовались перегринами. Основное право, которое имели перегрины, – право пользоваться установлениями своего собственного правового порядка, особенно в регулировании внутренних отношений. В этом смысле были ограничены лишь дедитиции – перегрины, покоренные силой. Не имея политических прав, перегрины могли быть участниками семейных и разнообразных имущественных правоотношений, но специфические римские правовые институты, такие как римский брак, манципация и т. п., были для них закрыты. Не были подведомственны городскому претору (*praetor*

urbanus) частные споры перегринов. Для разрешения этих споров учреждался особый магистрат – претор перегринов (praetor peregrinus). Выработанные им правовые положения, развитые и дополненные юристами, постепенно и образовали право народов (jus gentium) как систему частноправовых норм, регулировавших отношения перегринов между собой и с римскими гражданами. В 212 г. при императоре Каракалле права граждан (квиритов) были предоставлены населению всех римских провинций без исключения.

Рабы

Первые рабы появились при распаде родового римского устройства. В то время развитие производительных сил повысило производительность труда до такой степени, что использование внедродовой рабочей силы в родовом хозяйстве стало рентабельным. С дальнейшим развитием римского хозяйства потребность в рабах увеличивалась. Для удовлетворения этой потребности рабы приобретались самыми различными способами.

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



Рабы в период республики превращаются в основной производительный и одновременно эксплуатируемый класс. Главным источником рабства было взятие в плен чужеземца. Большое значение

как источник рабства имела широко развившаяся работорговля – покупка рабов за границей.

.....

В силу тяжелого положения рабов меньшее значение имело их естественное воспроизводство. Несмотря на отмену долговой кабалы, фактически она, правда, в ограниченных размерах, продолжала существовать. К концу периода республики получает распространение и самопродажа в рабство.

Рабы были государственные и частновладельческие. Первыми становилась большая часть военнопленных. Они эксплуатировались в рудниках и государственных мастерских. Положение частновладельческих рабов непрерывно ухудшалось. Если в начале римской истории, в период патриархального рабства, они входили в состав семей римских граждан и, целиком подчиняясь домовладыке, все же пользовались некоторой защитой сакрального (священного, основанного на религиозных верованиях) права, то в период расцвета республики эксплуатация труда рабов резко интенсифицировалась.

Независимо от того, какое место занимал раб в производстве, он являлся собственностью своего хозяина и рассматривался как инструмент, часть имущества. Рабство относилось к классической модификации – власть хозяина над рабом была неограниченной. Все произведенное рабом автоматически поступало в распоряжение хозяина. Хозяин со своей стороны выделял рабу то, что считал необходимым для поддержания его существования.

Рабство было пожизненным. Однажды установленная власть господина над рабом длилась, как правило, до смерти раба. Смерть была естественным юридически урегулированным событием, которое прекращало рабство. Однако существовал и институт отпуска раба на волю. На рабов также распространялось действие естественного права (*jus naturale*).

Вольноотпущенники (*libertini*)

По акту об освобождении рабы становились вольноотпущенниками, или *libertini*. Правовое положение вольноотпущенников зависело от правового положения господ: рабы, освобожденные переграинами, получали правовое положение переграинов, освобожденные латинянами – правовое положение латинян, в то время как рабы, освобожденные римскими гражданами, могли обрести или положение гражданина (*status civitatis*), или положение свободного (*status libertatis*).

Как правило, вольноотпущенники были ограничены в публичных правах и подвергались патронату прежнего господина. Обязанности патроната включали:

- 1) оказание бывшему господину (патрону) уважения;
- 2) оказание при необходимости материальной помощи;
- 3) оказание услуг без требования вознаграждения.

Колоны

В период конца республики – начала империи свободных обезземеленных крестьян «сажали на землю». Уже в 357 г. запрещается отчуждение земли без живущих на ней колонов. Таким путем происходило формирование самых ранних феодальных отношений, которые станут основными в эпоху Средневековья. В эпоху ранней империи колоны были правоспособны и могли заключать договоры, заводить семью, наследовать, предъявлять иск любому лицу, кроме владельца земли. Колоны были не рабами, а арендаторами земли, попадавшими в экономическую зависимость от землевладельцев и в конечном счете прикреплявшимися к земле. Ими становились обедневшие свободные, вольноотпущенники и рабы. У колонов было личное имущество, они могли заключать договоры и вступать в брак. Со временем положение колона становится наследственным.

Неэффективность рабского труда привела в конце республиканского периода к массовому отпуску рабов на волю. Вольноотпущенники оставались в определенной зависимости от своего бывшего хозяина, превратившегося в их патрона, в пользу которого они были обязаны нести определенные материальные и трудовые повинности и который в случае их бездетности наследовал их имущество.



Контрольные вопросы по главе 5

1. Из каких элементов состояла полная правоспособность римского гражданина?
2. Назовите основания приобретения римского гражданства в эпоху Законов XII таблиц.
3. Чем отличается правосубъектность гражданина Римской республики и подданного Римской империи?

4. Кто такой патрон?
5. Как регулируются Законами XII таблиц отношения патрона и вольноотпущенника?
6. Укажите категории лиц, ограниченных в дееспособности по Законам XII таблиц.
7. В чем выражались особенности правоспособности и дееспособности женщин в Древнем Риме?
8. Перечислите изменения правового статуса рабов в эпоху Римской республики.
9. Каковы особенности коллегий как юридических лиц по Законам XII таблиц?
10. Что такое правоспособность и дееспособность?
11. Раскройте содержание правоспособности.
12. Назовите и охарактеризуйте условия реализации правоспособности.
13. Как приобреталось римское гражданство?
14. Дайте характеристику оснований полного или частичного ограничения правоспособности.
15. Раскройте ограничения дееспособности несовершеннолетних, расточителей и других лиц.
16. Охарактеризуйте правовое положение латинов, перегринов.

6 Семейное право в Древнем Риме

6.1 Патриархальная семья. Агнаты и когнаты



Римская семья (*familia*) изначально являлась патриархальной: она характеризовалась выраженной властью домовладыки, главы семейства (*pater familias*) и патрилокальным браком, когда жена приходит в дом к мужу.

Цель древней римской семьи – выживание. В древности семейство строилось на культе предков, которые почитались членами семьи (*familia*), и таком счете родства, который принимал во внимание только лиц, объединенных общим семейным культом (агнатское родство – от *adgnatus* – рожденный после).

В основе римской семьи лежала власть отца. Главенство старшего агната, мужского родственника, считавшегося ближайшим к предкам членом семейства, фиксируется правом как власть (*potestas*) над всем комплексом лиц и имущества, объединенных родством – *familia*.

В состав семьи, кроме главы семьи, входили: его жена, подчиненная мужней власти, его дети, жены сыновей, состоявшие в браке *cum manu* (подробнее о видах брака в п. 6.2) и подчиненные не власти своих мужей, которые сами были подвластны главе семьи (*pater familias*), а власти этого последнего, и, наконец, все потомство подвластных сыновей: внуки, правнуки и т. д. Все непосредственно подвластные *paterfamilias* члены семьи именовались «своими» (*sui*).

Все, кто подлежал власти одного главы семейства, вне зависимости от наличия между ними кровных уз, считались родственниками. Такое юридическое родство называлось агнатским, а родственники, состоявшие в такой связи, – агнатами. Состояние свободных домочадцев во власти домовладыки (*patria potestas*) выражает их принадлежность к семейству. Агнатами считаются лица, находящиеся во власти домовладыки: усыновленные и супруга, перешедшая во власть мужа (и тем самым в его семейство), они становятся агнатами другим членам *familia*; эманципированные из-под власти домовладыки покидают *familia* и утрачивают агнатскую связь с данным семейством. Дочь, вышедшая замуж и поступившая под власть нового домовладыки, переставала быть агнатской родственницей своего отца, братьев, и наоборот, лицо посто-

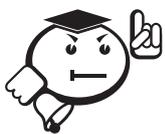
роннее, усыновленное домовладыкой, становилось его агнатом. Выход из-под власти *pater familias* прекращал все правовые связи лица с его бывшей семьей, поскольку в древнейшую эпоху факт кровного происхождения никакого юридического значения не имел.

Когнатское родство связано с более поздними этапами развития Рима. В его основе лежат кровнородственные связи. В когнатском родстве выделяются линии и степени. Прямая линия родства связывает лиц, происходящих последовательно друг от друга (отец, сын, внук). Боковая линия объединяет лиц, имеющих общего предка (брат и сестра, дядя и племянник). Прямая линия могла быть восходящей и нисходящей в зависимости оттого, проводилась она от потомков к предку или от предка к потомкам.

После смерти *pater familias* внуки переходили каждый под *patria potestas* своего отца, жены сыновей *pater familias* оказывались *in manu* своих мужей, над вдовой *pater familias*, ставшей правосубъектной, устанавливалась опека сыновей; сыновья же сами становились *pater familias* – носителями полной правоспособности.

Уже в предклассическую эпоху – с утверждением идеи отцовства – господствующим типом семейного объединения становится малая патриархальная семья, когда со смертью домовладыки все его непосредственные нисходящие оказываются главами собственных семей. Семья этого типа, таким образом, редко объединяет более трех поколений агнатов. Малая семья ориентирована на продолжение существования во времени отдельного мужчины, который воплощается в своих детях, и выражает отказ от ретроспективного мышления и связанной с ним семейной солидарности, но по-прежнему строится на патриархальном принципе и агнатическом родстве. Представление о первоначальном единстве семейной группы, сохранявшемся независимо от смены домовладык, удержалось в институте умаления правоспособности (*capitis deminutio minima*) в связи с прекращением агнатской связи.

По мере развития хозяйственных отношений и ослабления патриархальных устоев все большее значение получает так называемое когнатское родство (*cognatio*) – кровное родство, основанное на общности происхождения, в конце концов полностью вытеснившее агнатское родство.



.....

Когнатическая семья была союзом родственников по крови, живущих в одном домашнем хозяйстве. В эту семью, как правило, входили *pater familias* с женой, детьми и присоединенными лицами.

.....

Однако в этой семье власть *pater familias* не была ни неограниченной, ни пожизненной. Она сводилась к праву «благоразумного наказания» и к праву *pater familias* требовать от них почитания, а когда необходимо – и издержек. *Pater familias* должен был воспитывать и содержать детей и других членов семьи.

6.2 Брак: понятие, признаки, виды

Брак являлся юридическим фактом союза между мужчиной и женщиной, определяющим правовое положение детей, рожденных в этом союзе, имущественные отношения между супругами и их наследственные права.

Вплоть до правления Юстиниана римское право различало законный римский брак (*matrimonium juris civiles*), то есть брак между лицами, имевшими право вступления в римский брак (*jus conubii*), и брак между лицами, не имевшими *jus conubii*.

Брак характеризовался следующими чертами:

- 1) взаимностью (в него вступают два партнера, но при этом не имеется в виду безусловное равенство);
- 2) состоянием физической зрелости и наличием определенных сексуальных качеств партнеров (не рассматривались как брак отношения между людьми одного пола);
- 3) согласием партнеров;
- 4) наличием половой связи (не считался действительным тот брак, при котором исключались сексуальные отношения);
- 5) стремлением партнеров заключить именно брачный союз для ведения общего хозяйства, а не только вступать в сексуальные отношения;
- 6) постоянным совместным проживанием.

Отсутствие одной из означенных черт позволяло поставить под сомнение законность брака.

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

- не могли вступать в брак несовершеннолетние, сумасшедшие, кастраты, рабы;
- возраст – 14 лет для мужчин, 12–13 – для женщин, верхний предел – 80 и 60 лет соответственно.

Кровнородственные связи препятствовали вступлению в брак.

От брака отличался конкубинат, то есть дозволенное законом, а не случайное постоянное сожитительство мужчины и женщины, однако не отвечающее требованиям законного брака. Конкубина не разделяла социального состояния мужа, дети конкубины не подлежали отцовской власти. Несмотря на моногамный характер римской семьи, мужчина в республиканскую эпоху мог наряду с законным римским браком с одной женщиной состоять в конкубинате с другой. Сожитительство женщины с другим мужчиной давало мужу право убить жену.

Виды брака. В Древнем Риме, вплоть до правления Юстиниана, различали две формы брака. Брак кум ману (*cum manu*) считался наиболее правильным и характеризовался установлением власти мужа, в силу чего жена поступала под власть мужа или домовладыки. Брак сине ману (*sine manu*) оставлял жену подвластной прежнему домовладыке либо делал ее самостоятельным лицом.

Первоначально в браке кум ману власть мужа была неограниченной, правосубъектность жены постоянно поглощалась правосубъектностью мужа. Ее юридический статус был аналогичен статусу детей: по отношению к мужу она находилась в правовом отношении на положении дочери, будучи абсолютно бесправной. Вступление в такой брак неизбежно означало ограничение гражданской правоспособности (*capitis deminutio minima*) жены: если до брака жена была персоной в собственной власти (*persona sui juris*), то после вступления в брак оказывалась в чужой власти (*cum manu*) и становилась субъектом «чужого права». Если до брака она была под властью (*in potestate*) своего отца, то, вступив в этот вид брака, она подпадала под власть мужа или его *pater familias*, если муж был под властью отца, и становилась агнаткой семьи мужа. Это бесправие в равной степени касалось как личного, так и имущественного статуса жены. В личном смысле от мужа зависела сама судьба жены, в отношении которой он обладал правом жизни и смерти (*jus vitae ac necis*). Он мог продать жену в рабство, если она без его ведома покидала дом, истребовать ее от любого лица по иску, обеспечивающему возврат имущества из чужого незаконного владения. Требование о возврате жены могло быть предъявлено даже ее родителям, так как выход замуж сопровождался разрывом агнатских связей с ее кровными родственниками и возникновением агнатского родства между нею и семьей мужа.

Со временем брак *sine manu* полностью вытеснил старую форму брака *cum manu*. Брак *sine manu* следовало возобновлять ежегодно. Прожив в течение года в доме мужа, жена автоматически подпадала под его власть – по давности. При этом сохранялась личная и имущественная независимость женщины. Зако-

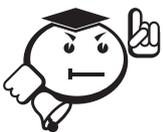
нами XII таблиц было определено, что женщина, не желавшая установления над собой власти мужа фактом давностного сожителства, должна была ежегодно отлучаться из своего дома на три ночи и, таким образом, прерывать годовичное давностное владение ею. В этом выразилось наследие древних патриархальных времен, когда брак, по сути, выступал формой покупки мужчиной женщины у ее отца.

6.3 Заключение брака

Для заключения брака (*matrimonium iustum*) будущие супруги должны были выполнить несколько существенных, или конститутивных, условий. От них требовалось обладать правом вступать в квиритский брак (*jus conubii*), являться половозрелыми и заключать брак в предписанной правом форме.

Римский брак могли заключать только лица, за которыми было признано право на вступление в брак (*jus conubii*). *Jus conubii* обладали лишь римские граждане и старые латины. Это право было ограничено для плебеев и вольноотпущенников и для представителей населения, связанных со своим занятием, а также для лиц, объявленных еретиками и отступниками. По этому ограничению представители этих групп населения могли заключать браки лишь между собой, но не с представителями других общественных слоев.

Римский брак мог заключаться только тогда, когда союз мужчины и женщины основывался с намерением супругов жить именно в браке (*affectio maritalis*). В старом праве *affectio maritalis*, или намерение заключить брачный союз, не было обязательным для будущих супругов. В то время было достаточно, чтобы это намерение изъявил глава соответствующей семьи. В классическом праве наличие *affectio maritalis* было необходимо и для будущих супругов, и для глав их семей, а в постклассическом праве такое намерение требовалось лишь для лиц, вступающих в брак.



.....
 В римский брак могли вступать лишь лица, способные осуществить рождение ребенка как главную цель брака: женщины с 12, а мужчины с 14 лет.

Для того чтобы совершить все правовые действия, брак должен был заключаться в форме, предусмотренной законом. Формами заключения брака римского брака являлись:

- confarratio – древняя религиозная форма заключения брака. Она применялась высшими слоями римского общества (патрициями);
- coemptio – более поздняя и доступная всем гражданам форма брака, который заключался в светском обряде путем символической продажи;
- usus – наиболее простая форма брака, состоявшая в том, что женатыми считались мужчина и женщина, живущие вместе в доме мужа в течение года.

В тех случаях, когда между мужчиной и женщиной существовал постоянный союз, но не было выполнено какое-либо из приведенных конститутивных условий, необходимых для существования брака, римляне считали, что такой союз представляет собой «естественный брак» (concupinatus), не обладающий правовыми последствиями.

Заключение брака включало два самостоятельных события – обручение и брачную церемонию. Существовало несколько видов заключения браков: правильный (cum manu) в двух специальных формах: обрядовой и неформальной (с приводом жены в дом мужа); и неправильный (sine manu) – брачное сожительство, требовавшее ухода жены из дома на несколько дней для прерывания совместного годичного проживания. В древнейшее время обручение подвластных лиц (alieni juris) совершалось главой их семьи без участия брачующихся. Позднее обручение совершали жених и невеста с согласия глав семей обоих. В поздний период односторонний отказ от заключения брака после совершения обручения предоставлял другой стороне полномочие требовать возмещения причиненного имущественного ущерба, включая упущенную выгоду.



Моментом заключения брака, создававшим все юридические 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.

С развитием права в Древнем Риме шел процесс отмирания или ослабления роли старых форм заключения брака. Параллельно этому происходило утверждение неформального совершения брака путем простого соглашения между мужчиной и женщиной о совместном проживании.

Основаниями прекращения брака являлись:

- смерть супруга;
- заявление об отказе от брачного союза;
- утрата одним из супругов его гражданского правового статуса.

Оформить развод можно было только в отношении ранее действительного брака. Требовать развода при неправовом брачном союзе было нельзя. Таким образом, процедура развода зависела от форм заключения брака. Расторжение брака сопровождалось выяснением причин развода, и виновная сторона несла имущественные санкции в виде потери своего добрачного имущества или штрафов. Процедура прекращения браков *sine manu* и *cum manu* была различна. Первый мог быть расторгнут не только по соглашению супругов, но и по свободному волеизъявлению одной из сторон. Развод при браке *cum manu* мог произойти лишь по инициативе мужа. При разводе по инициативе жены не предусматривалась имущественная компенсация мужу.

6.4 Отцовская власть. Усыновление и узаконение

Все свободные (*liberi*) домочадцы (рожденные в законном браке и усыновленные) пребывали во власти их домовладыки (супруга, перешедшая во власть мужа, подчинялась как супружеской власти – *manus*, так и власти домовладыки). Объем этой власти определялся самой ее природой, генетически связанной с ответственностью главы семейства за продолжение самого существования этого организма, и не был ограничен никаким частным правом домочадцев.

Центральным полномочием домовладыки было право жизни и смерти (*ius vitae ac necis*), которое оставалось в силе весь классический период. Право предавать подвластных смерти связано исключительно с ролью домовладыки и пресекается публичной властью, если *pater familias*, наказывая подвластного, действует из соображений, отличных от дисциплинарных.

Pater familias имел право не признать новорожденного своим ребенком: только ребенок, признанный отцом, становился членом *familia* и подпадал под власть домовладыки. В противном случае (например, при явном уродстве) дитя выбрасывалось. Эта власть первоначально ограничивалась лишь контролем соседей и родственников. Ребенок от рабыни и свободного рождался рабом.

Отцовская власть (*patria potestas*), первоначально безграничная, постепенно, с развитием древнеримского общества, смягчалась. Основной причиной этого являлось распадение прежней крестьянской семьи (в связи с развитием рабовладельческих хозяйств), развитие в городах ремесел: сыновья начинают

вести самостоятельное хозяйство. Наряду с этим сыновьями приобретается самостоятельное положение в армии и в государственном аппарате.

Способы установления отцовской власти:

1. Рождение ребенка от данных родителей, состоящих в законном браке.
2. Узаконение – признание законными детей данных родителей, рожденных ими вне брака:
 - последующим браком родителей внебрачного ребенка;
 - путем получения соответствующего императорского рескрипта;
 - путем зачисления незаконного сына в члены муниципального сената, замужества незаконной дочери за членом муниципального сената.
3. Усыновление. Усыновить можно было лицо, находящееся под властью другого домовладыки – *adoptio* (в таком случае усыновляемый просто менял домовладыку, соответствующее соглашение прежнего домовладыки усыновляемого с усыновителем в присутствии усыновляемого фиксировалось документально), либо усыновить лицо, не являющееся подвластным – *arrogation* (в таком случае подвластный терял *status familiae*, такое усыновление производилось императорским рескриптом). Обычно усыновителем мог быть мужчина, не являющийся подвластным лицом, с возрастной разницей с усыновляемым не менее 18 лет.

В республиканском праве у подвластных детей не было своего имущества: все принадлежало домовладыке. Подвластный сын мог совершать имущественные сделки, но все, что он приобретал по таким сделкам, автоматически поступало в собственность отца-домовладыки. Вместе с тем обязанным оставался он сам (как и в случае раба, совершающего имущественные сделки в пользу господина).

Со временем была расширена имущественная правоспособность и дееспособность подвластных лиц, включая детей домовладыки; была признана ответственность домовладыки по сделкам подвластных. Родители и дети были взаимно обязаны в случае нужды предоставлять друг другу алименты.

Прекращение отцовской власти происходило по следующим основаниям:

- 1) смерть *pater familias* или подвластного;
- 2) утрата свободы или гражданства домовладыкой или подвластным;
- 3) лишение домовладыки прав отцовской власти (например, в случае оставления им подвластного без помощи);

- 4) приобретение подвластным почетного звания (например, консула, епископа);
- 5) *emancipatio*, то есть освобождение подвластного из-под власти домовладыки (в форме символической продажи в рабство). Эманципация могла быть отменена в случае неблагодарности бывшего подвластного. В Юстиниановом праве эманципация совершалась: получением императорского рескрипта, заносившегося в протокол суда; подачей заявления домовладыкой в суд; фактическим самостоятельным проживанием подвластного в течение продолжительного времени.



Контрольные вопросы по главе 6

1. Охарактеризуйте правовой статус домовладыки по римскому праву.
2. В чем состояли причины преобладания формального брака в классический период римского права?
3. По какой причине изначальный римский брак сложился как патриархальный?
4. В чем сущность условия трех ночей по Законам XII таблиц?
5. Каковы имущественные предпосылки власти мужа в римской семье?
6. Какова роль институтов приданого и дарения в имущественных отношениях супругов?
7. Назовите основания прекращения брака в эпоху классического и постклассического римского права.
8. Назовите юридические основания узаконения и усыновления.
9. В чем состояли основания прекращения отцовской власти?
10. Каковы причины постепенного расширения имущественных прав подвластных детей?
11. По каким причинам допускалась добровольная продажа подвластных детей в рабство?
12. Что означают понятия «агнатическое родство» и «когнатическое родство»?
13. Назовите известные в Риме формы брака.
14. Охарактеризуйте условия вступления в римский брак.
15. Какие способы совершения брака имели место в Риме?
16. Как прекращался римский брак?

17. Как складывались личные и имущественные отношения между мужем и женой?
18. Назовите пути установления отцовской власти.
19. Как прекращалась отцовская власть?
20. Что такое опека и попечительство? Чем они отличались друг от друга?

7 Вещное право. Право собственности

7.1 Понятие и виды вещей по римскому праву

В римском праве отсутствовало легальное определение понятия «вещь» (*res*). Однако его можно воссоздать из Институций Гая, где говорится о вещах как об определенной части живой и неживой природы. Римское право называнием «вещь» охватывает также юридические отношения и права.

Понятие вещи (*res*) у римлян охватывало всякое имущественное благо, которое подразделялось на *res corporales*, то есть имеющее тело, и *res incorporates*, то есть благо, существующее лишь в правовых представлениях, как право наследования, право требования, долги и т. п. Собственно вещами в правовом смысле у римлян являлись телесные предметы. Римский юрист Гай уточнил в своих Институциях, что вещами не могут считаться телесные предметы, недоступные для оборота, такие как солнце, луна, звезды; предметы, по самой своей природе не предназначенные для оборота: тело свободного человека, анатомические препараты; совокупность вещей, образующая единство лишь в представлении: библиотека или стадо; часть вещи до тех пор, пока она не приобрела самостоятельного телесного существования, не может считаться вещью.

Описание классификации вещей закреплено во второй книге Институций Гая. По своему социальному предназначению римское право делит вещи на божественные и человеческие, последние, в свою очередь, служат публичному обращению и частному обладанию, то есть по предполагаемому субъекту правового господства вещи подразделяются на общие, публичные, корпоративные, частные. Вещи делятся на телесные и бестелесные, последние состоят в праве и не имеют в собственном смысле материального выражения.

Самое распространенное деление вещей в римском праве – на движимые и недвижимые, среди последних выделяются основные и дополнительные. Движимыми (*res mobiles*) были вещи, которые могли изменять положение в пространстве без уменьшения своей ценности и повреждения собственной сущности. Между движимыми вещами различались те, что не двигались сами, но могли быть приведены в движение со стороны других (*res mobilis* в более узком смысле), и вещи, которые двигались сами. Среди вещей, которые двигались сами, самыми важными являлись скот и рабы. Недвижимыми (*res immobiles*) были вещи, которые не могли изменять свое положение в простран-

стве без повреждения своей сущности. Важнейшей недвижимой вещью была земля и все то, что было тесно соединено с землей.

Сугубо римским стало деление вещей на манципируемые (*res mancipi*) и неманципируемые (*res nec mancipi*). Это деление вещей было определено тем, что при отчуждении *res mancipi* для установления права собственности требуется соблюдение специальных торжественных процедур: манципации или уступки вещи перед магистратом, в то время как право собственности на *res nec mancipi* переносится вместе с передачей вещи – *traditio*. Римский юрист Ульпиан дает исчерпывающий перечень манципируемых вещей: имения на италийской земле, как сельские (поле), так и городские (дом); права сельских имений (право прохода, проезда, прогона скота, прокладки водопровода); рабы и четвероногие, которые приручаются под седлом или ярмом (быки, лошади, мулы, ослы).

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

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

Делимыми вещами (*res divisibiles*) были вещи, которые могли быть разделены на составные части без уменьшения их общей имущественной ценности и экономической функции. Напротив, неделимые вещи (*res indivisibiles*) при разделении на составные части теряли свою ценность и функциональные свойства целого.

Большое значение имело деление вещей на заменимые и незаменимые: от этого свойства вещей зависела ответственность за случайно утраченную вещь, как и природа отдельных правовых отношений. Когда речь шла о заменимых вещах, должник оставался обязанным возратить долг, пока существовала хотя бы одна вещь этого рода.

Такая подробная классификация вещей создана римскими юристами в силу необходимости четкого юридического регулирования отношений к ним.

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

7.2 Субъективное вещное право. Право собственности

Субъективным вещным называется такое право, которое предоставляет его носителю возможность непосредственного воздействия на вещь, иными словами, предметом (объектом) такого права является вещь. Вещное право является абсолютным (пользуется абсолютной защитой), то есть защищается иском против всякого нарушителя права, кто бы им ни оказался.

Для вещных прав характерны свойства следования (вещное право следует за вещью) и преимущества (над обязательственным правом, например, снабженное залогом право требования подлежит преимущественному удовлетворению).

Классификация имущественных прав на вещные и обязательственные не упоминается у самих римских юристов. Вместе с тем они различали вещные иски (*actiones in rem*, вытекающие из вещных прав) и личные иски (*actiones in personam*, вытекающие из обязательственных прав).

К вещным правам относятся право собственности и права на чужие вещи. В последнюю группу входят:

- 1) сервитутное право (сервитут) (см. гл. 8);
- 2) залоговое право (право залога);
- 3) эмпфитевзис – вещное право долгосрочного, отчуждаемого, наследственного пользования чужим сельскохозяйственным участком за вознаграждение;
- 4) суперфиций – вещное право долгосрочного, отчуждаемого, наследственного пользования строением на чужом городском земельном участке за вознаграждение.

Право собственности во всякой системе права является центральным правовым институтом, предопределяющим характер всех других институтов частного права (договоров, семьи, наследования). Классическая римская собственность была высшим проявлением господства лица над землей и рабами. Однако выработка понятия права собственности происходила весьма медленно.

В доклассическое время не существовало общего определения собственности, а давалось перечисление отдельных полномочий собственника. Римляне долгое время не имели разработанного понятия собственности. Когда возникала необходимость выразить принадлежность кому-нибудь некой вещи, употреблялись соответственные прилагательные: *ager publicus* (общественная собственность, от *ager* – земля, владение), *ager gentilicus* (родовая собственность), *ager viritanus* (частная собственность). Понятие собственности было разработа-

но достаточно поздно. Она называлась *proprietas*, это означало, что она кому-то принадлежит.

Право собственности – полное господство над вещью (*plena in re potestas*), наиболее широкое вещное право, по общему правилу для римлян это господство было неограниченным. Субъектами гражданского права собственности могли быть только римские граждане.

Право собственности рассматривается как абсолютное, вещное и бессрочное (вечное, пока существует соответствующая вещь) право.

Впервые понятие о праве собственности сформулировано римлянами еще в Законах XII таблиц, римской конструкцией этого правового института в основных чертах пользуются и сейчас.

Главными правомочиями субъекта в отношении вещей (главными – потому, что к ним сводятся все другие допускаемые формы юридических действий в области вещного права) принято считать:

- 1) право обладания вещью;
- 2) право использования;
- 3) право распоряжения.



.....

Право обладания (jus possidendi) подразумевает условное или материальное обладание – господство лица над вещью, начиная с самого в бытовом отношении примитивного – возможности держать в руках, до права заявить о принадлежности вещи тебе перед другими лицами, в любой момент потребовать гарантированности этого материального обладания. Право использования (jus utendi) подразумевает употребление вещи для собственных материальных или духовных нужд, в том числе использование как субстанции вещи, так и приносимых ею плодов, доходов, употребление как непосредственно личное, так и через посредство других лиц. Право распоряжения (jus abutendi) подразумевает возможность, не считаясь с требованиями третьих лиц, распорядиться вещью по своему усмотрению, вплоть до полного ее уничтожения.

.....

Римляне выработали понятие эластичности права собственности. Это значит, что если оно было ограничено (например, сервитутом или узуфруктом (см. п. 8.2)), то вследствие отпадения основания ограничения (например, смер-

ти узурфруктуария) оно восстанавливается в своих исходных абсолютных пределах.

Собственность, или *plena in re potestas*, никогда не была абсолютно и полностью эксклюзивным правом. Вследствие возможности коллизий при использовании собственнических правомочий между разными собственниками и для сохранения порядка и общественных интересов в таких случаях, уже древнеримское право установило целый ряд общих ограничений на право собственности. Ограничения прав собственников, известные древнему праву, были обусловлены тогдашней общественно-экономической структурой Рима и имели целью устранение столкновений между мелкими земельными собственниками при использовании и обработке малых сельскохозяйственных угодий. С этой целью Законы XII таблиц установили:

- 1) мелкие землевладельцы обязаны оставлять границу (*finis*) в два с половиной фута, которую не имели права обрабатывать;
- 2) такую же отдаленность (*ambitus*) обязаны соблюдать и все владельцы городских земель при строительстве зданий;
- 3) владельцы плодоносящих деревьев, чьи ветви перевешивались на чужой участок, имели право входить на чужой участок для сбора упавших плодов.

Частная собственность в римском государстве делилась на много видов:

- 1) по правовому основанию:
 - квинтская (по Законам XII таблиц);
 - преторская, она же бонитарная (по преторскому праву);
 - провинциальная (по местным законам и обычаям);
- 2) в зависимости от числа собственников на вещь:
 - индивидуальная;
 - общая.

Бонитарная собственность возникала, когда манципируемые вещи отчуждались без обязательной в таком случае манципации. По закону получалось, что, несмотря на передачу вещи и уплату приобретателем ее цены, вещь оставалась в собственности отчуждателя. В некоторых случаях отчуждатель, несмотря на то что он продал вещь приобретателю, заявлял виндикационный иск о возврате вещи, ссылаясь на то, что передача вещи была совершена незаконным образом. В этих случаях претор включал в формулу иска эксцепцию, что вещь должна быть присуждена истцу только при условии, что он не продавал ее

ответчику. Приобретатель становился собственником вещи, вещь прочно закреплялась в его имуществе (*in bonus*).

Можно выделить также собственность латинов (жители италийских городов получили права римского гражданства после союзнической войны в I в. до н. э.) и перегринов (иностранцы, получившие права римского гражданства по эдикту императора Каракаллы в 212 г.). Латины и перегрины обладали гражданской правоспособностью в рамках преторского права и права народов.

В зависимости от субъекта права собственность могла быть индивидуальной, или частной, когда лицом-обладателем было физическое лицо, имеющее соответствующий правовым требованиям статус; могла быть публичной, или общественной, когда субъектом-обладателем было юридическое лицо – корпорация публичного права или государственная казна (находившаяся на особом положении); могла быть совместной, когда одна и та же вещь была предметом господства нескольких равноправных лиц. В последнем случае образовывался специальный подвид права – *condominium*, или общая собственность. Каждый из лиц-обладателей (наряду с физическими лицами такими со-обладателям могут быть и корпорации) считался собственником некоей идеальной доли в этой совместной собственности, на которые вещь могла быть при необходимости поделена.

При общей собственности единое право собственности на вещь одновременно принадлежит в определенных долях нескольким лицам (сособственникам). Обычно общая собственность возникала в результате получения в наследство неделимой вещи (например, раба) несколькими наследниками. Другим основанием возникновения общей долевой собственности является смешение однородных сыпучих вещей (например, зерно, принадлежащее разным лицам, ссыпали в один склад).

Классическое римское право предполагало, что каждый из сособственников может свободно распоряжаться общим имуществом, однако в постклассический период это право было значительно скорректировано: каждый из сособственников может распоряжаться общей вещью лишь в пределах своей доли.

7.3 Владение как полномочие собственника относительно вещи

Право господства лица над вещью в римском праве характеризовалось различной степенью и содержанием, что выражалось понятиями «владение», «держание», «пользование» и, наконец, «распоряжение». Владение – это фак-

тическое обладание вещью, сопряженное с намерением относиться к ней, как к своей собственной.

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

Для признания фактического состояния вещи владением оно должно включать в себя два признака:

- 1) тело владения;
- 2) намерение владеть для себя.

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

Анализ римских источников показывает, что различалось несколько видов владения: гражданское, посредственное владение в виде фактического держания и преторское. Все способы установления владения считались первоначальными, то есть исключались преемство и тождество между старым и новым владельцем. Требовалось лишь, чтобы были осуществлены оба элемента владения – материальный и волевой, то есть добросовестное приобретение и добросовестное пользование.

Помимо господства над вещью (*corpus possessionis*) для владения необходима также воля (намерение) лица владеть вещью для себя. Если такой воли нет, то речь идет лишь о держании. Держателями по римскому праву являлись арендаторы, хранители и другие лица, которые обладали вещью, но у которых не было намерения владеть вещью за себя (от своего имени). Зависимые держа-

тели не пользовались владельческой защитой, этим правом обладал только собственник данной вещи.

Посредственное владение – нахождение вещи во владении у третьих лиц (держание вещи). Оно не признавалось владением. Чаще всего в роли держателей выступали поверенный, поклажеприниматель и ссудоприниматель. Они были экономически зависимы от владельца и владели вещью в его интересах. По усмотрению владельца вещи такое держание могло быть прекращено.

Преторское владение возникло как необходимость обеспечить интересы лица, не являющегося собственником, но фактически владеющего бесхозной вещью. Такое владение признавалось и защищалось претором до истечения срока приобретательской давности. После истечения срока давности наступало право собственности на вещь. При этом преторская защита распространялась лишь на добросовестных приобретателей.

Другим делением владения на виды было законное (титульное) и незаконное (беститульное) владение. Последнее могло быть добросовестным и недобросовестным. Добросовестным беститульное владение в римском праве признается в тех случаях, когда владелец не знает и не должен знать, что он не имеет права владеть вещью (например, лицо, приобретшее вещь от недобросовестного владельца, не знавшее о его недобросовестности). Примером недобросовестного владельца является вор. Только добросовестный владелец мог приобрести по давности право собственности, его ответственность смягчалась в случае предъявления иска собственником вещи.

Психически больной, малолетний ребенок не способны осознать связь с вещью и поэтому не могли приобретать право владения.

Распоряжение собственником его вещью обставлялось некоторыми условиями. В отношении недвижимых вещей с самого раннего времени выдвигалось условие согласования (или уведомления) о распоряжении соседей или должностных лиц, специально назначенных к такому контролю. Сделки по поводу недвижимости, как правило, требовалось регистрировать в общественных (публичных) инстанциях и введение в права недвижимости представляло особый юридический акт, производимый с участием властей. В распоряжении вещью необходимо было точно следовать границам собственного права на эту вещь, то есть знать его пределы: «Кто пользуется своим правом, тот не обвиняется ни в злоумышлении, ни в нанесении вреда другому, ни в насилии». Особенно это следовало учитывать, имея в виду разные подвиды собственности римского права. Только прямой собственник, например, или подлинный соб-

ственник имел право передать вещь в качестве залога, только подлинному собственнику будут принадлежать приращения вещи, намывы, клады и т. д.

Способы прекращения владения:

- недобровольная потеря владения, когда достаточно утраты фактического господства над вещью;
- добровольная потеря владения, когда требуется утрата обоих элементов владения (волевого и материального).

Владение защищалось специальными правовыми средствами – интердиктами (*interdicta*), т. е. запрещениями. Данные акты издавались магистратами в форме распоряжения о немедленном прекращении действий, нарушающих имущественные права лица. Первоначально они издавались преторами после проверки права просителя на оспариваемую вещь как указание передать вещь реальному владельцу. Впоследствии в юридический обиход вошли условные распоряжения в форме: «если подтвердятся доводы просителя, то передать ему вещь и запретить посягательства на его вещь».

7.4 Способы приобретения права собственности

Первоначальные способы (юридические основания) приобретения права собственности:

- 1) изготовление новой вещи (с использованием своих материалов);
- 2) получение плодов и доходов от арендованных либо своих вещей;
- 3) захват бесхозной вещи;
- 4) клад (*thesaurus*; при находке на чужой земле следовало отдать половину собственнику земельного участка);
- 5) соединение вещей. По общему правилу, если соединенные вещи невозможно разделить без ущерба для них, собственник главной вещи становится собственником второстепенной (так, собственник земельного участка приобретал право собственности на дерево, посаженное на его участке). При смешении сыпучих тел возникала общая собственность;
- 6) переработка вещи. Если изготовленную вещь можно без особого ущерба возвратить в первоначальное состояние, то она принадлежит собственнику материала. В противном случае она поступает в собственность переработчика, который обязан возместить собственнику материала его стоимость;
- 7) намыв (применительно к золотому песку и т. п.);

- 8) приобретательская давность (*usucapio*) – признание собственником лица, фактически добросовестно провладевшего вещью в течение установленного законом срока и при выполнении ряда условий.

По Законам XII таблиц срок приобретательской давности был установлен в 2 года для недвижимости и 1 год – для движимых вещей. Приобретаемая так вещь не должна являться краденой.

Ко времени Юстиниана закрепились такие условия приобретения права собственности по давности владения:

- 1) фактическое владение приобретаемой вещью;
- 2) добросовестность владения;
- 3) законное основание владения;
- 4) давностный законный срок в отношении движимых вещей 3 года, для недвижимости 10 лет (если приобретающий по давности и то лицо, которому в связи с давностным владением угрожает утрата права, живут в одной провинции) и 20 лет (если указанные лица живут в разных провинциях);
- 5) способность вещи к приобретению по давности, в частности, нельзя было приобретать по давности (как и другими способами) вещи краденые и изъятые из гражданского оборота.

Изъятыми из оборота считались вещи, принадлежащие всему Риму, а также вещи божественного права, то есть принадлежащие религиозным организациям.

Право собственности на вещи осуществлялось на основе древнего квиритского права в результате применения процедуры манципации вещи – *res mancipi*. Последняя, по Законам XII таблиц, должна была осуществляться публично и состояла в том, что покупатель, например, в присутствии продавца, пяти свидетелей и весовщика с весами и медью касался рукой приобретенной вещи и утверждал, что теперь по праву квиритов эта вещь его.



***Манципация** (*mancipatio*) – торжественный обряд передачи манципируемой вещи. Его содержанием была символическая имитация приобретения вещи. Манципация предполагала наличие передаваемой вещи или ее символа (например, комка земли с передаваемого земельного участка) и состояла в произнесении особых формул в присутствии пяти свидетелей и весовщика, взвешивания*

на весах металла и прочих формальных процедур, имеющих древнее религиозное происхождение.

.....

Ко времени абсолютной монархии деление вещей на манципируемые и неманципируемые потеряло свое значение и основным способом передачи права собственности по договору стала традиция (*traditio*). Традиция – способ приобретения права собственности, заключающийся в передаче одним лицом другому фактического владения вещью с целью передачи права собственности на эту вещь.

Традиция как способ приобретения права собственности предполагала следующие составляющие:

- 1) переход владения вещью к приобретателю по воле отчуждателя;
- 2) легитимация на передачу, то есть у лица, передающего вещь, должно быть право на ее отчуждение (обычно такое право принадлежит собственнику, но оно может быть еще и, например, у залогодержателя);
- 3) соглашение сторон о том, что владение вещью передается для перенесения права собственности на передаваемую вещь (а, например, не для держания при заключении договора хранения);
- 4) не должно быть легального запрета для передающего вещь отчуждать ее (например, муж не вправе был отчуждать имущество, полученное им в приданое за женой).

7.5 Прекращение права собственности

Утрата права собственности могла происходить как вследствие изменения фактических обстоятельств, связанных с материальной судьбой субъекта и объекта права, так и вследствие изменения чисто правовых обстоятельств, квалифицирующих положение субъекта, объекта права и собственно режим вещного права.

Право собственности прекращалось вследствие:

- 1) исчезновения собственника (смерти физического лица, прекращения существования корпорации, прекращения самостоятельного существования государства) – влекло прекращение права собственности на конкретную вещь;
- 2) ограничения правового статуса собственника – гражданского или сословного, причем право собственности не сохранялось, даже если в новом статусе лицо имело потенциальную возможность сделаться собственником по нормам другого, неримского права;

3) ограничения права собственности по содержанию, превращения его в другое вещное право вследствие тех или иных юридических последствий (залога, возникновения совместной собственности);

4) дереликции – добровольного отказа лица от права собственности на вещь (например, выбросив вещь);

5) гибели вещи – как физической, так и юридической. Физическая гибель предполагала полное уничтожение вещи (вино выпито, хлеб сожжен) или приведение ее в такое состояние, когда она утрачивала свои определяющие качества (мраморная статуя рассыпалась на части – собственность на статую прекращалась, но по праву спецификации возникало новое право собственности на мраморное крошево и т. п.). Юридическая гибель предполагала изъятие вещи из гражданского оборота по решению магистрата или суда;

6) возвращения в естественное состояние;

7) побега диких зверей;

8) соединения вещей – присоединения какой-либо вещи к другой так, что присоединяемая вещь становилась составной частью этой другой вещи, присоединенная вещь поступала в собственность того, кому принадлежала другая вещь (например, посевы, строения поступали в собственность того, кому принадлежала земля);

9) передачи права собственности на вещь путем традиции. Традиция – передача одним лицом другому фактического владения вещью с целью передачи права собственности на эту вещь. Традиция – абстрактная сделка, то есть отвлеченная от преследуемой цели (не имела значения цель передачи денег: то ли взаймы, то ли в качестве дара). Элементы традиции:

- переход владения вещью к приобретателю по воле отчуждателя;
- наличие у передающего права на отчуждение вещи (таким правом наделен собственник, но иногда и несобственник, например, залоговый кредитор);
- согласие сторон на то, что владение вещью передается для перенесения права собственности на передаваемую вещь;
- отсутствие запрета на отчуждение у передающего вещь;

10) отчуждения вещи другому лицу в порядке частноправовых сделок (например, путем сделки купли-продажи);

11) изъятия вещи у собственника помимо его воли (например, конфискация вещи, похищение, потеря).

7.6 Защита права собственности

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

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



Контрольные вопросы по главе 7

1. Какие формы собственности существовали в Древнем Риме в эпоху Законов XII таблиц?
2. Назовите полномочия собственника на вещь в классическую эпоху римского права.
3. Объясните происхождение термина «манципированная вещь».
4. В чем состояло практическое значение деления вещей на манципируемые и неманципируемые?
5. Каким сроком определялась давность владения Законами XII таблиц в отношении недвижимых и движимых вещей?
6. Почему традиция вытеснила манципацию в практике отчуждения вещи?
7. Объясните происхождение бонитарной собственности.

8. Раскройте классификацию вещей по римскому праву.
9. Охарактеризуйте манципируемые и неманципируемые вещи.
10. Как в римском праве рассматривалась категория главных и побочных вещей?
11. В чем состоит практическое значение деления вещей на движимые и недвижимые?
12. Какие особенности отличали римское вещное право от права обязательственного?
13. Каково содержание вещного права?
14. Охарактеризуйте отдельные виды владения.
15. В чем состоит различие между правомерным и неправомерным владением, добросовестным и недобросовестным владением?
16. Что означает выражение «никто не может изменить сам себе основание владения»?
17. В каких случаях имела место утрата владения?
18. Охарактеризуйте виды собственности (квиритскую, бонитарную, провинциальную, собственность peregrinorum и совместную собственность).
19. Дайте определение понятию «способы приобретения права собственности».
20. Что такое первоначальные способы приобретения права собственности и что относилось к ним?
21. Опишите условия приобретательской давности.
22. Раскройте производные способы приобретения права собственности.
23. В каких случаях утрачивалось право собственности?
24. С помощью каких правовых средств осуществлялась защита права собственности?
25. Что такое виндикационный иск и как он применялся?

8 Имущественные права на чужие вещи. Сервитут

8.1 Сервитут: общая характеристика

Изменения в хозяйственной жизни, дальнейшее развитие и усложнение общественных связей в Риме вызвали к жизни новые правовые нормы – права на чужие вещи. Эта категория прав принадлежала к абсолютным правам, то есть защищалась против любого нарушителя и характеризовалась правом следования и правом преимуществ. Но в то же время закреплялись права на чужие вещи. В этот институт входили сервитут, суперфиции, эмфитевзис.

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



Сервитут – ограниченное право пользования чужой вещью. Собственник вещи, обремененной сервитутом, обязан претерпевать пользование своей вещью другим лицом (другими лицами). Сервитутные отношения связывали собственника вещи и пользователя по сервитуту косвенно, через вещь, обремененную сервитутом.

Сервитут по общему правилу предполагался бесплатным, но собственник мог потребовать возмещения своих расходов, связанных с обеспечением сервитута.

Сервитут не мог заключаться в совершении собственником служащей вещи каких-либо активных действий, он должен был лишь пассивно терпеть действия обладателя сервитутного права.

При коллизии сервитута с правом собственности последнее уступало сервитуту.

Личный сервитут давался конкретному лицу, прекращался со смертью обладателя. Наследование личного сервитута (как и любое иное распоряжение им) не допускалось.

Сервитут утрачивался по следующим основаниям:

- 1) с гибелью вещи, которая служит ее предметом. К физической гибели приравнивается юридическая. В случае разделения земельного участка на части предиальный сервитут связывается с каждой частью, то есть если разделен господствующий участок, то для каждого вновь образованного участка приобретает самостоятельный сервитут. Если разделен служащий участок, то сервитут обременяет каждый из образованных участков;
- 2) со смертью субъекта (только личные сервитуты);
- 3) если сервитут соединяется с правом собственности;
- 4) вследствие отказа от него;
- 5) в случае неосуществления в течение 10 лет (если договор заключен между жителями одной провинции) и 20 лет (если договор заключен между жителями разных провинций).

8.2 Виды сервитута

1. Предиальные (от *praedium* – 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. Земельный сервитут прекращался из-за неиспользования земли в течение 2 лет.

Подвиды 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 ее 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 слу-

жащем участке, которые сделали бы пользование господствующим участком менее удобным или менее приятным;

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

2. Личные сервитуты – принадлежащие определенным лицам персонально.

Подвиды личных сервитутов:

- узуфрукт – право пользования чужой вещью и получения от нее плодов с сохранением в целостности самой вещи как таковой. Делился на пожизненный и ограниченный по сроку. Не передавался по наследству, не отчуждался, допускалась сдача узуфрукта внаем третьему лицу, но после смерти держателя сервитута право поднайма оканчивалось. Узуфруктарий (пользователь сервитута) был обязан пользоваться вещью в соответствии с ее целевым хозяйственным назначением, принимать меры к обеспечению сохранности вещи;
- узус (usus) – право пользования вещью без права пользования ее плодами. Разрешалось использовать столько плодов, сколько необходимо пользователю для удовлетворения своих личных потребностей;
- хабитация (habitatio) – право пожизненного проживания в чужом доме или его части с использованием общих территорий (например, двора, крыльца).

8.3 Эмфитевзис и суперфиций

Эмфитевзис и суперфиций относились к видам законного ограничения права собственности и представляли собой вещные, отчуждаемые, передаваемые по наследству права долгосрочного пользования чужой землей. Оба эти права сходны с сервитутами в том отношении, что как сервитуты, так и суперфиций и эмфитевзис являлись правами пользования чужой вещью. Однако отличительным критерием суперфиция и эмфитевзиса от сервитутов служила широта содержания и долгосрочность их действия.



.....
Эмфитевзис (emphyteusis) (от греч. «насаждать») – долгосрочная наследственная аренда земельного участка, право пользования чужой сельскохозяйственной землей для ее обработки.

Этот институт развился в период империи как форма использования пустующих земель. От предиального сервитута эмфитевзис отличался широтой содержания, от личного – наследственным характером.

Эмфитевт при заключении сделки обязался платить вознаграждение (оброк) без уменьшения при случайном ухудшении состоянии объекта, при недоходе; а также государственные подати, поддерживать участок в надлежащем состоянии. Он имел право на судебную защиту своих интересов, право присваивать плоды с момента их отделения, право отчуждать и закладывать вещь с доведением этого до сведения собственника, который имел право преимущественной покупки или получения 2% от продажной цены или от стоимости эмфитевзиса.

Эмфитевзис устанавливался путем договора аренды на 100 и более лет. Аренда на срок до 99 лет не считалась эмфитевзисом и не создавала ограниченный правам изначального собственника. Договор прекращался при несоблюдении обязанностей эмфитевтом (нанесение большого ущерба вещи, неуплата платежей сроком более трех лет), причем последующее исполнение не могло предотвратить выселения, при отказе и при погасительной давности. Собственник имел *actio emphyteuticaria* (иск в защиту собственника земли).



.....

Суперфиций (*superficies*) – наследственное и отчуждаемое право пользования чужой городской землей для возведения на ней строения, право бессрочного пользования земельным участком, на котором была произведена застройка, либо по договору с собственником, либо если собственник не оспорил в свое время неправомерности застройки его участка.

.....

По существу, это был городской вариант эмфитевзиса, основанный на отношениях лица и государства или муниципалитета. Предметом сделки было прежде всего жилое или промышленное строение, а не сельскохозяйственное.

Суперфициарий был обязан уплачивать владельцу земли *solarium* (плату за землю) с ответственностью за долги предшественников и государственные подати. Он имел право произвольно закладывать вещь и обременять ее сервитутами, при условии, что не нарушались интересы собственника земли, а отчуждать – с согласия собственника. При прекращении суперфиция сохранялось право собственности на строительные материалы, строение же поступало в пользу собственника земли. Если суперфиций принадлежал нескольким лицам,

они были уполномочены на иск, аналогичный иску о разделе общей собственности. Для передачи суперфиция требовалась традиция.

Суперфиций прекращался путем истечения срока, невзноса платы, отказа, слияния и погасительной давности. Уничтожение самого строения не прекращали суперфиция – предполагалось возведение на том же участке новой недвижимости.



Контрольные вопросы по главе 8

1. Что включали в себя права на чужие вещи?
2. Каковы, на ваш взгляд, причины появления прав на чужие вещи в Риме?
3. Дайте определение сервитуту.
4. Чем сервитутное право отличалось от обязательственного права?
5. Как в римском праве классифицировались сервитуты?
6. Назовите свойства земельных сервитутов.
7. Какие сельские сервитуты были известны римскому праву?
8. Что такое узупфрукт?
9. Какими правами был наделен узупфруктуарий и какие обязанности на него возлагались?
10. Как возникали, прекращались и защищались сервитуты?
11. Дайте определение эмфитевзиса и суперфиция.
12. Какие права предоставлялись эмфитевту?
13. Раскройте обязанности суперфициария.

9 Обязательственное право. Договоры

9.1 Понятие обязательства

Вещное и обязательственное право – две составные части имущественных отношений. Вещное право закрепляет господство лица над имуществом, а обязательственное является правовой формой перехода имущества от одного лица к другому, то есть способом приобретения имущества, также используется в целях возмещения имущественного вреда и его неосновательного получения.

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

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

Под обязательственным правом в объективном смысле понимается совокупность институтов и норм, которыми регулируется порядок отношений двух субъектов права, но по поводу возникающих между ними взаимных требований, связанный с реализацией их хозяйственных целей, а также иных личных интересов неполитического свойства.

По своему происхождению и некоторым существенным характеристикам римские юристы различали обязательства:

- 1) цивильные;
- 2) натуральные, основанные на справедливости.

Однако в одном из отрывков Дигест указано «обязательство, будь то натуральное или цивильное, или преторское», то есть добавляется преторское как самостоятельное. Обязательства классифицируются в зависимости от источника их возникновения, то есть события, способного создать обязательственные отношения:

- 1) вследствие договора и квазидоговора;
- 2) вследствие провинности-деликта и квазиделикта;
- 3) по закону.



В силу обязательства (obligation) должник (debitor, обязанное лицо) должен совершить определенные действия в пользу кредитора (creditor). Активный характер этих действий позволяет отличить обязательство от вещного права. В обязательстве есть две стороны: кредитор обладает правом требования, а на должника возложена обязанность выполнить правомерные требования первого.

Любое обязательство должно быть обеспечено иском. Сказанное не относится к натуральным обязательствам (например, по сделкам рабов и подвластных на начальном этапе развития римского права). Факт существования натурального обязательства мог использоваться при возражении по иску, однако непосредственно из натурального обязательства иск не вытекает. При этом натуральное обязательство содержит все остальные существенные признаки других обязательств.

Сторонами обязательства выступали кредитор и должник (обязанное лицо).

Содержание обязательства составляли права требования по поводу предмета обязательства со стороны кредитора к должнику, а также встречная обязанность должника.

Предметом обязательства служило имущество, по поводу которого устанавливалось данное обязательство.

В обязательстве, как и в современном гражданском праве, могло сочетаться несколько предметов. Например, в обязательстве из договора купли-продажи имелись два предмета: товар и цена покупки.

Римское право закрепляло следующие основания возникновения обязательств:

- 1) договор (он же контракт), то есть добровольное соглашение между двумя и более лицами;
- 2) деликт, то есть имущественное правонарушение;
- 3) «как бы договор» – в отличие от договора, в таком основании возникновения обязательства не было обоюдного волеизъявления сторон сделки, оно подразумевалось по изначальным условиям (например, ведение чужих дел без поручения);
- 4) квазиделикт – в отличие от деликта, в квазиделикте оставалась неясна личность правонарушителя (например, квазиделикт о вылитом или

выброшенном из окон дома на пострадавшее лицо, по которому к ответственности привлекался владелец дома, из которого вылили или выбросили, даже если формально он не был виновен).

Содержание обязательства предполагало обязанность совершить действие, направленное на достижение цели обязательства, а со стороны кредитора – право требовать совершения этого действия.

Согласно трудам юриста Павла, содержание обязательства составляют три элемента:

- 1) «дать», то есть передача права собственности;
- 2) «сделать» – совершение как положительных действий, так и несовершение действий;
- 3) «предоставить» – оказание личной услуги либо принятие ответственности за другого.

Исполнение обязательств по своим характеристикам должно было быть:

- 1) возможным – находиться в человеческих пределах сил;
- 2) дозволенным – не запрещаться законом или нравом;
- 3) нравственным – соответствовать не только частным интересам лица, но и не противоречить интересам общества, выраженным в морали;
- 4) количественно и качественно определенным, поддаваться материальному выражению. Действия, направленные на прекращение обязательства, должны были составлять интерес для кредитора. С широким распространением в Риме договора стипуляции требование личного интереса сохранялось. В более развитых формах обязательств это требование было смягчено (например, признавался имеющим юридическую силу договор поручения, заключавшийся не в интересах лица, дающего поручение, а в интересах третьего лица).

9.2 Способы замены лиц в обязательстве

Замена лиц в обязательстве предполагает легальное, нормативное урегулированное изменение субъектов с любой из сторон в сделке – должника или кредитора. Римское право допускало следующие формы замены лица в обязательстве:

- 1) переход обязательства по наследству. Вместе с наследством переходили права и обязанности умершего. Еще Законы XII таблиц содержали положения о разделении между несколькими наследниками права требования долгов пропорционально полученным ими долям;

2) цессия – прямая уступка права требования по договору. Замена в обязательстве должника или кредитора при их жизни другими лицами в республиканском Риме не допускалась, но позже стали применять новацию, или обновление обязательства (с общего согласия кредитора, должника и третьего лица, которому кредитор хотел передать свое право требования, это третье лицо заключало с должником вместо старого такой же договор). Должник должен был быть согласен на уступку, а также должен был присутствовать при ее оформлении либо получить надлежащее уведомление. Передача главного обязательства передавала и придаточные, обслуживающие обязательства. Цессия оформлялась в виде договора поручения. Чтобы передать право требования другому лицу, кредитор (цедент) назначал то лицо, которому он желал уступить свое право (цессионария), своим представителем в процессе, с оговоркой, что этот представитель может оставить все полученное по иску за собой. Возражения против цедента были действительны против цессионария. Смерть поручителя прекращала этот договор. Поскольку для цели уступки права требования кредитор назначал цессионария своим представителем в суде, то платеж, произведенный должником одному кредитору, был вполне действительным и прекращал обязательства, а следовательно, и право цессионария взыскать долг. Чтобы интересы цессионария не пострадали, в развитом римском праве стали совершать уведомление должника о произошедшей цессии. Платеж, произведенный после такого уведомления цедента, не прекращал обязательства. Цессионарию стали давать особый иск, вводя в формулу иска фикцию о том, что цессионарий – наследник цедента. Цессия производится по самым различным основаниям, и ее действительность не зависит от основания, по которому цессия совершена. Не допускалась:

- цессия прав, связанная с личностью кредитора (иски о личной обиде);
- цессия в пользу более влиятельных лиц;

3) перевод долга. Так как личность кредитора не имеет существенного значения для должника, то при цессии права требования должника ставят в известность, но согласия его не спрашивают. Но личность должника всегда имеет значение для кредитора, так как, вступая в обязательство, кредитор доверяет данному должнику, полагается на его исполнительство и платежеспособность, а новое лицо, которое придет на смену должнику, может оказаться не внушающим кредитору доверия. Поэтому замена одного должника другим (перевод долга) возможна только с согласия кредитора.

9.3 Сделки

В римском праве выделяются односторонние сделки (у одной стороны только право, у другой – только обязанность, например, дарение) и двусторонние (например, договор купли-продажи). Ко второй группе относятся договоры – наиболее распространенное на практике, как и сегодня, основание возникновения обязательства, представляет собой соглашение (согласование воли) равных и независимых субъектов права, исходя из основополагающих принципов свободы договора и равноправия сторон (договаривающихся субъектов).

В римском праве среди договоров выделяются контракты и пакты.



.....

Контракты – договоры, урегулированные гражданским правом (прежде всего Законами XII таблицы), прямо названные законом и в полной мере обеспеченные судебной исковой защитой.

.....

В соответствии с канонической классификацией Гая можно выделить следующие виды римских контрактов:

- вербальные (устные), например, предельно формализованная по своей процедуре стипуляция, архаичное основание возникновения одностороннего обязательства;
- литеральные (письменные), до классического периода с их помощью оформлялись устные соглашения, а соответствующие записи (например, о возникновении или погашении долга) вносились в приходно-расходные книги кредитора и должника. Позже литеральные контракты оформлялись как долговые расписки от третьего лица (синграфы) либо от первого лица (хирографы);
- реальные – обязательство возникает вследствие и в момент фактической передачи вещи;
- консенсуальные – обязательство возникает в силу достижения сторонами определенного соглашения, независимо от факта передачи вещи или отсутствия таковой.



.....

Пакт (*paсtum*) в римском праве означал, во-первых, специальный тип договоров, не входящих в перечисленные категории контрактов, не располагавших для защиты вытекавших из них требований сторон специальными исками и защищавшихся в русле требований только преторского права при непротиворечии спра-

ведливости; во-вторых, вообще сделку, заключенную в границах права, но не оформленную согласно требованиям и условиям конкретного вида сделки.

.....

Например, спустя некоторое время после заключения договора займа стороны могли заключить пакт об уменьшении процентов по данному займу, или об изменении сроков возврата займа (в данном случае такой пакт, по сути, – изменение основного договора). Первоначально в римском праве пакты представляли собой дополнительные соглашения к основному договору, или вытекающие из главного обязательства, или специально согласованные с правом оговорки: «Простое соглашение не порождает обязательства, а дает только экцепцию». Поэтому пакты признавались обязательными только в рамках конкретного договора и только для заключивших его лиц персонально: любой следующий одностипный договор не влек за собой ранее входивших в содержание пакта условий. В дальнейшем под пактами стали пониматься некоторые определенные, но самого широкого содержания сделки неформального характера. Усложнение, увеличение разнообразия общественной жизни вело к постепенному усилению значения пактов в гражданском праве. Главное в этих сделках заключалось не в соблюдении той или иной другой формы, а достижении интересов сторон и общих требований права по критериям разумности и целесообразности. Стороны могли закладывать в свое соглашение любое содержание: обременять друг друга любыми главными и побочными обязательствами. Заключенное между ними соглашение имело силу, и выработанные обязательства рождали условия только для них самих: другие лица конструировали содержание пусть и схожего пакта по-своему. Условием оставались общие принципы действительности договоров и отсутствие в условиях пакта посягательства на интересы и права других лиц. Такое самодавляющее значение условий пакта было принципиальнейшим сдвигом в эволюции договорного права в римской юридической традиции: нормы частного соглашения приближались по своей значимости к требованиям закона, то есть были для сторон правом.

Пакты являлись неформальными соглашениями и поэтому поначалу не пользовались исковой защитой по гражданскому праву. В преторских эдиктах имелось право стороны пакта не предъявлять иск, а лишь сослаться на пакт в порядке возражения. Впоследствии некоторые пакты получили также и исковую защиту, поэтому появилось разделение пактов на «одетые» (снабженные исковой защитой) и «голые» (без исковой защиты).

Если древние формальные договоры строгого права были односторонними (то есть договор управомочивает одного и обязывает другого контрагента, вследствие чего первый выступает только в качестве кредитора, а второй – лишь в качестве должника), то все новые неформальные договоры (за исключением займа) являлись двусторонними или синаллагматическими (то есть каждый участник, приобретая как права, так и обязанности, выступал одновременно должником и кредитором).

9.4 Исполнение и прекращение договорного обязательства

В республиканский период (по гражданскому праву, происходящему от Законов XII таблиц) действовало строгое правило: обязательство должно быть прекращено тем же способом, которым возникло. Со временем формальные требования к исполнению обязательства все более и более упрощались. В итоге исполнение обязательства должно было просто соответствовать его содержанию, то есть являться надлежащим исполнением обязательства:

1. Исполнение должно быть произведено лицом, способным распоряжаться своим имуществом, личное исполнение требовалось только в обязательствах, носящих строго личный характер.
2. Исполнение должно быть произведено лицу, способному его принять (кредитору либо лицу, указанному кредитором).
3. Исполнение должно строго соответствовать содержанию обязательства, предмет обязательства может быть заменен с согласия сторон, при этом в период Юстиниана (постклассический период развития римского права) замена денежного исполнения передачей земли допускалась даже без согласия кредитора.
4. Обязательство должно быть исполнено в надлежащем месте (общее место исполнения всех обязательств по римскому праву – Рим либо место, в котором может быть предъявлен иск по римскому праву).
5. Обязательство должно быть исполнено в надлежащие сроки (исходя из договора или существа обязательства), при этом досрочное исполнение допускалось лишь в случае, если это не нарушало интересов кредитора.
6. Обязательство могло быть исполнено не только должником, но и любым иным лицом в пользу должника. Исполнение осуществлялось кредитору либо иному лицу по указанию кредитора (например, его опекуну, попечителю, наследнику).

По общему правилу исполнение должно было соответствовать условиям, установленным в договоре об обязательстве. С согласия кредитора предмет исполнения мог быть заменен на другой (*dation in solutum*), на практике чаще всего это происходило в уплате вещью (например, земельным участком) вместо денег.

Большое значение уделялось месту и времени исполнения обязательства. Время исполнения обязательства определялось исходя из его содержания. Если указание на это в обязательстве не содержалось, то обязательство должно было быть исполнено в разумный срок, который в каждом конкретном случае определялся по обстоятельствам дела. Если не существует разумных обстоятельств, отодвигающих срок исполнения обязательства, то оно подлежало немедленному исполнению. Место исполнения обязательства также определялось из содержания обязательства или находилось там, где можно было предъявить иск (обычно таковым являлось место жительства должника). Универсальным местом исполнения обязательства считался Рим как всеобщее отечество всех римских граждан.

В случае нарушения времени, места, порядка исполнения обязательства возникала просрочка исполнения обязательства, которая влекла за собой «увечивание» обязательства. Сторона, просрочившая исполнение обязательства, отвечает за последующие риски (например, риск случайного уничтожения вещей, которые следовало вовремя передать кредитору по обязательству). Помимо этого, должник обязан возместить убытки, связанные с просрочкой исполнения обязательства, которые определялись наивысшей ценой предмета обязательства в период между возникновением обязательства и его фактическим исполнением; уплатить проценты по долгу.

Ответственность ограничивалась в зависимости от типа договора, лежащего в основании обязательства. По некоторым договорам (например, договору товарищества) ответственность должника ограничивалась случаями несоблюдения той степени заботливости, которую он применяет к своим собственным делам. Ответственность должника за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательства выражалась в Древнем Риме преимущественно в обязанности возместить все возникшие убытки). Иногда ответственность применялась объективно, по факту, то есть независимо от вины нарушителя (повышенная ответственность, основанная на объективном вменении). Такова, например, ответственность поручителя, возмещающего убытки, произошедшие по вине должника.

В случае просрочки исполнения обязательства кредитор мог в одностороннем порядке отказаться от договора.

От ответственности за просрочку должника освобождала просрочка кредитора. Кредитор должен был напомнить должнику о необходимости исполнения обязательства, в противном случае просрочка не наступала.

Помимо изложенного действовало очевидное универсальное правило: вор пребывает в просрочке долга.

Условия возложения на должника ответственности за неисполнение обязательства по римскому частному праву были следующими:

- 1) факт правонарушения;
- 2) наличие убытков;
- 3) причинно-следственная связь между правонарушением и убытками.

Должник нес ответственность перед кредитором в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, как правило, при наличии вины (*culpa*), под которой понималось несоблюдение того поведения, которое требуется правом: «Нет вины, если соблюдено все, что требовалось».

Выделялось два вида вины:

1. Умысел (*dolus*) – виновный предвидит последствия своих действий (бездействия), осознанно и прямо желает их наступления, стремится к их наступлению своими действиями.
2. Небрежность (*culpa*) – виновный не предвидел последствия своих действий (бездействия), хотя при должной осмотрительности мог и должен был их предвидеть («вина имеется налицо, если не было предвидено то, что заботливый мог предвидеть»).

За умышленное неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательства ответственность наступает всегда, данное правило не могло быть устранено договорным условием, выработанным сторонами.

Что касается небрежной вины (*culpa*), римляне выделяли несколько ее степеней:

1. Грубая небрежность (*culpa lata*) – лицом не проявлена та должная мера заботливости, которую можно требовать от каждого, деяния вопреки общепонятному здравому смыслу («грубая вина – это чрезвычайная небрежность, то есть непонимание того, что все понимают»).
2. Легкая небрежность (*culpa velis*) – лицом не проявляется та мера предосторожности, которую должен проявить добросовестный хозя-

ин, заботливый глава семьи. Этот вид вины получил впоследствии название *culpa in abstracto*, то есть вина по абстрактному (отвлеченному) мерилу. Ответственность за непреодолимую силу (*casus* и *vis maior*, обычно стихийное бедствие, иной форс-мажор) не возлагалась ни на одно лицо.

При нормальном развитии конкретного гражданского обязательственного правоотношения оно прекращалось его исполнением. Кроме надлежащего исполнения обязательство по римскому праву также прекращалось путем новации и зачета.

Новацией называлась сделка, по которой существующее обязательство прекращалось путем установления вместо него нового, при этом новация меняла какой-либо элемент прекращаемого обязательства, например цену или наименование, количество товара.

При зачете обязательство прекращается погашением встречным соразмерным действием или вещью. Первоначально право производить зачет предоставлялось только банкирам для зачета взаимных требований своих клиентов. Применялся также зачет взаимных претензий из одного и того же договора. Со второго века в соответствии с постановлением Марка Аврелия зачет производился автоматически, в силу закона.

9.5 Договоры: понятие, признаки

Важнейшим и наиболее массовым источником образования обязательств был договор (*contractus*): соглашение двух и более лиц относительно возникновения между ними обязательства определенного содержания. «Контракт есть взаимное обязательство», «контракт узаконивается через соглашение» – в этих классических для римского нрава определениях содержания договора самым важным было понимание необходимости для признания договора правовым обязательством наличия согласованной воли двух сторон. Для договора, таким образом, подразумевались необходимыми следующие составляющие:

- а) объективный элемент – *causa*, законная хозяйственная цель сторон;
- б) субъективный элемент – собственно *contractus* – взаимное и согласное проявление воли двух сторон относительно одной и той же цели. Последний момент – наличие согласия в отношении той же цели – также важен, ибо обратное дискредитирует волю сторон.

Соглашение воле относительно цели обязательства должно иметь определенную жизненную и правовую форму: «Нет такого обязательства, ни сделки,

которые не содержали бы в себе соглашения, сделанного либо в словах, либо в действиях». В зависимости от формы оформления договора – обязательства определяется источник силы обязательства.

Воля могла быть признана незаконной, если волеизъявление побуждено заблуждением.

Лишала силы любую двустороннюю сделку ошибка:

- 1) в личности контрагента;
- 2) характере сделки;
- 3) предмете сделки;
- 4) мотиве обязательства.

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

9.6 Виды договоров по римскому праву

По форме заключения договоры делились:

- на вербальные, заключенные устно (например, договор стипуляции);
- литеральные, среди которых различали синграфы (с отметкой подписью кредитора и должника) и хирографы (с подписью только должника).

Вербальные договоры (контракты), как и литеральные, относятся к самым древним и формальным в истории римского частного права. Вербальными назывались договоры, устанавливаемые устным произнесением определенных слов, формул или фраз.

К вербальным контрактам относились обещание приданого, клятва вольноотпущенника в верности патрону, мелкие ежедневные сделки купли-продажи.



.....

Примером вербального контракта являлась стипуляция – одностороннее обещание, применявшееся, как правило, на рынках. Стипуляция заключалась посредством произнесения определенных слов в ответ на вопрос другой стороны. Стипуляция требовала одновременного присутствия в одном месте всех сторон возникающего обязательства (представительство не допускалось), а также свидетелей, призванных удостоверить сделку.

.....

Обязательство, основывавшееся на стипуляции, являлось сугубо односторонним: кредитору принадлежало только право требовать исполнения обязательства, а на должнике лежала обязанность выполнить требование кредитора.

Литеральные контракты основывались на записи, которая в дальнейшем свидетельствовала о наличии сделки и использовалась как доказательство в суде. Письменные договоры не получили широкого распространения в Древнем Риме, так как письменность была доступна достаточно узкому кругу населения.

Наиболее древней формой литеральных договоров были записи в приходно-расходных книгах, основанные на предварительно достигнутом соглашении сторон данного обязательства. В письменную форму могли облекаться и ранее существовавшие договоры купли-продажи, найма. Литеральный договор в форме записи в приходно-расходных книгах не исключал возможности злоупотреблений со стороны кредитора, поэтому в классический период эта форма договора постепенно утрачивает свое значение, уступая место более простым и доступным формам литеральных контрактов.

По моменту наступления правовых последствий договоры могли быть:

- реальные, вступающие в силу не с момента заключения, а с момента передачи вещи (например, заем, ссуда, хранение и т. п.);
- консенсуальные, например, купля-продажа, подряд, поручение, товарищество и т. п.).

Важное значение имела классификация договоров по содержанию обязательств:

- 1) заем (*mutuum*);
- 2) ссуда (*commodatum*);
- 3) хранение (*depositum*);
- 4) купля-продажа (*emptio-venditio*);
- 5) наем (*locatio conductio*), который мог быть трех разновидностей:
 - наем вещи (*locatio rei*);
 - наем услуг (*locatio conductio operarum*);
 - наем подряда (*locatio conductio operis*);
- 6) поручение (*mandatum*);
- 7) товарищество (*societas*).

9.7 Реальные договоры

Реальные контракты отличались формой заключения. Для возникновения обязательства требовалось не только соглашение сторон, но и сопутствующая

ему передача вещи. Пока объект соглашения не переходил из рук в руки, сделка не вступала в силу. Таким образом, для реальных контрактов характерно отсутствие строгой формы, а для их действительности необходимо было наличие определенного основания.

В составе реальных контрактов римского права основное значение имели три сделки: заем, ссуда и хранение.

Заем (mutuum) – это договор, по которому одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) денежную сумму или некое количество вещей, определяемых родовыми признаками (вино, зерно и т. п., но прежде всего – деньги), с обязательством заемщика вернуть в надлежащее время (в указанный срок или по первому требованию) эту денежную сумму или это же количество вещей того же рода. Естественно, что для возникновения обязательства требуется не только фактическая передача вещей, но и взаимное и явно выраженное согласие сторон (*consensus*): нет согласия, нет и договора.

В древнейшие времена римляне для целей займа пользовались другим видом контракта – *пехум*, а также стипуляцией. *Пехум* представлял собой строго формальный договор, совершавшийся, как и *манципация*, с помощью меди и весов; при этом если должник (*пехус*) не возвращал долг в срок, он сам поступал в распоряжение кредитора. Другими словами, *пехум* – это сделка кабального займа. С развитием обмена *пехум* оказался чрезвычайно громоздкой формой, а потому наряду со стипуляцией – простым, но все же формальным типом договора – для целей займа возникает неформальный реальный контракт *mutuum*, для юридической силы которого не требовалось облекать согласие сторон в торжественные формулы, а достаточно было передать на основе предварительной договоренности так называемую валюту займа (то есть деньги, зерно, масло, щебень и т. д.).

Характерные черты договора займа:

- 1) реальный договор;
- 2) вещи, являющиеся предметом договора *mutuum*, всегда определяются по их роду (*genus*), и чаще всего это деньги;
- 3) заимодавец передает вещи в собственность заемщика;
- 4) на заемщика ложится обязанность вернуть такую же денежную сумму или такое же количество вещей того же самого рода и, как минимум, не худшего качества; если займы было дано, например, фатернское вино (один из лучших сортов) пятнадцатилетней выдержки, то нельзя возвращать какой-нибудь местный малоизвестный сорт;

- 5) обязательство из займа строго одностороннее;
- 6) данный контракт создает обязательство строгого права.

Если вещь, предназначавшаяся для передачи кредитору во исполнение договора займа, погибала в результате случая (т. н. *casus*), без чьей-либо вины, это заемщика не освобождало от обязанности заплатить долг. Другими словами, риск случайной гибели вещи лежит на собственнике, то есть в нашем случае – на заемщике.

Ссуда (*commodatum*, дословно «вещь, данная в услугу») – это договор, по которому одна сторона (ссудодатель или коммодант) передает другой стороне (ссудополучателю или коммодатарию) индивидуально определенную вещь во временное безвозмездное пользование с обязательством коммодатария вернуть ту же самую вещь вместе с плодами и приращениями по истечении условного времени. По многим характеристикам *commodatum* близок договору займа (*mutuum*). Ссуда, как и заем, является реальным контрактом – обязательство здесь возникает лишь после фактической передачи вещи коммодатарию. Однако между ссудой и займом есть очень существенные различия.

Предметом договора ссуды может быть не всякая вообще вещь: при этом договоре предмет сделки передается во временное пользование, и вернуть нужно ту же самую вещь. Таким образом, предметом ссуды может быть только *species* (индивидуально определенная вещь) и, как правило, вещь непотребляемая, тогда как заем предполагает передачу родовой заменимой вещи в собственность должника.

Ответственность ссудополучателя (коммодатария) носит строгий, повышенный характер, то есть коммодатарий отвечает не только за умышленно причиненный вред (*dolus*) и за грубую небрежность (*culpa lata*), но и за легкую небрежность (*culpa levis*), поскольку хозяйственную выгоду из сделки получает только он, ссудополучатель. Договор ссуды имеет целью предоставление вещи в безвозмездное пользование, а потому на коммодатария возлагается повышенная ответственность за сохранность вещи. Ссудополучатель обязан пользоваться вещью только дозволенным способом (иначе он совершит кражу пользования), оберегать ее от повреждения или кражи, проявляя при этом заботливость рачительного хозяина. Что касается риска случайной гибели вещи, то он, по общему правилу, лежит на собственнике, ссудополучатель же получает вещь в пользование, а не в собственность, поэтому не несет ответственности за непредвиденный случай.

Хранение или поклажа (*depositum*, «вещь, отданная на хранение», «депозит») – это реальный контракт, по которому лицо (депозитарий), получившее от другого лица (депонента) индивидуально определенную вещь, обязуется безвозмездно хранить ее в течение определенного срока или до востребования, а по окончании хранения вернуть эту вещь в надлежащем состоянии депоненту.

Характерные черты договора поклажи:

- 1) это реальный контракт; обязательство в нем возникает только посредством фактической передачи материального предмета сделки;
- 2) как правило, предмет этого договора должен быть определен как вещь; исключение представляет собой так называемый хранение не по правилам – «ненормальный депозит», то есть хранение незапечатанных денег, которые переходили в собственность депозитария (обычно это был профессиональный ростовщик, банкир), который обязывался вернуть ту же сумму;
- 3) цель договора – хранение вещи; следовательно, депозитарий лишь держит вещь от чужого имени, он не имеет права пользоваться ею, в противном случае он совершает кражу пользования;
- 4) сделка носит безвозмездный характер; если одно лицо передавало другому лицу на хранение некую ценную вещь и обязывалось платить хранителю определенную сумму за определенное время, то это был не реальный, а консенсуальный контракт, относившийся к категории найма услуг;
- 5) срок исполнения либо определяется в договоре, либо не определяется;
- 6) *depositum* является двусторонним контрактом, однако его двусторонность не эквивалентная: это контракт подобно договору ссуды, где основным является обязательство депозитария возвратить вещь, к которому в известных случаях может добавиться обязательство поклажедателя возместить убытки. При договоре хранения депозитарий несет ответственность за гибель вещи в случае умысла.

«*Горестная поклажа*» (*depositum miserabile*) – договор хранения, заключенный в условиях реальной опасности, например, во время пожара, наводнения, кораблекрушения, нападения пиратов. По преторскому эдикту из *depositum miserabile* вытекала обязанность хранителя в случае порчи или гибели вещи отвечать в двойном размере ущерба – точно так же, как если бы хранитель совершил кражу. Повышение ответственности объясняется тем, что депонент вынужден немедленно доверить другому лицу свою вещь, не имея

времени на выбор надежного хранителя. Ведь если договор поклажи заключен при нормальных условиях, и впоследствии депозитарий не отдает чужую вещь хозяину, то при решении дела следует учитывать, что последний сам выбрал себе такого хранителя и должен винить только самого себя. Другое дело, когда депонент отдает на сохранение вещь в минуту реальной угрозы – в этом случае упрекать депонента в легкомыслии невозможно.

Секвестрация (sequestratio) – передача вещи на хранение несколькими лицами нейтральному посреднику, секвестеру (sequester). Вещь передается на хранение с условием, что она будет возвращена тому или другому в зависимости от того, как сложатся в дальнейшем обстоятельства. Наиболее частый случай секвестрации состоял в том, что две стороны передавали доверенному лицу на хранение спорную вещь, чтобы никто из спорящих не мог ею распорядиться до разрешения спора – секвестер обязан выдать вещь тому, кто выиграет процесс. Ответственность секвестера была такой же, как и у обычного хранителя, но, в отличие от последнего, он являлся не просто держателем от чужого имени, а имел посессорную защиту с помощью владельческих интердиктов, поскольку до решения спора было неизвестно, от чьего имени секвестер держит вещь.

9.8 Консенсуальные договоры

Консенсуальные контракты отличались большей простотой заключения. Для возникновения обязательства было достаточно достижения согласия сторон (consensus). Передача же вещи производилась в целях исполнения заключенного договора. Консенсуальный контракт мог быть заключен даже между отсутствующими посредством письма или вестника.

К консенсуальным контрактам относились: договор купли-продажи (emptio-venditio), договор найма (locatio conductio rei, operarum, operis), договор поручения (mandatum), договор товарищества (societas).

Договор купли-продажи (emptio-venditio) – консенсуальный двусторонний контракт, обязывающий обе стороны равноценно (contractus bilateralis aequalis): продавец обязуется предоставить покупателю в «спокойное обладание» товар (merx), а покупатель обязуется уплатить продавцу за проданную вещь определенную денежную цену.

Предмет договора называется товаром – merx. Товаром могла быть любая вещь, не изъятая из оборота, как телесная, так и бестелесная – лишь бы она была пригодна для передачи в физическом и правовом отношении (поэтому можно продать иск, платежное требование, вещное право); вещь, находящаяся или

не находящаяся в собственности продавца; вещь индивидуально определенная. По римским юридическим представлениям если ты продаешь яблоки, то уже к моменту достижения консенсуса с покупателем эти яблоки должны быть выделены, отделены от других яблок того же рода, специализированы – ты продаешь яблоки вот в этих конкретных ящиках, вино – вот в этих конкретных амфорах, зерно – вот из этого конкретного амбара. Продажу родовых вещей без их специализации (то есть выделения) возможно было легко осуществить с помощью договора стипуляции.

Предметом договора *emptio-venditio* могла быть даже будущая вещь, например, будущий урожай зерна; в этом случае сделка называлась купля-продажа будущей вещи (*emptio-venditio rei future*).

Цена покупки называлась словом *pretium*. В отличие от мены в договоре *emptio-venditio* в качестве цены допускалась только денежная сумма, которая должна была быть определенной. При этом допускалось как прямое определение цены, так и косвенное, например: «Обязуюсь заплатить столько, сколько в это время окажется в моем денежном ящике».

В Древнем Риме предполагалось, что цена в сделке устанавливается свободно. Она могла быть как выше, так и ниже рыночной стоимости вещи. Однако в императорскую эпоху иногда предпринимались попытки принудительного регулирования цен. Наиболее известными являются две попытки такого рода, предпринятые в правление императора Диоклетиана: рескрипт 285 г. и эдикт о ценах 301 г. В первом случае предусматривалось расторжение договора вследствие его чрезмерной убыточности для продавца. Если уплаченная цена оказывалась ниже половины действительной стоимости, проданное имение, согласно рескрипту 285 г., могло быть возвращено, а покупатель получал назад уплаченную сумму.

Обязательства покупателя заключались в следующем: уплата покупной цены, обязанность забрать вещь, возместив продавцу расходы на вещь, если таковые имели место после заключения договора. Для обеспечения этих обязательств покупателя продавец имел иск из продажи. При этом риск случайной гибели лежал именно на покупателе. Если по заключении договора *emptio-venditio*, но до фактической передачи товара этот последний погибал из-за превратностей случая, без чьей-либо вины, то неблагоприятные последствия этого факта ложились на покупателя: он обязан был уплатить покупную цену.

Продавец обязан был передать покупателю вещь в «спокойное обладание»; не существовало требования о том, что товар должен обязательно быть

передан в собственность. Другими словами, продавец должен обеспечить покупателю беспрепятственное фактическое обладание вещью. Это было владение, свободное от любого вмешательства со стороны третьих лиц, то есть такое обладание, которое защищено владельческими интердиктами. В связи с этим продавец мог продавать и те вещи, собственником которых он сам не являлся. Позднее покупатель, провладев ей в течение срока приобретательной давности, мог стать собственником.

Продавец отвечал за скрытые недостатки товара. Более того, он должен был сообщать о них покупателю. Позднее продавец стал отвечать даже за такие недостатки вещи, о которых сам не знал. За явные, очевидные недостатки товара продавец, естественно, ответственности не нес.

Договор найма вещей, или аренда, (locatio-conductio rerum) – это консенсуальный, двусторонний равноценный контракт, по которому наймодатель (locator, дословно «размещающий») обязуется предоставить нанимателю (conductor, дословно «принимающий на себя») определенную вещь во временное пользование, а наниматель обязуется уплачивать за пользование вещью установленное вознаграждение, а по окончании срока возвратить вещь в надлежащем состоянии.

Предметом договора могла быть как движимая вещь, так и недвижимая; вещь обязательно определялась как индивидуально определенная; поскольку объект аренды при его использовании не должен был уничтожаться или изменять свои хозяйственные характеристики, постольку таким объектом не могла стать потребляемая вещь. Один из наиболее распространенных предметов этого вида контрактов – недвижимость, следовательно, наиболее распространенными вариантами договора *locatio-conductio rerum* у римлян была аренда земли или съем дома (квартиры).

Вещь передавалась на условиях временного пользования. Другими словами, арендатор в римском праве не рассматривался в качестве владельца. При этом сдаваемая вещь могла принадлежать на праве собственности третьему лицу – не обязательно наймодателю; данное обстоятельство не делало договор найма недействительным.

Наемная плата (*merces*), как правило, определялась в денежном выражении. В случае с арендой сельскохозяйственных угодий это не являлось обязательным, допускалось вознаграждение в процентах от собранного урожая.

Срок пользования сданной внаем вещью определялся договором; сельскохозяйственная аренда заключалась, как правило, на 5 лет, но могла предпо-

лагать и другой промежуток времени; существовал также институт бессрочной аренды.

Наймодалатель (locator) обязан был:

- 1) «позволить пользоваться и извлекать плоды», то есть предоставить вещь нанимателю в фактическое обладание для пользования;
- 2) предоставить вещь на условленный срок и своевременно; если вещь передана с опозданием, наниматель мог отступить от договора без юридических последствий;
- 3) обеспечить нанимателю возможность нормального пользования вещью, а именно – содержать вещь в надлежащем состоянии, в частности осуществлять ремонт и т. п.; нести все иные необходимые расходы; устранять все юридические препятствия для нормального пользования вещью нанимателем (например, уплачивать соответствующие налоги на недвижимость).

Если locator пренебрегает своими обязанностями, он отвечает за возмещение ущерба (например, сдал дом на 5 лет, не ремонтировал его, из-за чего строение рухнуло; или продал земельный участок, который до этого сдал в аренду, а новый хозяин не пожелал считаться с тем, что это имущество обременено договором найма).

Наем вещи (locatio conductio rei) представляет собой договор, по которому одна сторона дает вещь другой в возмездное временное пользование.

Договор найма вещи – консенсуальный, двусторонний, возмездный контракт.

Сторонами договора найма вещи являются наймодаатель и наниматель.

Предметом договора найма вещи является индивидуально определенная непотребляемая вещь.

Наймодалатель обязан передать вещь в пользование нанимателю, обеспечить последнему спокойное пользование переданной вещью (например, в случае необходимости помочь с владельческой защитой, ведь наниматель был лишь держателем переданной вещи).

Наниматель обязан уплачивать наемную плату, возвратить вещь наймодаателю по окончании срока действия договора найма в надлежащем состоянии (с учетом естественного износа). Наниматель вправе пользоваться переданной вещью, но не обязан делать это. Улучшения, которые он делает переданной вещи, остаются в его собственности, только если они могут быть отделены.

Наймодатель по своим обязанностям несет ответственность (по всем формам вины, вплоть до легкой неосторожности). Наниматель отвечает за любую вину при неуплате наемной платы и при ухудшении качества переданной в наем вещи.

Был допустим поднаем, в таком случае ответственность перед наймодателем сохранялась у первого нанимателя (по принципу «за всех как за себя»).

Наем услуг (locatio-conductio operarum) – консенсуальный, равноценный контракт, по которому одна сторона (нанявшийся, locator) принимала на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны (нанимателя, conductor) определенные услуги, а другая сторона обязывалась уплатить за данные услуги определенное вознаграждение.

Плата в различных вариантах договора locatio-conductio operarum называлась по-разному. Так, если сделка была заключена по поводу выполнения неквалифицированных услуг, то оплата носила подневный характер (выплачивалась за каждый день фактически оказанных услуг) и называлась у римлян термином «арендная плата» (merces), а locator, предоставивший свои услуги на таких условиях, назывался также «поденщиком» (mercenarius). Если же услуги оказывали квалифицированные специалисты (например, землемер, юрист, врач), то считалось неприличным и невозможным с этической точки зрения назначать заработную плату, что поставило бы специалиста на один уровень с обычным поденщиком. Однако на практике сложился обычай оказывать таким лицам уважение, которое материализовалось в виде так называемого гонорара (honorarium), что означает «почетный дар».

Договор найма услуг заключался или с указанием срока, или без такового. В последнем случае каждая сторона могла выйти из договора в любое время.

Обязанности нанявшегося сводились к следующему: он должен лично и надлежащим образом исполнить услуги, которые имелись в виду при заключении договора; сделать это в условленные сроки; он отвечает за всякую вину. Обязанности нанимателя: в случае с поденщиком – уплатить merces; в случае с квалифицированным специалистом – уплатить гонорар. Оплата производилась по истечении промежутка времени, за который производился расчет. Conductor обязан был заплатить, если услуги не оказаны по его же вине.

Нанявшийся, не сумевший выполнить услуги по своей вине (болезнь или другие причины), не имел права на вознаграждение.

Договор подряда (locatio conductio operis) – консенсуальный, двусторонний, возмездный контракт. Сторонами договора подряда являются заказчик и подрядчик.

Предметом договора является определенный законченный материальный результат (opus), которого должен достичь подрядчик в интересах заказчика, используя свои специальные знания и навыки. При этом процесс достижения этого результата определяется самостоятельно подрядчиком.

Подрядчик обязан выполнить работу в соответствии с требованиями заказчика. Заказчик должен принять фактически проделанную подрядчиком работу (если она соответствует заранее определенным требованиям) и выплатить подрядчику вознаграждение. Заказчик предоставляет подрядчику необходимый материал (во всяком случае, не менее его половины, в противном случае будет иметь место купля-продажа). Если в процессе исполнения работы выяснилась невозможность выполнить работу за условленную цену, то заказчик может либо согласиться на увеличение вознаграждения, либо отказаться от договора без какого-либо вознаграждения подрядчику. Если заказчик произвольно отказывается принять от подрядчика работу, то он не освобождается от обязанности уплаты вознаграждения. Если заказчик прервал выполнение работы раньше срока и подрядчику удалось использовать освободившееся время на другой работе, его заработок по второй работе засчитывается в счет вознаграждения, причитающегося ему от первого заказчика.

Подрядчик выполняет работу на свой страх и риск, несет ответственность за случайную гибель или порчу работы до ее сдачи заказчику (это требование не касается предоставленных заказчиком материалов). Подрядчик отвечает даже за вину тех лиц, услугами которых он пользовался при выполнении работы. В случае неисполнения своих обязанностей стороны несут ответственность за любую вину.

Поручение (mandatum) представляет собой договор, по которому одна сторона поручала другой исполнение каких-либо действий.

Договор поручения – консенсуальный, двусторонний, безвозмездный контракт.

Сторонами договора поручения являются мандант (доверитель) и мандатарий (поверенный). Предметом договора поручения могут являться юридические действия (совершение сделок, выполнение некоторых процессуальных действий), услуги фактического характера (например, безвозмездная починка дома).

Мандатарий обязан точно, тщательно и заботливо выполнить принятое на себя поручение манданта (совершить определенные договором поручения действия) в полном соответствии с его содержанием. Если же оказывалось невозможно исполнить поручение манданта максимально точно, мандатарий должен был испросить дополнительные указания от манданта; при фактической невозможности сделать это мандатарий должен поступить так, чтобы его решение соответствовало общему смыслу поручения. Мандатарий должен выполнять поручение манданта не обязательно лично (если иное не указано в договоре поручения). По исполнении поручения мандатарий обязан был отчитаться перед мандантом (в частности, передать ему все документы, относящиеся к поручению).

Поручение рассматривалось как почетная обязанность (хоть и безвозмездная, во всяком случае, по общему правилу), поэтому мандатарий нес ответственность (при наличии любой вины) перед мандантом в полном объеме и обязан был возместить манданту все убытки, связанные с ненадлежащим исполнением поручения.

Если мандатарий не мог исполнить поручение, он обязан был известить об этом манданта, чтобы тот мог заменить мандатария, в противном случае он отвечал перед мандантом за причиненный ущерб.

Для осуществления прав манданта, соответствующих обязанностям мандатария, манданту давался иск судебного преследования за неисполнение поручения, присуждение по этому иску помимо прочего влекло за собой бесчестье (*infamia*).

Договор поручения прекращался односторонним отказом от договора той или иной стороны по возможности заблаговременно (если это не наносило ущерба другой стороне), а равно смертью одной из сторон (так подчеркивался сугубо личный характер этого договора).

Товарищество (*societas*) представляет собой договор, в соответствии с которым два или несколько лиц объединялись для достижения определенной общей законной хозяйственной цели в форме совместной деятельности.

Договор товарищества – консенсуальный, безвозмездный, двусторонний (или многосторонний) контракт. Предметом договора товарищества является совместная хозяйственная деятельность лиц, объединенных общими интересами.

Товарищи участвуют в общих прибылях и убытках, при этом общим правилом была равномерность в распределении между всеми товарищами и положительных, и отрицательных результатов деятельности товарищества. Каждый

из товарищей должен был относиться к общему делу заботливо и внимательно, как к своему собственному.

Каждый из товарищей был обязан получаемые при ведении общего дела вещи не присваивать себе, а относить в соответствии с договором товарищества на общий счет для распределения между всеми товарищами. Каждый товарищ вправе был требовать от других товарищей, чтобы и издержки, понесенные им, и обязательства, в которые ему пришлось вступить при ведении общего дела, не оставались на нем одном, но также были распределены между всеми товарищами в соответствии с договором товарищества.

Риск случайной гибели вещей, вносимых товарищами в качестве вкладов по договору товарищества, ложился на всех товарищей: в отношении индивидуальных вещей – с момента заключения договора, а в отношении вещей, определенных родовыми признаками, – с момента их передачи. Равным образом и риск случайных потерь и убытков, вызванных ведением товарищеского дела, несли все товарищи совместно.

Как сугубо личный, договор товарищества прекращался при выходе из товарищества (смерти, несостоятельности или *capitis deminutio*) хотя бы одного участника; соответственно при необходимости включения нового товарища заключался новый договор товарищества. Кроме того, договор товарищества прекращался при окончании срока действия срочного договора товарищества; вследствие достижения поставленной цели (если таковая была указана в договоре товарищества) или выяснения невозможности ее достижения; вследствие разрозненных действий товарищей (фактического распада товарищества); по судебному решению.

9.9 Безымянные контракты

Существовавшая в римском праве система исчерпывающего перечня контрактов, в которой каждый контракт имел свое собственное хозяйственное значение и защищался каждый своим иском, не удовлетворяла экономическим потребностям императорского Рима. Так, если два лица договаривались о каких-то имущественных предоставлениях друг другу, но заключенный договор не входил в закрытый перечень контрактов, то он не обеспечивался специальной исковой защитой, при этом римляне отмечали: «нет иска – нет и права». Давался лишь иск из неосновательного обогащения для стороны, чьи права были нарушены.

Для защиты развивающихся экономических отношений римскими юристами были введены в оборот новые виды контрактов, обеспеченные специальной исковой защитой, но выходящие из общей системы гражданских контрактов. Сам термин «безымянные контракты» для договоров указанного вида был введен средневековыми глоссаторами.

У безымянного контракта должно быть реальное условие, он должен быть возмездным и подпадать под формулу «Даю (делаю), чтобы ты дал (сделал) – do (facio) ut des (facias)».

В *договоре мены* (permutatio) в качестве цены передаваемого товара выступают не деньги, а другой товар, а в остальном, как в экономическом, так и в юридическом аспектах, он напоминает договор купли-продажи.

Оценочный договор (contractus aestimatorjuss) является аналогом современного договора комиссии. По этому договору одна сторона передает определенную вещь другой для продажи по заранее оговоренной цене, после продажи вещи ее бывшему хозяину непосредственным продавцом отдается оценочная стоимость. Вместе с тем оценщик мог вернуть вещь хозяину, не продав ее.

Прекарий (precarium) – безвозмездное предоставление имущества в пользование одним лицом другому лицу (прекаристу) без указания срока пользования. Возникал между богатым римлянином, который предоставлял прекарий, и малоимущим, зависимым лицом.

Прекарий имел односторонний характер, полностью зависел от решения патрона. Прекарист не имел никаких обязательств и мог быть привлечен к ответственности только за злой умысел при пользовании вещью.

Мировая сделка (transactio) – соглашение об окончательном определении правовых отношений путем взаимных уступок или путем отказа от притязания за вознаграждение. Мировые сделки по алиментам требовали преторского утверждения. Для поручителя мировая сделка была действительна только при его согласии.

Дарение с наказом (donatio sub modo) – безвозмездное предоставление дарителем за счет своего имущества какой-либо выгоды одаряемому. Намерение одарить должно было быть принято одаряемым, без этого можно было не одарить, а обогатить. Эта сделка сопровождалась наказом что-либо сделать. Дарение могло быть отменено вследствие неисполнения наказа, грубой неблагодарности; дарение вольноотпущеннику могло быть отменено в случае рождения у патрона детей.

Безымянные контракты в постклассический период стали защищаться исками. За стороной, выполнившей свое обязательство по безымянному контракту и не получившей удовлетворения от другой стороны, признавалось право вместо предъявления иска о понуждении контрагента к встречному предоставлению предъявить кондикционный иск о возврате исполненного первой стороной как неосновательного обогащения.

Пакты (*pacta*) представляли собой неформальные (то есть не подпадающие под правила заключения контрактов) соглашения, поэтому они не имели исковой защиты. Признание пактов со стороны претора поначалу выразилось не в предоставлении иска в его защиту, а в возможности для тяжущейся стороны сослаться на пакт в порядке возражения (*exceptio pacti*). С течением времени все же некоторые категории пактов в виде исключения получили и исковую защиту.

К пактам относились менее значимые соглашения, дополняющие систему контрактов.

Самое общее деление пактов: пакты, обеспеченные исковой защитой («одетые пакты», *pacta vesfrita*); пакты, не обеспеченные исковой защитой («голые пакты», *pacta nuda*).

Выделялись следующие виды пактов, получивших исковую защиту:

1. Присоединенные к контракту. Пакты этого рода были дополнительными соглашениями к какому-либо защищаемому иском договору (контракту), они имели целью внести какие-либо видоизменения в юридические последствия главного договора (например, возложить на одну из сторон дополнительную обязанность). Как правило, такие добавочные пакты присоединялись к главному договору непосредственно при его заключении. Можно было добавить к контракту пакт и через некоторое время после заключения, в таком случае он пользовался исковой защитой, только если улучшал положение должника (например, отсрочивал время возврата займа). Следует отметить, что обеспечен иском при присоединенном пакте был основной договор (контракт).

2. Преторские. Такие пакты были защищены посредством исков о получении преторского эдикта. Виды преторских пактов:

2.1. Подтверждение долга – обязательство уплаты уже существующего долга, как своего, так и чужого. Заключая этот пакт, можно было изменить содержание контракта (например, уточнить срок платежа).

2.2. Неформальные договоры, которые включали подвиды:

2.2.1. Соглашение с третейским судьей. Стороны, передавая свое судебное дело третейскому судье (арбитру), заключали с ним пакт, по которому он обязывался рассмотреть порученное дело.

2.2.2. Соглашение с хозяином корабля, гостиницы, постоялого двора о сохранности вещей проезжих. Такой пакт заключался проезжим (путешественником) с капитаном корабля, хозяином гостиницы (постоялого двора), причем последний не мог отказаться от его заключения. На указанное лицо возлагалась ответственность за пропажу (причинение иного вреда) переданных на хранение вещей проезжего, причем наличие вины было не обязательно (повышенная ответственность), то есть действовал принцип объективного вменения (от ответственности освобождало только наступление стихийного бедствия). Иногда такое обязательство указанных лиц в отношении проезжих рассматривается не как обязательство из пакта, а как обязательство как бы из деликта.

2.2.3. Соглашение с банкиром об уплате третьему лицу известной суммы за контрагента банкира, заключившего пакт.

3. Императорские, то есть получившие исковую защиту в императорском законодательстве, включая:

3.1. *Compromissium* – соглашение лиц, между которыми имеется спор относительно права о передаче этого спора на разрешение третейского судьи. Для обеспечения выполнения решения третейского судьи последнему обычно передавалась спорная вещь (либо денежная сумма) или для этого совершалась стипуляция. За неисполнение решения арбитра на виновную сторону накладывался штраф.

3.2. *Pactum donationis* – договор дарения. В республиканский период существовало ограничение максимального размера дарения. Императорским законодательством было введено требование заявить дарственный акт (при Юстиниане – лишь на сумму более 500 золотых сестрициев) перед судом с занесением в реестр (*instnatio*). Тогда же договор дарения получил исковую защиту. Так как даритель ничего от акта дарения не приобретает, а даже наоборот теряет, то его ответственность за эвикцию (*evictio* – отчуждение, изъятие имущества у покупателя третьими лицами, например, на том основании, что вещь не принадлежала продавцу) подаренной вещи, за обнаруженные в ней недостатки ограничивалась только случаями допущения дарителем *dolus* и *culpa lata*. При известных обстоятельствах допускалась односторонняя отмена дарения дарителем (например, в случае неблагодарности одаренного).



Контрольные вопросы по главе 9

1. Как римские юристы определяли обязательство?
2. Каковы основания возникновения обязательств в Институциях Гая?
3. Назовите основные условия действительности договоров в римском праве.
4. Укажите формы замены лиц в обязательстве, принятые в римском праве.
5. В каких случаях допустимы долевая и солидарная ответственность в обязательстве с несколькими кредиторами или должниками?
6. Назовите черты стипуляции, характеризующие ее как формальный договор.
7. Какие экономические цели преследует ссудодатель при заключении договора ссуды?
8. Определите обязанности, которые выполняли стороны при заключении договора купли-продажи.
9. Что общего и в чем различие договоров купли-продажи и найма?
10. Чем отличалось обязательственное право от вещного права?
11. К чему сводится содержание обязательства?
12. Перечислите основания возникновения обязательств.
13. Что определяет предмет обязательства?
14. Назовите обязательства в зависимости от предмета обязательства.
15. Что означал переход обязательства по наследству?
16. Какие требовались условия для прекращения обязательства путем исполнения?
17. Какими способами, помимо исполнения, могли быть прекращены обязательства?
18. К чему сводилась ответственность должника за неисполнение обязательства?
19. Как в римской юриспруденции трактовалось понятие договора?
20. Какие контракты закреплялись в римском праве?
21. Что представляли собой пакты?
22. Что представляли собой реальные контракты?
23. Чем отличались друг от друга договоры займа и ссуды?

10 Обязательства из деликтов

10.1 Деликт в римском праве



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

Деликтом признавалось нарушение прав другого лица, но не всегда в соответствии с законом. Это означало, что можно было впервые обосновать, что в связи с теми или иными особенностями взаимоотношений, характером вреда и т. д. в отношении данного лица совершен деликт, хотя бы до того никогда юридически это действие не рассматривалось как правонарушение.

Субъектом правонарушения могли быть признаны только физические лица. Важной особенностью римского права было то, что не признавалось возможным причинить вред юридическому лицу. Субъектом деликта могло выступать полностью правоспособное лицо: ущерб может нанести лицо, не обладающее полной правоспособностью (женщина, подвластный сын, раб), но ответственность возлагается в любом случае только на полноправного римского гражданина, обязанного отвечать в том числе и за своих подвластных.

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

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

Квазиделикты (обязательства как бы из деликтов) – обязательства, порождающие ответственность, как при деликтах, возникающие из обстоятельств, которые не могли быть подведены под понятие деликта, либо вследствие отсут-

ствия необходимого элемента, либо вследствие осложнения моментами, выходящими за пределы деликта.

Виды квазиделиктов:

- ответственность судьи за умышленно неправильное или небрежное разрешение судебного дела или за нарушение каких-либо судейских обязанностей;
- ответственность лица, из дома которого что-нибудь выброшено или вылито на улицу. Выбрасывание или выливание могло иметь место из дома или из лавки, из телеги или с корабля в любое место, где публика в данное время имеет обыкновение обращаться. Пострадавшее лицо (пострадавшее лично или понесшее ущерб в результате, например, гибели раба, животного) могло предъявить иск о взыскании двойной стоимости ущерба или штрафа;
- ответственность хозяина дома, если у этого дома что-нибудь было повешено или поставлено так, что могло причинить вред прохожим;
- ответственность хозяина корабля, гостиницы или постоялого двора за кражу, совершенную их слугами на корабле, в гостинице или постоялом дворе по отношению к проезжающим.

10.2 Формы вины по римскому праву

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

1. Умышленный ущерб (*dolus*) связанный со злым умыслом: *dolus in alius* – когда лицо желало наступления вредных последствий и сознательно реализовало свои действия в направлении ущерба для другого лица: критерием выступало противоречие гражданской порядочности, сопряженное с определенным «вызовом» правовому статусу другого лица.

2. Неумышленный ущерб (неосторожность) – лицо не желало наступления вредных последствий, хотя в силу своего гражданского состояния обязано было соблюдать определенные пределы правового и общественного поведения, проявить требуемую в обществе осмотрительность.

В римском праве неосторожность подразделялась:

- а) на грубую неосторожность (*culpa lata*), которая приравнивалась к *dolus*;

- б) легкую вину (*culpa levis*), когда нарушение таково, что его не допустил бы заботливый хозяин (например, общепонятно, что нельзя оставить лодку на причале непривязанной);
- в) собственно небрежность (*culpa levissima*), то есть когда нарушение таково, что его можно было избежать при бдительности, но это не служит снимающим вину обстоятельством.

3. Случайный ущерб – вызванный скорее случаем (*casus*), чем поведением человека: субъект не только не желал причинить ущерб, но и соблюдал все условия предосторожности. Случай не освобождал от ответственности, однако было исключение, когда прямое причинение ущерба было связано с действием непреодолимой силы (*vis major*), то есть когда человек физически не мог противодействовать обстоятельствам (например, извержению вулкана, засухе).

Основными видами деликтов частного права считались:

1. Нанесение обиды (*injuria*). Как обида квалифицировались неправомерные действия в отношении отдельной личности «вещью – удар рукой или словом».

2. Кража (*furtum*). Этот деликт составляло любое по конкретному виду посягательство на имущество (строго движимую вещь) частного лица: кражу совершал любой индивид, пользующийся вещью телесной и не бесхозной, а не только тот, кто уносил вещь. Действия должны были производиться против воли истинного собственника.

Кража подразделялась на несколько подвидов:

- а) открытая кража (*furtum manifestum*): критерий явности совершения деликта не был общепринят в римской юстиции: формулировка «застигнут на месте» не была четко определена: что под этим понималось: во время, в ходе, пока не отнес вещь к себе, пока не спрятал и т. п.: мнения римских юристов по этому поводу расходились, но за открытую кражу наказывали взысканием штрафа в виде четырехкратного размера стоимости вещи;
- б) неявная кража (*furtum nec manifestum*): когда считалось любое иное похищение имущества: подвидами кражи признавались: обнаружение кражи (*furtum conception*) – обнаружение украденной вещи при обыске дома подозреваемого правонарушителя в присутствии свидетелей;
- в) скрытая кража (*furtum oblatum*) – когда вещь оказывалась подброшенной другому лицу с целью скрыть подлинного вора.

В конце классической эпохи к явной краже стали приравнивать грабеж (hurina).

3. Повреждение чужого имущества: сюда относились неправомерные действия лица, выразившиеся в строго материальном повреждении чужого недвижимого имущества, либо тех движимых вещей, которые рассматривались как манципированные.

Ответственность за последствия деликта была строго личной и безусловной. «Никого нельзя освободить от ответственности за правонарушение». Под безусловностью понималось, что любое должностное лицо будет ответственно за деликт независимо от того, совершено правонарушение в процессе исполнения должностных обязанностей или в личном гражданском качестве. Ответственность устанавливалась на основе исков. Гай в Институциях называет три вида таких исков:

- 1) штрафные иски;
- 2) иски, направленные на возмещение причиненного деликтом вреда;
- 3) иски, направленные одновременно как на взыскание штрафа, так и на возмещение убытков.

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

Принципиальное положение заключалось в том, что в древнейший период деликты носили частноправовой характер. Это означало, что виновного преследуют не органы власти, а сам потерпевший.



Контрольные вопросы по главе 10

1. Дайте понятие деликта и охарактеризуйте элементы частного деликта.
2. Чем отличались обязательства из деликтов от договорных обязательств?
3. Какие частные деликты закреплялись в римском праве и какие обязательства вытекали из них?

4. Назовите как бы деликты и обязательства, порождаемые квазиделиктами.
5. Назовите виды исков, связанные с деликтами.

11 Наследственное право

11.1 Принятие наследства



Наследование – это переход прав и обязанностей умершего физического лица к другим лицам. Наследование осуществляется в порядке универсального преемства, то есть наследник, вступая в наследство, приобретает единым актом все имущество наследодателя (или определенную долю имущества) как единое целое.

Универсальный характер наследования проявляется в том, что к наследнику переходят сразу и права, и обязанности, входящие в состав наследства; наследник может приобрести в составе наследства даже такие права и обязанности, о существовании которых он не знал. Наследство подразумевало совокупность всех выгод, льгот и обременений, прав и обязанностей в целостности и неразрывности; наследник по римскому праву занимал то же правовое положение, что было у наследодателя к моменту его смерти, и воспринимал всю сложившуюся ситуацию в целом. Принцип универсальности наследства был главным элементом, определявшим содержание наследства с точки зрения права.

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

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

наследством переходили обязанности по опеке и попечительству, которые могли иметь и лично-семейные основания. Таким образом, наследство могло быть обогатительного характера или обременительного, то есть наследство подразумевало совокупность всех выгод, льгот и обременения прав и обязанностей.

Вступление в наследство могло быть совершено либо прямым выражением воли, либо самим поведением лица в качестве наследника, например, наследник взыскивает долги с должников наследодателя или оплачивает их кредиторам.

Вступая в наследство, наследник приобретает не только соответствующие права, но и становится ответственным по обязательствам наследодателя. Даже если наследство состояло почти из одних долгов, наследник отвечал за долги наследодателя как за свои собственные. Избежать этого наследник мог, только отказавшись от наследства.

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

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

При Юстиниане было установлено, что если наследник произведет опись и оценку наследственного имущества, то ответственность по долгам наследодателя ограничивалась размерами актива наследства. Причем опись и оценка должны быть произведены не позднее трех месяцев с того дня, как наследник узнал об открытии наследства, с участием нотариуса, оценщика, кредиторов, легатариев.

В процессе наследования выделялось два этапа: открытие наследства (происходило в момент смерти наследодателя) и принятие наследства. Право собственности у наследника на наследуемое имущество возникало лишь после принятия наследства. Право на принятие наследства зависело от усмотрения наследника, за исключением наследников первой очереди по Законам XII таб-

лиц, которые являлись «необходимыми наследниками» и обязаны были принять открывшееся в их пользу наследство, независимо от своей воли; отказ от принятия наследства в таком случае не допускался. Также необходимым наследником признавался раб, отпущенный наследодателем на свободу и назначенный наследником по завещанию.



.....

Законы XII таблиц знали оба вида наследования: по закону и по завещанию: «если кто-нибудь, не имея подвластных, то есть агнатов, умрет, не оставив завещания, пусть его хозяйство возьмет себе ближайший агнат. Отсюда постулат – нет завещания, значит, наследуется по закону».

.....

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

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

11.2 Наследование по завещанию

Ульпиан так определил завещание: «Завещание есть законное выражение нашей воли, сделанное с соблюдением установлений гражданского права таким образом, чтобы оно имело силу после нашей смерти». Модестин писал, что завещание – это «справедливое решение нашей воли о том, что должно быть сделано после нашей смерти»¹.

Таким образом, завещание (*testamentum*) – это волевой акт собственника, распоряжение лица своим имуществом на случай смерти, содержащее назначение наследника. Однако завещанием в римском праве признавалось не всякое распоряжение лица своим имуществом на случай смерти, а лишь такое, которое содержало назначение наследника. Завещание признавалось действительным в случае подробного перечисления всего имущества, принадлежащего завещателю.

Классическое право требовало, чтобы такое назначение наследника содержалось в самом начале. Если в содержании завещания имелись исчерпыва-

¹Гай. Институции : кн. 1–4 / пер. с лат. Ф. Дыдынского: под ред. Л. Л. Кофанова, В. А. Савельева. – М. : Юрист, 1997. – С. 253.

ющие указания кому и в каких долях должно перейти имущество, но никто не был назван в распоряжении в качестве наследника, завещание не было действительным.

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

По Законам XII таблиц завещатель пользовался неограниченной свободой распоряжаться своим имуществом. Но по мере разложения старой патриархальной семьи, с одной стороны, и утраты былой строгости нравов – с другой, завещатели стали осуществлять эту свободу так, что имущество иной раз полностью переходило совершенно посторонним людям, а ближайшие родственники, которые участвовали в накоплении этого имущества, не получали ничего. В связи с этим появились ограничения завещательной свободы. Появилось право некоторых наследников по закону на так называемую обязательную долю в наследстве, то есть на получение некоторого минимума наследства. Юстиниан определял размер обязательной доли и давал исчерпывающий перечень оснований для лишения обязательной доли. В Кодексе Юстиниана различались завещания частные и публичные. Частные завещания составлялись в присутствии семи свидетелей, публичные – перед судом, магистратом, императором.

Для совершения завещания требовалась в момент его составления специальная способность – *testamentifactio activa*. Ее не имели недееспособные и лица, осужденные за некоторые преступления.

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

Иногда завещание возлагало на наследника выполнение каких-либо действий, использование имущества по определенному назначению, например, наследник должен был установить памятник на могиле наследодателя. В случае невыполнения наследником возможных обязанностей допускалось применение принуждения в административном порядке.

Не могли быть назначены наследниками по завещанию лица, не зачатые к моменту смерти завещателя, а также дети государственных преступников.

11.3 Наследование по закону

Исторически наследование пережило ряд этапов в своем развитии. Первоначально, в соответствии с характером римской семьи, все имущество после смерти главы семейства (*pater familias*) оставалось за агнатскими родственниками. Кровное родство юридического значения не имело. В связи с этим в более позднее время наследование по завещанию получило настолько широкое применение, что наследование по закону даже стало называться «*ab intestato*», то есть после лица, не составившего завещание.

Древнейшая известная римская система наследования по закону (*ab intestato*) относится к эпохе Законов XII таблиц и исходит из приоритета агнатского родства принципа общности семейного имущества. Законодательно устанавливались три очереди наследования.

Первоочередными наследниками Законы XII таблиц признают непосредственных подвластных наследодателя (прежде всего дети, внуки от ранее умерших детей, не вышедшие из-под власти домовладыки к моменту смерти последнего). Эти наследники получали независимо от воли принять его, то есть являлись «необходимыми наследниками».

Если после наследодателя не оставалось «необходимых наследников», к наследству призывался ближайший агнатский родственник умершего. Он мог не принимать наследство, в таком случае наследуемое имущество становилось выморочным, преемство правомочий наследника не допускалось. Таким образом, действовал принцип однократности призвания к наследству.

Только если после наследодателя совсем не оставалось агнатских родственников, к наследованию призывались члены одного с ним рода (*gentiles*), то есть когнатские родственники (являвшиеся лишь наследниками третьей очереди).

По мере разложения патриархальной семьи система наследования на основании агнатского родства теряла свою актуальность и значимость. Преторский эдикт придал большее значение когнатскому родству. В первую очередь наследников претор поставил детей наследодателя, в отличие от норм Законов XII таблиц в их число были также включены эмансипированные дети умершего лица. Вторую очередь наследников составили *legitimi*, то есть лица, имеющие право наследования после умершего по Законам XII таблиц (агнатские родственники наследодателя).

Третью очередь наследников образовали кровные (когнатские) родственники наследодателя, вплоть до шестого колена. Лишь в четвертой очереди наследования стоял переживший наследодателя супруг.

Принцип однократности призвания к наследству утратил свою силу, то есть наследство могло открываться не один раз, иными словами, если наследники первой очереди не принимали наследство, то оно открывалось для наследников второй очереди, а не становилось автоматически выморочным, как ранее. Постепенно преторское наследование вытеснило наследование, основанное на нормах Законов XII таблиц (цивильное наследование).

Последнее изменение условий римского наследования по закону относится к Юстиниановому праву и содержится в новеллах Юстиниана. Им была установлена обновленная очередность наследования по закону, которая включала пять очередей.

Первую очередь наследников составили нисходящие родственники наследодателя (сыновья и дочери, внуки и т. д.). Между нисходящими родственниками одной степени родства (например, между всеми сыновьями и дочерьми наследодателя) наследство при наследовании по закону делилось поровну. К наследству в первоочередном порядке призывались нисходящие родственники более близкого к наследодателю родства (например, если у наследодателя были дети и они не отказывались от наследства, внуки к наследованию уже не призывались). Эти правила распространялись и при наследовании наследниками других очередей наследования.

Вторую очередь наследования в Юстиниановом праве составляли восходящие родственники наследодателя (родители наследодателя, его бабушки, дедушки и т. д.).

Третью очередь наследования составляли братья и сестры наследодателя.

Четвертую очередь наследования образовывали все остальные кровные (когнатские) родственники наследодателя (без учета степени родства).

Как и прежде, лишь в последнюю очередь к наследованию призывался переживший наследодателя супруг. Однако при этом пережившая мужа вдова получала право на необходимое наследование в размере одной четверти от наследства; если наследников было более трех, то наследственная доля вдовы равнялась их долям.

Наследственное право в Древнем Риме развивалось в соответствии с социально-экономическими реалиями. Так, в древнереспубликанский период наследование основывалось исключительно на агнатском родстве. Когнатское

родство получило признание только в преторском праве и окончательно восторжествовало лишь в императорском законодательстве. Изначально когнатский родственник умершего мог быть его правопреемником в порядке наследования лишь при условии отсутствия конкуренции со стороны агнатских родственников наследодателя. В период принципата претор стал обеспечивать обладание правом на наследство новыми наследниками (по когнатскому родству). Не имея полномочий на отмену норм гражданского права, претор лишь защищал владение наследуемым имуществом когнатскими наследниками, у которых вследствие этого фактически возникала бонитарная собственность на наследство.

11.4 Легат. Фидеикомисс



.....

Легат (завещательный отказ) – распоряжение наследодателя, указанное в завещании, предоставляющее поименно определенному лицу (легатария) право или иную выгоду за счет наследственного имущества.

.....

Легат по своей природе несет сингулярный характер правопреемства, то есть выгодополучатель является преемником наследодателя только в отдельном праве, а не в доле наследства. Легатарий по общему правилу не несет ответственности по обязательствам наследодателя.

Поскольку легат можно было оставить только в завещании, нельзя было возложить легаты на наследников по закону (*ab intestato*).

Легаты по своему правовому статусу делились на два вида. В рамках первого вида легатарий получал право собственности на конкретную вещь наследодателя. По второму легату легатария предоставлялось только обязательственное право требования исполнения воли завещателя в части предоставления данного легата.

В процессе приобретения легатарием его права выделялись два момента: момент смерти наследодателя и момент вступления наследника по завещанию, которым предоставлен легат, в наследство. Значение момента вступления в наследство заключалось в том, что если легатарий переживал его, то принадлежащее ему право на получение легата само становилось способным переходить по наследству, к наследникам легатария (по закону либо по завещанию). После

момента вступления наследника в наследство легатарий получал право требовать осуществления своего права на легат.

В интересах наследников римским правом были установлены определенные ограничения легатов. Первоначально их размер был ограничен 1 000 ассов, кроме того, было установлено, что ни один легатарий не может получить больше, чем наследник. Этих мер оказалось недостаточно, поэтому законом Фальцидия (I в. до н. э.) были установлены новые ограничения в области предоставления легатов: наследник мог оставить себе не менее одной четверти наследства (совокупной наследственной массы). Четверть наследства (оставшаяся после погашения долгов наследодателя) должна была в любом случае поступить в собственность наследника по завещанию (так называемая Фальцидиева четверть).



.....

Фидеикомисс – распоряжение, даваемое наследодателем на случай смерти без соблюдения формы гражданского завещания (распоряжение на случай смерти, не содержащее в себе назначения наследника или направленное к наследнику по закону).

.....

Так как в доклассический период такого рода распоряжения физических лиц не обеспечивались исковой защитой, их исполнение зависело лишь от совести наследника, то и сам фидеикомисс являлся скорее моральным, чем правовым институтом; отсюда и само название фидеикомисса, переводимое с латыни как «порученный совести».

Позже фидеикомиссы, снабженные исковой защитой, по своему правовому положению фактически слились с легатами, что было окончательно закреплено новеллами Юстиниана.



Контрольные вопросы по главе 11

.....

1. Что значит универсальное и сингулярное преемство в наследовании?
2. Каков порядок наследования по закону?
3. Что значит трансмиссия наследства?
4. Каков порядок наследования по завещанию?
5. Почему появляется обязательная доля наследования и в чем ее смысл?
6. Что такое легат?

7. Какие устанавливались требования для правильного оформления завещания?
8. Чем можно объяснить, что в древнейший период римского государства преобладало наследование по закону, а не по завещанию?
9. Какое родство – агнатское или когнатское доминировало в регулировании наследственных отношений по закону в эпоху классического римского права?
10. Назовите основные условия действительности завещания в римском праве.
11. Как определялся размер наследственной доли в завещании?
12. В чем сущность правила обязательной доли в наследовании по завещанию?
13. Какое преемство – универсальное или сингулярное – создает легат?
14. На каком основании наследники делились на обязательных и добровольных?
15. Дайте определение завещанию.
16. Какие условия требовались для юридической силы завещания?
17. Охарактеризуйте свободу завещательного распоряжения и обязательную долю.
18. Когда завещание утрачивало юридическую силу?
19. Назовите очереди наследников и порядок законного наследования по цивильному праву, по преторскому праву и по праву Юстиниана.

12 Рецепция римского права



.....

Рецепция римского права – одно из ключевых явлений в истории средневекового западноевропейского общества. В переводе с латинского «rescriptio» означает «прием», «принятие». Рецепция права – это процесс заимствование его категорий, терминов и конструкций другими государствами.

.....

Начало рецепции в Западной Европе датируется XI – первой половиной XII в. и связывается с деятельностью Болонской юридической школы. В XII–XIII вв. изучение римского права распространяется во многих западноевропейских странах. Таким образом, XI–XIII вв. названы «периодом глоссаторов»; глоссаторы активно изучали и толковали нормы римского права. Далее, XIV–XV вв. получили название «период комментаторов». Предметом рецепции являлось римское частное право. Римское публичное право перестало существовать вместе с падением Рима.

Рецепция римского права обуславливалась:

- высоким уровнем римского права – наличием в готовом виде ряда институтов, регулировавших отношения развитого товарооборота, четкостью и ясностью правовых норм;
- римское классическое право во многом было свободно от национальной ограниченности, приобрело черты универсальности и почиталось как «общее, высшее, научное право». Римское право в силу своей универсальности применимо к любым частнособственническим отношениям;
- недостатками местного, в основном обычного, права. Обычное право было архаично, содержало многочисленные пробелы, неясности, противоречия;
- римское право давало готовые формулы для юридического выражения производственных отношений развивающегося товарного хозяйства;
- короли, находя в римском праве государственно-правовые положения, обосновывающие их претензии на абсолютную и неограниченную власть, использовали их в борьбе с церковью и феодальными сеньорами;

- повышение интереса к римскому праву в силу широкого обращения эпохи Возрождения к античному творческому наследию.

Рецепция римского права – сложный, многоступенчатый процесс заимствования на основе отбора, затем переработки применительно к своим условиям, усвоение, когда чужое становится органической частью собственного права.

Можно выделить следующие этапы рецепции:

- 1) изучение римского права в университетах Италии. Происходило по Своду законов императора Юстиниана в Болонской школе искусств. Образовались школы:
 - глоссаторов: изучение римского права первоначально выражалось в кратких замечаниях и разъяснениях (глоссах), делаемых между строками и на полях рукописей римских законов;
 - постглоссаторов, для деятельности которых типично приспособление римского права к использованию в судах;
- 2) распространение рецепции на территории ряда европейских государств и практическое применение римского права в деятельности судей-практиков;
- 3) переработка и усвоение достижений римского права.

Римское частное право стало «общим правом» ряда государств и фундаментом дальнейшего развития феодального и буржуазного права. Оно приобрело уже через ряд столетий после падения Рима значение действующего права в ряде государств Центральной и Южной Европы.

Памятники рецепции римского права:

- во Франции – «Извлечения Петра» (XI в.), «Кутюмы Бовези» (XIII в.);
- в Англии – «О законах и обычаях Англии» (XIII в.);
- в Германии – Саксонское зеркало (XIII в.), уголовное уложение Священной Римской империи «Каролина» 1552 г.;
- в России – Соборное уложение 1649 г.

Развивающаяся промышленность и торговля Европы XII в. требовали развитой правовой надстройки, стимулирующей прогресс производительных сил и производственных отношений, выходящей за границы отдельных феодальных государств. Применение косных и дробных феодальных кутюмов (обычно-правовых норм) являлось существенным тормозом для развития производительных сил. Выход был найден в признании силы закона за римским частным правом. По своему содержанию римское частное право удовлетворяло потребностям Средневековья в регламентации частной собственности и дого-

ворных отношений. Большую роль сыграли при этом «абстрактность» римского частного права, утрата им в первые века нашей эры узконационального, местного права, его приспособленность к регулированию хозяйственного оборота различных народов. Таким образом, римское частное право стало «общим правом» ряда государств и фундаментом дальнейшего развития как феодального, так и буржуазного права. Через ряд столетий после падения Рима оно приобрело значение действующего права в ряде государств Центральной и Южной Европы.

Римляне впервые разработали право частной собственности, причем таким образом, что, с одной стороны, это право защищало собственника и владельца, а с другой – устанавливало правовые ограничения частной собственности в целях гармонизации интересов лиц, участвующих в праве. Эту же цель преследовали разумные ограничения в праве распоряжения собственностью, например: ограничение отпуска рабов на волю (чтобы не пострадали наследники и (или) кредиторы); наличие сервитутов (защита интересов как собственника, так и пользователя); запрет взимать проценты на проценты; ограничение свободы завещания (суд признавал, что лицо, которое ничего не оставило своим близким, безумно) и т. п.

Рим как рабовладельческая республика пал под ударами варваров, и, казалось, римское право погибло вместе с ним. Но логика экономического развития народов, населявших Европу, естественным образом привела к необходимости ликвидации монархий, сословных перегородок, предоставления свободы (как экономической, так и политической) своим гражданам. Тексты римского права явились основой, на которой в XVIII–XIX вв. развивалась общая теория буржуазного гражданского права. Многочисленные теории сделки и волеизъявления, договора, вины, понятия и защиты владения и т. п. базируются на текстах римского права. Однако самих этих теорий в римском праве не было. Юристы, выпускники европейских университетов, говорящие на латыни, знающие римское право, от теоретического осмысления переходят к практическому применению норм римского права вместо национальных норм обычного права. Многие места из Кодекса Юстиниана становятся законом. Этот процесс и называется рецепцией (от лат. *receptio* – восприятие) римского права. На основе структуры Институций Гая были разработаны Гражданский кодекс Наполеона 1804 г. и Германское Гражданское Уложение 1900 г.

Одна из основных современных правовых семей – семья континентального права (или романо-германская) – возникла под влиянием римского права. Об

этом говорит римская традиция деления права на отрасли, выделения частного и публичного права, а также кодификации источников права. Многие институты континентальной правовой системы основаны на институтах римского права. Кроме того, особое место занимает юридическая доктрина.

В России также происходила рецепция римского права. Кодекс и Дигесты Юстиниана проникли в Россию в X–XII вв. из Византии вместе с христианством. Элементы византийского права начали проникать на Русь еще в начале X в. в связи с заключением русско-византийских договоров 911 и 945 гг. После 988 г. Князем Владимиром Святославовичем была предпринята попытка ввести в действие на Руси непосредственно византийский свод законов VIII в. – Эклоги. В частности, именно этим документом предусматривалось применение системы физических наказаний за преступления, вплоть до смертной казни, взамен действовавших судебных штрафов – «вир». Однако попытка стремительного перехода к византийской системе уголовного наказания потерпела неудачу, возможно, из-за опустения княжеской казны в связи с отсутствием важного источника дохода – вирных платежей. Позднее, римское право более осторожно вводилось с учетом русского обычного права – в Правде Ярослава и других документах.

Однако если княжеские своды хотя и ссылались на греческие, то есть византийские законы, но преимущественно опирались на местное, обычное право, то православная церковь была наиболее последовательным проводником римско-византийского права. Наиболее древние пласты брачного, обязательственного и налогового права именно в этот период активно заимствовались из Дигест и Кодекса Юстиниана. Многие судебники древней Руси прямо ссылаются на греческие переводы *Corpus Juris Civilis* императора Юстиниана, заимствуя порой как систему, так и отдельные юридические нормы. Известны также древнейшие переложения на старорусский язык отдельных Новелл Юстиниана, выдержек из Дигест (Пандект). Они были скомпилированы, в частности, в своде церковного православного права – Кормчей книге XII в. Церковные суды, напрямую руководствовавшиеся нормами римско-византийского права, имели масштабную юрисдикцию, распространявшуюся и на субъектов, не подпадавших под власть церкви.

Римское право характеризовалось тем, что основывалось на частной собственности, отсутствии сословных привилегий, выборности должностных лиц, разделении властей. Эти и другие принципы были слабо приемлемы в России послемонгольского периода. Но логика экономико-правового развития, судеб-

ная реформа, начавшаяся после отмены крепостного права, объективно вели к утверждению принципов римского права в российском праве. 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. Во второй половине XVIII в. во время царствования Екатерины II, находившейся под влиянием идей французских просветителей, начало формироваться в России частное право, понимаемое как законодательное ограничение произвольного вмешательства государства в частную жизнь. В это время ее указами устанавливается понятие частной собственности как свободы в использовании своего имущества независимо от «казенного интереса». Это, однако, было привилегией лишь одного сословия – дворян. В дальнейшем на принципах римского права был основан проект Гражданского Уложения 1912 г. С начала 1990-х гг. начался современный этап рецептирования римского права российским гражданским правом.

Римское право напрямую или опосредованно было заимствовано гражданским и иными видами права в некоторых феодальных государствах, а в буржуазных – практически повсеместно. В римском праве с его разработанной внесословной теорией частной собственности оказалось заинтересовано прежде всего третье сословие, буржуазия. Европейские революции, движущей силой которых был средний класс, привели к торжеству правовых идей, сформулированных еще в Древнем Риме.



Контрольные вопросы по главе 12

1. Что такое рецепция римского права?
2. Какой период является эпохой ранней рецепции римского права в Европе?
3. Какими особенностями обладало римское право народов?
4. Каково содержание деления отраслей на частное и публичное в современном российском праве?
5. Какие принципы гражданского права унаследованы гражданским правом России?
6. Какие особенности римского права были отвергнуты современным западноевропейским правом?

7. Какая правовая семья основана на принципах и источниках римского права?
8. Какие акты средневекового права стали примерами рецепции римского права?

Заключение

Римское право занимает в истории человечества совершенно исключительное место: оно пережило создавший его народ и дважды покорило мир – сначала с расширением римского государства, а во второй раз – как самостоятельная цивилизационная сила.

Период от принятия Законов XII таблиц до кодификации Юстиниана охватывает тысячу лет. После Юстиниана минуло уже пятнадцать веков, а римская юриспруденция остается фундаментом, на котором зиждется частное право в странах континентальной правовой традиции. И дело здесь не просто в уважении к собственной истории. Условия, в которых развивалось римское право, придали ему в некотором смысле наднациональный характер. Необычайная пластичность римских юридических конструкций и доктрин, их легкая встраиваемость в самые разные национальные условия объясняется тем, что в римском обществе эпохи формирования классической юриспруденции именно частноправовое регулирование лежало в основе всех социально-экономических отношений. Этот безусловный примат частного над публичным в сочетании с рациональностью и относительной простотой базовых учений позволил римской юриспруденции уже в новейшее время стать основой для общей теории гражданского права.

Римское право зародилось тогда, когда Рим представлял собой маленькую общину среди многих других подобных ей общин Италии. Как и весь примитивный уклад жизни этой общины, римское право являло собой несложную, во многом архаическую систему правил, проникнутую патриархальным и узконациональным характером.

Но судьба вела Рим к иному будущему. Борясь за свое существование, маленькая *civitas* (община) *Roma* постепенно растет, поглощая соседние *civitates*, и крепнет в своей внутренней организации. Чем далее, тем все более и более расширяется ее территория, распространяется на всю Италию, захватывает близлежащие острова, занимает все побережье Средиземного моря, – и на сцене истории появляется огромное государство, объединяющее под своей властью почти весь тогдашний культурный мир; Рим стал синонимом мира.

Вместе с тем Рим изменяется и внутренне: старый патриархальный строй рушится, примитивное натуральное хозяйство заменяется сложными экономическими отношениями, унаследованные от древности социальные перегородки

стесняют. Новая жизнь требует наивысшего напряжения всех сил, всех способностей каждого отдельного индивида. В соответствии с этим римское право меняет свой характер, перестраиваясь по началам индивидуализма: свобода личности, свобода договоров и завещаний делаются его краеугольными камнями.

Отношения военные и политические приводят Рим и к сношениям экономическим. Рим неизбежно втягивался в международный оборот, и по мере того, как он делался центром политической жизни мира, он становился также центром мирового торгового оборота. На его территории непрерывно завязывались бесконечные деловые отношения, в которых принимали участие торговцы разных национальностей; римские магистраты должны были разбирать споры, возникающие из этих отношений, должны были вырабатывать нормы для разрешения этих споров. Старое римское национальное право для этой цели не годилось; необходимо было новое право, которое было бы свободно от всяких местных и национальных особенностей, которое могло бы одинаково удовлетворить римлянина и грека, египтянина и галла. Нужно было не какое-либо национальное право, а право всемирное, универсальное. И римское право проникается этим началом универсальности; оно впитывает в себя те обычаи международного оборота, которые до него веками вырабатывались в международных сношениях; оно придает им юридическую ясность и прочность.

Так возникало то римское право, которое стало общим правом всего античного мира. По существу, творцом этого права был весь мир; Рим же явился лишь тем лаборантом, который переработал рассеянные обычаи международного оборота и слил их в единое, поразительное по своей стройности, целое. Универсализм и индивидуальность – основные начала этого целого.

Мастерски разработанное в деталях беспримерной юриспруденцией классического периода, римское право нашло себе затем окончательное завершение в знаменитом своде – *Corpus Juris Civilis* императора Юстиниана, и в таком виде было завещано новому миру. Железный колосс, державший в своих руках судьбы мира, дряхлел: разнообразные народности, входившие в состав всемирного римского государства, тянулись в разные стороны; с границ напирали варвары – новые претенденты на активное участие в мировой истории. Наступил момент, они хлынули могучими потоками и затопили весь античный мир. Настала беспокойная эпоха великого переселения народов, и кажется, что вся богатая культура древности погибла навсегда, что порвались все связи между старым и новым, что история вовсе зачеркивает страницы прошлого и начинает писать все заново.

Но это «кажется» – обманчиво. На некоторое время, действительно, ход человеческого культурного развития как будто приостанавливается; влившийся большой массой новый человеческий материал нуждается в предварительной обработке. Несколько веков проходит в непрерывных передвижениях новых народов, в их взаимных столкновениях; пришельцы еще не могут освоиться на новых местах, двигаются, устраиваются. Много ценного из античной культуры, конечно, погибает при этом, но не все.

Мало-помалу беспокойный период переселения и устройства проходит. Новые народы начинают вести более или менее спокойную жизнь, развиваются, и еще через несколько столетий наступает момент, когда все, что было продумано и создано античным гением, делается понятным и ценным его наследникам.

Римское право делается предметом изучения: оно начинает применяться в судах: переходит в местное и национальное законодательство, совершается то, что носит название рецепции римского права. Во многих местах *Corpus Juris Civilis* Юстиниана делается прямо законом. Римское право воскресло для новой жизни и во второй раз объединило мир. Все правовое развитие Западной Европы идет под знаком римского права вплоть до настоящего времени: лишь со времени вступления в действие нового общегерманского гражданского уложения – лишь с 1 января 1900 г. исчезло формальное действие Юстиниановского Свода в тех частях Германии, в которых оно еще сохранялось. Но материальное действие его не исчезло и теперь: все самое ценное из него перелито в параграфы и статьи современных кодексов и действует под именем этих последних.

Римское право определило не только практику, но и теорию. Непрерывное многовековое изучение римского права, в особенности остатков римской юридической литературы, формировало юридическое мышление Западной Европы и создавало сильный класс юристов, руководителей и деятельных помощников во всякой законодательной работе. Объединяя Европу на практике, римское право объединяло ее и в теоретических исканиях: юриспруденция французская работала все время рука об руку с юриспруденцией немецкой или итальянской, говорила с ней на одном и том же языке, искала разрешения одних и тех же проблем. Так возникала на почве римского права дружная общая работа всей европейской юриспруденции, продолжавшая работу мыслителей античного мира: факел, зажженный каким-либо римским Юлианом или Папинианом, через бесконечную цепь сменявшихся рук дошел до современных ученых всех наций.

Такова историческая судьба римского права. Явившись синтезом всего юридического творчества античного мира, оно стало фундаментом для правового развития новых народов, и в качестве такого фундамента, общего для всех народов Западной Европы, оно изучается повсеместно – в Германии, Франции, Италии, Англии и т. д. Будучи базисом, на котором веками формировалась юридическая мысль, оно изучается и теперь, как теория гражданского права, как правовая система, в которой основные юридические институты и понятия нашли наиболее чистое от всяких случайных и национальных окрасок выражение.

Литература

Основная литература

1. Дигесты Юстиниана. Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И. С. Перетерского. – М. : Наука, 1984. – 456 с.
2. Дождев Д. В. Римское частное право : учебник для вузов / Д. В. Дождев; под ред. В. С. Нерсесянца; Институт государства и права Российской Академии наук, Академический правовой университет. – 3-е изд., испр. и доп. – М. : Норма, 2011. – 784 с.
3. История государства и права зарубежных стран / под ред. Н. А. Крашенинниковой, О. А. Жидкова. – М. : Юрист, 1998. – 619 с.
4. История Древнего Рима / под ред. В. И. Кузищина. – М. : Проспект, 2001. – 383 с.
5. Прудников М. Н. Римское право : учебник / М. Н. Прудников. – М. : Юрайт, 2011. – 302 с.
6. Римское право : учебник для вузов / И. Б. Новицкий. – 2-е изд., стер. – М. : КноРус, 2012. – 304 с.
7. Римское частное право : учебник / кол. авт.; под ред. И. Б. Новицкого, И. С. Перетерского. – М. : КноРус, 2013. – 608 с.

Дополнительная литература

1. Вещные права на землю в избранных фрагментах из Дигест Юстиниана / отв. ред. Л. Л. Кофанов. – М. : Проспект, 2006. – 723 с.
2. Гуляев С. А. Римское гражданское право : учеб. пособие / С. А. Гуляев. – М. : Изд-во деловой и учебной лит-ры, 2005. – 111 с.
3. Дигесты Юстиниана : пер. с лат. / отв. ред. Л. Л. Кофанов. – М. : Статус, 2003. – 584 с.
4. Дождев Д. В. Основания защиты владения в римском праве / Д. В. Дождев. – М. : Ин-т гос. и права РАН, 1996. – 238 с.
5. Копылов А. В. Вещные права на землю в римском, русском дореволюционном и современном российском гражданском праве / А. В. Копылов. – М. : Статут, 2000. – 255 с.
6. Косарев А. И. Римское частное право : учебник для вузов / А. И. Косарев. – М. : Закон и право, 1998. – 254 с.

7. Кудинов О. А. Римское право : учеб. пособие / О. А. Кудинов. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : Дашков и К, 2010. – 240 с.
8. Кудряшов И. В. Римское право : конспект лекций : пособие для подготовки к экзаменам / И. В. Кудряшов. – М. : Приор, 2005. – 124 с.
9. Новицкий И. Б. Римское право : учебник для вузов / И. Б. Новицкий. – М. : Зерцало, 2004. – 256 с.
10. Новицкий И. Б. Римское право : учебник для вузов / И. Б. Новицкий. – 9-е изд. – М. : Юрайт, 2011. – 298 с.
11. Омельченко О. А. Основы римского права : учеб. пособие / О. А. Омельченко. – М. : Манускрипт, 1994. – 230 с.
12. Основы частного римского права : учеб. пособие / С. А. Учускин. – Самара : Самар. юрид. ин-т ФСИН России, 2007. – 250 с.
13. Памятники римского права. Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. – М. : Зерцало, 1997. – 608 с.
14. Пиляева В. В. Римское частное право : учебник для вузов / В. В. Пиляева. – М. : Питер, 2002. – 267 с.
15. Покровский И. А. История римского права / И. А. Покровский. – М. : Статут, 2004. – 286 с.
16. Римское право : конспект лекций / И. В. Кудряшов. – М. : А-Приор, 2011. – 112 с.
17. Римское право : конспект лекций / Т. Г. Васильева, О. М. Пашаева. – 9-е изд. – М. : Юрайт, 2011. – 153 с.
18. Римское частное право : учебник для вузов / И. С. Перетерский, В. А. Краснокутский, И. Б. Новицкий и др. – М. : Юриспруденция, 2002. – 441 с.
19. Римское частное право : учеб. пособие для вузов / И. В. Гетьман-Павлова. – 2-е изд. – М. : Юрайт, 2011. – 343 с.
20. Савельев В. А. Римское частное право: Проблемы истории и теории / В. А. Савельев. – М. : Юристъ, 1995. – 175 с.
21. Санфилиппо Чезаре. Курс римского частного права : учебник / под ред. Д. В. Дождева. – М. : Изд-во БЕК, 2000. – 400 с.
22. Скрипилев Е. А. Основы римского права : конспект лекций / Е. А. Скрипилев. – 3-е изд. – М. : Ось 89, 2005. – 206 с.
23. Смирнова Н. Н. Римское право : учебник для вузов / Н. Н. Смирнова. – СПб. : Изд-во Михайлова В. А., 2004. – 188 с.

24. Сологубова Е. В. Римский гражданский процесс / Е. В. Сологубова. – М. : Юрид. бюро «Городец», 1997. – 144 с.
25. Харитонов Е. О. Основы римского частного права / Е. О. Харитонов. – Ростов н/Д : Феникс, 1999. – 416 с.
26. Хвостов В. М. Система римского права : учебник / В. М. Хвостов. – М. : Спарк, 1996. – 522 с.
27. Хрестоматия по Всеобщей истории государства и права : учеб. пособие / сост. В. Н. Садиков; под ред. З. М. Черниловского. – М. : Гардарики, 1996. – 412 с.
28. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран (Древность и Средние века) / сост. В. А. Томсинов. – М. : Зерцало-М, 2004. – 549 с.
29. Гай. Институции : кн. 1–4 / пер. с лат. Ф. Дыдынского; под ред. Л. Л. Кофанова, В. А. Савельева. – М. : Юрист, 1997. – 361 с.

Латинские юридические выражения

Ad poenitendum properat cito que iudicial – кто быстро судит, быстро раскаивается.

Ad impossibilia lex non cogit – закон не требует невозможного.

Aequum et bonum est lex legum – справедливость и благо – закон законов.

Accusare nemo se debet, nisi coram Deo – никто не обязан обвинять самого себя, разве что перед Богом.

Aditum nocendi perfido praestat fides – доверие, оказываемое вероломному, позволяет ему вредить.

Audienda et altera pars – должна быть выслушана и другая сторона.

Aucupia verborum sunt iudice indigna – буквоедство ниже достоинства судьи.

Caus sentit dominus – за случайность никто не несет ответственности.

Cogitationis poenam nemo patitur – никто не несет наказания за мысли.

Contra factum non est argumentum – против факта нет доказательства.

Crescente militia crescere debet et poena – с ростом преступления должно и возражать наказание.

Cujus commodum – ejus periculum – чья выгода, того и риск.

Culpa lata dolo aequiparatur – грубая небрежность приравнивается к умыслу.

Culpa poena par esto – пусть наказание будет равно преступлению.

Debes, ergo potes – должен, значит можешь.

Dormiunt aliquando leges numquam moriuntur – законы иногда спят, но никогда не умирают.

Dura lex sed lex – закон суров, но это закон.

Ei incumbit probatio, qui dicit, non qui negat – тяжесть доказательства лежит на том, кто утверждает, а не на том, кто отрицает.

Erare humanum est, stultum est in errore perseverare – человеку свойственно ошибаться, глупо – упорствовать в ошибке.

Fatetur facinus is que iudicium fugit – тот, кто избегает суда, сознается в преступлении.

Festinatio iudiciorum novera – поспешность – мачеха суда.

Festinatio justitiae est noverca infortunii – торопить правосудие – значит призывать несчастье.

Heres succedens in honore succedit in onere – наследующий в выгоде наследует и в обузе.

Ignorantia juris nocet ignorantia facti non nocet – незнание закона не оправдывает, незнание факта является оправданием.

In summa – в итоге.

In maxima potentia minima licentia – чем сильнее власть, тем меньше свободы.

Ignorantia iudicia est calamitas innocentis – невежество судьи – бедствие для невинного.

Inperitia culpa adnumeratur – незнание закона приравнивается к вине.

Injuriam qui facturus est jam facit – кто намеревается совершить незаконное, тот уже его совершает.

Inter arma silent leges – среди оружия законы молчат.

Iudex est lex loquens – судья – это говорящий закон.

Jus est boni et aequi – право – это наука о добре и справедливости.

Iustitia nemine neganda est – нельзя никому отказывать в правосудии.

Ubi jus incertum ibi jus nullum – где закон неоднозначен – там нет закона.

Iustitia fundamentum regnorum – правосудие – основа государств.

Lex est ratio summa insita in natura – закон есть заложенный в природе высший разум.

Lex posterior derogat priori – последующий закон отменяет предыдущий.

Lex valet in omnes – закон властен над всеми.

Natura non facit vacuum; nec lex supervacuum – природа не терпит пустоты, а закон не делает ничего лишнего.

Non exemplis sed legibus iudicandum est – нужно судить на основании не примеров, а законов.

Nulla regula sine exceptione – нет правила без исключения.

Nullum malum sine aliquo bono – нет такого плохого, в чем бы не было хоть капли хорошего.

Non rex est lex sed lex est rex – не царь есть закон, но закон есть царь.

Novus rex nova lex – новый царь – новый закон.

Nullum scelus habet – ни одно преступление не имеет законного основания.

Qui tacet, consentire videtur – кто молчит, тот соглашается.

Qui parcit nocentibus innocentes punit – щадящий виновных наказывает невиновных.

Qui peccat ebrius, luat sobrius – пьяный преступник подвергается наказанию, когда он трезв.

Sacrilegia minuta puniuntur magna in triumphis feruntur – за мелкие преступления карают, за крупные прославляют.

Sine prece, sine pretio, sine poculo – без просьбы, без подкупа, без попойки.

Scire leges non hoc est verba earum tenere, sed vim ac potestatem – знание законов – не в том, чтобы помнить их слова, а в том, чтобы понимать их смысл.

Sequi debet potentia justitiam, non praecedere – сила должна следовать за правосудием, а не предшествовать.

Summum jus summa injuria – высшая законность – это высшее беззаконие.

Vis legibus inimica – насилие – враг законов.

Латино-русский словарь юридических терминов

А

ab intestato – наследование по закону

actio – иск

actio confessoria – иск, защищающий сервитутное право

actio in personum – личный иск

actio in rem – вещный иск

actio negatoria – негаторный иск

actio noxalis – особый иск

actio vindicatio – виндикационный иск

ager publicus – общественная собственность, от *ager* – земля, владение

ager gentilicus – родовая собственность

ager viritanus – частная собственность

adgnatio – рождение

adgnatus – рожденный после

animus – воля владеть

antiquo legem – «стою на старом законе», голосование против законопроекта

arrha – задаток

С

capitis deminutio – ограничение правового состояния

capitis deminutio maxima – наибольшая степень ограничения правового состояния

capitis deminutio media – средняя степень ограничения правового состояния

capitis deminutio minima – наименьшая степень ограничения правового состояния

caput – правоспособность

casus – случай

causa – 1) судебное дело; 2) законное основание

causa possessionis – основания получения вещи в обладание

causa privata – частное судебное дело

civiliter modo – осмотрительность, свойство исполнения обязательств

civis Romanus – римский гражданин, квирит

civitas Roma – римская община

cognatio – когнация, форма юридического некровного родства

codex – кодекс

collegium – коллегия

concubinatus – сожительство

condicio – условие

condominium – право общей собственности

consensus – согласие

contractus – договор, означающий согласованное волеизъявление сторон о заключении обязательства

contractus aestimatorjuss – оценочный договор, договор комиссии

contractus innominati – безымянные контракты

constitutiones – конституции, установления императоров

commercium – право гражданина на занятие торговлей

comitii – комиции, народные собрания

commodatum – ссуда

compromissium – соглашение лиц о передаче спора на разрешение третейского судьи

corpus delicti – состав преступления

corpus possessionis – фактическое обладание вещью

culpa – вина

culpa lata – грубая небрежность

culpa velis – легкая небрежность

cum manu – форма брака «кум ману», с властью мужа

D

dation in solutum – замена предмета в обязательстве

decretum – декрет, судебное решение императора

debitor – должник

depositum – хранение

detentio – держание вещи

delicta privata – правонарушение частное, затрагивающее интересы частных лиц; рассматривалось лишь по жалобе потерпевшего и регулировалось гражданским правом, а не публичным

digesta – избранное; так называлась составная часть кодификации Юстиниана, содержащая фрагменты из сочинения римских юристов

dolus – умышленная вина

donatio sub modo – безвозмездное предоставление дарителем за счет своего имущества какой-либо выгоды одаряемому

dos – приданое жены

Е

edictum – эдикт, акт магистрата

emancipatio – эмансипация

emphyteusis – долгосрочная наследственная аренда земельного участка

emptio-venditio – купля и продажа

error – заблуждение

Ф

familia – семья

favor libertatis – права гражданина

furtum – кража

Г

genus – род

Н

habitatio – право проживания в чужом доме

hypotheca – ипотека, форма залога, при которой заложенная вещь остается в собственности должника, но в случае неисполнения обязательства переходит в собственность кредитора

И

in jus, in iudicio – стадии легисакционного процесса

infamia – бесчестье

infantes – лица до 7 лет, недееспособные

impuberes – мальчики от 7 до 14 лет, девочки от 7 до 12 лет

Institutiones – Институции, учебник римского права Гая, римского юриста

II в.; вошли как составная часть в кодификацию Юстиниана

intentio, condemnatio – части преторской формулы в формулярном процессе

interdicta – запрещение

interpretatio – интерпретация, толкование

injuria – личная обида

J

judicium legitimum – законное судебное разбирательство

jus – право

jus abutendi – право распоряжения

jus civile – гражданское право, регулировало имущественные и семейные отношения, распространялось только на граждан Рима (на раннем этапе развития)

jus fruendi – право извлечения плодов, доходов

jus gentium – право народов, регулировало в Древнем Риме отношения между чужеземцами, чужеземцами и римлянами

jus non scriptum – неписаное право

jus possedendi – право владения вещью

jus praetorium – преторское право, создаваемое эдиктами преторов

jus privatum – частное или гражданское право, образованное путем слияния *jus civile* и *jus praetorium* и регулирующее частные, имущественные или семейные отношения в Древнем Риме; распространяло свое действие и на граждан Рима, и на чужеземцев

jus scriptum – писанное право

jus vitae ac necis – право жизни и смерти

jus utendi – право пользования вещью

jura in re aliena – права на чужие вещи

jus vindicandi – виндикационный иск, истребование вещи

L

legitimus – законный

Leges duodecem Tabularum – Законы XII таблиц

legis actio – «действовать по закону», легисакционный процесс

lex – закон, источник права, обладающий высшей юридической властью

libertinus – вольноотпущенник

litera – буква

lucrum cessans – упущенная выгода

locatio rei – наем вещи

locatio conductio operarum – наем услуг

locatio conductio operis – наем подряда

М

mancipatio – манципация (юридическая передача в собственность)

mancipium – манципий (юридически оформленная купля, покупка)

mandatum – договор поручения

metus – угроза

manus – власть

matrimonium – бракосочетание

matrimonium justum – заключение брака

matrimonium juris civiles – законный римский брак

merces – плата за наем

merx – товар

metus – угроза

mora – просрочка

mores – обычаи

mutuum – заем

Н

negocium – сделка, договор

nexum – договор долговой кабалы

Novellae – Новеллы, часть Свода законов Юстиниана

nox – вред

О

obligatio – обязательство, правовая связь двух лиц – кредитора и должника, в силу которой кредитор имеет право требовать, а должник (дебитор) должен что-либо дать, сделать или предоставить кредитору

obligationex ex delicto – обязательство из деликта

obligationex ex contractu – обязательство из контракта

obligationex guasi ex delicto – обязательство как бы из деликта

obligationex guasi ex contractu – обязательство как бы из контракта

occupatio rei nulljus – захват бесхозяйственной вещи

Р

pacta – пакт, неформальное соглашение

pactum donationis – договор дарения

pater familias – глава семьи

patria potestas – власть главы семьи

peculium – пекулий

perigrini – чужестранцы

permutatio – мена

persona – лицо, физическое (граждане Рима, союзники, перегрины и др.)
или юридическое (участники правоотношений, корпорации публичного права)

personae physicae – физическое лицо

petitio – исковые претензии

plebs – плебеи

plebiscitum – распоряжение плебейского народного собрания

plena in re potestas – полное господство над вещью

possessio – владение

postliminium – постлиминий, ограничение правового статуса лица по закону

populus – народ

praetor peregrinus – претор по делам иностранцев

praetor urbanus – претор по делам римских граждан

precarium – безвозмездное предоставление имущества в пользование одним лицом другому лицу

promulgatio – обнародование закона

proprietas – собственность

R

receptio – принятие

res – вещь как объект права

res extra commercium – вещи, изъятые из коммерческого оборота

res in commercium – вещи, находящиеся в обороте

res in corporales – вещи нетелесные

res corporales – вещи телесные

res divisibiles – делимые вещи

res nec mancipi – вещь неманципируемая

res mancipi – вещь манципируемая

res mobiles – движимые вещи

res immobiles – недвижимые вещи

rescriptum – рескрипт, письменный ответ императора на прошение

respondere – ответы юристов на запросы частных лиц

restitutio in intergrum – восстановление в первоначальное положение

reus – ответчик

rex – царь

rogatio legis – подача законопроекта

S

Senatus – Сенат

Senatusconsultum – сенатусконсульт, акт Сената

servus – раб

servitus – сервитут, обременение

sequester – посредник в хранении вещи

sequestratio – передача вещи на хранение несколькими лицами нейтральному посреднику

sine manu – брак без власти мужа, «сине ману»

solutio – исполнение обязательства

societas – товарищество

species – вид

status – состояние

status civitatis – состояние гражданства

status familia – семейное положение, состояние

status libertatis – состояние свободы; характеризовало частную правообъективность

superficies – суперфиций, наследственное и отчуждаемое право пользования чужой городской землей

T

testamentum – завещание

tradicio – передача имущества

transactio – соглашение об окончательном определении правовых отношений путем взаимных уступок

tribus – племя

U

usucapio – приобретательская давность

usufructus – личный сервитут

usus – ограниченный сервитут, право пользования вещью без владения плодами

V

vis major – непреодолимая сила

Основные даты истории римского государства и права

1600 г. до н. э. Возникновение Рима как скопления небольших глинобитных хижин, расположенных на семи холлах близ реки Тибр в Центральной Италии (археологическая версия).

763–509 гг. до н. э. Царский период. Период разложения первобытнообщинного строя.

763 г. до н. э. Основание Рима (по Варрону).

VI в. до н. э. Согласно легенде, реформы Сервия Туллия в Древнем Риме: введено деление населения по имущественно-территориальному признаку (создано 193 центурии, 4 трибы), проведена военная реформа.

VI в. до н. э. Образование римского Сената как второго по значимости государственного органа после Народных собраний.

509 г. до н. э. принят Закон Валерия, устанавливающий порядок обжалования в центуриатных комициях смертных приговоров, выносимых консулами в пределах городской черты; за городской чертой приговоры считались окончательными.

509 г. до н. э. Ликвидация царской власти в Риме, изгнание последнего царя Тарквиния Гордог, установление республиканского строя.

509–27 гг. до н. э. Период римской республики.

V в. до н. э. Назначение первого древнеримского диктатора Манья Валерия.

V в. до н. э. Закон трибуна Ицилия о наделении плебеев землей на Авентине.

V в. до н. э. Разрешено избрание плебеев на должность квестора.

454 г. до н. э. В Древнем Риме принят закон Тарпея Атерния, ограничивший право консулов в наложении штрафов за уголовное преступление.

451–450 гг. до н. э. Составление в Риме Законов XII таблиц.

445 г. до н. э. Принят закон народного трибуна Канулея, разрешавший брак между патрициями и плебеями.

444 г. до н. э. Учреждение в Древнем Риме магистратуры военных трибунов с консульской властью. Допуск родовитых плебеев в Сенат.

443 г. до н. э. Учреждение должности цензора.

405 г. до н. э. Проведена военная реформа Марка Фурия Камилла: создана частично профессиональная армия, установлена плата за службу.

367 г. до н. э. Принят закон Лициния и Секстия, установивший право плебеев избирать одного из двух консулов, расширен доступ плебеев к общественному земельному фонду.

366 г. до н. э. Учреждена должность претора.

357 г. до н. э. Принят закон, по которому плебеи получили доступ к занятию должности претора.

356 г. до н. э. Принят закон, по которому плебеи получили доступ к должности диктатора.

351 г. до н. э. Принят закон, по которому плебеи получили доступ к должностям цензоров.

326 г. до н. э. Принят Закон Петелия о запрещении долгового рабства; но самопродажа в рабство сохранялась.

312 г. до н. э. Реформа Аппия Клавдия в Древней Риме: в разряды и центурии были включены все граждане, независимо от характера их имущественного положения.

302 г. до н. э. Впервые Клавдием Флавием преданы гласности формулы исков и календарь присутственных и nepřисутственных дней в судах, хранившиеся ранее в секретных архивах понтификов (недостоверная традиция), начало светского характера юриспруденции.

300 г. до н. э. Принят закон, открывший плебеям доступ к высшим жреческим должностям.

III в. до н. э. Принят Закон Тория, санкционировавший переход земли в частную собственность ее владельцев.

287 г. до н. э. Принят закон диктатора Гортензия о признании решений плебейских трибуатных и центуриатных комиций общегосударственными законами; окончательное уравнивание в правах плебеев и патрициев.

286 г. до н. э. Законом Аквилия установлен общий деликт о повреждении чужих вещей; ответственность за убийство чужого раба или скота в размере максимальной цены поврежденной вещи, за повреждение любых других вещей – в размере наивысшей их стоимости за последний месяц.

279 г. до н. э. Битва римлян с греками при Аускуле, победа греческого полководца Пирра («Пиррова победа»).

264 г. до н. э. Рим вступил в первую 120-летнюю войну с городом-государством Карфагеном, расположенным на северном побережье Африки.

254 г. до н. э. Римская юриспруденция приобретает чисто светский характер, начиная с плебейского понтифика Тиберия Корункания. Правовые толкования стали носить публичный характер.

242 г. до н. э. Учреждена должность претора по делам peregrinorum для регулирования гражданско-правовых отношений между римлянами и иностранцами. Претор по делам peregrinorum стал родоначальником «права народов» – *jus gentium*.

222 г. до н. э. В Древнем Риме проведена реформа центуриатных комиций (общее число центурий увеличено со 198 до 373).

204 г. до н. э. Закон Фурия запретил оставлять завещательные отказы лицам, не связанным кровным родством, стоимостью более 1 000 ассов.

167 г. до н. э. Граждане Рима освобождены от уплаты прямых налогов.

149 г. до н. э. Принят Закон Кальпурния (учреждена судебная комиссия по делам о взятках и вымогательстве должностных лиц).

146 г. до н. э. Окончание Третьей пунической войны, поражение Карфагена, окончание 120-летней войны.

30–20-е гг. II в. до н. э. В Древнем Риме проведены реформы братьев Гракхов: аграрный закон по ограничению размеров оккупации земель отдельными семьями; закон о расширении права provocatio – ограждение личности от произвола должностных лиц; судебный закон – создание специальных комиссий по рассмотрению дел о злоупотреблениях в провинциях.

123–122 гг. до н. э. Народный трибун Гай Гракх провел в жизнь законы, ослабившие политическое влияние знати: введение тайного голосования в народном собрании; право народного трибуна избираться на второй срок; о создании в провинциях колоний римских граждан с наделением их земельными участками и о продаже зерна из государственных складов по низким ценам; об ограничении права Сената распоряжаться государственными расходами и передаче этой функции полициям (надзорным собраниям).

II в. до н. э. Закон Торола, санкционировавший переход земли в частную собственность ее владельцев (это последний закон из серии законов по ликвидации реформ братьев Гракхов).

107 г. до н. э. Проведена военная реформа Гая Мария – при сохранении воинской повинности расширился набор добровольцев, получавших вооружение и жалованье от государства.

I в. до н. э. Приняты законы «об оскорблении величества» римского народа. Эти преступления отнесены к разряду государственных.

91–88 гг. до н. э. Жители Италии в результате Союзнической войны добились уравнивания в правах с гражданами.

88 г. до н. э. Армия впервые выступает против существующей власти, войдя в город с оружием и свергнув ее.

83 г. до н. э. В Древнем Риме установлена военная диктатура Луция Корнелия Суллы (до 79 г. до н. э.). Диктатор впервые получил право издания законов, ему предоставлялись неограниченные полномочия на неопределенное время.

74–71 гг. до н. э. Восстание рабов под предводительством Спартака.

70 г. до н. э. Эдиктом претора Публициана установлено предоставление иска приобретателю, не оформившему право собственности, так называемый Публицианов иск.

60 г. до н. э. Установлен первый триумвират (Цезарь, Помпей, Красс).

58–51 гг. до н. э. Юлий Цезарь завоевывает Галлию (будущую Францию) и вторгается в Британию.

45 г. до н. э. Юлий Цезарь получает титул императора (ранее дававшийся как почетное звание полководцам). Издан Закон о единообразной структуре самоуправления в Италии.

44 г. до н. э. В Древнем Риме установлена пожизненная диктатура Цезаря, в марте этого же года он убит заговорщиками во главе с сенатором Брутом.

43 г. до н. э. Второй триумвират в Древнем Риме с неограниченными полномочиями «для устройства государства».

40 г. до н. э. Сенат присваивает титул (звание) императора внучатому племяннику Гая Юлия Цезаря – Октавию (впоследствии – Октавиан Август), что заложило основу будущей «монархии эллинистического типа». Законом Фальцидия установлено, что наследник не может получать менее 1/4 наследственной массы.

31 г. до н. э. Борьба за власть между бывшими союзниками Антонием и Октавианом, флот Октавиана разбивает силы Антония в морской битве при Акции.

31 (27) г. до н. э. – 14 г. н. э. Принципат Августа (Октавиана). Попытки принятием серии законов способствовать «возрождению» Рима и традиционной римской семьи: законы против прелюбодеяния, о поощрении многодетности, о запрете для сенаторов и всадников вступать в брак и родство с вольноотпущенниками, о порядке отпуска рабов на волю (ограничение отпуска рабов).

30 г. до н. э. Египет становится провинцией Римской империи.

27 г. до н. э. – 284 г. н. э. – период принципата (ограниченная монархия). В Римском государстве еще действуют республиканские учреждения, но они уже утрачивают свое значение.

12 г. до н. э. В Древнем Риме с принятием Августом титула великого понтифика, который в последующем передавался его преемникам, император становится блюстителем культа.

2 г. н. э. Закон об ограничении практики массового отпуска рабов на свободу и установлении квоты.

3 г. н. э. Принят аграрный закон, согласно которому упразднился общественный земельный фонд и вводилась частная собственность на землю.

1 в. Постановления Сената – сенатусконсульты получают силу закона.

4 г. н. э. Закон Юлия – обоснована магистратура.

9 г. н. э. После поражения армии Публия Квантилия Вара от германцев в Тевтобургском лесу Август разрешил допуск к военной службе вольноотпущенников, не имевших римского гражданства.

10 г. н. э. Сенатом принято постановление (силицийский сенатусконсульт), по которому в случае убийства хозяина подлежали казни рабы, находившиеся в это время в доме.

14 г. н. э. Тиберием Клавдием Нероном ликвидированы избирательные комиссии, выбор должностных лиц передан Сенату.

19 г. н. э. Издан закон, по которому права римских граждан получили вольноотпущенники.

69 г. н. э. Прозван «годом четырех императоров». В этом году шла активная борьба за власть между различными командующими армиями.

69–68 гг. н. э. Гражданская война, победителем из которой вышел Тит Флавий Веспасиан (основатель династии Флавиев), установивший военную диктатуру. При нем предпринята очередная попытка укрепления «старых добрых» традиций римской семьи, упрочнения государственности и других преобразований. В частности, было принято сенаторское постановление (сенатусконсульт) о том, что свободнорожденные матроны, вступившие в связь с рабами, должны были быть признаны рабынями. При Веспасиане также издан сенатусконсульт, запретивший денежные займы подвластным детям без ведома домовладыки.

73 г. н. э. подавление восстания в Иудее. Взятие штурмом Массады – последнего оплота иудейского сопротивления.

117–118 г. н. э. Правление императора Адриана. Личный совет, созданный при императоре, становится официальным государственным учреждением. Императором Адрианом введен запрет на смертную казнь для рабов, а его преемник Антоний Пий предоставил рабам право убежища в храмах у алтаря.

I в. Возникновение сабинианской и прокулианской школ римского права.

125–138 гг. н. э. В Древнем Риме официально одобрен сенатусконсультом эдикт юриста Юлиана, получивший название «Вечный эдикт». С этого времени преторский эдикт перестает быть источником права.

Середина II в. В Древнем Риме созданы Институции Гая.

Конец II в. Сенат устранен от управления, которое переходит к бюрократическому и военному аппарату, возглавляемому императором.

199–235 гг. н. э. Эпоха «солдатских императоров», приводимых к власти армией.

II–III вв. Широкое распространение получает самопродажа в рабство и особенно колонат.

III в. На северо-восточных границах Галлии сложился союз германских племен под общим названием «франки».

212 г. н. э. В Римской империи эдиктом императора Каракаллы (Аврелия Севера Антонина) право гражданства было предоставлено всем свободным жителям, что значительно облегчило торговый оборот. Утратило значение латинское гражданство.

Конец III в. В Риме Григорианом и Гермогенианом составлены первые кодексы (сборники императорских конституций) – частные систематизации права.

284–305 гг. н. э. В Риме проведены реформы императора Диоклетиана (административная, военная, податная и финансовая), утвердился доминат – форма правления неограниченной монархии.

285 г. н. э. Диоклетиан назначает себе соправителя – цезаря, который через год объявляется Августом.

312–337 гг. н. э. Реформы императора Константина: денежная, налоговая.

313 г. н. э. В Риме принят Миланский эдикт (провозгласив веротерпимости). За христианской религией и церковью признано равноправие с языческими вероисповеданиями.

315 г. н. э. Закон Константина. Конституциям императоров придана сила закона, устранены мандаты как вид конституций.

322 г. н. э. Издание первого закона «о беглых колонах» (о прикреплении колонов и рабов к «месту приписки»). Лица, укрывавшие их, в наказание должны были выплачивать за них налоги.

326 г. н. э. Император Константин запретил *lex commisoria* – запрет для кредитора на приобретение залога для себя лично или через подставное лицо.

330 г. н. э. Столица Римской империи перенесена в Константинополь.

337 г. н. э. Крещение римского императора Константина. Христианство становится государственной религией Римской империи.

357 г. н. э. Закон о запрете продажи земли без колонов, живущих на ней.

394 г. н. э. Император Феодосий в последний раз сосредоточил в одних руках власть над обеими частями империи. Но его смерть в 395 г. привела к окончательному разделу империи на Восточную и Западную во главе с его 8-летним братом Аркадием и 11-летним сыном Феодосием I Гонорием.

395 г. н. э. Распад Римской империи на Западную и Восточную, со столицами Римом и Константинополем.

438 г. н. э. В Византии проведена первая официальная систематизация римского права, создан Кодекс императора Феодосия, в который вошли все императорские конституции, изданные с 312 г.

472 г. н. э. Конституцией императора Льва установлено что estipуляция может заключаться любыми словами, выражающими существо соглашения.

476 г. н. э. Падение Западной Римской империи (вождь германских наемников в Риме сверг последнего римского императора Ромула Августула).

527–565 гг. н. э. Правление императора Юстиниана.

528–534 гг. н. э. В Византии при императоре Юстиниане проведена систематизация римского права. Составлены Дигесты, или Пандекты; Институции, Кодекс Юстиниана.

529 г. н. э. (7 апреля) Издано первое собрание императорских конституций – *codex*.

530 г. н. э. По указанию императора Юстиниана образована комиссия во главе с юристом Трибонианом (председатель) и профессорами права Феодилом и Дорофеем для составления Институций.

533 г. н. э. Юридическую силу наравне с другими частями «Свода гражданского права» получают Институции и Дигесты.

534 г. н. э. Вступление в законную силу Кодекса Юстиниана.

542 г. н. э. Указом Юстиниана наследодатель обязывался назначать нисходящих и восходящих прямых наследников, оставив им имущество в размере обязательной доли.

565 г. н. э. Смерть императора Юстиниана.

726 г. н. э. В Византии по указанию императора Льва Исаврийского на основе Дигест издана Эклога («избранные законы»), состоявшая из 18 титулов. Переведена на старославянский язык.

879 г. н. э. В Византии на основе римского права издан Прохирон – наиболее авторитетный источник права в средневековых православных странах.

879–886 гг. н. э. В Византии издана на основе Прохирона Эпанагога (переработанное повторение), руководство по пользованию Сводом гражданского права Юстиниана.

XII в. Составленные при Юстиниане Дигесты, или Пандекты, Институции и Кодекс, а также созданные позднее Новеллы получили в совокупности название «Свод гражданского права» – *Corpus Juris Civilis*.