

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации  
Байкальский государственный университет

## **РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО**

Учебное пособие

*Под общей редакцией Ю.В. Виниченко*

Иркутск  
Издательство Байкальского государственного университета  
2019

УДК 340.15(075.8)  
ББК 67.022.155я7  
Р51

Печатается по решению редакционно-издательского совета  
Байкальского государственного университета

*Авторы-составители*

Ю.В. Виниченко, Т.В. Ламм, А.С. Райников, Е.В. Титов

Рецензенты    канд. юрид. наук, доц. О.Н. Захарова  
                      канд. юрид. наук, доц. Т.Ю. Епифанцева

Р51            Римское частное право : учеб. пособие / авт.-сост.: Ю.В. Виниченко, Т.В. Ламм, А.С. Райников, Е.В. Титов ; под общ. ред. Ю.В. Виниченко. – Иркутск : Изд-во Байкал. гос. ун-та, 2019. – 184 с.

ISBN 978-5-7253-3007-6

Учебное пособие призвано помочь обучающимся в освоении курса римского частного права. Оно содержит обширный перечень рекомендуемой литературы, включающий ссылки на электронные ресурсы, а также объединенные по отдельным темам курса базовую латинскую терминологию, основные теоретические положения римского частного права, вопросы для самопроверки, казусы и тестовые задания.

Для студентов и преподавателей юридических вузов и факультетов всех форм обучения, а также для лиц, интересующихся римским частным правом.

УДК 340.15(075.8)  
ББК 67.022.155я7

ISBN 978-5-7253-3007-6

© Издательство БГУ, 2019

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие.....	6
Рекомендуемая литература .....	9
Памятники римского права .....	9
Основная литература.....	9
Дополнительная литература.....	10
Иностранная литература.....	20
Тема 1. Понятие и система римского частного права .....	22
Латинская терминология по теме .....	22
Основные положения римского частного права по теме.....	22
Вопросы для самопроверки.....	24
Контрольные вопросы и казусы .....	25
Тест.....	26
Тема 2. Источники римского права.....	28
Латинская терминология по теме .....	28
Основные положения римского частного права по теме.....	29
Вопросы для самопроверки.....	31
Контрольные вопросы и казусы .....	32
Тест.....	34
Тема 3. Учение об иске и процессах .....	38
Латинская терминология по теме .....	38
Основные положения римского частного права по теме.....	39
Вопросы для самопроверки.....	42
Контрольные вопросы и казусы .....	43
Тест.....	45
Тема 4. Лица.....	48
Латинская терминология по теме .....	48
Основные положения римского частного права по теме.....	49
Вопросы для самопроверки.....	54
Контрольные вопросы и казусы .....	56
Тест.....	58
Тема 5. Брак и семья в римском праве.....	62
Латинская терминология по теме .....	62
Основные положения римского частного права по теме.....	62

Вопросы для самопроверки.....	66
Контрольные вопросы и казусы .....	67
Тест.....	68

## **Вещное право**

Тема 6. Вещи.....	74
Латинская терминология по теме .....	74
Основные положения римского частного права по теме.....	74
Вопросы для самопроверки.....	78
Казусы.....	79
Тест.....	82
Тема 7. Владение в римском праве .....	85
Латинская терминология по теме .....	85
Основные положения римского частного права по теме.....	85
Вопросы для самопроверки.....	88
Контрольные вопросы и казусы .....	88
Тест.....	91
Тема 8. Право собственности.....	93
Латинская терминология по теме .....	93
Основные положения римского частного права по теме.....	94
Вопросы для самопроверки.....	98
Контрольные вопросы и казусы .....	99
Тест.....	101
Тема 9. Права на чужие вещи .....	103
Латинская терминология по теме .....	103
Основные положения римского частного права по теме.....	103
Вопросы для самопроверки.....	106
Контрольные вопросы и казусы .....	107
Тест.....	110

## **Обязательственное право**

Тема 10. Общее учение об обязательствах.....	113
Латинская терминология по теме .....	113
Основные положения римского частного права по теме.....	114
Вопросы для самопроверки.....	120
Контрольные вопросы и казусы .....	122
Тест.....	124

Тема 11. Обязательства из контракта.....	127
Латинская терминология по теме .....	127
Основные положения римского частного права по теме.....	127
Вопросы для самопроверки.....	133
Казусы.....	133
Тест.....	135
Тема 12. Отдельные виды контрактов .....	138
Латинская терминология по теме .....	139
Основные положения римского частного права по теме.....	139
Вопросы для самопроверки.....	144
Казусы.....	146
Тест.....	148
Тема 13. Безымянные контракты, пакты, квазиконтракты.....	155
Латинская терминология по теме .....	155
Основные положения римского частного права по теме.....	155
Вопросы для самопроверки.....	157
Контрольные вопросы и казусы .....	158
Тест.....	160
Тема 14. Обязательства из деликтов и как бы из деликтов (квазиделиктов) .....	163
Латинская терминология по теме .....	163
Основные положения римского частного права по теме.....	163
Вопросы для самопроверки.....	165
Казусы.....	166
Тест.....	167
Тема 15. Наследование в римском праве.....	171
Латинская терминология по теме .....	171
Основные положения римского частного права по теме.....	171
Вопросы для самопроверки.....	175
Контрольные вопросы и казусы .....	176
Тест.....	179

«...constare non potest ius, nisi sit aliquis iuris peritus,  
per quem posit cottidie in melius produci»  
(«...право не может существовать иначе,  
как при наличии сведущих в праве лиц,  
посредством которых оно могло бы  
ежедневно подвигаться к совершенству»)  
*Pomp., 1. sing. enchr., D.1.2.2.13*

## ПРЕДИСЛОВИЕ

Дисциплину «Римское частное право» («Римское право»), изучаемую студентами юридических специальностей в рамках высшей школы, безусловно, следует отнести к числу фундаментальных. И дело не только в небезызвестной фразе, утверждающей: «Без цивилиста – нет юриста!» Очевидно, изучение современным поколением юристов догм правовой системы почти двухтысячелетней давности не может являться самоцелью. Бесспорно и то, что при всем старании ни один преподаватель не сможет дать студенту исчерпывающую информацию, имеющуюся в той или иной отрасли знаний, тем более при постоянной динамике социально-экономических, политических и иных условий жизни общества и не всегда успевающих за ними норм законодательства. Все это убеждает нас в том, что основной целью изучения римского частного права, равно как и современного юридического образования в целом, является не только получение обучающимися определенного количества знаний, умений и навыков (непосредственно подлежащих и объективно способных к оцениванию), но и *формирование* у будущих дипломированных специалистов по направлению «Юриспруденция» *юридического мировоззрения*. При этом образчиками для них должны стать именно древнеримские юристы, оставившие миру ценнейшее наследие, именуемое ныне «цивильным правом»; их замечания сегодня – это не просто модные «крылатые» выражения, а ключевые принципы правопонимания и правоприменения: «*Dura lex, sed lex*» (суров закон, но закон), «*Nemo debet bis puniri pro uno delicti*» (никто не может быть наказан дважды за одно и то же правонарушение), «*Testis unus – testis nullus*» (один свидетель – не свидетель), «*Tres faciunt collegium*» (трое составляют коллегия) и др. Чувство справедливости и убеждение неотступно следовать принципам права, идеалам доброго и справедливого (а согласно знаменитому определению, данному Цельсом, «*Ius est ars boni et aequi*» – «право – это искусство добра и справедливости»), владе-

ние *interpretatio* (толкованием) правовых норм, умение проникать *in medias res* (в суть вещей) и находить рациональные методы решения той или иной проблемы даже при размытости законодательных формулировок и бесчисленных правовых коллизиях – все это немислимо без осознания «духа» права, понять который невозможно без знакомства с классическим римским частным правом. Уместно заметить и то, что во многом на римском частном праве основана романо-германская система права, к которой относится и российское право.

Предлагаемое пособие позволит студентам закрепить теоретические знания по изучаемому курсу и овладеть практическими навыками юридической квалификации и разрешения конкретных частноправовых ситуаций.

Материал излагается по отдельным темам и включает: латинскую терминологию, основные положения римского частного права, вопросы для самопроверки, контрольные вопросы и казусы, тестовые задания.

Необходимо обратить внимание на то, что основные теоретические положения римского частного права (подчеркнем, сформулированные романистами – специалистами в данной области юридической науки (преимущественно – немецкими пандектистами), а, отнюдь, не самими древнеримскими юристами) изложены в пособии крайне лаконично и обобщенно, в связи с чем соответствующий раздел следует использовать для закрепления и систематизации полученных знаний, но не в качестве их единственного источника. Собственно знания по дисциплине необходимо черпать из памятников римского права, специальной учебной и научной литературы, перечень которых представлен в начале издания.

Освоение базовой латинской терминологии является рекомендуемым, вместе с тем необходимо подчеркнуть значимость и актуальность латинских понятий и терминов, широко и активно используемых в современном правоведении («контракт», «цессия», «сервитут», «деликт», «*de jure*», «*de lege lata*», «*de lege ferenda*» и др.).

Усвоение теории соответствующей темы курса студент может проверить, отвечая на вопросы для самопроверки. Теоретические вопросы могут и должны рассматриваться в том числе в ходе решения казусов.

Решение казусов (задач) означает квалифицированное применение студентом к конкретной ситуации (фабуле) своих знаний теории цивилистики. Казусы сознательно составлены и подобраны таким об-

разом, что допускают несколько вариантов их решения. Выбор того или иного варианта зависит от используемого источника познания, точки зрения решающего, от его собственного понимания римского права, а в целом – от умения аргументировать предлагаемый ответ. В основу казусов легли материалы первоисточников, поэтому при их решении рекомендуется ссылаться на конкретные нормы (статьи) памятников права Древнего Рима (Законов XII Таблиц, Дигест Юстиниана (Пандекты), Институции Гая). Информационное богатство латинских юридических текстов делает работу с источниками незаменимой основой профессиональной подготовки юриста. В пособии использован стандартный способ ссылки на латинские юридические источники, в частности на Дигесты Юстиниана (D.): после указания имени автора последовательно приводятся номер книги, титула, фрагмента и параграфа в юстиниановой компиляции (например: Павел, D.17.2.3.3).

Умение четко и юридически грамотно формулировать свои мысли развивают тестовые задания, правильное выполнение которых предполагает предварительное изучение соответствующей темы, усвоение теоретических понятий и конструкций частного права.

Желаем успехов!



## РЕКОМЕНДУЕМАЯ ЛИТЕРАТУРА

### Памятники римского права

1. Памятники римского права. Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. – М. : Зерцало, 1997. – 608 с.
2. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2002. – Т. 1. – 584 с.
3. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2002. – Т. 2. – 622 с.
4. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2003. – Т. 3. – 780 с.
5. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2004. – Т. 4. – 780 с.
6. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2004. – Т. 5, полутом 1. – 614 с.
7. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2004. – Т. 5, полутом 2. – 602 с.
8. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2005. – Т. 6, полутом 1. – 728 с.
9. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2005. – Т. 6, полутом 2. – 564 с.
10. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2005. – Т. 7, полутом 1. – 552 с.
11. Дигесты Юстиниана / пер. с лат. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2005. – Т. 7, полутом 2. – 564 с.
12. Памятники римского права. Юлий Павел. Пять книг сентенций к сыну. Фрагменты Домиция Ульпиана / под ред. Л.Л. Кофанова. – М. : Зерцало, 1998. – 285 с.

### Основная литература

13. Азаревич Д.И. Система римского права. Т. 1 / Д.И. Азаревич. – СПб. : Лань, 2013. – 487 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30449](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30449).
14. Азаревич Д.И. Система римского права. Т. 2. Ч. 1 / Д.И. Азаревич. – СПб. : Лань, 2013. – 287 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30450](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30450).
15. Азаревич Д.И. Система римского права. Т. 2. Ч. 2 / Д.И. Азаревич. – СПб. : Лань, 2013. – 224 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30451](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30451).

16. Гримм Д.Д. Лекции по догме римского права / Д.Д. Гримм. – СПб. : Лань, 2013. – 222 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=37084](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=37084).
17. Дождев Д.В. Римское частное право : учеб. для вузов / Д.В. Дождев ; под общ. ред. В.С. Нерсисянца. – 3-е изд., испр. и доп. – М. : Норма, 2008. – 784 с.
18. Ефимов В.В. Догма римского права: лекции. Т. 1. Особенная часть / В.В. Ефимов. – СПб. : Лань, 2013. – 374 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30495](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30495).
19. Ефимов В.В. Догма римского права: лекции. Т. 2. Общая часть / В.В. Ефимов. – СПб. : Лань, 2013. – 265 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30494](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30494).
20. Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права / И.Б. Новицкий. – М. : Проспект, 2015. – 272 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=54650](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=54650).
21. Новицкий И.Б. Римское право / И.Б. Новицкий. – М. : КноРус, 2014. – 303 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=53278](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=53278).
22. Покровский И.А. История римского права / И.А. Покровский. – СПб. : Лань, 2013. – 322 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=36400](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=36400).
23. Санфилиппо Ч. Курс римского частного права : учебник / Ч. Санфилиппо ; пер. с итал. И.И. Маханькова ; под ред. Д.В. Дождева. – М. : Норма, 2007. – 463 с.
24. Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву / З.М. Черниловский. – М. : Юрид. лит., 1991. – 208 с.

#### Дополнительная литература

25. Авенариус М. Римское право в России / М. Авенариус ; пер. с нем. Д.Ю. Полдников. – М. : Academia, 2008. – 160 с.
26. Агарков М.М. Ценность частного права / М.М. Агарков // Правоведение № 1. – СПб. : Изд-во СПб. ун-та, 1992. – С. 25–41.
27. Агарков М.М. Ценность частного права / М.М. Агарков // Правоведение № 2. – СПб. : Изд-во СПб. ун-та, 1992. – С. 31–48.
28. Азаревич Д.И. О различии между опекой и попечительством по римскому праву / Д.И. Азаревич. – СПб. : Тип. т-ва «Обществ. польза», 1872. – 320 с.
29. Азаревич Д.И. Прекариум по римскому праву / Д.И. Азаревич. – Ярославль : Тип Губ. правл., 1877. – 130 с.

30. Аксенова О.В. Публичное и частное в римском праве: аксиологический аспект : дис. ... канд. юрид. наук. / О.В. Аксенова. – Казань, 2007. – 178 с.
31. Античное общество. Труды конференции по изучению античности. Отделение истории АН СССР / Н.В. Анфимов [и др.]. – М. : Наука, 1967. – 428 с.
32. Апольский Е.А. Гражданский процесс и римское право в диссертациях дореволюционной России / Е.А. Апольский. – Ставрополь : Сервисшкола, 2008. – 148 с.
33. Барон Ю. Система римского гражданского права : в 6 кн. / Ю. Барон ; предисл. В.В. Байбак. – СПб. : Юрид. центр Пресс, 2005. – 1102 с.
34. Бартошек М. Римское право. Понятия, термины, определения / М. Бартошек ; пер. с чеш. : Ю.В. Пресняков ; спец. науч. ред. З.М. Черниловский. – М. : Юрид. лит., 1989. – 448 с.
35. Бернштейн К. Учение о разделительных обязательствах по римскому праву и новейшим законодательствам / К. Бернштейн. – СПб. : Тип. т-ва «Обществ. польза», 1871. – 344 с.
36. Бессилин Н.А. Основы римского частного права : учеб. пособие / Н.А. Бессилин, Е.Г. Рузина. – Уфа : Вост. ун-т, 2000. – 120 с.
37. Бирюков Ю.М. Государство и право древнего Рима / Ю.М. Бирюков. – М. : Изд-во ВПА, 1969. – 105 с.
38. Боголепов Н.П. Значение общенародного гражданского права (*jus gentium*) в римской классической юриспруденции / Н.П. Боголепов. – М. : Тип. Грачева и К<sup>о</sup>, 1876. – 257 с.
39. Боголепов Н.П. Формальные ограничения свободы завещаний в римской классической юриспруденции / Н.П. Боголепов. – М. : Унив. тип. (Катков и Ко), 1881. – 285 с.
40. Боголепов Н.П. Пособие к лекциям по истории римского права / Н.П. Боголепов. – М. : Универ. тип., 1890. – 325 с.
41. Боголепов Н.П. Учебник истории римского права / Н.П. Боголепов ; под ред., с предисл. В.А. Томсинов. – М. : Зерцало, 2004. – 568 с.
42. Брунс К.Г. Внешняя история римского права / К.Г. Брунс, О. Ленел ; под ред. В.А. Краснокутский; пер. с нем. А. Труханович-Ходакович ; предисл. П.Е. Соколовский. – М. : Унив. тип., 1904. – 192 с.
43. Виллемс П. Римское государственное право: Вып. 1 – 1888 г.; Вып. 2 – 1890 г. : пер. с фр. (вып. 1: с 5 изд.; вып. 2: с 6 изд.).

Вып. 1-2 / П. Виллемс ; под ред. П.Н. Бодянский. – Киев : Тип. Императорского университета св. Владимира, 1888. – 829 с.

44. Виндшейд Б. Об обязательствах по римскому праву : пер. с нем. / Б. Виндшейд ; под ред., с прим. А.Б. Думашевский. – СПб. : Тип. А. Думашевского, 1875. – 603 с.

45. Виндшейд Б. Учебник пандектного права: Общая часть / Б. Виндшейд ; пер. с нем. под ред. и с предисл. С.В. Пахман. – СПб. : Гиероглифов и Никифоров, 1874. – 375 с.

46. Виноградов П.Г. Очерки по теории права. Римское право в средневековой Европе / П.Г. Виноградов. – М. : Зерцало, 2010. – 288 с.

47. Галанза П.Н. Государство и право древнего Рима / П.Н. Галанза. – М. : Изд-во Моск. ун-та, 1963. – 124 с.

48. Гарсиа Гарридо М.Х. Римское частное право: казусы, иски, институты / М.Х. Гарсиа Гарридо ; пер. с исп. ; отв. ред. Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2005. – 810 с.

49. Герваген Л.Л. Развитие учения о юридическом лице / Л.Л. Герваген // Журнал гражданского и уголовного права. Декабрь. Изд. С.-Петербург. Юрид. Общества. Кн. 10. – СПб. : Тип. Правительствующего Сената, 1888 – С. 68–93.

50. Глебицкий-Юзефович Л. О праве приращения к недвижимостям (accessio). Одесса, 1875 / Л. Глебицкий-Юзефович // Журнал гражданского и уголовного права: Май и июнь. Кн. 3. – СПб. : Тип. М.М. Стасюлевича, 1877. – С. 199–214.

51. Глущенко П.П. Римское право / П.П. Глущенко. – СПб. : СПбУТУиЭ, 2011. – 163 с.

52. Grimm Д.Д. Лекции по догме римского права / Д.Д. Гримм ; под ред., с предисл. В.А. Томсинова. – М. : Зерцало, 2003. – 496 с.

53. Гримм Д.Д. Полный перевод латинских слов и цитат из догмы римского права / Д.Д. Гримм. – СПб. : Освобождение, 1908. – 100 с.

54. Гудсмит Ж.Е. Курс пандектов. Общая часть / Ж.Е. Гудсмит ; пер. Я.К. Богачевича ; под ред., с прим. Л.Ф. Снегирева. – М. : Тип. Л.Ф. Снегирева, 1881. – 400 с.

55. Гусаков А. Деликты и договоры: Деликты и договоры как источники обязательств в системе гражданского права древнего Рима. Историко-юридическое исследование / А. Гусаков. – М.: унив. тип., 1896. – 246 с.

56. Делаверов П. Очерк истории личности в древнеримском гражданском праве. Историко-юридический опыт / П. Делаверов. – СПб. : Н.Г. Мартынов, 1895. – 170 с.

57. Дернбург Г. Пандекты: Общая часть. Т. 1 / Г. Дернбург ; под ред. П. Соколовского ; пер. с нем. Г. фон Рехенберга. – М. : Унив. тип., 1906. – 481 с.

58. Дернбург Г. Пандекты: Вещное право. Т. 2 (Т. 1. Ч. 2) / Г. Дернбург ; под ред. А.Ф. Мейендорф ; пер. с нем. А.Ю. Блох, А.Я. Гальперн ; соавт. И. Бирман. – СПб. : Гос. тип., 1905. – 376 с.

59. Дернбург Г. Пандекты: Обязательственное право. Т. 3 / Г. Дернбург ; под ред. П. Соколовского ; пер. А.Г. Гойхбарга, Б.И. Элькина. – М. : Унив. тип., 1904. – 490 с.

60. Дернбург Г. Пандекты: Семейное и наследственное право : пер. с последнего (7) нем. изд. Т. 3 : Кн. 4, 5 / Г. Дернбург ; под ред. А.С. Кривцов ; пер. А.Г. Гойхбарга, Б.И. Элькина. – СПб. : Изд. юрид. кн. склада «Право», 1911. – 496 с.

61. Дождев Д.В. Институт владения в Древнем Риме : дис. ... д-ра юрид. наук / Д.В. Дождев. – М., 1997. – 313 с.

62. Дождев Д.В. Наследственное право в Риме в эпоху ранней Республики (V–IV вв. до н.э.) : дис. ... канд. юрид. наук / Д.В. Дождев. – М., 1988. – 208 с.

63. Дождев Д.В. Основание защиты владения в римском праве / Д.В. Дождев. – М. : Изд-во ИГиП РАН, 1996. – 240 с.

64. Дождев Д.В. Римское архаическое наследственное право / Д.В. Дождев ; отв. ред. Е.А. Скрипилев. – М. : Наука, 1993. – 19 с.

65. Дормидонтов Г.Ф. Классификация явлений юридического быта, относимых к случаям применения фикций: Юридические фикции и презумпции. Ч. 1 / Г.Ф. Дормидонтов. – Казань : Типо-лит. имп. ун-та, 1895. – 185 с.

66. Дормидонтов Г.Ф. Об ответственности наследников по обязательствам оставителя наследства. Вып. 1 / Г.Ф. Дормидонтов. – Казань : Унив. тип., 1881. – 236 с.

67. Дорн Л. Об узуфрукте по римскому праву. Т. 1 / Л. Дорн. – СПб. : Тип. имп. Акад. наук, 1871. – 509 с.

68. Дыдынский Ф. Залог по римскому праву / Ф. Дыдынский. – Варшава : Тип. С. Ольгебранда, 1872. – 292 с.

69. Дювернуа Н.Л. Значение римского права для русских юристов / Н.Л. Дювернуа // Временник Демидовского Юридического Лицея. – Ярославль, 1872. – Кн. 1. – С. 33–57.

70. Ефимов В.В. Лекции истории римского права: Внешняя история. 1 семестр / В.В. Ефимов. – СПб. : Тип. и лит. А. Пожаровой, 1887. – 332 с.

71. Ефимов В.В. Очерки по истории древнеримского родства и наследования / В.В. Ефимов. – СПб. : Тип. В.С. Балашева, 1885. – 344 с.

72. Загурский Л.Н. Личные отношения между родителями и детьми по римскому и французскому праву: Введение. Учение о законнорожденности и незаконнорожденности по римскому праву / Л.Н. Загурский. – Харьков : Унив. тип., 1880. – 370 с.

73. Загурский Л.Н. Принципы римского гражданского и уголовного процесса / Л.Н. Загурский. – Харьков : Унив. тип., 1874. – 434 с.

74. Загурский Л.Н. Учение об отцовской власти по римскому праву / Л.Н. Загурский // Юридический вестник: Июль. Издание Московского Юридического Общества. – № 7. – М. : Тип. А.И. Мамонтова и Ко, 1884. – 468 с.

75. Зом Р. Институты: Вып. 1: История римского права / пер. с 12-го нем. изд. Г.А. Барковского, 1908; Вып. 2: Система римского права / пер. с 13-го нем. изд. Г.А. Барковского, 1910. Учебник истории и системы римского гражданского права. Вып. 1-2 / Р. Зом. – СПб. : Н.К. Мартынов, 1908. – 659 с.

76. Иванов А.А. Римское право: Основные понятия, законы и иски, персоналии и сентенции: словарь-справочник / А.А. Иванов. – М. : Флинта, 2015. – 317 с.

77. Иеринг Р. Цель в праве. Значение римского права для нового мира / Р. Иеринг ; под ред. В.Р. Лицкой (пер.) ; пер. Н.Ф. Дерюжинского, Н.В. Муравьева. – СПб. : Тип. В. Безобразова и Ко., Н.В. Муравьев, 1881. – 443 с.

78. Иоффе О.С. Основы римского гражданского права / О.С. Иоффе, В.А. Мусин. – Ленинград : Изд-во Лен. ун-та, 1974. – 156 с.

79. История древнего Рима / И.А. Гвоздёва [и др.] ; под ред. В.И. Кузищина. – М. : Высш. шк., 2000. – 391 с.

80. Казанцев Л. Свободное представительство в римском гражданском праве // Юридический вестник: Май–июнь. Издание Московского Юридического Общества. – № 5-6. – М. : Тип. А.И. Мамонтова и Ко, 1884. – С. 273–275.

81. Казанцев Л.Н. О разводе по римскому праву в связи с историческими формами римского брака. Период языческий: Историко-

юридическое исследование / Л.Н. Казанцев. – Киев : Тип. Имп. ун-та св. Владимира (В.И. Завадского), 1892. – 252 с.

82. Капустин М.Н. Институты римского права / М.Н. Капустин. – М. : Тип. М.Н. Лаврова и Ко, 1880. – 392 с.

83. Катков М. Преемство в праве наследования по римскому и современному праву / М. Катков. – М. : Т-во типо-лит. Владимир Чичерин в Москве, 1904. – 272 с.

84. Кипп Т. История источников римского права : пер. со 2-го перераб. нем. изд. / Т. Кипп. – СПб. : Тип. первой Спб. труд. артели, 1908. – 156 с.

85. Ковалев С.И. История Рима / С.И. Ковалев. – М. : Полигон, 2005. – 864 с.

86. Кожевина Е.В. Римское частное право : учеб. пособие / Е.В. Кожевина. – М. : Проспект, 2013. – 152 с.

87. Колокольцев Л. Понятие и юридическая природа владения вещания по римскому праву. Сравнение господствующего учения с теорией Иеринга / Л. Колокольцев // Журнал гражданского и уголовного права: сентябрь и октябрь. – Кн. 5. – М. : Тип. М.М. Стасюлевича, 1875. – С. 291–292.

88. Косарев А.И. Римское право / А.И. Косарев ; отв. ред. Е.А. Скрипилев. – М. : Юрид. лит., 1986. – 160 с.

89. Кофанов Л.Л. Внешняя система римского права: право природы, право народов и коммерческое право в юридической мысли античности / Л.Л. Кофанов. – М. : Статут, 2015. – 192 с.

90. Кудинов О.А. Введение в римское право : учеб. пособие / О.А. Кудинов. – М. : Дашков и компания, 2012. – 220 с.

91. Кудинов О.А. Комментарии к источникам римского права / О.А. Кудинов ; отв. за вып. С.М. Паскевич ; гл. ред. А.Е. Илларионова. – М. : Дашков и Ко, 2009. – 344 с.

92. Кулаковский Ю.А. Коллегии в древнем Риме / Ю.А. Кулаковский. – Киев : Унив. тип, 1892. – 144 с.

93. Кучуб Н.А. Римское право : учеб.-метод. пособие / Н.А. Кучуб. – Оренбург : ГОУ ОГУ, 2007. – 134 с.

94. Ливий Т. История Рима от основания города : пер. с лат. Т. 2 / Т. Ливий ; отв. ред. Е.С. Голубцова ; пер. Ф.Ф. Зелинского, М.Е. Сергеев ; ред., пер. и коммент. В.М. Смирин. – М. : Наука, 1994. – 521 с.

95. Ливий Т. История Рима от основания города. Т. 3 / Т. Ливий ; отв. ред. Е.С. Голубцова ; ред., пер. М.Л. Гаспаров, Г.С. Кнабе, В.М. Смирин. – М. : Наука, 1994. – 768 с.
96. Латинские юридические изречения / сост. Е.И. Темнов. – М. : Юристъ, 1996. – 400 с.
97. Майнц К. Историческое введение в элементарный курс системы римского права : пер. с 4-го фр. изд. / К. Майнц ; под ред. и с доп. А.Н. Стоянова. – Харьков : Д.Н. Полуехтов, 1889. – 594 с.
98. Маккензи Л. Римское право сравнительно с законами Франции, Англии и Шотландии : пер. с англ. / Л. Маккензи. – М. : Тип. Л.И. Степановой, 1864. – 474 с.
99. Марецолль Т. Учебник римского гражданского права. Пер. с последнего (8) изд. нем. Подлинника : с доб. ст. Игеринга «О современном значении римского права» и библиогр. рим. права / Т. Марецолль. – М. : Тип. А. Мамонтова, унив. тип. (Катков и Ко), 1867. – 526 с.
100. Машкин Н.А. История древнего Рима : учебник / Н.А. Машкин ; отв. ред. А.Г. Бокщанин. – М. : Госполитиздат, 1950. – 736 с.
101. Медведев С.Н. Основные черты римского частного права : учеб. пособие / С.Н. Медведев ; под ред. З.М. Черниловский. – М. : РИО ВЮЗИ, 1978. – 60 с.
102. Морошкин Ф.Л. Кафолический дух римского права / Ф.Л. Морошкин // Ученые записки Московского университета : журн. – М., 1833. – С. 223–286.
103. Муромцев С.А. Гражданское право Древнего Рима. Лекции / С.А. Муромцев. – М. : Тип. А.И. Мамонтова и Ко, 1883. – 733 с.
104. Муромцев С.А. О консерватизме римской юриспруденции. Опыт по истории римского права / С.А. Муромцев. – М. : Тип. А.И. Мамонтова и Ко, 1875. – 192 с.
105. Неновски Н. Преемственность в праве / Н. Неновски ; пер. с болг. В.М. Сафронова ; общ. ред. Ю.С. Завьялова (вступ. ст.). – М. : Юрид. лит., 1977. – 168 с.
106. Нерсисянц В.С. Философия права : учеб. для вузов / В.С. Нерсисянц. – М. : Норма, 1997. – 652 с.
107. Никольский Б.В. Система и текст XII таблиц. Исследование по истории римского права / Б.В. Никольский. – СПб. : Тип. А.С. Суворина, 1897. – 488 с.



108. Новицкий И.Б. Римское частное право : учебник / И.Б. Новицкий ; под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. – М. : Юриспруденция, 2009. – 464 с.
109. Основы римского частного права : учеб.-метод. пособие / О.Ю. Блохина [и др.]. – СПб. : Мин-во внутренних дел России ; СПб. юрид. ин-т., 1996. – 207 с.
110. Пассек Е.В. Неимущественный интерес в обязательстве / Е.В. Пассек. – Юрьев : Тип. К. Маттисена, 1893. – 217 с.
111. Джеймс П. Римская цивилизация / П. Джеймс. – М. : Гранд, 2000. – 172 с.
112. Перетерский И.С. Дигесты Юстиниана. Очерки по истории составления и общая характеристика / И.С. Перетерский. – М. : Госюриздат, 1956. – 131 с.
113. Пиляева В.В. Римское право в вопросах и ответах / В.В. Пиляева. – М. : Кнорус, 2010. – 240 с.
114. Покровский И.А. История римского права / И.А. Покровский ; науч. ред. В.С. Ем. – М. : Статут, 2004. – 540 с.
115. Покровский И.А. Роль римского права в правовой истории человечества и в современной юриспруденции / И.А. Покровский. – СПб. : Ученые записки Императорского Юрьевского ун-та, 1894. – № 4. – 30 с.
116. Поленак-Акимовская М. Римское право : учебник : пер. с македонского / М. Поленак-Акимовская, И. Пухан ; под ред. В.А. Томсинова. – М. : Зерцало, 1999. – 448 с.
117. Пухта Г.Ф. Курс римского гражданского права : пер. с последнего нем. изд. Рудорффа. Т. 1 / Г.Ф. Пухта. – М. : Ф.Н. Плевако, 1874. – 562 с.
118. Пфаф В. О формальных договорах древнего римского права / В. Пфаф. – Одесса : Тип. П. Францова, 1866. – 78 с.
119. Рождественский Н. Рассуждения о влиянии греко-римского права на российские гражданские законы / Н. Рождественский. – СПб. : Тип. Штаба воен.-учеб. заведений, 1843. – 158 с.
120. Савельев В.А. Римское частное право / В.А. Савельев. – М. : Юрист, 1995. – 420 с.
121. Савиньи Ф.К. ф. Обязательственное право / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Н. Мандро, В. Фукс ; предисл. В.Ф. Попондопуло. – СПб. : Юрид. центр Пресс, 2004. – 576 с.

122. Савиньи Ф.К. ф. Система современного римского права. Т. 1 / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Г. Жигулина ; под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. – М. : Статут, 2011. – 510 с.

123. Савиньи Ф.К. ф. Система современного римского права. Т. 2 / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Г. Жигулина ; под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. – М. : Статут ; Одесса : Центр исследования права им. Савиньи, 2012. – 573 с.

124. Савиньи Ф.К. ф. Система современного римского права. Т. 3 / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Г. Жигулина ; под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. – М. : Статут, 2013. – 717 с.

125. Савиньи Ф.К. ф. Система современного римского права. Т. 4 / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Г. Жигулина ; под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. – М. : Статут, 2016. – 480 с.

126. Савиньи Ф.К. ф. Система современного римского права. Т. 5 / Ф.К. ф. Савиньи ; пер. с нем. Г. Жигулина ; под ред. О. Кутателадзе, В. Зубаря. – М. : Статут, 2017. – 304 с.

127. Салогубова Е.В. Основные гражданские процессуальные институты римского права : дис. ... канд. юрид. наук / Е.В. Салогубова. – М., 1995. – 210 с.

128. Салогубова Е.В. Римский гражданский процесс / Е.В. Салогубова ; под ред. М.К. Треушников. – М. : Юрид. лит., 1997. – 62 с.

129. Сальковский К. Институты. Основы системы и истории римского гражданского права : пер. с 9-го нем. изд. / К. Сальковский ; пер. В.В. Карпека ; ред. О. Ленель. – Киев : Тип. «Петр Барский», 1910. – 608 с.

130. Сафаров Р.А. Римское право / Р.А. Сафаров. – СПб. : Изд-во ЛГУ им. А.С. Пушкина, 2007. – 244 с.

131. Седаков С.Ю. Римское право : учеб. пособие для вузов / С.Ю. Седаков. – М. : Изд-во МГТУ им. Баумана, 2001. – 120 с.

132. Седаков С.Ю. Создание и развитие контрактов в доклассическом римском праве : дис. ... канд. юрид. наук / С.Ю. Седаков. – М., 1996. – 152 с.

133. Синайский В.И. История источников римского права / В.И. Синайский. – Варшава : Тип. Варш. учеб. окр., 1911. – 215 с.

134. Скрипилев Е.А. Римское частное право. Конспект лекций / Е.А. Скрипилев. – М. : ОСЬ-89, 2003. – 208 с.

135. Смирнова Н.Н. Римское право. Конспект лекций / Н.Н. Смирнова. – СПб. : Изд-во В.А. Михайлова, 2000. – 80 с.

136. Соколовский П.Е. Исследование в области права товарищества. Договор товарищества по римскому гражданскому праву / П.Е. Соколовский. – Киев : Тип. Импер. ун-та св. Владимира (В.И. Завадского), 1893. – 304 с.

137. Строгеецкий В.М. Римское право / В.М. Строгеецкий. – М. : Директ-Медиа, 2014. – 441 с.

138. Суворов Н.С. Об юридических лицах по римскому праву / Н.С. Суворов ; науч. ред. В.С. Ем, Н.В. Козлова ; редкол. : Н.В. Козлова, С.М. Корнеев, Е.В. Кулагина, П.А. Панкратов. – М. : Статут, 2000. – 299 с.

139. Ткаченко С.В. «Римское право» в России / С.В. Ткаченко. – М. : Изд-во СГА, 2009. – 204 с.

140. Ткаченко С.В. Рецепция римского права: вопросы теории и истории : дис. ... канд. юрид. наук / С.В. Ткаченко. – М., 2006. – 183 с.

141. Умов В.А. Дарение, его понятие, характеристические черты и место в системе права. Сравнительное исследование по римскому праву и новейшим законодательствам / В.А. Умов. – М. : Тип. В.В. Ислентьева, 1876. – 219 с.

142. Утченко С.Л. Древний Рим. События, люди, идеи / С.Л. Утченко. – М. : Наука, 1969. – 324 с.

143. Утченко С.Л. Цицерон и его время / С.Л. Утченко. – М. : Мысль, 1972. – 390 с.

144. Фон-Зелер В.Ф. Учение о праве общей собственности по римскому праву / В.Ф. Фон-Зелер. – Харьков : Тип. А. Дарре, 1895. – 241 с.

145. Хвостов В.М. История римского права. Пособие к лекциям / В.М. Хвостов. – 6-е изд. – М. : Изд. В.А. Полторацкой, 1916. – 480 с.

146. Хвостов В.М. Система римского права / В.М. Хвостов ; под ред. А.Э. Вормс. – М. : Тип. Вильде, 1908. – 487 с.

147. Хвостов В.М. Натуральные обязательства по римскому праву / В.М. Хвостов. – М. : Унив. тип., 1898. – 520 с.

148. Хутыз М.Х. Римское частное право / М.Х. Хутыз ; отв. ред. С.А. Чибиряев. – М. : Былина, 1995. – 170 с.

149. Цветаев Л.А. Начертание римского гражданского права / Л.А. Цветаев. – М. : Директ-Медиа, 2014. – 125 с.

150. Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву / З.М. Черниловский. – М. : Юрид. лит., 1991. – 208 с.

151. Чиларж К.Ф. Учебник институций римского права : пер. с нем. / К.Ф. Чиларж ; под ред., с предисл., вст. В.А. Юшкевича. – М. : Печ. А.И. Снегиревой, 1906. – 520 с.

152. Ширвиндт А.М. Значение фикции в римском праве / А.М. Ширвиндт. – М. : Статут, 2013. – 255 с.

153. Энгельман А. Об ученой обработке греко-римского права, с обозрением новейшей его литературы. Опыт введения в изучение Византийской юридической истории / А. Энгельман. – СПб. : Унив. тип., 1857. – 204 с.

154. Юшкевич В.А. Учения Пандектов: о намыве, юридической природе русла публичных рек, об островах в публичных реках возникающих, и сочинения римских землемеров. Вып. 1 / В.А. Юшкевич. – СПб. : Тип. В.С. Балашева и Ко, 1895. – 344 с.

155. Яблочков Т.М. Понятие вины в римском праве: Черты индивидуализма в учениях римских юристов о вине / Т.М. Яблочков. – М. : Лань, 2013. 38 с.

#### Иностранная литература

156. Colquhoun P. A summary of the Roman civil Law / P. Colquhoun. – London, 1849.

157. Fanton M.A. Tables of Roman Law / M.A. Fanton. – London, 1869.

158. Flume W. Rechtsakt und Rechtsverhältnis: römische Jurisprudenz und modernrechtliches Denken / W. Flume. – Zürich, 1990.

159. Honsell H. Römisches Recht. Aufl. 8 / H. Honsell. – Heidelberg, 2015.

160. Kunze E. Iusta causa traditionis oder das Abstraktionsprinzip im römischen Recht : Exegese zu D. 41.1.36 nebst der Antinomie zu D. 12.1.18 pr. / E. Kunze München, 2009.

161. Mackenzie L. Studies in Roman Law with comparative views of the laws of France, England and Scotland / L. Mackenzie. – Edinburg and London, 1865.

162. Mommsen T. Römische Geschichte / T. Mommsen. – Darmstadt, 2016.

163. Mühlenbruch C.F. Doctrina pandectarum: Scholarum in usum / C.F. Mühlenbruch. – Bruxellis, 1838.

164. Sandars T.C. The Institutes of Justinian with English Introduction, Translation and Notes / T.C. Sandars. – London, 1869.

165. Savigny F.C. v. Das Obligationenrecht als Teil des heutigen römischen Rechts / F.C. v. Savigny. – Aalen, 1987.
166. Savigny F.C. v. System des heutigen römischen Rechts / F.C. v. Savigny. – Darmstadt, 1956.
167. Savigny F.K. v. Geschichte des Römischen Rechts im Mittelalter / F.C. v. Savigny. – Beidelberg, 1850.
168. Stein P. Roman law in European history / P. Stein. – Cambridge, 1999.
169. The Institutes of Justinian. – Philadelphia, 1812.
170. Torrence F.M. The Roman Law / F.M. Torrence. – Montreal, 1854.
171. Tomkins F. The Institutes of The Roman Law / F. Tomkins. – London, 1867.
172. Windscheid B. Lehrbuch des Pandektenrechts / B. Windscheid. – Düsseldorf, 1870.

## ТЕМА 1. ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

Публичное право, частное право. Понятие римского частного права. Соотношение понятий гражданское право, частное право. Институционная и пандектная система частного права. Основные системы римского права: цивильное право, право народов, право магистратов (преторское право), процесс сближения и слияния этих систем. Естественное право. Строгое право. Общее право, исключительное право, привилегия. Историческое значение римского частного права. Периодизация римского права: архаический, предклассический, классический, постклассический и Юстиниановский периоды. Рецепция римского права. Романо-германская правовая семья. Структура курса римского частного права. Современное значение римского права: в практическом правоприменении, юридическом образовании, общем культурном значении гуманитарного образования.

### Латинская терминология по теме

*Ius* (право); *aequum* (справедливость); *rerum natura* (естественный порядок вещей); *lex publica* (публичный закон); *lex privata* (частный закон); *civitas* (гражданская община); *ius civile* (гражданское право); *ius honorarium* (право магистратов); *ius praetorium* (преторское право); *ius gentium* (право народов); *ius naturale* (естественное право); *ius commune* (общее право); *ius singulare* (исключительное право); *privilegium* (привилегия); *ius strictum* (строгое право), *ius aequum* (справедливое право); *glossa* (выявление смысла слов и выражений); *Corpus Iuris Civilis* (Свод гражданского права); *fides* (союз на основе личной верности, добросовестность); *fas* (религиозный порядок); *patricii – plebs* (патриции и плебеи).

### Основные положения римского частного права по теме

В рамках данной темы курса, прежде всего, следует уяснить значение римского права и необходимость его изучения современным российским студентом-юристом в рамках особой учебной дисциплины. Значение римского частного права заключается не столько в том, что оно является одним из величайших достижений Античного мира, сколько в том, оно было в последующем воспринято и составило основу правовых систем иных государств, прежде всего таких, как Италия, Франция, Германия и др. Указанный исторический процесс восприятия норм римского частного права именуется **рецепцией рим-**

**ского права.** Отражение в отечественном гражданском праве понятий и конструкций, выработанных римскими юристами, принято рассматривать как опосредованную рецепцию римского права.

Необходимо помнить, что вся история Римского государства условно разделена на четыре периода (некоторые романисты выделяют пять периодов), в связи с чем также можно говорить о римском праве **архаического, предклассического, классического и послеклассического** (а также **Юстиниановского**) периодов. Предметом настоящего курса является, прежде всего, римское право последних двух периодов, то есть с 17 г. до н. э. по середину III в. н. э.

Римское право глубоко проникло во все современные гражданские кодексы, существенно повлияло на становление большинства мировых правовых порядков, пройдя долгий путь от своего расцвета в классический период I–III вв. н. э., упадка в постклассический период, возрождения в юстиниановской юриспруденции VI в. н. э., практически полного забвения в VII–X вв. н. э. В Европу римское право проникает через университеты – первый университет в г. Болонье (Болонская школа); далее, благодаря усилиям профессоров и студентов-юристов (глоссаторов), распространяется по Европе (появляются университеты в Париже, Кэмбридже и др.). Римское право становилось базой для международного общения, постепенно проникая таким образом как международное право (право народов) во внутригосударственные нормы. Так, путем синтеза римского права, средневекового канонического права, местного обычного права отдельных государств и народов, складывались гражданско-правовые нормы отдельных государств; на основе римского права было разработано ныне действующее гражданское законодательство.

В рамках настоящего курса изучению подлежит не все римское право, а лишь **римское частное право**, которое «*ad singulorum utilitatem*» – имеет в виду интересы отдельных лиц, отличаясь тем самым от права публичного, которое «*ad statum rei Romanae spectat*» – относится к статусу Римского государства. Основными институтами римского частного права, таким образом, являются: право собственности и иные права на вещи, договоры, иные обязательства, наследование, семейные отношения, вопросы защиты частных прав. Публичными следует признать положения, касающиеся принципов организации и деятельности органов власти и управления, права и обязанности должностных лиц этих органов, порядок взимания налогов и т.п.

К основным чертам римского частного права можно отнести его: индивидуализм, казуистичность, формализм, универсальность, прогрессивность. Характеристикой римского частного права является и то, что оно было не системой прав, а система исков (действовало правило: «Я имею иск, поэтому я имею право»).

Следует обратить внимание на то, что римское частное право в своем единстве образовывали три основные системы: **ius civile**, **ius gentium** и **ius honorarium**. Первую из них – *ius civile* – гражданское право нередко именуют «гражданским правом»: оно действовало в пределах города-государства и, действительно, являлось гражданским в том смысле, что распространялось только на граждан этого государства. Однако необходимо иметь в виду, что современное понятие «гражданское право» имеет иное, отличное от римского, значение. Вторая система римского частного права – *ius gentium* (право народов), использовавшаяся для урегулирования отношений между римскими гражданами и чужестранцами, а также отношений чужестранцев между собой. По мере расширения понимания *ius gentium* появилась еще одна категория – *ius naturale* (естественное право) – право «общее всем народам Земли». Еще одной основной системой римского частного права являлось *ius honorarium* (преторское право, право магистратов), исходившее от должностных лиц, осуществляющих правосудие, в частности, претора. Преторское право включало нормы, установленные властью претора в случаях, когда то или иное отношение не было урегулировано гражданским правом, было урегулировано недостаточно полно или когда применение нормы гражданского права влекло несправедливость. Однако необходимо запомнить, что претор не создавал, равно как не мог отменить или изменить нормы гражданского права. Указанные системы существовали параллельно.

### Вопросы для самопроверки

1. Что такое право? Что такое частное право? Что такое римское частное право? В чем отличие римского частного права от римского публичного права?
2. Почему именно институты частного права получили всестороннюю разработанность в Древнем Риме?
3. Что является предметом римского частного права?
4. Назовите исторические системы римского права.



5. В чем заключается принципиальное различие между гражданским правом и правом народов? Когда и по каким причинам эти системы права сливаются воедино?

6. Какие важнейшие правовые институты включает в себя предмет римского права как учебная дисциплина?

7. Чем различаются пандектная и институционная системы римского частного права?

8. Назовите периоды развития римского права. Чем классическое римское право существенно отличалось от права других периодов?

9. Что следует понимать под рецепцией римского права и каковы причины этого процесса?

10. Для каких современных стран характерна рецепция римского частного права? Была ли рецепция римского права в России и если да, то в чем заключаются ее особенности?

11. Объяснить значение римского частного гражданского права:
- в практическом правоприменении,
  - в юридическом образовании,
  - в общем культурном значении гуманитарного образования.

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Римское право – это современная, действующая правовая система, основа всей современной цивилистики.

Какие действующие правовые акты представляют собой наиболее яркий пример рецепции римского права? Назовите виды и типы рецепции, ее правовые основания. Какой тип рецепции является самым парадоксальным и одновременно самым «чистым»?

2. Ф. Энгельс называл римское право самой совершенной системой права, основанного на частной собственности. Кроме того, существует известное всем высказывание, что Рим трижды покорил мир, и в третий раз – именно посредством рецепции римского права.

Чем вызвана такая высокая оценка римского права? Почему правовая система, действовавшая две тысячи лет назад, с успехом применяется в регулировании современных правоотношений? Почему римское публичное право перестало существовать вместе с Римским государством, а римское частное право актуально и в настоящее время?

3. Преторское право существовало параллельно с гражданским, исправляло и дополняло его, содействовало приспособлению гражданских институтов к практической жизни.

Назовите основные средства, при помощи которых претор восполнял пробелы в гражданском праве.

4. Римлянин продал перегрина партию рабов посредством торжественного либрального обряда (при помощи меди и весов). После смерти продавца эта сделка была оспорена его наследниками.

Могла ли иметь место подобная сделка? Какая правовая система регулировала отношения между римлянами? Могли ли специфические институты гражданского права использоваться в отношениях римлян с неримскими гражданами? Кто выступал субъектами гражданского права? Назовите основные особенности этой правовой системы.

5. Перегрин заключил договор аренды земельного участка, принадлежавшего римскому вольноотпущеннику. Патрон вольноотпущенника попытался оспорить эту сделку, утверждая, что римские граждане и перегрины не могут вступать друг с другом ни в какие правоотношения. Претор перегринов не признал аргументы патрона.

Правильно ли решение перегринского претора? Какая правовая система регулировала отношения между неримскими гражданами? Могли ли перегрины вступать в коммерческие отношения с римлянами? Какое право регламентировало такие сделки? Что представляло собой право народов? Что означает понятие «дуализм римского права»? Когда право народов одержало победу над гражданским правом и почему это произошло?

### Тест

1. На какие две части подразделялось право Древнего Рима:

- а) частное и семейное;
- б) уголовное и процессуальное;
- в) процессуальное и административное;
- г) публичное и частное;
- д) гражданское и уголовное.

2. Основные черты публичного права Древнего Рима:

- а) это отношения, связанные с интересами всего государства; нормы – императивные;

б) это отношения собственности; нормы – и императивные, и диспозитивные;

в) это отношения, связанные с обязательственными правами; нормы – диспозитивные;

г) это отношения субъектов права между собой; нормы – императивные;

д) это отношения между органами государственной власти; нормы – управомочивающие.

### 3. Каковы основные черты римского частного права:

а) неограниченная частная собственность, автономия воли субъектов права, предельный индивидуализм, высокоразвитые договорные отношения;

б) государственное регулирование торговли, ограничения частной собственности, патриархальное семейное право;

в) исчерпывающий перечень договоров, деление собственности на общую и частную, приоритет вещных прав, полигамная семья;

г) равенство всех перед законом и судом, государственное регулирование семейных отношений, развитое трудовое право;

д) четкое отраслевое деление частного права на гражданское, семейное и трудовое, доминирующая роль гражданского процесса.

### 4. Римское право называют системой исков, потому что:

а) при помощи исков защищались публичные интересы государства;

б) иски являлись основным средством самоуправства и самопомощи;

в) гражданский процесс представлял собой основную отрасль римского частного права;

г) иск был неоспоримым средством защиты;

д) римское право развивалось на почве судебной защиты прав по принципу «я имею иск, следовательно, я имею право».

## ТЕМА 2. ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА

Понятие источника римского права. Источник познания права, позитивное право. Виды источников. Обычное право. Закон. Плебисциты. Эдикты магистратов. Императорские конституции. Сенатусконсульты. Юриспруденция как источник права. Формы деятельности юристов. Значение римской юриспруденции для формирования и развития права. Сабинианская и прокулианская школы юристов. Виднейшие классические юристы. Закон «О цитировании» 426 г. Кодификация Юстиниана, причины и процесс кодификации. Институции, их содержание и система. Дигесты, их состав и содержание. Кодекс Юстиниана, Новеллы.

### Латинская терминология по теме

*Iuris dictio* (судебная власть); *lex* (закон); *leges regiae* (царские законы); *mores maiorum* (заветы предков); *consuetudo* (обычай); *usus* (обычная практика); *mos regionis* (местная практика); *comitia* (народное собрание); *leges perfectae* (законы совершенного вида); *leges minus quam perfectae* (законы менее чем совершенного вида); *leges imperfectae* (законы несовершенного вида); *plebiscita* (решения плебейского собрания); *imperium* (высшая военная и политическая власть); *praetor urbanus* (городской претор); *praetor peregrinus* (претор по делам иностранцев); *edictum* (эдикт); *edictum perpetuum* (вечный эдикт); *ius praetorum* (преторское право); *ius honorarium* (право магистратов); *aediles curules* (курульные эдилы); *iuris prudentes* (знатоки права); *responsa prudentium* (ответы знатоков права); *cavere* (составлять новые иски и сделки); *agere* (вести дело в суде); *respondere* (давать ответы); *controversia* (разногласия); *ius controversum* (право разногласий); *digesta* (собрание отдельных решений, применительно к своду Юстиниана – антология сочинений римских юристов); *quaestiones* (ответы на вопросы); *responsa* (практические консультации); *epistulae* (письма); *disputationis* (прения, дискуссии по практическим вопросам); *interpretatio* (толкование); *constitutiones principum* (конституции принцепсов); *edicta principum* (нормы общего действия); *decreta* (судебные решения императора); *rescripta* (решения отдельных казусов); *senatusconsulta* (постановления Сената); *iudicatum* (судебный прецедент); *Corpus Iuris Civilis* (Свод гражданского права Юстиниана); *Institutiones* (учебник по гражданскому праву); *Codex* (собрание императорских конституций).

## Основные положения римского частного права по теме

Как уже должно быть известно студентам из курса по теории права, понятие «**источник права**» в формальном смысле – это форма выражения правовых норм: обычаи, законы и т.п.

**Источниками гражданского права** являлись: обычное право, законы и плебисциты, постановления Сената, императорские конституции, деятельность юристов. Древнейшей формой образования римского права являлось неписаное обычное право (обычаи предков – *mores maiorum*, обычная практика – *usus*). В отличие от них законы как источники норм гражданского права, обладавшие высшей юридической силой, имели письменный характер. Обращаем внимание на необходимость разграничения понятий «право» и «закон» – разные понятия существовали для их обозначения и в Древнем Риме (*ius*, *lex*). А поскольку отдельное понятие является совокупностью существенных признаков определенного явления (или предмета) реальной действительности, существование различных понятий свидетельствует о существовании столь же различных явлений (предметов).

Помимо законов в Древнем Риме существовали другие писанные источники права, такие как постановления Сената – «сенатусконсулты»; конституции императоров – «*constitutiones principum*». Обратим внимание, что термин «конституция» являлся при этом не Основным законом государства (как ныне), а собирательным названием всех постановлений императора, который предварял каждый исходящий от него документ словом «*constituere*» (постановляю). Можно выделить четыре основных вида императорских конституций: эдикт (общее распоряжение населению), мандат (инструкции чиновникам), декрет (решения по спорным делам), рескрипт (распоряжения по отдельным делам, ответы по ходатайствам).

Деятельность юристов характер юридического источника права получает лишь в эпоху принципата (в классический период). Основным видом деятельности юристов было *respondere* – давать консультации, а также юристы занимались *cavere*, *scribere* – составляли документы (разрабатывали сделки (например, Муциева гарантия – *cautio Mucia*), исковые возражения), *agere* – руководили юридическими действиями сторон в процессе без функций адвоката. Деятельность юристов имела обязательное значение для суда, если мнения юристов по одному и тому же вопросу не вызывают разногласий. В

случае наличия разногласий (*controversia*), судья мог выбирать чьим мнением руководствоваться (*ius controversum*).

В эпоху принципата деятельность юристов как источника права постепенно утрачивается вследствие ограничения круга юристов, имеющих право давать консультации (*ius consultum*).

Стоит отметить, что в 426 г. был издан закон «О цитировании юристов», действовавший в Западной части империи, согласно которому обязательное значение для судей империи обрели мнения только пяти юристов – Папиниана, Павла, Гая, Модестина и Ульпиана, а также тех, на кого эти юристы ссылались в своих трудах. Иначе поступил Юстиниан, отказавшись от официального списка юристов прошлого и создав всеобъемлющую антологию сочинений классиков.

**Источниками преторского права** являлись эдикты различных магистратов. Правотворческая деятельность магистратов (в первую очередь, городского и peregrinского преторов, их представителей на местах – пропреторов и прокураторов, а также курульных эдилов, ведавших торговыми делами) заключалась в том, что в целях восстановления справедливости они, не изменяя и не отменяя сами нормы гражданского права, могли изменить порядок, установленный указанными нормами.

Со временем количество источников норм как гражданского, так и преторского права выросло настолько, что это вызвало объективную необходимость объединить и систематизировать весь нормативный материал. Деятельность по объединению, систематизации и классификации нормативного материала называется **кодификацией**, а получившийся в итоге документ – кодекс (свод законов). В истории права большое значение имеет кодификация Юстиниана – римского императора, проведенная им в первой половине VI в. Значение указанной классификации состоит в следующем: 1) в ходе обобщения и систематизации материала устранялось все устаревшее и ненужное, 2) обобщению подлежали не только законы (конституции императоров и др.), но и право (сочинения юристов).

Вследствие проделанной кодификационной работы появились следующие источники римского частного права. **Кодекс** – собрание действующих (не устаревших) законов императоров (12 книг), расположенных в хронологическом порядке. **Институции** – учебник римского права (4 книги, поделенные на титулы), в основу которого легли труды римского юриста II в. Гая с его постулатом о том, что все право, которое мы имеем, «относится либо к лицам, либо к вещам,

либо к искам». **Дигесты** (именуемые также **Пандектами** – «собранное») – сборник сочинений 39 римских юристов, объединивший и цивильное, и преторское, и *ius*, и *lex* (обнародован в 533 г.). Дигесты насчитывают 50 книг, поделенных на титулы и фрагменты (параграфы). Внутри титула – цитаты, излагаемые в особом порядке: сначала идут цитаты, комментирующие цивильное право, затем – преторское, после – выдержки из юридической практики, иногда в самом конце – добавочные цитаты («аппендикс»). Каждая цитата начинается с указания на автора и сочинение, из которого она взята.

В свете вопроса о кодификации Юстиниана необходимо обратить внимание на так называемые **интерполяции** (которые особо в тексте Дигест не отмечены, так что выявить их зачастую могут только специалисты). Создавая Дигесты, компиляторы ставили задачу не просто объединить цитаты из сочинений юристов, но сделать из них Свод *действующего* права. По этой причине они должны были сглаживать имеющиеся разногласия и заменять устаревшее новым. Для этого они нередко прибегали к различным изменениям в цитируемом тексте, которые и получили название «интерполяции».

В состав кодификации Юстиниана входит еще одна часть – **Новеллы** – ряд новых законов, принятых Юстинианом после всех кодификационных работ, но объединенных в отдельный сборник уже после его смерти.

В своей совокупности Кодекс, Институции, Дигесты и Новеллы в Средние века получили название **Corpus iuris civilis** (Свод гражданского права), который лег в основу большинства правовых систем европейских государств, а в конечном итоге нашел отражение и в российском гражданском законодательстве и правовой науке.

### Вопросы для самопроверки

1. Что следует понимать под источником права?
  2. Какие основные виды источников знало римское право?
  3. Что такое «юриспруденция»?
  4. Что представляло собой обычное право Древнего Рима?
  5. В чем особенности закона как источника римского права?
- Плебисциты как источник римского права.
6. Постановления Сената
  7. Контитуции императоров и их виды.

8. Почему деятельность римских юристов рассматривается как источник римского права? Назовите и кратко охарактеризуйте основные направления деятельности римских юристов.

9. Выдержки из произведений каких основных древнеримских юристов вошли в Дигесты (Пандекты) юстиниановской кодификации? Почему именно этот раздел представлял и представляет существенный интерес для правоведов?

10. Какие основные юридические школы вы знаете?

11. Кто такие магистраты? Эдикты магистратов как источник римского права. Составные части преторского эдикта. Вечный эдикт.

12. Являлся ли судебный прецедент источником римского права и почему?

13. Назовите цели и основные элементы кодификации императора Юстиниана.

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. В 529 г. были изданы Дигесты Юстиниана, куда вошли выдержки из сочинений 39 римских юристов (Папиниана, Ульпиана, Павла, Юлиана, Помпония, Модестина и др.).

Выдержки из произведений какого юриста использованы в наибольшей степени? Как называются выдержки из сочинений по цивильному праву? По преторскому праву? Выдержки из сочинений Папиниана?

2. Римские юристы вели дела в судах в качестве адвокатов, давали юридические консультации частным и должностным лицам, составляли тексты исков и завещаний.

Какая деятельность римских юристов являлась основной? Какую силу имело мнение юриста для суда? Что означают понятия «право консультаций» и «право разногласий»? Если мнения двух юристов по одному и тому же вопросу были явно противоположными, какое из них являлось обязательным для суда? Для какой системы права деятельность юристов имела особое значение?

3. В 529 г. был издан Закон о цитировании, который действовал и в Западной, и в Восточной Римской империи. Согласно этому Закону обязательной силой для суда обладали мнения пяти юристов: Папиниана, Гая, Ульпиана, Павла, Модестина.



Чьим мнением должен был руководствоваться судья в первую очередь? Как он должен был поступить, если голоса разделились «три к двум»? Как следовало поступать при равенстве голосов? Чьим мнением должен был руководствоваться судья, если по одному и тому же вопросу Гай и Ульпиан высказались одинаково, Павел и Модестин выразили противоположную точку зрения, а Папиниан промолчал?

4. Римский гражданин, умирая, оставил завещание следующего содержания: «Если у меня родится сын, который умрет, не достигнув совершеннолетия, пусть моим наследником будет Курий». Однако после смерти завещателя никто не родился. Претензию на наследство заявил ближайший агнат покойного, Капоний.

Кто является законным наследником в соответствии с принципом буквального (формального) толкования текста завещания? Кто является наследником в соответствии с принципом смыслового толкования? Каковы были «подлинные» мысли и намерения завещателя? Какое толкование – буквальное или смысловое – в наибольшей степени соответствует праву? Воле сторон? Что означает «кауза Куриана»? Какую роль сыграли римские юристы в развитии смыслового толкования права?

5. Императорские конституции как источник права могли издаваться в разных формах: эдикты, декреты, рескрипты, мандаты.

Какая форма императорских конституций являлась основной? Чем эдикт императора отличался от эдикта претора? В чем разница между субскрипциями и эпистолами? Когда и кем производились кодификации императорских конституций?

6. Если дозволено корректировать действие права с помощью «доброй совести» и «справедливости», то чем в свою очередь корректируется то и другое?

7. Как согласовать (и возможно ли) известное «разрешено все то, что не запрещено» с сентенцией Павла (префект претория, рубеж II–III в. н. э.): «не все, что дозволено, достойно уважения» (D. 50.17.144)?

8. Меры, принятые государственной властью в чрезвычайных обстоятельствах (война, стихийное бедствие, эпидемия и др.), могут:  
а) толковаться как имеющие общее значение;

- б) признаваться специальными и временными;
- в) применяться по усмотрению судов. (Павел отвечает на этот вопрос однозначно – D. 50.70.162).

### Тест

1. Какие правовые системы существовали в римском частном праве:

- а) квинитское (цивильное) право, преторское право, право народов, право справедливости, естественное право;
- б) обычное право, обязательственное право, право справедливости, цивильное право, императорское право;
- в) деликтное право, вещное право, пандектное право, естественное право, право народов;
- г) гражданское право, уголовное право, государственное право, административное право, семейное право;
- д) институционное право, преторское право, судебное право, право справедливости, право доброй совести.

2. Чьи интересы охраняло цивильное право:

- а) интересы перегринов и латинов;
- б) интересы отдельных индивидов;
- в) интересы населения римских провинций;
- г) интересы только полностью правоспособных римских граждан;
- д) интересы Римского государства.

3. Каково соотношение между преторским и цивильным правом:

- а) эти правовые системы строго параллельны, они ни в чем не пересекались друг с другом;
- б) это синонимичные понятия;
- в) преторское право дополняло и исправляло цивильное, приспособляло его к новым условиям жизни, восполняло пробелы в цивильном праве;
- г) цивильное право находилось в тесной взаимосвязи с преторским и исправляло его ошибки;
- д) нормы преторского и цивильного права имеют одно и то же происхождение – они принимались народным собранием.

4. Какие источники права существовали в Древнем Риме:

- а) нормы морали, законы, обычаи, судебные решения, приказы центуриона, эдикты магистратов;

б) обычаи, законы, эдикты магистратов, постановления Сената, конституции императоров, ответы юристов;

в) доктрина права, императорские конституции, приказы армейского командования, установления жрецов, обычаи, законные иски;

г) христианское вероучение, законы, судебные прецеденты, решения народного собрания, принципы справедливости;

д) автономия воли участников гражданского оборота, законы, эдикты преторов, декреты императоров, решения Сената, распоряжения цензоров.

5. Что в Древнем Риме республиканского периода приравнивалось к законам как источникам права:

а) обычаи;

б) конституции императоров;

в) приказы диктаторов;

г) законные иски;

д) ответы юристов.

6. Какие основные правовые школы существовали в классической юриспруденции:

а) сабинианская и прокулианская;

б) папинианова, ульпианова и павловская;

в) школы Гая, Модестина и Цицерона;

г) школы жрецов-понтификов и светских юристов;

д) императорская и преторская.

7. Какая деятельность юристов представляла собой источник права в классический период:

а) их выступления в гражданском процессе в качестве адвокатов;

б) составление текстов исковых заявлений, сделок, завещаний;

в) ответы на запросы частных лиц;

г) частные юридические консультации;

д) ответы на запросы судебных и административных органов, высказывания в научных сочинениях.

8. Что означает термин «Свод гражданского права»:

а) название систематизированного сборника конституций императора Марка Аврелия;

б) название систематизации декретов императоров, произведенной Юлием Павлом;

в) название официальной кодификации преторских эдиктов;

г) название, которое получила Кодификация Юстиниана в Средние века;

д) название антологии римских классических юристов.

9. В какую часть Кодификации Юстиниана было включено элементарное изложение основ римского частного права:

- а) в Дигесты;
- б) в Новеллы;
- в) в Кодекс;
- г) в Институции;
- д) в декреты императоров.

10. Что представляют собой Дигесты Юстиниана:

- а) сборник гражданских законов;
- б) кодификацию преторского права;
- в) антологию сочинений римских классических юристов;
- г) компиляцию императорских конституций;
- д) свод обычного права.

11. Мнение какого римского юриста признавалось наиболее компетентным в соответствии с Законом о цитировании 426 г.:

- а) Павла;
- б) Модестина;
- в) Гая;
- г) Ульпиана;
- д) Папиниана.

12. Как заканчивается сентенция известного римского юриста Помпония: «Право не может существовать без правоведов, которые ежедневно...»

- а) излагают его, обучают ему;
- б) совершенствуют его;
- в) изучают его;
- г) спорят о нем;
- д) применяют его.

13. Юристу Яволену Приск (I в.) принадлежит довольно известная сентенция: «Всякое определение в гражданском праве опасно...». Какое окончание этой формулы принадлежит самому Яволену:

- а) ибо оно не поддается точному формулированию;
- б) ибо оно будет стеснять суд;
- в) ибо мало случаев, когда оно не может быть опровергнуто;
- г) ибо его трудно применить;
- д) ибо оно не отражает истинной воли сторон.

14. Если чье-либо право незаконно умалялось, что необходимо было выяснить, прежде всего:

- а) волю пострадавшего;
- б) предписания правовой нормы;
- в) волю причинителя ущерба;
- г) интерес государства;
- д) фактические обстоятельства дела.

15. Назовите самое важное средство преторской защиты от насилия:

- а) уголовное преследование;
- б) восстановление в первоначальное состояние;
- в) тюремное заключение;
- г) административно-полицейское преследование;
- д) изгнание из Рима.

16. Как в Древнем Риме понималась юрисдикция:

- а) власть государства на его территории;
- б) синоним понятия «государственный суверенитет»;
- в) сосредоточение судебной власти в руках претора;
- г) компетенция судебных органов;
- д) подсудность определенному суду.

### ТЕМА 3. УЧЕНИЕ ОБ ИСКЕ И ПРОЦЕССАХ

Понятие иска. Виды исков: вещные и личные; цивильные и преторские; штрафные, персекуторные и смешанные; иски доброй совести и строгого права; иски по аналогии.

Значение и функции процесса. Две стадии судопроизводства. Легисакционный процесс. Понятие и строение формулы. Формула. Сущность формулы и ее составные части. Назначение судьи. Интенция и демонстрация. Кондемнация и адьюдикация. Прескрипция и эксцепция. Ошибка в формуле и ее значение. Формула и процессуальное положение претора. Контроль претора в отношении цивильных исков. Формулы, построенные на праве; формулы построенные на факте. Формулярный процесс. Экстраординарный (когниционный) процесс. Апелляция. Основные средства преторской защиты. Интердикт, их виды. Реституция. Ввод во владение. Преторские стипуляции. Понятие исковой давности. Начало течения исковой давности. Приостановление и перерыв исковой давности.

#### Латинская терминология по теме

*Actor* (истец); *reus* (ответчик); *actiones in rem* (вещные иски); *actiones in personam* (личные иски); *erga omnes* (против всех); *iudicatum* (судебное решение); *actio iudicati* (иск об исполнении судебного решения); *actio rei vindicatio* (виндикационный иск); *negatoria ni rem actiones* (негаторные иски); *actiones confessoriae* (конфессорные иски, иски об установлении сервитута); *actiones rei persecutoriae* (реиперсекуторные (правовосстановительные) иски); *actiones poenales* (штрафные иски); *actiones mixtae* (смешанные иски); *actio stricti iuris* (иск строгого права); *actio bona fidei* (иск доброй совести).

*Lege agere* (процесс по закону); *legis actio sacramento* (процесс-пари); *per iudicis postulationem* (процесс «назначением судьи»); *per conductionem* (процесс «под условием»); *per manus iniunctionem* (процесс «наложением руки»); *per pignoris capionem* (процесс посредством внесения (захвата) залога); *in iure* (перед магистратом); *apud iudicem* (у судьи); *litis contestatio* (установление предмета тяжбы), *litis aestimatio* (оценка тяжбы).

*Per formulas agere* (формулярный процесс); *adiudicatio* (присуждение); *iudicis nominatio* (назначение судьи); *intentio* (интенция); *demonstratio* (демонстрация); *condemnatio* (кондемнация); *condemnatio pecuniaria* (исключительное денежное присуждение); *fictio* (фикция); *praescriptio* (прескрипция); *exceptio* (эксцепция – исковое возражение); *replicatio* (репликация); *pluris petitio* (превышение требования);

*formula in factum concepta* (формула, основанная на факте); *formula in ius concepta* (формула, основанная на праве); *iudicia arbitraria* (приказ судьи выдать вещь в натуре); *contumacia* (неповиновение суду); *ipso iure* (в силу самого права; автоматически); *ope exceptionis* (в силу искового возражения – эксцепции); *intentio certa* (определенная интенция); *intentio incerta* (неопределенная интенция); *indefensio* (отказ от защиты).

*Ductio iussu praetoris* (уведение в дом кредитора); *bonorum venditio* (конкурсная распродажа имущества); *magister bonorum* (распорядитель конкурса); *venditio ad hasta* (аукцион); *extra ordinem cognitio* (экстраординарный процесс); *appellatio* (апелляция); *praesumptio* (презумпция).

*Interdicta* (интредикт); *restitutio integrum* (реституция); *stipulatio praetoriae* (преторская стипуляция); *longi temporis praescriptio* (исковая, или погасительная давность); *exceptiones perpetuae* (постоянные эксцепции); *exceptiones temporales* (временные эксцепции); *cognitor* (когнитор); *procurator* (прокуратор).

## Основные положения римского частного права по теме

Одной из основных тем курса является учение об **исках**. Прежде всего, следует помнить, что особенностью римского частного права была его характеристика не как системы прав, а как системы исков, даваемых претором для защиты нарушенных субъективных интересов. Эта его особенность связана с тем, что нарушенный интерес мог быть защищен, если судебные магистраты (в основном преторы) давали стороне (истцу) иск против другой стороны (ответчика), подтверждая тем самым наличие у истца субъективного права. Пользуясь своей властью, претор в эдиктах указывал, какие новые отношения, порожденные жизнью, он брал под свою защиту (даже вопреки указанию старого закона). В соответствии с этим претор выдавал истцу формулу иска. Следовательно, сделать вывод о том, действует ли та или иная норма, защищается ли тот или иной субъективный *интерес*, наделен ли он *качеством субъективного права*, можно было только на основании факта предоставления исковой защиты или отказа в ней.

Со временем формулы исков в практике претора типизируются, то есть для исков одной категории вырабатываются одинаковые формулы. Таких формул было много. Отсюда и проистекает отмеченная характеристика частного права как системы исков. **Иск** можно опре-

делить как обещанное частному лицу судебным магистратом средство удовлетворения его требования судебным решением (иначе, иск – это процессуальное средство защиты).

Единой формы иска в Древнем Риме не существовало, что объясняется казуистичностью римского права. В целом, выделяют следующие **виды исков**:

1. В зависимости от основания решения спора:

а) гражданские (иски строгого права, *stricti iuris*), при которых судья должен был решать дело в точном соответствии с буквой закона или договором сторон;

б) преторские (иски «доброй совести», *bonae fides* или «справедливые» иски), при которых спор решался сообразно добрым нравам, справедливости, обычаям оборота (восполняли пробелы гражданского права).

2. В зависимости от личности ответчика:

а) иск абсолютной защиты (вещный, *actio in rem*) – направлен против любого лица, которое могло оказаться нарушителем, то есть кто является ответчиком лишь предполагалось (давался против всякого, кто удерживал вещь);

б) иск относительной защиты (личный, *actio in personam*) – иск против заранее известного лица (и только него), на котором лежала обязанность совершить определенное действие.

3. В зависимости от характера действий, требуемых от ответчика:

а) штрафные;

б) реиперсикуторные (*rei persicutoriae*) – наследуемые иски о восстановлении нарушенного состояния имущественных прав;

в) смешанные.

4. В зависимости от того, чьи интересы защищались иском:

а) популярные – иски, которые предъявлялись любым гражданином к тому, кто что-либо поставил или повесил так, что оно могло причинить вред людям или животным (то есть защищавшие публичный интерес);

б) приватные – иски, направленные на защиту частных интересов.

Кроме того, римское частное право знало: прямые иски (подавался на основании четко установленного в законе правила) и иски по аналогии (создаваемые претором в целях восстановления справедливости по аналогии), арбитражные (по которым судья определял объем возмещения убытков по своему усмотрению), кондикционные (иски, основанные на гражданском праве и не требующие указания на основа-



ние возникновения искового требования) иски и иски бесчестия (иски осуждения, по которым следовала утрата гражданской чести).

Иск как процессуальное средство защиты реализуется в гражданском процессе. В римском праве, по мере исторического развития, последовательно существовали три различных **формы гражданского процесса** (*per*): *per legis actiones* (легисакционный процесс), *per formulas* (формулярный процесс) и *per extra ordinem* (экстраординарный процесс).

Две первые из перечисленных форм гражданского процесса (легисакционный и формулярный) состояли из двух **стадий** – *ius* (*in iure*) и *iudicium* (*in iudicio*). Следует обратить внимание на то, что в отличие от современного гражданского процесса, различающего рассмотрение дела судом первой и второй инстанциями, римские *in iure* и *in iudicio* – два этапа одного и того же производства. Как правило, именно на втором этапе выносилось окончательное решение по делу. На первом этапе дело заканчивалось признанием (непризнанием) иска ответчиком, назначением судьи и **литисконтестацией** – засвидетельствованием спора в присутствии свидетелей, что имело большое значение, так как «закрепление спора» исключало возможность повторного обращения за защитой того же права по тому же основанию (существовало правило: «нельзя дважды возбудить одно и то же дело»).

В формулярном процессе значение литисконтестации имела **формула** – выдаваемый истцу и адресованный судье письменный документ, содержащий указание на разрешение спора («если будут такие-то условия, ты, судья, иск удовлетвори, если нет – откажи»). Формула имела следующие **части (основные)**: 1) назначение судьи; 2) интенцию (содержание претензий истца); 3) демонстрацию (часть, описывающую спорное отношение; включалась, если из интенции было не совсем понятно, о каком отношении идет спор); 4) кондемнацию (указание судьи удовлетворить иск, если интенция подтвердится); 5) адьюдикацию, которая включалась по некоторым судебным делам и содержала полномочие судьи поступить тем или иным образом (например, при разделе имущества могло оказаться, что вещь является неделимой; судья на основании адьюдикации мог присудить вещь одной стороне, а второй присудить половину стоимости данной вещи в денежном выражении). Могли быть и **второстепенные части формулы**: 1) **эксцепция** (буквально – исключение) – часть формулы, предписывающая судье в случае подтверждения интенции предписывалось удовлетворить иск, за исключением

того случая, когда..., что позволяло учесть возражения ответчика;

2) прескрипция (буквально – надписание) – часть формулы, которая следовала непосредственно за назначением судьи и содержала указание на взыскание не всего, а только части причитающегося (чтобы в дальнейшем иметь возможность снова обратиться в суд, хотя по тому же делу и на том же основании, но в оставшейся части).

На второй стадии процесса дело рассматривалось по существу. При этом обжалование судебных решений в рамках легисакционного и формулярного процессов не допускалось. Однако обжаловать принятое решение стало допустимо с появлением экстраординарного процесса, характеризовавшегося, в первую очередь, отсутствием деления на стадии (дела разбирал магистрат без передачи дела судье).

Помимо исковой защиты, претор своей административной властью мог предоставлять лицам **особые средства (преторской) защиты**, к числу которых относились:

1) интердикт (запрет) – распоряжение судебного магистрата, принятый в общих интересах по просьбе одной из сторон для скорейшего разрешения частноправового спора;

2) реституция – восстановление в прежнее положение. Реституция была возможна при наличии следующих условий: а) наличие ущерба, б) наличие основания реституции (несовершеннолетие, обман или насилие, существенная ошибка – заблуждение), в) своевременная просьба (один год с момента причинения ущерба, а для несовершеннолетних – с момента достижения совершеннолетия);

3) стипуляция – обеспечение претором интересов лиц по устно заключенным ими сделкам;

4) ввод во владение чужим имуществом, отдельной вещью или всем состоянием в целях защиты интересов лица, которому такое средство предоставлялось (например, для обеспечения наследственных прав).

### Вопросы для самопроверки

1. Что следует понимать под гражданским процессом?
2. Почему исторически первый тип судебного процесса в Древнем Риме получил название «легисакционного»?
3. Перечислите основные признаки легисакционного процесса?
4. Какие виды легисакционного процесса знало римское право?

5. Для каких целей служила процедура «*litis contemnatio*» в стадии «*in iure*»?

6. Почему на смену легисакционному процессу пришел процесс формулярный?

7. В чем коренное отличие этих двух видов гражданских процессов?

8. Как изменилась роль претора в формулярном процессе?

9. Назовите назначение стадий «*in iure*» и «*in iudicium*» в формулярном процессе.

10. Перечислите элементы преторской формулы в формулярном судопроизводстве. Какие из этих частей являются основными, а какие дополнительными?

11. Какие изменения произошли в экстраординарном процессе? Проведите сравнительный анализ всех трех типов судебных процессов.

12. Какие закономерности развития гражданского процесса, на ваш взгляд, являются наиболее ярко выраженными?

13. В чем заключалась особенность исков римского права?

14. Какие иски обеспечивали абсолютную защиту нарушенных прав? В чем различие между абсолютной и относительной защитой?

15. Назовите основные виды исков римского права. Какие основания для классификации римских исков, по вашему мнению, являются наиболее существенными?

16. В чем заключалась универсальность преторского интердикта как особого средства защиты?

17. В каких случаях претор использовал реституцию?

18. Что представляли собой преторская стипуляция и ввод во владение как средства преторской защиты?

19. Что такое исковая давность? Какие сроки для погашения исковых требований были установлены римским правом?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Завещание было не вполне ясно и потому оспорено, и истец спросил юриста Цельза, может ли выступить в качестве свидетеля тот, кто под диктовку умирающего писал завещание. «Или я не понимаю вопроса – ответил юрист, – или он просто глуп». Что хотел сказать Цельз?

2. Некий студент предложил старьевщику хламиду для продажи, вложив в карман золотой солид. Покупатель, нащупав деньги, тотчас заплатил затребованную студентом сумму, явно превысившую нормальную цену.

Получив деньги, студент, не выпуская из рук хламиды, вытряхнул солид, после чего отдал ее старьевщику. Тот возопил и потащил студента к претору, обвиняя его в обмане. Стоя перед претором, студент выдвинул следующую эксцепцию: а) солид, как и всякая монета, не продается; б) деньги по своей природе не могут служить принадлежностью одежды и потому не могут быть предметом ни иска об ущербе (применительно к данному случаю), ни тем более иска об обмане.

а) Согласны ли вы с аргументацией ответчика?

б) Может ли истец настаивать на возмещении убытка, возникшего из-за разницы между действительной стоимостью вещи и уплаченной за нее ценой? Или о выплате ему разницы между действительной стоимостью имущества, ставшего предметом купли-продажи, и тем, что он за него заплатил?

в) Может ли идти речь об обмане (*dolus*), то есть о хитрости, имевшей целью обойти, уловить, обмануть другого, как это формулирует юрист Лабеон? А значит, о «пороке соглашения»?

г) Если вы согласны дать старьевщику иск, сделайте попытку составить его Формулу с тем, чтобы она заключала в себе интенцию, акцепцию и кондемнацию.

д) Какую из эксцепций вы выберете?

Помните, что, по словам Ульпиана (D. 44.1.1), «в эксцепции ответчик является истцом».

3. А. А. требует от Н. Н., чтобы тот немедленно угнал свой скот с ячменного поля, принадлежащего А. А. В свою очередь Н. Н. настаивает на ремонте своего забора, поврежденного по небрежности А. А., из-за чего скот и проник на ячменное поле. Оба обратились за содействием к претору.

Могут ли они требовать интердикта? Какого? Каких?

4. Сильный ветер, сорвав с крыши дома черепицу, увлек ее на соседский двор, где ею была убита овца.

а) Возможен ли иск к хозяину черепицы?

б) Если возможен, то какой – вещный или персональный?

в) О чем иск?

г) Каким образом будет исчислена его сумма?

д) Составьте формулу иска, выделив интенцию и кондемпнацию.

5. А. неоднократно просил Б. об уплате долга в размере 1 000 се-стерциев. Б. каждый раз уклонялся, но затем сказал А.: «Ты мне надое-л. И чтобы отделаться от тебя, я заплачу. Но дай клятвенное обеща-ние, что больше ты ко мне с этим приставать не будешь». А. поклял-ся. Но Б. все не платил. Создалась странная ситуация: если молчать – ничего не получить, если заявить иск – нарушить клятву.

Что мог сказать по этому поводу претор?

6. Арендодатель участка (Гай), продав его, распорядился, чтобы покупатель (Тиций) вступил в свободное владение данной землей, но колон (Виниций) воспрепятствовал этому. Покупатель силой выгнал колона с территории участка. Какие интердикты соответствуют настоящему случаю?

7. Цереллий Витал арендовал у города Минтурна сыроварню, и дым (шедший от сыроварни) стелился над участком, лежащем выше. Имеет ли право собственник этого участка предъявить к Цереллию иск? (Ульпиан, D. 8.5.8.5).

## Тест

1. Какая защита называлась относительной:

а) защита субъекта права от неправомерных действий заранее известного лица;

б) защита права собственности от любого нарушителя;

в) защита с помощью штрафных исков от любого нарушителя;

г) защита с помощью интердиктов от любого нарушителя;

д) интердиктная защита от действий заранее известного лица.

2. Каково основное значение иска в римском праве:

а) важнейший способ защиты права;

б) право выводится из иска;

в) формулировка правового притязания;

г) соизволение государственной власти;

д) основа судебного решения.

3. На какие виды можно разделить все иски римского права:

а) вещные и личные;

б) законные и преторские;

- в) гражданские и иски доброй совести;
- г) прямые и обратные;
- д) вещные и подобные вещным.

4. Каковы были основные последствия осуждения по штрафным искам и искам из деликтов:

- а) наложение штрафа;
- б) возмещение ущерба в четырехкратном размере;
- в) наложение бесчестия;
- г) возвращение спорной вещи;
- д) начало уголовного преследования.

5. В чем заключалась основная специфика легисакционного процесса:

- а) это процесс посредством законных исков;
- б) решающая роль судьи;
- в) судья назначается Сенатом;
- г) это устная форма процесса;
- д) его состязательный характер.

6. Какая стадия являлась основной в легисакционном процессе:

- а) перед претором;
- б) перед судьей;
- в) стадия литисконтестации;
- г) апелляционное производство;
- д) предварительное рассмотрение дела.

7. Что являлось основой формулярного процесса:

- а) формула претора;
- б) административно-полицейский приказ претора;
- в) назначение частного судьи;
- г) предварительное рассмотрение дела;
- д) деление процесса на две стадии.

8. Какая часть формулы являлась ее основой:

- а) кондемнация;
- б) прескрипция;
- в) номинация;
- г) интенция;
- д) дупликация.

9. Что общего между легисакционной и формулярной формами гражданского процесса:

- а) облегченная процедура рассмотрения дела по существу;
- б) назначение императором частного судьи;

- в) деление процесса на три стадии;
- г) запрет процессуального представительства;
- д) отсутствие апелляционной инстанции.

10. Чем формулярный процесс отличался от легисакционного:

- а) упрощением процедуры и составлением преторской формулы;
- б) особой ритуальностью;
- в) составлением особой формулы судьей;
- г) предельным формализмом хода процесса;
- д) наличием одной стадии процесса.

11. Какая стадия являлась основной в формулярном процессе:

- а) перед судьей;
- б) перед претором;
- в) литисконтестация;
- г) вынесение судебного решения;
- д) апелляционное производство.

12. В какой форме процесса было впервые допущено процессуальное представительство:

- а) в легисакционном;
- б) в росткклассическом;
- в) в формулярном;
- г) в экстраординарном;
- д) в интердиктном производстве.

13. В чем основное отличие экстраординарного процесса от формулярного и легисакционного:

- а) основная роль в процессе принадлежит императору;
- б) процесс не имел состязательного характера;
- в) процесс имел закрытый характер;
- г) письменная форма процесса;
- д) процесс имел только одну стадию – перед претором, не было фигуры частного судьи.

## ТЕМА 4. ЛИЦА

Субъект права. Понятие правоспособности. Статусы правоспособности: свободы, гражданства, семьи. Утрата и ограничение правоспособности. Правовое положение римских граждан. Правовое положение латинов. Правовое положение перегринов. Правовое положение рабов. Пекулий. Правовое положение вольноотпущенников. Понятие дееспособности. Причины, исключающие или ограничивающие дееспособность. Лица частично и недееспособные. Опекa и попечительство. Юридические лица. Юридическое положение коллегий, фиска, муниципий, корпораций.

### Латинская терминология по теме

*Persona* (субъект права); *ius commercii* (право заключать сделки); *ius conubii* (право вступать в брак); *ius honorum* (право избираться); *status* (правовой статус); *status libertas* (состояние свободы); *status civitatis* (состояние гражданства); *status familiae* (семейное состояние); *persona sui iuris* (лицо своего права); *persona alieni iuris* (лицо чужого права); *in potestate* (власть главы семейства); *in manu* (власть мужа над женой); *in mancipio* (власть чужого домовладыки); *emancipatio* (эмансипация); *caput* (полная правоспособность); *capitis deminutio* (изменение в правовом статусе, ограничение правоспособности); *capitis deminutio maxima* (максимальное ограничение правоспособности); *capitis deminutio media* (среднее ограничение правоспособности); *capitis deminutio minima* (минимальное ограничение правоспособности); *infamia* (бесчестие); *civis* (гражданин); *ingenui* (свободорожденные); *libertini* (вольноотпущенники); *patronus* (патрон); *operae libertorum* (услуги патрону); *latini* (латины); *latini veteres*, *latini prisci* (древние латины); *latinitas*, *latini coloniarii* (колонисты на завоеванных территориях); *latini libertini*, *latini Iuniani* (вольноотпущенники по *lex Iunia Norbana*); *peregrini* (перегрины); *ius migrandi* (право стать римским гражданином); *servus* (раб); *manumissio* (манумиссия); *postliminium* (восстановление в правах при возвращении из плена); *peculium* (пекулий); *coloni* (колоны); *tutela* (опека); *cura* (попечительство); *auctoritas* (распорядительная власть, дееспособность); *auctoritatis interposition* (утверждение сделок); *universitates* (юридические лица); *collegia* (коллегия); *corpora* (корпорация); *municipia* (самоуправляющаяся местная гражданская община); *coloniae* (колония); *fiscus* (казна); *dominus negotii* (доверитель); *procurator* (поверенный).



## Основные положения римского частного права по теме

Термином «лицо» (**persona**) обозначается субъект права. «Лицами» в римском частном праве признавались отдельные люди – физические лица, сообщества физических лиц (родовая организация) и юридические лица – организации, учреждения. Заметим, что рабы рассматривались римским частным правом не как субъекты, а как объекты прав, как вещи (их именовали также *instrumentum vocale* – «говорящее орудие»).

Качество лица физическим и юридическим лицам придает социально-юридическая категория, исходящая от государственной власти, именуемая «**правоспособность**» (**caput**) – способность иметь права и обязанности. Только обладая указанной способностью, субъект может именоваться **persona**. Следует обратить внимание на то, что лицо, правоспособное по римскому частному праву, могло быть не правоспособным или ограниченно правоспособным в правах публичных, равно как и наоборот.

**О правовом положении физических лиц.** Возникает правоспособность с рождением и прекращается смертью (исключение – лица, зачатые, но еще не родившиеся: их права охранялись с момента зачатия, а не с момента рождения). Моментом рождения в Древнем Риме считался момент отделения индивидуума от матери (или естественным способом, или вследствие хирургического вмешательства). Необходимо было, кроме того, соблюдение следующих условий: а) доказательство наличия жизни (мертворожденный рассматривался в качестве не существовавшего вовсе): сабиньянцы считали достаточным проявление какого-нибудь признака жизни, прокульянцы – крик; б) человеческий образ, вид (уродов – *monstrum* – в Древнем Риме умерщвляли).

Для признания лица правоспособным по римскому праву, помимо простого фактического существования, требовалось также нахождение в определенном состоянии – статусе. **Полная правоспособность** физических лиц в Древнем Риме включала в свое **содержание**:

- *status libertatis* – статус свободы, по которому все население Рима делилось на свободных и рабов;

- *status civitatis* – статус гражданства, деливший до 212 г. (эдикта Каракаллы) всех физических лиц на римских граждан и «неримлян» (палатинцев – иностранцев и латинов – население отдельных латинских колоний, получивших указанным эдиктом римское гражданство);

- *status familiae* – семейный статус, по которому все лица делились на лиц «своего» права – полностью самостоятельные отцы семейства (*paterfamilias*), и лиц «чужого» права – лица, подвластные *paterfamilias* (его жена, дети, внуки, работники).

**Полная правоспособность** (обладание в полном объеме всеми правами) предполагала: наличие свободы, римского гражданства и самостоятельное положение в семье. Иными словами, полностью правоспособным признавался лишь свободный самостоятельный римский гражданин.

Свободным субъект становился в силу: а) рождения: либо в римской семье, либо (в принципат) матерью, хоть миг бывшей свободной в период между зачатием и рождением ребенка; б) приобретения свободы путем **манумиссии** – добровольного освобождения из рабства (виды манумиссии: завещательная, виндикация, по цензу, преторская и др.) Свободнорожденные назывались «ингенуи», вольноотпущенники – «либертины». К числу «свободных» относились и **колоны** – свободные арендаторы земли, состоящие с ее собственником в договорных отношениях (свобода была формальной, так как колоны были зависимы от патрона экономически).

Основаниями приобретения римского гражданства являлись: а) рождение; б) освобождение из рабства (римским гражданином); в) усыновление (римским гражданином чужеземца); г) предоставлением римского гражданства органами власти отдельным территориям или лицам. Прекращалось римское гражданство вследствие: а) смерти; б) утраты свободы; в) отказа от данного статуса.

Важно отметить такую особенность правового положения **рабов**, как использование их господами для совершения сделок. Если первоначально за сделки, совершаемые рабами, господа не отвечали перед третьими лицами, то в дальнейшем на них стала возлагаться ответственность. Все приобретенное по сделкам, совершенным рабами, автоматически поступало в имущество хозяина. Здесь нужно уяснить, какое значение для размера ответственности хозяина имел *resulium* (пекулий) – имущество, выделенное рабу, в частности для совершения сделок. От этого случая надо отличать использование рабовладельцем своего раба в качестве приказчика на предприятии. По сделкам, соответствующим характеру деятельности предприятия, хозяин отвечал в полном объеме. Если хозяин не выделял в управление раба пекулий, но в результате сделки, совершенной рабом, имущество господина увеличивалось, то перед лицом, с которым эта сделка

была совершена, господин отвечал в размере своего обогащения и против него давался «иск о поступившем в имущество». Рабовладелец отвечал и за вред – *noxa*, причиненный его рабом другому лицу, по особому иску – *actio noxalis*.

В области частноправовых отношений **полная правоспособность** слагалась из двух элементов (**содержание гражданской правоспособности**): 1) *ius connubii* – право на создание римской семьи (право быть главой, возникновение отцовской власти); 2) *ius commercii* – сделкоспособность. Иногда особо выделяют: право составлять и быть свидетелем при составлении завещания и право наследовать по завещанию.

Изменение в каком-либо из статусов носило название **capitis deminutio (ограничение правоспособности)** и могло быть:

- *capitis deminutio maxima* – наивысшее (за утрату свободы), так как влекло утрату последующих статусов;
- *capitis deminutio media* – среднее (за утрату гражданства) – не лишало свободы, но влекло ограничение в правах;
- *capitis deminutio minima* – наименьшее (состояло в изменении семейного статуса).

Кроме того, на правоспособность лица влияли и такие обстоятельства, как признание негодным свидетелем, бесчестье.

Помимо правоспособности в современном праве выделяют категорию **дееспособность** – способность своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать и исполнять обязанности, быть деликтоспособным (нести самостоятельную ответственность за свои действия). Несмотря на отсутствие в Древнем Риме разграничения категорий «правоспособность» и «дееспособность», способность совершать юридически значимые действия (*auctoritas*, способность быть *actor*) у разных лиц была различной в зависимости от определенных свойств и отношений. При этом следует иметь в виду, что римляне признавали дееспособность в области частного права за физическими лицами вне зависимости от того, были ли они правоспособны или нет (поэтому дееспособным мог быть подвластный или даже раб, однако с той безусловной оговоркой, что их действия влекли последствия только тогда, когда шли на пользу субъекта, под властью которого они находятся).

**Обстоятельствами, влиявшими на дееспособность**, в римском праве являлись: пол, возраст, здоровье, расточительность.

В зависимости от этих признаков лица делились:

1. на дееспособных:

- полностью (мужчины с 14 лет),
- частично (мужчины 7–14 лет, женщины – с 7 лет и почти пожизненно);

2. недееспособных (до 7 лет; психически больные);

3. ограниченно дееспособных (расточители; с 14 лет – при установлении по их просьбе кураторства).

С делением субъектов права на указанные категории тесно связан институт **опеки и попечительства**. В архаическом римском праве *tutela* (опека) и *cura* (попечительство) отличались тем, что **опека** означала и устанавливалась как власть над личностью и имуществом подопечного, тогда как **попечительство** сводилось только к помощи в имущественной сфере (существовало выражение: «*tutor personae datur, curator rei*» – «опекун дается лицу, попечитель – имуществу»).

Следует отметить, что буквального тождества в современных положениях – с одной стороны, и римских – с другой, в рамках данного института нет. Вместе с тем (и это, наверное, более важно) его функциональное назначение уже на протяжении нескольких тысячелетий остается прежним: полное или частичное восполнение недостающей дееспособности одного лица (подопечного) полной дееспособностью другого. Тем не менее, для удобства восприятия и во избежание ошибок в будущем **основания установления опеки и попечительства** рекомендуется рассматривать следующим образом:

Римское частное право	Российское гражданское право
<b>опека:</b>	
1. всех неполовозрелых – несовершеннолетних (до 12, 14 лет). Опекун: <ul style="list-style-type: none"> <li>• за малолетнего (лица до 7 лет) совершал все сделки</li> <li>• частично дееспособным давал одобрение на совершение сделки</li> </ul> 2. женщин (до конца классической эпохи)	1. недееспособных (когда вследствие психического расстройства лицо не может понимать значения своих действий или руководить ими) 2. малолетних (лица до 14 лет) Опекун совершает все необходимые сделки
<b>попечительство:</b>	
1. душевнобольных ( <i>cura furiosi</i> ) 2. расточителей ( <i>cura prodigi</i> )	1. несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет 2. ограниченных судом в дееспособности

Римское частное право	Российское гражданское право
3. тех, кому меньше 25 лет 4. «чрева» – попечительство еще не родившегося ребенка ( <i>cura ventris</i> ) 5. для управления имуществом отсутствующего лица ( <i>cura absentis nomine</i> )	способности Попечитель дает согласие на совершение части сделок

**Способами установления** опеки являлись: закон, завещание, судебное решение. Попечительство возникало в силу закона или по просьбе самого лица.

**Прекращались** опека и попечительство вследствие: отпадения обстоятельств, послуживших основанием установления; смерти, в том числе *capitis deminutio*; отстранения, отказа или помешательства опекуна (куратора).

**О правовом положении юридических лиц.** Стройного определения **юридического** лица в Древнем Риме не было. Однако можно выделить следующие **основные** его **признаки** по римскому праву (сформулированы различными римскими юристами, начали складываться примерно в период республики):

1) обособленное имущество, но не общая собственность участников-физических лиц; все получаемое по сделкам, соответственно, поступает в собственность самой организации, а не тем, из кого она состоит;

2) самостоятельная юридическая ответственность юридического лица – ее несут не отдельные члены, а само юридическое лицо своим имуществом;

3) изменение состава участников (выход их юридического лица, вступление новых участников, вплоть до обновления) не влияет на статус организации;

4) в обороте от имени юридического лица действует уполномоченный (*actor*) – физическое лицо, имеющее соответствующие полномочия.

Относительно порядка **возникновения** самого юридического лица, а, следовательно, и его **правосубъектности** (то есть возможности иметь права и обязанности) следует пояснить, что изначально организации создавались вполне свободно – путем заключения соответствующих договоров. Позднее в Древнем Риме было введено требо-

вание о соответствии деятельности таких вольных союзов публично-му праву, а уже в начале II в. н. э. в качестве общего правила закреплен разрешительный порядок их создания (разрешение Сената). Возникновение правосубъектности давало организации возможность совершать различные сделки. При этом правоспособность юридических лиц, как правило, ограничивалась сферой имущественных прав, что объясняется самой природой юридического лица.

**Прекращались** юридические лица: а) по достижении целей, ради которых были созданы; б) распадом личности юридического лица – древнеримские юристы полагали, что минимальный количественный состав должен быть не менее трех участников (*«tres faciunt collegium»* – «трое составляет коллегия»); в) при противозаконности деятельности организации.

Что касается **видов юридических лиц** в римском частном праве, этот вопрос представляется одним из самых затруднительных. Разные ученые дают различный перечень, кроме этого, на видовую характеристику существенно влияет рассматриваемый временной период. Тем не менее необходимо различать: 1) *компании* как объединения физических лиц для достижения общей цели и *фонды* как объединения имущества, предназначенные для какой-то определенной цели (как правило, благотворительных); 2) *юридические лица публичного права* (само государство, муниципии – местные общины, прежде всего, города и колонии, преследующие политические цели) и *юридические лица частного права* (братства, имеющие культовые цели, и коллегии, создаваемые для достижения общественно полезных и профессиональных целей). Особо следует оговориться о таком виде юридического лица в Древнем Риме как *фиск*, обозначавший все государственное имущество, а по сути – государственную собственность, которая может участвовать в гражданском обороте и поэтому должна обладать гражданской правосубъектностью.

### Вопросы для самопроверки

1. Что значит «лицо» согласно римскому частному праву?
2. Из каких элементов (состояний) складывался правовой статус физических лиц в Древнем Риме?
3. Что такое «*capitis deminutio*», и в каких формах выражался данный институт римского права?

4. Назовите требования, предъявляемые к полной правоспособности (caput).
5. Какая категория населения Древнего Рима была самой правоспособной?
6. От чего зависела дееспособность лиц по римскому праву?
7. К каким юридическим последствиям приводило умаление чести лица?
8. Перечислите основания приобретения латинского статуса и назовите категории латинов в древнеримском государстве.
9. В чем заключалась особенность правового положения категории латинов?
10. В чем заключалась особенность правового статуса перегринов?
11. Какой основной институт определял правовое положение вольноотпущенника?
12. Назовите основные причины возникновения колоната.
13. Перечислите основания и способы приобретения гражданства негражданскими категориями населения Древнего Рима.
14. В чем сущность опеки и попечительства? Над кем устанавливалась опека, а над кем – попечительство? Какова связь институтов опеки и попечительства с категорией дееспособности?
15. При каком условии правоспособность распространялась и на младенца, находящегося в утробе матери, то есть еще не рожденного на свет?
16. Какие изменения в юридическом статусе физических лиц были связаны с возникновением и распространением пекулия?
17. Назовите признаки особого субъекта правоотношений – юридического лица. В чем наиболее существенное отличие физического лица от юридического и что их сближало? Какую роль играли юридические лица в хозяйственной и экономической жизни древнеримского государства?
18. Назовите виды юридических лиц в Древнем Риме? В чем заключалась специфичность правового статуса государственной казны (фиска) как особого юридического лица? В чем основное различие между корпорацией и коллегией, как видов юридических лиц?

## Контрольные вопросы и казусы

1. В функции римских жрецов-понтификов входило наблюдение за «сохранностью» старинных патрицианских семей. С этой целью понтифики присутствовали при усыновлении. Зачем?

2. Пленение домовладыки делало его сына полновластным, но возвращение отца из плена все возвращало к прежнему состоянию. Если же отец умирал в плену и это становилось известным, то с какого момента сын считался полновластным – с момента пленения отца или с момента его смерти в плену?

3. Подвергался ли римский гражданин умалению правоспособности, когда, желая получить землю, предназначенную для распределения между латинами (жителями прилегающего к риму Лациума), он переходил в их состояние?

4. Когда опекуна назначал претор, требовалось, чтобы с выбранной им кандидатурой согласились не менее шести из десяти плебейских трибунов. Что стояло за такой строгостью?

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

6. Бывший раб, отпущенный на свободу коллегией пекарей испанского города Кордубы, занялся поставками ей зерна из Африки и разбогател. Один из членов коллегии попросил у него займы денег и не отдал вовремя. Вольноотпущенник-кредитор подал на своего должника иск. Но презид провинции отказался принять его на том основании, что он не имеет права бесчестить своего патрона.

Правильно ли поступил презид?

7. Одна римская гражданка попала в плен к парфянам, будучи беременной. В плену она родила сына, а в последствии стала наложницей парфянского военачальника. Через некоторое время успешный поход императора Траяна против Парфии привел к ее освобождению из рабства. Благополучно вернувшись домой вместе с сыном, она в



скором времени родила еще одного ребенка, зачатого в парфянском плену.

Какой статус будет у ее сыновей?

8. Одна из любовниц императора Коммода была избличена в участии в заговоре против императора и приговорена к смертной казни. Перед исполнением приговора выяснилось, что она беременна, и казнь была отложена до рождения ребенка.

Каков будет статус у рожденного ею ребенка?

9. Действуя по просьбе отца, некий молодой римлянин помог его сыну разбогатеть на торговле недвижимостью и во много раз увеличить представленное тому отцом имущество. Однако ни отец, ни сын не пожелали вознаградить за это помощника. Тогда тот подал иск «из ведения дел» к своему бывшему напарнику и потребовал от него гонорар в размере 100 000 сестерциев. Но тот заявил, что имущество, предоставленное ему отцом (пекулий), составляет только 10 000 сестерциев. Остальные деньги он предусмотрительно перевел в имущество отца.

Может ли истец получить требуемое? Против кого он подал иск? Один из юристов, к которому он обратился, посоветовал ему подать иск «из пекулия» и получить хотя бы 10 000. Другой рекомендовал иск против имущества отца со взысканием всей суммы. Какой из путей избрать истцу? Какой из них реален?

10. С разрешения отца сын поступил на военную службу. Со временем он достиг высокого положения и купил имение. Отец же, вступив в сомнительную сделку, полностью разорился.

Вправе ли он расплатиться с кредиторами имением сына?

11. Взрослые сыновья потребовали у отца раздела имущества семьи на том основании, что оно является их общей собственностью. Отец ответил отказом, ссылаясь на то, что дети, находясь в его власти, являются объектами права, но не субъектами его, что их положение определяется только одним: обязанности – да, права – нет.

Так ли это?

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

Мог ли трапезит обратить взыскание на имущество отдельных членов коллегии?

### Тест

1. Из каких элементов складывалась гражданская (частноправовая) правоспособность физических лиц:

- а) право торговать, право вступать в правильный римский брак, право совершать сделки, приобретать и отчуждать имущество;
- б) статус свободы, статус гражданства, семейный статус;
- в) право участвовать в народных собраниях, избирать и быть избранными в магистратуру, право служить в легионах;
- г) обязанность платить налоги, право проживать в Риме, право владеть землей;
- д) право составлять завещание, право наследовать по завещанию, право избирать и быть избранными в Сенат.

2. Что могло привести к умалению правоспособности:

- а) попадание в плен;
- б) эманципация;
- в) отказ от завещанного наследства;
- г) совершение сделки с нарушением необходимых формальностей;
- д) вступление в брак без власти мужа.

3. Назовите степени умаления правоспособности:

- а) полная и неполная;
- б) окончательная, промежуточная, обратимая;
- в) безусловная и условная;
- г) максимальная, средняя, минимальная;
- д) превосходная и уменьшительная.

4. Лишение какого состояния считалось минимальным умалением правоспособности:

- а) лишение состояния гражданства;
- б) лишение семейного статуса;
- в) лишение права занимать государственные должности;
- г) лишение состояния свободы;
- д) лишение наследственных прав.

5. Какие причины могли подтолкнуть лицо своего права к добровольному среднему умалению собственной правоспособности:

- а) желание вступить в правильный римский брак;
- б) желание получить наследство;
- в) желание быть членом агнатической семьи;
- г) желание получить имущественную выгоду;
- д) желание получить землю в провинции.

6. Какие изменения в юридическом статусе физических лиц связаны с возникновением и распространением пекулия:

- а) возникновение института эманципации;
- б) возникновение у свободных подвластных права самостоятельно вступать в обязательственные отношения;
- в) возникновение брака без власти мужа;
- г) практика предоставления свободы рабам;
- д) появление института представительства.

7. Каких прав были лишены перегрины:

- а) права вступать в правильный римский брак;
- б) права составлять завещание и принимать наследство по завещанию;
- в) права наследования по закону;
- г) права власти над женой;
- д) права власти над детьми.

8. Кем следовало считать раба при наличии сомнений в его правовом статусе:

- а) рабом;
- б) свободным;
- в) перегрином;
- г) вольноотпущенником;
- д) латином.

9. Какому институту русского права родственен колонат:

- а) крепостному праву;
- б) долговой кабале;
- в) общине;
- г) барщине;
- д) оброку.

10. Назовите основные виды умаления гражданской чести:

- а) осуждение в уголовном процессе;
- б) осуждение к рабству на галерах;

- в) поражение в правах, преторское бесчестье, лишение доброго имени;
- г) изгнание из Рима, получение статуса переграина без отечества;
- д) насильственное переселение из Рима в провинцию или латинскую общину.

11. Какими признаками обладало юридическое лицо в римском праве:

- а) это частное объединение физических лиц;
- б) это религиозное или профессиональное объединение квиритов;
- в) наличие собственного имущества, обособленного от имущества индивидов – участников юридического лица;
- г) это субъект всего частного права в целом;
- д) это государственное образование.

12. Что включалось в понятие «юридическое лицо»:

- а) наличие право- и дееспособности объединения в целом;
- б) автономия прав и обязанностей участников;
- в) наличие устава, зарегистрированного в государственных органах;
- г) наличие трех статусов: свободы, гражданства и семьи;
- д) разрешение магистрата.

13. Что было общего между физическими и юридическими лицами:

- а) наличие гражданской правосубъектности;
- б) наличие статуса гражданства;
- в) наличие собственного имущества;
- г) распространение на их действия принципа «разрешено все, что не запрещено»;
- д) распространение на их действия принципа «запрещено все, что не разрешено».

14. Какие сделки было уполномочено совершать юридическое лицо:

- а) любые сделки;
- б) любые законные сделки;
- в) не имело права совершать никаких сделок;
- г) сделки, связанные с государственной собственностью;
- д) сделки, прямо предусмотренные в уставе юридического лица.

15. Какими правами обладал опекун в отношении подопечного:

- а) полностью бесконтрольно распоряжаться имуществом подопечного;

б) лично выполнять обязательства, которые принял на себя подопечный;

в) запрещать или ограничивать совершение сделок подопечным;

г) закладывать сельские и пригородные земельные участки, принадлежащие подопечному;

д) вступать в брак с подопечной.

16. Назовите самый древний вид опеки:

а) преторская опека;

б) законная опека;

в) опека по указу императора;

г) опека по завещанию;

д) опека над плодом.

17. Над кем устанавливалось попечительство:

а) над женщинами;

б) над несовершеннолетними;

в) над престарелыми;

г) над безумными, расточителями и минорами;

д) над лицами чужого права.

18. С какой правовой категорией связаны институты опеки и попечительства:

а) с правоспособностью;

б) с семейным статусом;

в) со статусом свободы;

г) с имущественным положением;

д) с дееспособностью.

19. При сомнении в действительном правовом статусе раба следует считать его (сентенция Помпония, D.50.17.20):

а) рабом;

б) свободным.

## ТЕМА 5. БРАК И СЕМЬЯ В РИМСКОМ ПРАВЕ

Семья. Агнатское и когнатское родство. Родство. Линии и степени родства. Брак и его виды. Заключение брака. Условия действительности брака. Правовые отношения супругов. Приданое. Предбрачный дар. Прекращение брака. Конкубинат. Отцовская власть. Правовое положение детей. Пекулий и его виды. Узаконение и усыновление. Эмансипация.

### Латинская терминология по теме

*Familia* (семья); *familia proprio iure* (патриархальная семья); *familia communi iure* (агнатская семья); *status familiae* (семейное состояние); *paterfamilias* (домовладыка); *patria potestas* (отцовская власть); *agnatio* (агнатское родство); *cognatio* (когнатское родство); *agnati* (агнаты); *adgnatus proximus* (ближайший агнат); *gens* (родство); *nuptiae, vel matrimonium* (брак); *iustum matrimonium* (законный брак); *iniustum matrimonium* (незаконный брак); *manus* (власть мужа); *cum manu mariti* (брак с мужней властью); *sine manu mariti* (брак без мужней власти); *sponsalia* (обручение); *emancipatio* (эмансипация); *confarreatio* (религиозный обряд приобретения мужней власти); *coemptio* (приобретение мужней власти путем мнимой покупки женихом невесты); *usu* (приобретение мужней власти по давности); *divortium* (развод); *dos* (приданое); *adulterium* (супружеская неверность); *peculium* (пекулий); *legitimation* (узаконение); *arrogatio, vel adoptio* (усыновление).

### Основные положения римского частного права по теме

История Римского государства знала два вида семьи – агнатская (агнатическая) и когнатская (когнатическая). В основе **когнатской** семьи лежало **родство** – связь между людьми, основанная на происхождении одного лица от другого или от одного предка (иными словами, кровная связь). Студенты должны знать и уметь определять:

– **линии** родства: а) прямую – происхождение одного лица от другого (например, отец и сын) и б) боковую – происхождение разных лиц от общего предка (братья, сестры, тети (дяди) и племянники и др.);

– **степень** родства – число рождений от общего предка и обратно, устанавливающих родство двух данных лиц (например, мать и дочь – родственницы первой степени, дед и внучка – второй степени).

От родства следует отличать **свойство** – связь, возникающую между родственниками супругов. Обращаем внимание, что сами су-

пруги (муж и жена) родственниками не являлись и не являются (так как не происходят ни один от другого, ни от общего предка). **Агнатская** семья основывалась не на кровной связи, а на власти домовладыки (*paterfamilias*) над всеми членами семьи (куда включались, в том числе его жена и супруги подвластных сыновей).

Все семейные правоотношения условно можно разделить на две большие группы – брачные (отношения между супругами) и родительские (между родителями и детьми). При этом необходимо различать личные (отношения власти-подчинения, уважения-неуважения) и имущественные отношения (по поводу принадлежности или перехода имущества).

**Брак** понимался в Древнем Риме как «полная общность в жизни, слияние в божеском и человеческом праве» (Модестин). Вместе с тем он рассматривался как фактическое отношение вещей, в связи с чем возникал и существовал лишь постольку, поскольку реально (фактически) существовали такие **два элемента** как: 1) факт совместного проживания – намерение супругов создать семью; 2) супружеская любовь (взаимное уважение, жена – *materfamilias*). Соответственно, отсутствие одного из этих элементов влекло прекращение брака. Следует отличать указанные элементы (лишь характеризующие брак как таковой) и установленные в источниках права требования, при несоблюдении которых союз между мужчиной и женщиной не признается браком или является недействительным, или незаконным – **условия вступления в брак**:

1) наличие статуса свободы;

2) наличие права на создание римской семьи (этим правом обладали римские граждане и латины из Лациума); отсутствие указанного права могло быть либо ввиду прямо предусмотренного законом ограничения (патриции не могли вступать в брак с плебеями, сенаторы – с вольноотпущенниками, опекун – с подопечной, православный – с иудейкой и пр.), либо по причине родства (прямое родство любой степени, побочное до четвертой степени; учитывалось и агнатское родство);

3) физическая состоятельность: не могли вступать в брак кастраты; учитывался возраст – совершеннолетие (половая зрелость);

4) отсутствие другого брака;

5) согласие супругов или патерфамилиас.

Рим знал две **формы брака** – **cum manu** (с мужней властью), **sine manu** (без мужней власти – когда супруга сама была *sui iuris* или

оставалась под властью своего патерфамилиас). Существовали следующие **способы приобретения manus**: а) обряд поедания лепешек – полбенного хлеба (10 свидетелей, жрецы, жертвоприношения Юпитеру); б) особая манципация – жених «покупал» невесту у ее домовладыки при помощи «меди и весов», в присутствии 5 свидетелей, обоих патерфамилиас; в) путем «давности» (неформальный) – фактическое проживание как в браке в течение одного года (можно было прервать течение этого срока путем триночиум – тогда *manus* не возникала).

**Основаниями прекращения брака** в римском праве являлись:

1. **Объективные основания** (независимо от воли супругов): а) смерть; б) утрата свободы одним из супругов (пленение, рабство); в) утрата гражданства одним из супругов (брак действителен лишь по *ius gentium*); г) назначение мужа вольноотпущенницы сенатором (было отменено Юстинианом); д) наступающее кровосмешение (например, зять усыновляется тестем, вследствие чего жена и муж становятся приемными братом и сестрой, что являлось препятствием к браку).

2. **Субъективные основания** (по воле супругов): а) развод; б) воля домовладык супругов.

**Имущественные отношения супругов** зависели от формы брака. В браке *sit tani* – все имущество жены поступало в полную собственность мужа и в случае прекращения брака ей не возвращалось. В браке *sine tani* имущество супругов было раздельным, муж мог лишь управлять имуществом жены.

Дарение между супругами римское право не допускало, однако возможно было дарение до свадьбы. В данной связи необходимо уяснить понятие **dos (приданое)** – имущество, которое женой, ее патерфамилиас или третьим лицом передавалось мужу для облегчения тягот брака. Способы установления *dos*: обещание и фактическое вручение. Из специального назначения приданого (облегчать тяготы брака) следовало, что при прекращении брака у мужа нет никаких оснований оставлять его за собой. Жена могла потребовать возврата этого имущества либо посредством строгого иска, либо иска доброй совести.

Вопрос о внебрачных союзах в римском частном праве (их виды и юридическое значение) рекомендуется для самостоятельного изучения.

При характеристике **родительских правоотношений** следует помнить, что лицом «своего права» был патерфамилиас, все осталь-



ные члены семьи (в том числе, как правило, и мать) были подвластными, лицами «чужого» права.

### **Основания возникновения отцовской власти:**

1. **Рождение в законном браке** – с момента рождения. Причем существовала презумпция: дети, рожденные женой, признаются детьми патерфамилиас, лишь бы они появились на свет не ранее 180 дней после заключения брака и не позднее 300 дней после его прекращения. После смерти патерфамилиас одна семья распадалась на столько новых семей, сколько в ней было сыновей.

2. **Узаконение (узаконивание)** – приобретение законного свойства побочным (не подтвержденным гражданским правом, следовательно, не связанным с кровным отцом никакими юридическими узам) ребенком. Имеются в виду дети, рожденные от конкубины (природные), от кровосмесительных союзов («нечистые») и прелюбодейские (внебрачные) дети.

*Способы узаконения (узаконивания):* 1) последующий брак родителей при условии, что брак между ними был возможен на момент зачатия ребенка (требовалось и согласие побочного ребенка); 2) получение императорского рескрипта; 3) посредством пожертвования курии сыну или мужу дочери (или путем выдачи ее замуж за декуриона).

3. **Усыновление** – установление отцовской власти над посторонним лицом. Римским правом такие дети назывались «приемными». Важно обратить внимание на отсутствие у них кровной связи с патерфамилиас. Вследствие усыновления возникает юридическая связь между данными лицами.

*Способами усыновления* были: 1) аррогация – усыновление свободного самостоятельного субъекта (полностью правоспособного лица «своего» права); 2) адопция – усыновление лица «чужого» права (переход этого субъекта из-под власти одного патерфамилиас под власть другого).

Римским правом были выработаны следующие *условия усыновления*:

- усыновитель не должен быть подвластным;
- усыновитель – мужчина (в принципат это право получили и женщины, имевшая, но потерявшая до усыновления своих родных детей);
- при аррогации – соблюдение интересов усыновляемого;
- разница в возрасте – 18 лет.

Отец имел абсолютную власть над детьми. В отношении **имущества** действовало правило: подвластные не имеют никаких имущественных прав, то есть все выгоды поступают в имущество патерфамилиас. Последний не несет ответственности за долги подвластных (кроме деликтов). При этом сын имеет правомочие коммерции. Следует обратить внимание на понятие **пекулий** – имущество, передаваемое домовладыкой сыну в управление и пользование. Примечательно, что собственником такого имущества оставался сам патерфамилиас и в случае смерти сына возвращался (если умирал отец, то пекулий переходил к его наследникам). Необходимо знать и иные виды пекулия, в частности, военный (в связи с военной службой) и государственный (соответственно, за государственную службу). Это имущество принадлежало подвластным на праве собственности.

**Прекращение отцовской власти** влекли:

- 1) смерть патерфамилиас или подвластного;
- 2) *capitis deminutio* домовладыки или подвластного;
- 3) приобретение подвластным почетного звания;
- 4) лишение домовладыки отцовской власти;

5) **эманципация** – освобождение от отцовской власти с согласия подвластного по воле патерфамилиас. В Юстиниановский период эманципация совершалась путем: а) рескрипта; б) заявления домовладыки; в) фактического предоставления подвластному самостоятельного положения в течение продолжительного времени.

### Вопросы для самопроверки

1. Дайте понятие семьи (*familia*).
2. Дайте понятие брака.
3. Какое место в структуре предмета римского частного права занимают институты семейного права Древнего Рима? В чем проявляется связь брачно-семейных отношений с имущественными отношениями?
4. Что лежало в основе семейного права Древнего Рима?
5. Чем был обусловлен моногамический, патриархально-административный характер раннеримской семьи?
6. Почему агнатское родство с течением времени было заменено кровным, когнатским родством?
7. Чем род (*gens*) отличался от родства?

8. Что такое отношения свойства? Каким образом они влияли на брачно-семейные отношения?
9. Какими способами уничтожается агнатическая связь?
10. Как определяется брак в древнеримских правовых источниках?
11. С какого возраста в соответствии с правом Древнего Рима можно было вступать в брачный союз?
12. Назовите условия вступления в брак.
13. Как различались браки *cum manu mariti* и *sine manu mariti* по порядку их заключения и расторжения?
14. Что такое конкубинат? Чем конкубинат отличался от брака?
15. Каково правовое положение приданого в браке?
16. Имел ли муж право распоряжаться приданым?
17. Что такое узаконение, какие его способы?
18. Что такое усыновление, аррогация, адопция?
19. Каковы причины появления института эмансипации?
20. Какие способы прекращения отцовской власти вы знаете?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Древнее римское право запрещало внебрачные связи и обольщение свободных женщин. Распространялось ли это правило на холостяков и вдовцов, когда их конкубинами становились рабыни или волноотпущенные?

2. Возвращалось ли приданное в браке *сине ману* после смерти жены? Если да, то кому?

3. По достижении совершеннолетия усыновленный стал доказывать, что, будь он полноправен и способен к определению собственной выгоды, он никогда не согласился бы с актом усыновления.

Служило ли это основанием для принуждения *патерфамилиас* к эмансипации усыновленного?

4. Завещатель выразил свою волю в том, чтобы опекуном его детей, минуя ближайшего агната, сделался «преданный мне раб Панфил, которого которого я тем самым отпускаю на волю».

Законно ли это?

5. При заключении брачного договора было оговорено, что приданное возвращается жене в полном объеме, если развод будет потребован мужем по его инициативе и без вины жены.

Вправе ли жена от собственного имени заявить иск о возврате приданного? Если такого договора не было, могла ли жена, при аналогичных обстоятельствах, обратиться за защитой к претору?

6. Римский гражданин, отец семейства, после того как долгое время провел в Испании и женился на испанке, вернулся в Рим, оставив в Испании свою жену беременной. Приехав в Рим, он заключил новый брак с римлянкой, не заботясь о том, чтобы сообщить испанке, что хочет развестись с ней. От испанки у него родился сын, и от римлянки тоже. Когда он умер, не оставив завещания, правоведы подняли вопрос о том, какой из двух его браков является законным и должен ли наследовать ему сын испанки или сын римлянки (Цицерон, D.1.40.183; D.1.56.238).

Решите казус.

7. У римского гражданина Тиберия было три внука. Один родился от сына, живущего вместе с отцом, другой – в семье эмансипированного сына, а третий был рожден дочерью, состоявшей в «правильном браке».

Какой из внуков находился под властью своего деда?

### Тест

1. Кто являлся «лицом своего права»:

- а) любой совершеннолетний римский мужчина;
- б) все римляне, имевшие право участвовать в народных собраниях;
- в) все взрослые граждане Рима, включая женщин;
- г) только лица сенаторского сословия;
- д) лицо, не состоящее ни в чьей власти, а само являющееся главой семьи.

2. Основные черты когнатического родства:

- а) наличие нескольких домовладык в одной семье;
- б) кровное родство;
- в) кровное родство только по женской линии;

г) супруги имели равные права в распоряжении семейным имуществом;

д) все когнаты – лица чужого права.

3. Какими способами уничтожалась агнатическая связь:

а) посредством эманципации;

б) со смертью отца семейства;

в) посредством вступления дочери в брак без власти мужа;

г) посредством избрания подвластного на должность претора;

д) посредством достижения совершеннолетия.

4. Понятие брака в римском праве:

а) совместное сожительство с ведением общего хозяйства;

б) добровольный союз мужчины и женщины;

в) юридический факт, юридическая сделка и статус (составной элемент правоспособности индивида);

г) особый религиозный обряд;

д) специфический институт гражданского права.

5. Основные черты брака с властью мужа:

а) женщина проживает в доме мужа на положении его дочери, но остается наследницей своего отца;

б) приданое жены находится в ее собственности;

в) жена становится когнаткой своего мужа и его родственников;

г) жена остается наследницей своего отца и членов своей прежней семьи;

д) жена полностью переходит под власть мужа и его домовладыки, становится членом агнатической семьи своего мужа.

6. Способы превращения брака без власти мужа в брак с властью мужа:

а) согласие жены на изменение вида брака;

б) договоренность между свекром и тестем;

в) посредством длительного пребывания в браке (узупация), посредством символической покупки жены;

г) властное распоряжение претора;

д) одностороннее волеизъявление мужа.

7. Формы заключения брака:

а) религиозный обряд вкушения особого хлеба, воображаемая покупка жены мужем;

б) венчание в храме;

в) светская регистрация у претора;

г) составление особой брачной записи у юриста;

д) особый указ императора.

8. Каково было имущественное положение женщины в браке без власти мужа:

а) ее добрачное имущество переходит в собственность мужа;

б) добрачное имущество жены входит в состав общей семейной собственности;

в) добрачное имущество жены остается в ее собственности, и жена вправе вступать с мужем в любые имущественные сделки;

г) все имущество, полученное женой во время брака, является собственностью мужа;

д) имущество жены находится в собственности ее отца, но в пользовании мужа.

9. Какой договор не могли заключить супруги, жившие в браке без власти мужа:

а) купля-продажа;

б) наем услуг;

в) поручение;

г) дарение;

д) поручительство.

10. Какое семейное имущество обладало особым режимом:

а) нажитое супругами во время брака;

б) выделенное отцом жениха для его семьи;

в) приданое жены;

г) военные трофеи мужа;

д) дары отца невесты.

11. Какова была специфика положения приданого во время брака:

а) находится в собственности мужа, но принадлежит жене;

б) находится в собственности жены;

в) находится в собственности жены, но во владении мужа;

г) поступает в распоряжение домовладыки мужа;

д) неприкосновенно до совершеннолетия детей.

12. В каких случаях приданое после развода оставалось у мужа:

а) если дети оставались жить с отцом;

б) в случае развода по вине жены;

в) в случае развода по инициативе отца жены;

г) в случае развода по обоюдному согласию;

д) в случае развода по инициативе родителей мужа.

13. Правовые последствия отказа мужа вернуть приданое после развода:

- а) муж имел полное право оставить приданое себе;
- б) преторский индердикт о возврате приданого, который предоставлялся ее отцу;
- в) преторский иск о возврате приданого, который давался жене или ее отцу;
- г) наложение на мужа преторского бесчестья;
- д) изгнание мужа из Рима.

14. Как обеспечивалась охрана интересов жены от растраты приданого:

- а) правом законной ипотеки жены на все имущество мужа;
- б) правом требовать установления опеки над приданым;
- в) контролем со стороны претора;
- г) контролем со стороны отца жены;
- д) защитой со стороны императора.

15. Что означает понятие «конкубинат»:

- а) синоним брака без власти мужа;
- б) сожительство рабов;
- в) внебрачное сожительство лиц, браки между которыми запрещены по закону;
- г) законный брак между Перегринами;
- д) законный брак между латинами.

16. Каковы были отношения между матерью и детьми в браке с властью мужа:

- а) мать имела неограниченную власть над своими детьми;
- б) мать занимала место дочери мужа и сестры своих детей;
- в) мать являлась только когнаткой своим детям;
- г) мать не имела в семье никаких прав по отношению к детям;
- д) мать не являлась агнаткой своим детям.

17. Основа взаимоотношений между отцом и детьми:

- а) принадлежность детей к семье отца;
- б) когнатическая связь между ними;
- в) агнатическая связь между ними;
- г) эманципация взрослых детей;
- д) институт отцовской власти.

18. Какой характер имела отцовская власть:

- а) прижизненный, прекращалась только со смертью отца;
- б) временный – до совершеннолетия детей;

- в) ограниченный – только в рамках, установленных законом;
- г) отцовская власть сохранялась и после его смерти;
- д) отцовская власть распространялась только на дочерей.

19. На какое имущество подвластного сына не распространялась отцовская власть:

- а) на пекулий, выделенный самим отцом;
- б) на имущество, полученное сыном по завещанию;
- в) на имущество, полученное во время военной службы;
- г) на имущество, полученное в дар;
- д) на имущество, предназначенное в приданое дочери сына (внучке).

20. Что в римском праве обозначалось термином «пекулий»:

- а) имущество peregrina;
- б) имущество latina;
- в) имущество полноправного римского гражданина;
- г) имущество, выделяемое домовладыкой в самостоятельное управление подвластному лицу;
- д) имущество, принадлежащее государству, но отданное в аренду частному лицу.

21. Что представляла собой эманципация подвластного сына:

- а) распоряжение претора;
- б) судебный процесс о свободе;
- в) мнимая троекратная продажа в рабство;
- г) уступку права в судебном процессе;
- д) стипуляция отца.

22. Что представляло собой узаконение детей:

- а) установление отцовской власти над чужими несовершеннолетними детьми;
- б) установление отцовской власти над лицом своего права;
- в) принятие жениха в агнатическую семью невесты;
- г) введение невесты в дом жениха;
- д) признание отцом своих внебрачных детей.

23. Кого можно было усыновить (удочерить):

- а) любое лицо;
- б) только несовершеннолетнего;
- в) только лицо чужого права;
- г) только лицо своего права;
- д) только своего собственного незаконнорожденного ребенка.



24. Назовите формы усыновления:

- а) легитимация и манумиссия;
- б) аррогация и адопция;
- в) манципация и эманципация;
- г) интенция и кондемнация;
- д) прескрипция и эксцепция.

# ВЕЩНОЕ ПРАВО

## ТЕМА 6. ВЕЩИ

Понятие вещного права, виды вещных прав. Понятие вещи. Телесная и бестелесная вещь. Классификация вещей: вещи божественного и человеческого права; вещи в обороте и изъятые из оборота; манципируемые и неманципируемые; движимые и недвижимые; родовые и индивидуально определенные; потребляемые и непотребляемые; делимые и неделимые; простые и сложные (составные и собирательные); главная вещь и принадлежность; *familia* и *rescunia*. Виды плодов.

### Латинская терминология по теме

*Res* (вещь); *genera* (родовые); *species* (индивидуально-определенные); *genus nunquam perit* (род никогда не гибнет); *res sacrae* (священные вещи); *res religiosae* (почитаемые, религиозные вещи); *res nullis in bonis* (ничейные вещи); *res guae usu consumator* (потребляемые вещи); *res guae usu non consumator* (непотребляемые вещи); *res divisibiles* (делимые вещи); *res indivisibiles* (неделимые вещи); *principale* (главная вещь); *accessorium* (принадлежность); *fructus* (плоды); *fructus naturalis* (естественные плоды); *fructus civiles* (цивильные плоды); *res in commercio* (вещи в обороте); *res extra commercium* (вещи вне оборота); *res mancipi* (вещи манципируемые); *res nec mancipi* (вещи не манципируемые); *mancipatio* (манципация); *in iure cessio* (уступка требования перед магистратом); *traditio* (традиция); *pars rei* (часть вещи).

### Основные положения римского частного права по теме

Следует иметь в виду, что в Древнем Риме деление прав на вещные и обязательственные не упоминалось. Тем не менее фактически такое деление существовало: римляне говорили о различных исках – вещных и личных, притом что римское частное право, напомним, было системой исков.

Представляется возможным определить субъективное **вещное право** как такое право субъекта на вещь, которое предоставляет ему возможность непосредственно воздействовать на нее и защищать от посягательств любых третьих лиц. Особенность вещных прав в сравнении с правами обязательственными состоит в следующем:

1) объект: вещных прав – вещь, обязательственных – действие (воздержание от его совершения);

2) способ защиты: вещные права пользуются абсолютной защитой (поэтому их также называют абсолютными правами), то есть иск может быть дан против всякого нарушителя; обязательственные права пользуются относительной защитой, то есть требование может быть обращено к точно определенному лицу, известному в момент возникновения правоотношения;

3) по сроку существования права: вещные права (кроме сервитута и залога) бессрочны, обязательственные имеют временный характер;

4) содержание (права и обязанности сторон): вещных прав определяется в общеобязательных источниках права, обязательственных – в соглашении лиц.

Римское частное право знало, в частности, следующие виды вещных прав: 1) право собственности; 2) фактическое владение; 3) права на чужие вещи: а) сервитуты, б) право залога, в) суперфиций г) эмфитевзис.

Изучению вещного права – центрального вопроса курса – должно предшествовать ознакомление с юридическим понятием вещи и видами вещей, поскольку главнейшими объектами гражданских правоотношений являются вещи.

В свою очередь изучение темы «Вещи» следует начать с вопроса о значении и соотношении понятий «*res*» («вещь») и «*patrimonium*» («имущество»). Ульпиан определял вещь как «то, что находится в пространстве, но не является *persona*». Вместе с тем, не всякий предмет действительности назывался вещью, а только такой, который **(признаки вещи)**:

- имел материальную форму (являлся предметом материального мира);

- был достижим и контролируем, то есть был способен удовлетворять потребности человека (мог быть предметом владения, вещных прав).

Понятие «*patrimonium*» («имущество») было шире, поскольку включало в себя как телесные (материальные), так и бестелесные (нематериальные) вещи, то есть имущественные права.

Рассматривая классификацию (деление на **виды**) **вещей** следует, прежде всего, уяснить, что та или иная классификация не является самоцелью ученых. Значение любой классификации заключается в том, что она позволяет в итоге определить правовой режим той или

иной группы явлений (в частности, той или иной вещи). Поэтому помимо самого деления вещей на определенные группы необходимо знать для чего необходимо такое разграничение и какое правило действует в отношении определенной группы вещей.

В Древнем Риме выделяли вещи божественного и человеческого права. Вещи божественного права были либо священные (*res sacrae*) – принадлежащие божееству на основании общественного решения (храмы, церковная утварь и т.п.), либо почитаемые (религиозные) вещи (*res religiosae*) – становились такими в результате действия частного лица (например, при совершении захоронения место делалось религиозным). Режим вещей божественного права подчинялся особому сакральному праву и частным правом не регулировался.

Кроме этого, все вещи делились на две категории:

1) вещи в обороте (*in commercio*) – по поводу них можно было совершать сделки, вступать в отношения;

2) вещи вне оборота (*extra commercium*) – не являлись объектами прав (в Древнем Риме это вещи: принадлежащие к культу богов, стены Рима, «текучая» вода, дороги, общественные строения). Первую категорию вещей называют также «оборотоспособные». Их виды по римскому частному праву:

I. В зависимости от способа приобретения (необходимости манципации):

1. *res mancipi* – манципируемые (Италийские земли (в том числе предиальные сервитуты), рабы, упряжный тягловый скот – лошади, быки, ослы, мулы);

2. *res nec mancipi* – неманципируемые.

II. В зависимости от возможности перемещения с места на место без утраты физических свойств (различной была приобретательная давность):

1. недвижимые – поверхность и то, что сделано на поверхности. Это то, что не может быть перемещено с места на место без утраты физических свойств (земля и все то, что тесно связано с землей – дом, сад, пруд и пр.);

2. движимые – то, что не является недвижимостью. Это вещи, которые могут быть перемещены с места на место без утраты физических свойств (например, одежда, плуг, раб).

Правило: «все, что сделано на поверхности следует за поверхностью». Кроме этого, в отдельный подвид движимых вещей выделяли так называемые самодвижущиеся вещи (рабов, животных и т.п.).

### III. По характеризующим предмет признакам:

1. родовые – вещи, которые в силу принадлежности к определенному роду вещей определяются по характеристикам: число, мера, количество;

2. индивидуально определенные – вещи, выделенные из определенного рода вещей в силу специфических признаков или в силу соглашения между сторонами.

Правила: родовые вещи являются заменимыми, индивидуально определенные – незаменимыми.

### IV. По характеру использования:

1. потребляемые – вещи, которые потребляются с началом их использования, то есть их использование состоит в том, чтобы их уничтожить (это все продукты питания, краски, косметика и т.п.);

2. непотребляемые – вещи, которые в процессе их использования утрачивают свои свойства, но не разрушаются с началом использования (например, кувшин, раб, дом).

Значение: потребляемые вещи не могут быть предметом ряда сделок, в частности, их нельзя дать в аренду. Различные правовые последствия вследствие повреждения (уничтожения).

### V. По возможности юридического раздела:

1. делимые – вещи, которые могут быть юридически разделены, то есть в результате деления на части не теряют своих свойств и части продолжают исполнять ту же функцию, что и целое (крупа, земля, удобрение, деньги и т.п.);

2. неделимые – вещи, которые в результате раздела утрачивают способность выполнять свою функцию (тарелка, раб, лошадь и пр.).

Правило: неделимые вещи не подлежат разделу в натуре; можно разделить на идеальные доли только право на них.

### VI. По составу:

1. простые – однопредметные вещи, которые «охватываются единым духом», то есть составляют единое целое (слиток металла, яблоко и т.п.);

2. сложные – состоящие из частей, которые в результате объединения утрачивают свою функциональную самостоятельность:

а) составные – вещи, которые соединены материально, т.е. состоят из соприкасающихся вещей (например, здание, шкаф, табурет);

б) собирательные – вещи, которые состоят из отдельных самостоятельных вещей, соединенных, однако, одним общим именем; они

объединены не материально, а функционально, то есть имеют общее назначение (например, стадо животных).

Правило: части (сложной вещи) безусловно следуют целому.

VII. По функциональному назначению:

1. главные – самостоятельные вещи, имеющие в отношении другой (принадлежности) хозяйственное главенство;

2. побочные (принадлежность) – также самостоятельные вещи; они не являются частью другой (главной) вещи, однако призваны обслуживать главную вещь (например, седло к лошади, футляр к инструменту, пьедестал к статуе и т.п.).

Правило: принадлежность следует судьбе главной вещи. Но это правило может быть изменено соглашением сторон.

Можно говорить также о классификации вещей на плодоносящие (вещи, способные приносить доход) и плоды (сам приносимый доход: естественный или гражданский, уже фактически полученный или который предстоит получить). В данной части существовало правило: плоды принадлежат собственнику или титульному (законному) владельцу плодоносящей вещи.

Итак, *res* (вещь) – это то, по поводу чего возникала связь между *persona*. Однако эта связь могла быть различной: либо по поводу принадлежности вещи одному субъекту и отчужденности ее от других лиц, либо по поводу перехода вещей от одних лиц к другим. Первую группу отношений, возникающих между субъектами, называют **вещными**, вторую – **обязательственными**.

### Вопросы для самопроверки

1. Какие виды имущественного права известны древнеримской юридической науке? Какие основания лежат в основе такого деления имущественного права?

2. В чем заключается своеобразие древнеримского восприятия категории «вещь»?

3. Что представляла собой манципация вещей? В отношении каких вещей применялась эта процедура?

4. Какие вещи в Древнем Риме находились вне коммерческого оборота? Приведите примеры.

5. В чем существенное различие между индивидуально определенными вещами и вещами, определенными родовыми признаками?

6. Что такое бестелесная вещь?

7. Какие вещи относились к разряду бестелесных вещей?
8. Какие виды плодов были известны римскому праву?
9. В чем смысл деления вещей на родовые и индивидуально-определенные?
10. В чем сущность деления вещи на делимую и неделимую?
11. Какие вещи не могли быть объектами частного права?
12. Каково понятие и «судьба» принадлежности?
13. Что такое недвижимая вещь?
14. Чем отличались публичные вещи от вещей, принадлежавших всем по естественному праву?
15. Что такое вещи божественного права?

### Казусы

1. Некий гражданин приобрел статую Юпитера, но не оговорил при этом, что покупает ее вместе с пьедесталом.

Может ли он, увидев в мастерской скульптора купленную статую на гранитном пьедестале, требовать выдачи пьедестала вместе со статуей?

2. Гай купил у Марка дом, не произведя обряд манципации. Через год он умер, не оставив наследников. Землю самовольно занял Тит, против которого Марк немедленно подал виндикационный иск.

Правомерен ли данный иск?

3. Сей, передавая Гаю дом во исполнение договора купли-продажи, приказал снять дорогую мраморную облицовку полов, мотивируя это тем, что при заключении договора речь шла о продаже дома, а в отношении облицовки ничего не говорилось.

Правомерны ли действия Сея?

4. Гай купил у Сея дом. Спустя год он обнаружил замурованный в стену ларец с драгоценностями. Сей потребовал отдать ларец ему.

Правомерно ли это требование?

5. Гай нашел на улице золотую цепочку и взял ее себе. Спустя полтора года против него был предъявлен виндикационный иск Сеем, потерявшим эту цепочку. Что решит суд?

6. Октавий по своей инициативе решил сделать богатые дары храму Юпитера. Он привез в храм несколько мраморных статуй римских богов и пригнал стадо коз, объявив их жертвенными животными.

Стали ли вещи, подаренные Октавием, вещами божественного права? Можно ли сделать вещь божественной по частной инициативе? На какие категории делились вещи божественного права? Чем они отличались друг от друга?

7. Антоний договорился с Клавдием о продаже тому места погребения родственников Антония. Клавдий собирался использовать семейное кладбище под пашню.

Могли ли стороны совершить подобную сделку? К какой категории вещей относятся места погребения? По чьему волеизъявлению они становятся такими вещами? Можно ли частным волеизъявлением сделать внеоборотную вещь оборотной?

8. Марк договорился с Павлом о продаже ему загородного имения Марка. При этом продавец хотел продать только земельный участок, а дом и сад оставить в своей собственности.

Можно ли заключить подобную сделку? Что входило в понятие недвижимых вещей в римском праве? Можно ли продать земельный участок без построек, посевов и насаждений на нем? Кому принадлежали недра и воздушный столб над земельным участком? Какие вещи считались движимыми?

9. Марий продал Тицию 10 рабов, 9 ослов, право прогона скота на водопой, породистого скакуна, двух собак, стадо свиней и домашнюю утварь.

Какое деление вещей являлось основным в гражданском праве? Какие из перечисленных вещей являются манципируемыми, а какие – неманципируемыми? В каких формах должна производиться передача тех или иных вещей? Когда исчезло подобное деление вещей?

10. Марий готовился к приему гостей и для этого занял у Мэвия 5 бочек вина, 2 ящика апельсинов, серебряную посуду и статую Венеры. После приема гостей Марий вернул Мэвию все взятое в займы.

Какие из перечисленных вещей являются родовыми, а какие – индивидуально определенными? Что вернул Марк – то же самое вино и те же самые апельсины или такое же количество вещей такого же



качества? Как определяются родовые вещи? Заменяемы ли они? Являются ли они потребляемыми? Чья посуда была возвращена Мэвию – его собственная или Марка? Какая это вещь? К каким вещам относится статуя Венеры?

11. Клавдий договорился с Сеем о покупке 10 бочек вина, изготовленного из винограда определенного сорта, собранного на западном склоне виноградника Сея в прошлом году. Во время перевозки вина телега сломалась, бочки упали и разбились, все вино вылилось на дорогу.

О покупке каких вещей был заключен договор – родовых или индивидуально-определенных? В чем специфика этих категорий вещей? Может ли родовая вещь погибнуть? Может ли родовая вещь стать индивидуально-определенной? На ком лежит риск случайной гибели родовой вещи? Индивидуально-определенной? Как решить данный казус?

12. Марк, решивший жениться на дочери богатого сенатора, очень хотел произвести на будущего тестя выгодное впечатление. С этой целью он попросил у своего соседа кошелек с золотыми монетами. Во время обеда в доме будущего тестя Марк «случайно» выронил кошелек, и все могли увидеть золотые монеты. После визита в дом невесты Марк вернул деньги своему соседу.

К каким вещам принадлежат деньги – к родовым или индивидуально-определенным? Почему деньги считаются особой разновидностью родовых вещей? Могут ли они выступать как индивидуально-определенная вещь? В качестве какой вещи использовались деньги в данном случае?

13. Убийца, чтобы отвести от себя подозрения, подложил в шкапулку убитого крупную сумму денег, зная, что в ближайшее время в дом убитого должен прийти его кредитор, чтобы получить данные займы деньги. Как только кредитор оказался на соседней улице, убийца побежал за центурионами, которые схватили кредитора «на месте преступления» и с уликой в кармане. В конце концов преступление было раскрыто и истинный убийца привлечен к ответственности.

Будет ли кредитор привлечен к ответственности за присвоение чужой вещи? Имел ли он право самовольно забрать деньги, полагав-

шиеся ему по договору займа? Какая разница между утраченными и специально подброшенными вещами?

14. Авл Агерий вследствие своего незнания рыночных цен слишком дешево продал партию лошадей. Спohватившись, он обратился к претору с просьбой дать иск о признании сделки недействительной, поскольку лошади были проданы и переданы посредством простой традиции.

К разряду каких вещей относятся лошади (как и другой рабочий скот)? Как должна была быть совершена данная сделка? Как решить этот казус по гражданскому праву? Какое решение вынесет судья в соответствии с преторским правом?

15. Нумерий Негидий использовал для постройки конюшни бревна своего соседа, искренне полагая, что они являются бесхозными. Через некоторое время сосед узнал об этом и потребовал возвращения бревен.

Как будет решено дело по гражданскому праву? По преторскому праву?

16. Антоний продал Марку двух детей, рожденных его рабыней, теленка, двух щенков, три мешка пшеницы и два ящика винограда. Кроме того, Антоний уплатил Марку арендную плату за наем 10 рабов, помогавших ему собирать урожай, и вернул взятые займы деньги с процентами.

Что из перечисленных вещей можно считать плодами? Каков главный критерий плодов? Являются ли плодами дети рабыни? Теленок и щенки? Что представляют собой гражданские плоды? Являются ли плодами проценты по договору займа?

## Тест

1. Главное деление вещей в римском праве:

- а) вещи телесные и бестелесные;
- б) вещи публичные и частные;
- в) вещи движимые и недвижимые;
- г) вещи потребляемые и непотребляемые;
- д) вещи делимые и неделимые.

2. Вещи, изъятые из оборота по римскому праву:

- а) вещи, принадлежащие всем по естественному праву, публичные вещи, вещи божественного права;
- б) общественные строения, неманципируемые вещи, вещи римского народа и государства;
- в) бестелесные вещи, военные трофеи, оборонительные укрепления;
- г) городские стены, боевые колесницы, трупы гладиаторов, скульптуры богов;
- д) моря и реки, провинциальные земли, водопровод в Риме, скаковые лошади.

3. В чем основное различие между движимыми и недвижимыми вещами:

- а) в способах установления права собственности;
- б) в сроках приобретательной давности;
- в) в способах правовой защиты;
- г) в форме купли-продажи;
- д) в способах использования.

4. В каком порядке неманципируемые вещи переходили другим лицам:

- а) с соблюдением вербального обряда;
- б) в присутствии пяти свидетелей и весовщика;
- в) посредством завещательного отказа;
- г) в порядке манципации;
- д) посредством простой передачи вещи.

5. В чем заключалась основная разница между родовыми и индивидуально-определенными вещами:

- а) в распределении риска случайной гибели вещи;
- б) в сроках приобретательной давности;
- в) в способах прекращения права собственности;
- г) в сроках пресекательной давности;
- д) в преклюзивных сроках.

6. Назовите виды сложных вещей:

- а) плодоносящие и не плодоносящие;
- б) главные и побочные;
- в) побочные и придаточные;
- г) составные и собирательные;
- д) потребляемые и непотребляемые.

7. Назовите виды побочных вещей:

- а) придаточные, аксессуары и инструменты;
- б) части вещи, принадлежности, плоды;
- в) отходы, выбросы и продукты распада;
- г) доходы и прибыль;
- д) проценты, плоды, прибыль.

8. Какие вещи можно считать плодами:

- а) молоко от козы или коровы;
- б) мясо отданного в наем, но по какой-то причине забитого животного;

в) выкорчеванное на арендуемом участке дерево;

- г) руда, добываемая в рудниках;
- д) ребенок, родившийся у рабыни.

9. Основной критерий плодов:

- а) доход от вещи;
- б) хозяйственная польза;
- в) критерий потребляемости;
- г) возможность сбора и переработки;
- д) возможность отчуждения.

10. Что означает понятие «цивильные плоды»:

- а) возможность сдачи вещи в аренду;
- б) возможность получения платы от ссуды вещи;
- в) проценты;
- г) начисление процентов на проценты (анатоцизм);
- д) доходы, получаемые от сделок с вещью.

## ТЕМА 7. ВЛАДЕНИЕ В РИМСКОМ ПРАВЕ

Понятие и содержание владения. Держание и владение. Виды владения: незаконное, добросовестное и недобросовестное, законное. «Аномальное» владение. Установление и прекращение владения. Традиция. Защита владения. Поссessorная и петиторная (исковая) защита. Преторские интердикты.

### Латинская терминология по теме

*Detentio* (держание); *possessio* (владение); *corpus possessionis* (фактическое обладание, «тело» владения); *animus possidendi* (воля владеть); *possessio iusta* (законное владение); *possessio iniusta* (незаконное владение); *possessio bonae fidei* (добросовестное владение); *animo retinere possessionem* (владение на свое имя); *in possession nomine alieno esse* (пребывание во владении на чужое имя); *possessio civilis* (цивильное владение); *possessio naturalis* (естественное владение); *vi* (силой); *clam* (тайно, воровски); *precario* (прекарно); *pro suo* (как своим); *pro alieno* (как чужим); *pro possessore* (как владелец, как вор); *ad usucupationem possidere* (владение для давности); *ad interdicta* (для интердиктной защиты); *possessor* (владелец); *apprehensio, vel occupatio* (захват, завладение); *traditio* (традиция, передача вещи); *traditio longa manu* (передача длинной рукой); *traditio brevi manu* (передача короткой рукой); *traditio symbolica* (символическая передача); *guasi possessio* (как бы владение); *petitorium* (петиторная защита); *possessorium* (поссessorная защита); *interdictum* (интердикт).

### Основные положения римского частного права по теме

Приступая к изучению института владения, следует сразу акцентировать внимание на необходимость разграничения терминов «владение» и «собственность», недопустимость их отождествления. Несмотря на то, что исторически владение и собственность тесно связаны между собой – собственность развивалась на почве владения – они соответствуют разным юридическим явлениям. Древнеримские юристы, проводя четкое различие между правом собственности и владением, соотносили их с отличающимися формулировками: владение выражалось словами «у меня есть вещь» (здесь подчеркивается наличие факта обладания вещью), собственность выражалась словами «эта вещь моя по праву». Собственность означает, что вещь принадлежит определен-

ному лицу (который может утверждать – «эта вещь моя»), владеть же можно и чужой вещью (например, владение вора).

Таким образом, **элементы владения** как вещного права:

1) фактическое обладание – *corpus possessionis* (объективный момент);

2) владельческая воля – *animus possidendi* – лицо владеет вещью от своего имени и относиться к ней как к своей (субъективный момент). Если владельческой воли нет, то, по мнению римлян, нет и владения, а есть **держание** – фактическое обладание вещью без намерения относиться к ней как к своей (в частности, хранение, аренда). Держание отличалось от владения еще и характером защиты: владение пользовалось самостоятельной юридической защитой (независимо от действий собственника); держание защищалось только при условии поддержки собственника.

**Виды владения по римскому праву:**

1) законное (титульное) – владение, основанное на праве: владение, осуществляемое собственником; прекарий – предоставление собственником по своей воле в безвозмездное временное пользование земельного участка;

2) незаконное – не имеющее титула, законного основания. Это либо владение *vi* (начатое силой), либо *clam* (тайно, воровски), либо *precario* (прекарно). Владельцы вещи, желавшие стать собственниками, но не имевшие права владеть вещью, признавались незаконными владельцами. Например, незаконным будет владение лица, купившего вещь у арендатора или у вора; незаконным будет и владение вещью лица, завладевшего ею силой или путем обмана. Незаконное владение может быть двух видов:

- добросовестное, при котором владелец не знал и не должен был знать о том, что он не имеет прав владеть вещью (купил вещь у вора, то есть у несобственника, но не знал об этом);

- недобросовестное – соответственно, владелец знает или должен знать, что не имеет права.

В особую группу выделяют так называемые «аномальные владения» – это владение реального залогодержателя (*pignus datum*); секвестра (*sequester*); наследственного арендатора земельного участка – вектигалиста (*ius in agro vectigalis*); прекарное владение. Заметим, что по сути эти лица – держатели (у них нет владельческой воли), однако они пользовались владельческой защитой. Такие владельцы владеют для интердиктной защиты (*ad interdicta*), тогда как приобретательная

давность на их стороне не течет, а остается, соответственно у лица, передавшего вещь в залог, секвестр, вектигалисту или прекаристу (*ad usucupationem possidere* – владение для давности).

Приобретается владение при наличии одновременно двух предпосылок: *corpus*, то есть обладания вещью, и *animus* – воли владеть. В связи с трудностями установления намерения лица относиться к вещи как к своей римские юристы ввели понятие – *causa possessionis*, то есть основание получения вещи в обладание. Например, если основанием перехода вещи в руки другого лица была купля-продажа, то признавалось, что у покупателя имеется воля владеть ею как своей; если же основанием перехода был договор найма, то считалось, что нет воли владеть вещью как своей, а есть лишь держание (детенцию). В римском праве действовало правило: «Мы приобретаем владение через нас самих», следовательно, по своему характеру **возникновение владения** всегда было первоначальным. **Прекращалось** владение вследствие: 1) гибели вещи (физической или юридической); 2) утраты владельцем одного из элементов владения (факта обладания или владельческой воли).

Следует отметить, что в отличие от права собственности **защита владения** осуществлялась не исками, а **интердиктами** – особыми средствами преторской защиты. Она предоставлялась владельцу без проверки его права на вещь; ссылка в этом процессе на право вообще не допускалась. Следовательно, защищалось не право, а фактическое состояние владения вещью против нарушителя этого фактического состояния. Защита предоставлялась тому, кто доказывал, что он владел вещью, и владение было нарушено. Выделяют интердикты: об удержании владения и о восстановлении владения. Различались интердикты и в зависимости от того, были ли они направлены на защиту владения недвижимостью (земля, строения) или владения движимой вещью. Незаконный захватчик недвижимости не мог пользоваться защитой с помощью интердикта против того лица, у которого он владение недвижимостью или отнял силой, или захватил тайно, или получил прекарно (то есть в пользование до востребования), но не вернул по первому требованию.

Кроме этого, владельческая защита являлась **посессорной** (противопоставляемой петиторной), то есть предоставлялась независимо от доказательства права лица. Необходимо было установить только 1) наличие определенного факта – владения (даже беститульного) и 2) его нарушение. Конечно, владельцем мог быть и собственник ве-

щи, но и он, прибегая к владельческой защите (поссessorной защите), не должен был доказывать, что он собственник. Преимущества владельческой защиты состояли в том, что избавляли владельца от необходимости доказывать свое право на вещь, что во многих случаях владельцу бывает затруднительно. Но обращение к владельческой защите не исключало в дальнейшем предъявления к нарушителю владения (в случае, если в поссessorной защите будет отказано и вещь останется у ответчика) виндикационного иска – *vindicatio*, основывающегося на доказательствах наличия у владельца права собственности на вещь (петиторная защита).

### **Вопросы для самопроверки**

1. Как римскими юристами определялось владение?
2. Чем владение отличается от держания, прикосновения?
3. Разъясните понятия «владеющий несобственник», «невладеющий собственник»?
4. Назовите виды владения. В каких целях древнеримские юристы различали незаконное добросовестное и незаконное недобросовестное владение?
5. Что такое секвестор, прекариум?
6. Перечислите способы приобретения и прекращения владения.
7. Каковы способы передачи владения?
8. Возможно ли приобрести владение через постороннее лицо?
9. Какими особыми средствами защищалось владение?
10. В чем различие между поссessorной и петиторной защитой?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Как определить правовое положение депозитария, то есть лица, которому кто-либо передает свои вещи на хранение, если учесть, что хранение чужих вещей есть его профессиональное занятие: владелец или держатель? Чем владелец отличался от держателя?

2. В сентенциях Павла есть следующее высказывание: «Мы приобретаем владение и волей, и телом: волей – непременно нашей, телом – или нашим, или другого лица. Но голой волей мы не можем приобрести владение, удержать же голой волей можем, как это происходит в отношении зимних и летних пастбищ».



Что представляет собой институт владения в римском праве? Каковы его реквизиты? Какой элемент владения является основным? Каково соотношение права владения и права собственности? Как понимать принцип римского права «собственность не имеет ничего общего с владением»? Что означает выражение «блаженны владеющие»? Что представляют собой конструкции «владеющий собственник», «владеющий не собственник» и «невладеющий собственник»? Как понять высказывание «можно приобрести владение телом другого лица»?

3. Нераций писал: «Публицианов иск введен не затем, чтобы вещь отнималась бы у собственника, и доказательства этому, во-первых, справедливость, затем – эксцепция «если эта вещь не принадлежит владельцу», – но затем, чтобы тот, кто в доброй совести купил и по этому основанию получил владение, прочнее обладал вещью».

В чем специфика Публицианова иска? На чем он основан? Кому может быть предоставлен? Какое значение имеют категории справедливости и доброй совести для этого иска? Почему Публицианов иск являлся самым мощным средством защиты добросовестного владельца? Какая разница между незаконным и законным владельцем? Между добросовестным и недобросовестным? Может ли добросовестный владелец быть незаконным? Может ли вор стать добросовестным владельцем?

4. Сын унаследовал после смерти отца в числе прочего имущества и владельческую землю. Каким является это приобретение – первоначальным или производным? До наступления срока приобретательской давности означенному владению недостает несколько месяцев. Может ли оно быть отобрано третьим лицом?

Будет ли сыну-наследнику зачтен владельческий срок отца или его надо начинать сначала?

5. Некий гражданин, уезжая в провинцию, куда он был назначен на высокую должность, передал своему приятелю ценный подарок для вручения их общему другу, будущему юбиляру. Случилось так, что этот друг, не дожив до юбилея, скоропостижно скончался, и подарок так и не был вручен. Сделается ли приятель, у которого на руках остался предназначенный другому подарок, собственником этой вещи по приобретательской давности?

6. Гай на охоте ранил дикого кабана, после чего тот попал в капкан, устроенный Сеем, и был добит последним. Между Гаем и Сеем возник спор о праве собственности на кабана. Кто из них прав?

7. Вольноотпущенник Стих поймал гуся, бродившего по улице, и изжарил его себе на ужин. Будучи пойман и уличен хозяином птицы, он оправдывался тем, что поступил таким образом, так как думал, что гусь «ничейный».

Как эта ситуация выглядит с точки зрения права?

8. Дикий олень, раненый клейменной стрелой, сумел все же убежать, но почти тотчас же был застрелен другим охотником.

Кто будет владельцем добычи?

9. Чужая меченая овца прибилудилась к чужому стаду и паслась на чужом лугу все лето. В конце концов, она была отыскана хозяином.

Вправе ли он набросить на нее веревку и увести к себе, невзирая на протест владельца? Имеет ли значение тот факт, что владение было «наси́льственным и открытым»? Может ли быть принято во внимание встречное требование о возмещении убытков, связанных с охраной овцы, ее прокормом?

10. Павел поймал во время охоты несколько диких коз и отвел их на свой двор. По дороге домой Павел нашел лук и колчан со стрелами, которые не имели клейма хозяина и явно были утеряны очень давно. Эти вещи Павел также взял себе. Кроме того, он оккупировал пустующий земельный участок, примыкавший к его имению.

Можно ли утверждать, что Павел стал цивили́нным владельцем перечисленных вещей? Какое лицо могло иметь статус цивили́ного владельца? Может ли Павел стать собственником приобретенных вещей? Каким образом? Что представляет собой узупапия? Назовите основной способ защиты цивили́ного владения. Каким является владение Павла – титульным или беститульным, первоначальным или производным?

11. Нумерий Негидий вместе со своими подвластными, используя палки, топоры, лопаты, вилы, насильно изгнал своего соседа Авла Агерия с его земельного участка. Агерий обратился к претору.

Какое насилие здесь имело место – простое или вооруженное, квалифицированное? Какой интердикт претор даст Агерию? В чем специфика интердиктов о возврате насильственно или тайно утраченного владения?

### Тест

1. Какие условия римский юрист Папиниан считал определяющими при приобретении владения:

- а) телесное воздействие на вещь;
- б) соглашение с другим лицом;
- в) намерение относиться к вещи как к своей собственной (воля владеть);
- г) крайняя необходимость (против собственной воли);
- д) выгода постороннего лица.

2. Как характеризовалось понятие «владение» в римском праве:

- а) фактическое обладание вещью на основе договора купли-продажи;
- б) фактическое обладание вещью, соединенное с намерением относиться к ней как к своей собственной;
- в) фактическое обладание вещью на основе договора хранения;
- г) юридически несостоятельное обладание вещью;
- д) право пользования вещью как своей собственной.

3. Отметьте основные виды владения:

- а) законное и незаконное;
- б) посредственное и непосредственное;
- в) цивильное и преторское;
- г) добросовестное и недобросовестное;
- д) владение как чужим и владение как своим.

4. Какое владение в римском праве считалось незаконным добросовестным:

- а) владелец не знал и не мог знать, что не имеет права владеть вещью;
- б) владелец не знал, но должен был знать, что не имеет права владеть вещью;
- в) владелец знал, что не имеет права владеть, но полагал, что не несет за это юридической ответственности;
- г) владелец знал, что владеет вещью правомерно;

д) владелец знал, что не вправе владеть вещью, но полагал, что его владение никому не вредит.

5. Что понималось под термином «держание» в римском праве:

а) фактическое обладание вещью с намерением относиться к ней как к собственной;

б) владение вещью на правах собственника;

в) правовое положение бонитарного собственника;

г) фактическое обладание вещью без намерения относиться к ней как к собственной;

д) юридически несостоятельное обладание вещью.

6. Основное отличие посессорной защиты от петиторной:

а) запрет ставить вопросы о праве;

б) активная роль претора;

в) действия самого владельца;

г) решающая роль судьи;

д) выяснение правовых оснований владения.

7. Каким иском защищается владелец:

а) виндикационный;

б) негаторный;

в) Сервианов иск;

г) Публицианов иск;

д) реиперсекуторный;

е) владение не защищалось посредством исков.

## ТЕМА 8. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ

Возникновение и развитие института права собственности в Древнем Риме. Понятие и содержание права собственности. Законные ограничения права собственности. Виды собственности: квинритская, бонитарная, провинциальная. Общая собственность. Классификация способов приобретения права собственности. Первоначальные: оккупация, клад, переработка, приращение, приобретательная давность. Производные: манципация, традиция как способ приобретения права собственности, уступка права требования (цессия). Момент возникновения права собственности при традиции. Риск случайной гибели вещи. Защита права собственности. Виндикационный и негаторный иски. Прекращение права собственности.

### Латинская терминология по теме

*Dominium* (собственность); *ex iure Quiritium* (по праву Квири-тов); *in bonis* (бонитарная или преторская собственность); *fundi* (провинциальная, или peregrinская, собственность); *condominium* (совместная собственность); *ius possidendi* (право владеть), *ius utendi* (право пользоваться); *ius abutendi* (право распоряжаться); *ius fruendi* (право извлекать плоды и доходы), *ius vindiendi* (право истребовать свою вещь из чужого незаконного владения); *iura vicinitatis* (права по соседству).

*Apprehensio, vel occupatio* (завладение или захват); *alluvio* (намыв); *comixtio, vel confusio* (соединение и смешение вещей); *accessio* (присоединение вещей); *specificatio* (спецификация, переработка); *thesaurus* (сокровища или клад); *mancipatio* (манципация), *traditio* (традиция); *in iure cessio* (мнимый судебный спор); *usucapio* (приобретательная давность); *res habilis* (подходящая вещь); *titulus* (законное основание); *iusta causa usucapionis* (законное основание для приобретения по давности); *longi temporis praescriptio* (срок исковой давности); *derelictio* (отказ от вещи); *actio rei vindicatio* (виндикация); *actio negatoria* (негаторный иск); *actio prohibitoria* (прогибиторный иск); *actio in rem Publiciana* (публицианов иск); *exceptio rei venditae et traditae* (эксцепция о проданной и переданной вещи); *exceptio iusti dominii* (возражение о наличии на стороне ответчика квинритской собственности); *pleno iure* (полная собственность); *duplex dominium* (дуализм права собственности); *nudum ius Quiritium* («голое» квинритское право).

## Основные положения римского частного права по теме

**Право собственности (*dominium, proprietas*)** в общем виде можно определить как общее правовое господство лица над материальной вещью.

Характеризуя данное вещное право, следует также указать, что это – **исключительное, абсолютное, непосредственное, правовое господство лица над вещью.**

Объектом права собственности по римскому праву могли быть только оборотоспособные вещи.

Одним из основных вопросов темы является вопрос о содержании права собственности. Римские юристы не ставили вопроса о содержании права собственности, определяя его как наиболее полное право на вещь. Собственник обладал наиболее полными полномочиями в отношении вещи, например, он мог пользоваться вещью – *ius utendi*; извлекать плоды, доходы – *ius fruendi*; являлся владельцем вещи – *ius possidendi*; истребовать вещь из незаконного владения третьих лиц посредством исковой защиты, а также преторских интердиктов для восстановления владения – *ius vindicandi*, улучшать либо ухудшать вещь, уничтожать ее, менять ее хозяйственное назначение. Средневековыми юристами были предприняты попытки сформулировать исчерпывающий перечень правомочий собственника, все они были сведены к трем возможностям – владения, пользования и распоряжения вещью.

Следует отличать право собственности (как субъективное вещное право) от **осуществления** этого **права** – реализации тех возможностей, которые предоставлены субъекту. Осуществление права собственности имело в римском праве (как и ныне) определенные границы. В частности, не допускались при осуществлении правомочий собственника действия, имеющие цель причинить вред другому лицу.

Римскому праву известны несколько **видов собственности**:

1) по характеру регулирования: квинтская (основанная на цивильном праве), провинциальная (основанная на праве народов) и бо-нитарная (основанная на преторском праве); иногда выделяют переринскую собственность;

2) по количеству собственников: индивидуальная (вещь принадлежит одному конкретному лицу), право общей собственности (кондоминиум) – право собственности нескольких лиц на одну и ту же вещь. Следует запомнить, что *при общей собственности каждый сособ-*

*ственник имеет не право на часть вещи, а долю в праве на вещь в целом (если при этом доли не оговорены, они предполагаются равными).*

Для **возникновения** права собственности необходимо наличие определенных **юридических фактов** (факта), которые нередко именуют **способ приобретения права собственности**. Можно выделить такие способы приобретения права собственности как: возмездные и безвозмездные, по гражданскому праву и по праву народов, по публичному праву и по частному праву и др. Наиболее значимой является классификация способов на **первоначальные** (право собственности возникает впервые или независимо от прав предыдущего собственника) и **производные** (право собственности возникает на основе прав предыдущего собственника).

К **первоначальным способам приобретения права собственности** римляне относили:

1) завладение (оккупацию) никому не принадлежащей (бесхозяйной) вещи. Право собственности возникало у того, кто завладел вещью;

2) обнаружение клада – какой-либо ценной вещи, спрятанной где бы то ни было в незапамятные времена, так что установить ее собственника уже невозможно. Равные права на вещь имели: нашедший и собственник имущества, в котором вещь была спрятана;

3) приращение – неразрывное соединение вещей, принадлежащих разным собственникам. Одна из соединяемых вещей выступала в качестве основной, другая – дополнительной. При соединении движимой и недвижимой вещей право собственности возникало у собственника недвижимости; при соединении нескольких движимых вещей – у собственника основной вещи. При этом важно, что соединение должно было быть окончательным и неразрывным, в противном случае право собственности на дополнительную вещь сохранялось;

4) слияние и смешение – объединение нескольких однородных масс (соответственно, жидких или твердых), принадлежащих разным собственникам, и при этом нельзя указать, какая из вещей поглотила другую (заметим, что с точки зрения римских юристов было безразличным: произошло ли такое смешение преднамеренно или случайно). Вследствие смешения возникает общая собственность субъектов в долях, пропорциональных стоимости перемешавшихся вещей (исключение – деньги: в Древнем Риме право собственности возникало у того, кто смешал, но при этом он должен был возместить бывшему собственнику денег эквивалентную сумму);

5) речные наносы – приобретения в пользу собственника земельного участка на берегу реки (при условии, что участок не имел *limes* – грунтовой полосы, определявшей границы) в случаях:

а) намыва – участок увеличивают отложения, медленно и незаметно скапливающиеся по берегам речного потока;

б) отрыва – размеры участка вырастают сразу на целых кусок, который напором потока оторван от участка выше по течению;

в) острова, выросшего посреди реки – увеличение размера участка за счет деления появившегося острова между собственниками участков по берегам – по линии, проходящей посередине между берегами (а не посередине острова);

г) высохшего русла реки – присоединяется и делится так же, как и «выросший» остров;

б) переработку (спецификацию) – изготовление новой вещи за свой счет из чужого материала. По Юстиниановскому праву новая вещь, полученная в результате спецификации, принадлежала создателю, если он действовал *bona fides* (добросовестно) и если вещь нельзя вернуть в прежнее состояние;

7) сепарацию – приобретение права собственности на плоды. Собственником плодов становился собственник плодоносящей вещи. Следует иметь в виду, что указанный способ приобретения права собственности мог быть и производным, если плоды извлекались из чужой вещи по договору;

8) приобретательную давность (*usucapio*) – приобретение права собственности в результате длительного фактического владения имуществом, не принадлежащим по праву его обладателю.

**Условия возникновения права собственности по приобретательной давности (за давностью владения):**

- фактическое владение вещью (недостаточно заявить о намерении сделать вещь своей, нужно фактически обладать ею);

- наличие законного основания (*iusta causa usucapionis*);

- добросовестность владения – субъект не знал и не должен был знать о том, что у этой вещи есть собственник;

- «пригодность» вещи для того, чтобы ее приобрели по давности, то есть она должна быть способна к нахождению в частной собственности;

- продолжительность владения (по Юстиниановскому праву): недвижимость – 10 или 20 лет (проживал ли потенциальный соб-



ственник в том же населенном пункте, что и прежний собственник вещи или нет), движимые вещи – 3 года;

- непрерывность владения.

**Производными способами приобретения права собственности** по римскому частному праву являлись:

1) манципация – обряд, требующий присутствия помимо сторон пяти свидетелей и весовщика (применялся в отношении манципируемых вещей);

2) традиция (неформальный способ) – «простая» передача вещи в собственность другого лица по воле предыдущего собственника. В данной связи следует обратить внимание на действовавшее правило: «никто не может передать больше прав, чем имеет сам»;

3) *in iure cession* (судебная уступка) – мнимая сделка процессуального характера.

**Прекращение права собственности** по древнеримскому праву влекли:

- 1) все производные способы приобретения права собственности;
- 2) приобретательная давность;
- 3) гибель вещи, в том числе ее изъятие из оборота;
- 4) отказ лица от права собственности (дереликция);
- 5) соблюдение предусмотренных законом требований-условий (если должна быть манципация, а ее нет, право собственности не прекращается; если не соблюдены условия приобретательной давности, то право собственности не возникает, следовательно, у другого лица оно не прекращается).

Для **защиты права собственности** в римском праве существовали три вида специальных вещных исков:

Виндикационный иск (виндикация) – иск невладеющего собственника к владеющему несовладельцу о возврате своей вещи.

Негаторный иск – иск об устранении помех, препятствий к пользованию своей вещью, не связанных с лишением владения ею.

Публицианов иск – иск для защиты бонитарного собственника и добросовестного приобретателя, не являющегося собственником.

## Вопросы для самопроверки

1. Дайте понятие права собственности. Как относятся категории «собственность» и «право собственности»?
2. Почему право собственности является самым полным вещным правом?
3. Что составляет содержание права собственности?
4. Отличие права собственности от владения, от держания?
5. Пределы (ограничения) права собственности.
6. Какие виды права собственности знало древнеримское право? Как возникла преторская (бонитарная) собственность, каким образом она охранялась? Бонитарный собственник, цивильный собственник и добросовестный владелец – в чем их отличие?
7. Понятие реальной и идеальной доли в вещном праве. Что понималось под общественностью?
8. Перечислите способы приобретения и утраты права собственности.
9. Что такое оккупация (*occupatio*)?
10. Правовой режим клада (*thesaurus*).
11. Кто является собственником вещи при спецификации (*specificatio*)?
12. У кого и в каких случаях возникает право собственности при соединении вещей (*accessio*)?
13. Что понимается под приобретательской давностью (*usucapio*) и какие условия необходимы для возникновения права собственности в данном случае?
14. Что такое манципация?
15. Что понимается под традицией, какие условия необходимы?
16. Какими средствами защищается право собственности?
17. Назовите основные виды исков, служивших в древнеримском государстве для защиты нарушенного или оспариваемого права собственности?
18. Что такое виндикация? Что такое неограниченная виндикация?
19. Какие условия были необходимы для получения виндикационного иска?
20. В чем смысл определения добросовестности или недобросовестности владения?
21. В чем суть негаторного иска?
22. В чем суть защиты бонитарной собственности?

23. Обязан ли суд устанавливать основание владения или основания вчинения иска?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Выяснением каких правовых оснований займется суд в случае, когда известен владелец и именно к нему обращен виндикационный иск?

2. Двое римских граждан купили в складчину раба.

Будет ли собственность состоять в реальных или идеальных долях? Каким образом идеальную долю можно превратить в реальную и наоборот?

3. Некто заказал скульптору портрет своей жены и предоставил для этой цели мрамор. Между тем скульптор получил более выгодный заказ – изваять портрет императора. Не имея под рукой подходящего материала, он использовал мрамор первого заказчика. Тот, увидев скульптуру из своего материала, потребовал ее себе, заявляя, что заплатит за нее столько же, сколько обещал за портрет жены. Скульптор, которому это было невыгодно, возражал, ссылаясь на то, что собственником изделия нужно считать мастера, «вдохнувшего в безжизненный камень душу». Заказчик настаивал на том, что собственность должна принадлежать тому, кто предоставил материал, ибо в основе всякой духовной деятельности лежит «грубая материя».

Как решили бы спор древнеримские юристы?

4. Гай передал Сею в фидуциарный залог под обеспечение предоставленного ему последним кредита дорогую шкатулку. Вернув долг Сею в установленный срок, он узнал, что тот уже успел подарить вещь Титу. Гай обратился к магистрату за иском против Тита с целью истребования вещи. Правомерен ли данный иск?

5. В момент наводнения искусственный пруд в имении Песцения Нигера, служащий для разведения рыбы на продажу, оказался соединенным с рекой, и его обитатели вырвались на свободу. Там они попали в сети, расставленные Волузием Африканом. Последний отказался вернуть улов Нигеру, предъявившему свои претензии.

Прав ли Волузий?

6. Гай приобрел золотую чашу у лица, которое, будучи наследником по закону, получило ее в составе наследства. Через два месяца чаша была у Гая украдена, а еще через два месяца он увидел ее выставленной на продажу в лавке Корнелия Косса. Как выяснилось, последний приобрел ее у проезжего торговца.

Может ли Гай истребовать чашу исковым порядком, если в момент подачи иска обнаружилось завещание, в соответствии с которым умерший наследодатель лишал наследника по закону, продавшего чашу Гаю, всех прав на наследство и завещал все свое имущество третьему лицу?

7. После традиции проданного участка на нем был найден клад. Продавец заявил свои претензии на него, поскольку он продавал участок, но не имел в виду клад, который там находился.

Правомерна ли эта претензия?

8. Однажды при кораблекрушении судна (принадлежащего Гаю) несколько камней затонуло в Тибре; спустя некоторое время они были подняты на поверхность (Тицием).

Сохраняется ли право собственности на камни в течение того времени, пока они пребывали под водой? (Ульпиан, D. 41.2.13)

9. Отправляясь в путешествие, Гай закопал на чужом участке некую сумму денег в опечатанном сундуке с тем, чтобы лучше ее сохранить. Возвратившись, он не мог вспомнить, где находится сундук. Спрашивается, перестал ли он владеть? Удивленный тем, что Гай зачастил на его участок, Виниций, подвластный сын Тиция, собственника участка, насильно выпроводил Гая с отцовской усадьбы, организовал тщательные раскопки, обнаружил сундук и вручил его своему отцу.

Как решить казус? (Папиниан, D. 41.2.44)

10. Марк и Павел, совершив сделку купли-продажи дома, явились к претору, и Павел (покупатель) заявил, что дом Марка со всей мебелью, домашней утварью и обстановкой принадлежит ему. Марк подтвердил права Павла. Претор выдал им акт, подтверждавший сделку.

О каком способе перехода права собственности здесь идет речь? Кто мог быть субъектом этого правоотношения? Какие вещи могли

передаваться таким способом? Какая форма виндикационного иска использовалась в подобных случаях? Если вещь отчуждалась несобственником, какое право могло возникнуть у приобретателя?

11. Сей захватил пустующий виноградник, провладел им установленный срок и стал квинритским собственником по давности. Через четыре года после приобретения Сей сдал виноградник в аренду Марию. Однако Марий нерегулярно вносил арендную плату, и Сей потребовал досрочно освободить виноградник. Марий отказался. Сей обратился к претору.

На какой иск управомочен Сей? Почему именно этот иск являлся основным средством защиты права собственности? Назовите его основные формы. В чем заключалось материально-правовое содержание этого иска? Кто мог выступать ответчиком? Каким периодом времени ограничена обязанность Сея доказать свое право собственности? Какова основная цель этого иска? Какие права принадлежат ответчику – добросовестному владельцу?

12. Мэвий приобрел посредством мнимого судебного процесса партию рабов. Через некоторое время один из рабов убежал к своему прежнему хозяину. Мэвий обратился к претору с просьбой дать ему формулу Публицианова иска.

Стал ли Мэвий квинритским собственником рабов? Управомочен ли он на Публицианов иск? Почему этот иск более предпочтителен для гражданского собственника, чем виндикация?

### Тест

1. В чем сходство между правом собственности и владением:
  - а) способы приобретения;
  - б) право извлекать плоды и получать доходы;
  - в) право определять судьбу вещи вплоть до ее физического уничтожения;
  - г) способы защиты;
  - д) фактическое обладание вещью.
2. Какие вещи не могли быть объектом узупапии:
  - а) вещи, брошенные своим хозяином;
  - б) вещи, утерянные собственником;
  - в) вещи военного противника;

- г) ничейные, бестелесные и украденные вещи;
- д) земельные участки в Риме.

3. Основной производный способ приобретения права собственности по праву народов:

- а) по давности владения;
- б) мнимый судебный процесс;
- в) передача владения на законном основании;
- г) купля-продажа вещи;
- д) манципация.

4. Основные производные способы приобретения права собственности по гражданскому праву:

- а) передача «длинной рукой»;
- б) передача посредством легата;
- в) фидеикомисс и традиция;
- г) манципация и мнимый судебный процесс о собственности;
- д) оккупация и узукапия.

5. Основное средство защиты права собственности:

- а) виндикационный иск;
- б) владельческие интердикты;
- в) негаторный иск;
- г) восстановление в первоначальное состояние (реституция);
- д) Публицианов иск.

6. Кто выступал ответчиком по виндикации:

- а) собственник вещи;
- б) незаконный недобросовестный владелец;
- в) любой владелец вещи в момент возникновения спора;
- г) недобросовестный продавец вещи;
- д) незаконный держатель вещи.

7. Как распределялось бремя доказывания в негаторном иске:

- а) собственник должен доказать свое право собственности;
- б) истец должен доказать нарушение своего права;
- в) ответчик должен доказать невиновность своего поведения;
- г) ответчик должен доказать наличие у него прав на чужую вещь;
- д) истец должен доказать вину ответчика.

## ТЕМА 9. ПРАВА НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ

Понятие права на чужую вещь и их виды. Понятие и сущность сервитута. Установление, прекращение и защита сервитута. Классификация сервитутов. Предиальные (земельные) сервитуты и их разновидности. Личные сервитуты (узус, узуфрукт, проживание). Эмфитевзис: происхождение, содержание и режим. Права и обязанности эмфитевта. Суперфиций. Права и обязанности суперфициария. Соотношение понятий права собственности, эмфитевзиса, суперфиция. Залог как вещное право. Понятие и сущность залога. Формы залога: фидуциарная сделка, заклад, ипотека. Права и обязанности залогодателя, залогодержателя. Залоговое право последующих кредиторов. Прекращение залога.

### Латинская терминология по теме

*Iura in re aliena* (права на чужие вещи); *servitus* (сервитуты); *ius praedii* (право участка); *servitus praediorum* (предиальные сервитуты); *praedium dominans* (господствующий участок); *praedium serviens* (служащий участок); *utilitas praedii* (польза участку); *servitus praediorum rusticorum* (сельские сервитуты); *servitus praediorum urbanorum* (городские сервитуты); *servitus personarum* (личные сервитуты); *usufructus* (узуфрукт); *quasi usufructus* (квазиузуфрукт); *usus* (пользование); *habitatio* (проживание); *operae servorum vel animalium* (пользование рабочей силой раба или животного); *actio confessoria* (конфессорный иск); *ius in agro vectigali* (наследственное землевладение); *emphyteusis* (эмфитевзис); *superficies* (сеперфиций); *hypotheca* (ипотека); *fiducia* (фидуция); *pignus* (заклад).

### Основные положения римского частного права по теме

**Права на чужие вещи** – самостоятельная группа вещных прав. Как и всякое вещное право, они признавались **абсолютными**.

**Виды прав на чужие вещи** по римскому частному праву: сервитут, узуфрукт, пользование, проживание, эмфитевзис, суперфиций, залоговое право.

**Сервитуты** – «бестелесные вещи» – ограниченное право пользования в определенных случаях вещью, принадлежащей другому лицу. Древнеримское право выделяло следующие **виды сервитутов**:

- **предиальный (земельный)** – сервитут принадлежал лицу как собственнику участка (то есть сервитутное право было неотделимо от вещи – при смене собственника участка сервитут сохранялся за участком на тех же условиях). Участок, в пользу которого устанавли-

вался сервитут, именовался «господствующим», участок, собственник которого терпел ограничения – «служащим». В числе предиальных сервитутов выделяли: сельские (право прохода через участок, проезда, прогона скота, проведения воды, право черпать воду на соседнем участке) и городские (отводить дождевую воду через соседний участок, проводить канализацию, опирать постройку на чужую опору, не строить выше определенной высоты, не застраивать окна соседа);

• личный – сервитут принадлежал персонально конкретному лицу и приносил пользу уже не участку, а личности. Виды личных сервитутов:

а) узуфрукт (пользование чужой непотребляемой вещью с присвоением ее плодов);

б) узус (право личного пользования чужой вещью, но не плодами);

в) хабитацио (право пользования чужим жилым помещением);

г) оперэ (право пользования чужим рабом или животным).

Особое внимание следует обратить на правила, действовавшие в отношении всех сервитутов:

1. не может быть сервитута на собственную вещь;

2. не может быть сервитута на сервитут;

3. не может быть сервитута, который обязывал бы к положительному действию (исключение – при городском сервитуте опоры может быть требование к хозяину служащего участка, чтобы тот отремонтировал неисправную опору);

4. является неделимым.

**Способы возникновения сервитута:** а) *mancipatio*; б) *in iure cессio*; в) *traditio* (в классический период была не применима, так как объектом являлась бестелесная вещь, но позднее имела эффект в сфере преторского права); г) особая оговорка при манципации в случае смены собственника участка; д) при разделе общей собственности посредством *adiudicatio*; е) до I в. до н. э. мог приобретаться по давности. **Прекращение сервитута** влекли: а) гибель вещи, личные сервитуты – смерть субъекта; б) слияние права собственности на господствующую и служащую вещи; в) отказ от сервитутного права; г) неосуществление сервитутного права – при истечении погасительной давности (10 и 20 лет).

**Защита сервитутов** осуществлялась конфессорным иском, при котором объединялись требования виндикационного и негаторного исков.



**Узуфрукт** – это право пользования (*usus*) и извлечения плодов (*fructus*). Узуфрукт отличается от других вещных прав строго персональным характером (в Дигестах Юстиниана узуфрукт квалифицируется как личный сервитут); он устанавливается в пользу конкретного лица, не отчуждаем и не передаваем по наследству, поэтому всегда срочный. Сущность данного права в том, что у получателя узуфрукта есть отдельные правомочия, тогда как титул собственности остается у другого лица. Обычно устанавливался посредством особого завещательного отказа – *legatum per vendicationem* (мог устанавливаться как на часть, так и на все имущество); между живыми (*inter vivos*) устанавливался, например, в качестве приданого.

Объектом узуфрукта могла быть только плодоносящая и не потребляемая вещь. Узуфруктариий присваивал плоды и пользовался вещью, не меняя ее хозяйственного назначения; у него не было и владения вещью. Таким образом, вещь узуфруктарию не принадлежала ни в коей мере, он не вправе был ни ухудшать, ни даже улучшать ее.

Защита узуфрукта осуществлялась посредством специального иска – *vindicatio usufructus*.

Прекращался узуфрукт в результате: а) смерти или умаления правоспособности; б) наступления конечного срока или реализации отменительного условия; в) совпадения собственника и узуфруктариия в одном лице; г) гибели вещи или ее качественной трансформации; д) неиспользования вещи в течение определенного срока; е) добровольной уступки собственнику *in iure cessio* или проигрыша процесса по негативному иску об узуфрукте.

**Суперфиций и эмпитевзис** – бессрочные наследуемые отчуждаемые права пользования чужим земельным участком. Суперфиций (в городе) – право возводить строение на чужой земле и пользоваться ею. Эмпитевзис (сельское право) – право пользоваться чужой землей и плодами. Более подробно изучить указанные вещные права рекомендуется самостоятельно.

**Залог (залоговое право)** – право обратиться взыскание в случае неисполнения обязательства на заранее определенную вещь. Из данного определения явствует назначение залога – обеспечить исполнение обязательства.

Залог характеризуется тем, что (**признаки**):

1. является преимущественным правом, т.е. сначала удовлетворяются требования залогодержателя, а потом всех других кредиторов;

2. имеет абсолютный характер защиты (удовлетворение обеспеченного залогом требования происходит независимо от прав должника по основному обязательству на предмет залога);

3. имеет производный характер, так как если прекращается основное обязательство (например, возвращена сумма долга), то прекращается и залог.

**Формы залога по римскому частному праву:**

1. фидуциарный (вещь передавалась кредитору в собственность);

2. пигнус (вещь передавалась кредитору во владение);

3. ипотека (вещь оставалась у должника, а кредитор имел право продать ее и удовлетворить свое требование при условии неисполнения обязательства).

**Прекращался залог** вследствие: а) гибели предмета залога; б) слияния залогового права с правом собственности; в) прекращения основного обязательства.

### **Вопросы для самопроверки**

1. Понятие права на чужую вещь.

2. Что лежит в основании возникновения института прав на чужие вещи?

3. Перечислите виды прав на чужие вещи.

4. Приведите классификацию сервитутных прав.

5. Что такое сервитуты? В чем отличие права собственности от сервитутов, последних – от обязательств по договору?

6. Что такое предельный сервитут, служащий и господствующий участки? Какие условия необходимы для установления предельного сервитута?

7. Что такое личный сервитут, в чем его отличие от предельного сервитута?

8. Как прекращается действие вещного сервитута?

9. В чем смысл узупрукта?

10. Права и обязанности узупруктария.

11. Отличие узуса от узупрукта.

12. В чем смысл хабитацио?

13. Что такое эмфитевзис и суперфиций?

14. Чем эмфитевзис и суперфиций отличались от сервитутов? Соотношение последних с правом собственности, с сервитутом.

15. Способы возникновения и основания прекращения эмпитевта и суперфициария.

16. К какому институту ближе всего стоит эмпитевзис: владения, собственности (подобию собственности), аренды, держания либо какому-либо иному?

17. В чем главные отличия эмпитевзиса от простой аренды?

18. Назовите формы залога в римском праве. Чем ипотека отличается от других форм залога?

19. Почему залог в римском праве рассматривается как право на чужую вещь? Какие черты вещных прав свойственны залогу?

20. В чем смысл залога?

21. Какая категория в римском праве использовалась для обозначения института залогового права?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Мог ли должник, взявший займы под залог всего своего имущества:

- а) продать из него что-либо, включая приплод;
- б) давать это имущество в приданое;
- в) получать новый заем под залог того же имущества;
- г) пользоваться вещами так, что это ухудшало их состояние.

2. В Дигестах Юстиниана дано следующее определение залога: «Залог совершается путем соглашения, когда кто-либо договаривается, чтобы его вещь была связана залогом в обеспечение какого-либо обязательства».

Что представляет собой залог? К какой категории прав относится залоговое право – к вещному или обязательственному? Почему залог считается особым правоотношением, особой группой прав на чужие вещи? В каких правоотношениях между собой находятся субъекты договора залога? Является ли залог самостоятельным видом контракта? Какова его цель?

3. По договору с собственником вещи Вераций приобрел на нее сервитут. Спустя некоторое время вещь была продана собственником третьему лицу. Новый хозяин вещи заявил, что он не связан заключенным его предшественником договором и потребовал от Верация

прекратить нарушение его прав собственности, заключающееся в реализации последним сервитута.

Правомерно ли это требование?

4. Было три расположенных друг за другом имения (А, В и С) трех собственников (Тиция, Гая и Семпрония). Собственник нижнего имения (Семпроний) попросил сервитут воды из верхнего имения (А) для нижнего (С) и проводил (воду) через соседнее имение (В), с позволения собственника, на свое поле. После этого он же (Семпроний) купил верхнее имение (А), затем продал (Марию) нижнее имение (С), куда проводил воду. Утратило ли нижнее имение (С) это право воды, так как, когда оба имения сделались собственностью одного и того же хозяина, они не могли быть обременены сервитутом в свою пользу? (Юлиан, D.8.3.31)

5. Гай со своим соседом заключили договор о том, что он будет искать воду на участке соседа и в случае, если он ее обнаружит, тот должен разрешить ему изыскательские работы и не будет препятствовать в проведении постоянной глиняной трубы через его участок. После того, как работы были выполнены, и Гай отыскал воду, Тиций запретил ему рыть колодец, заявив, что не может предоставить сервитут еще до того, как появится вода. Можно ли предоставить право поиска воды до того, как вода будет найдена? Может ли собственник господствующего участка с правом на постоянный или временный сервитут провода воды подвести трубу для забора воды? (Помпоний, D.8.3.10)

6. Гай является собственником дома, обремененного сервитутом на поддержание несущих конструкций соседнего дома, принадлежащего Тицию; для поддержания несущих конструкций Тициева дома сооружена каменная колонна. Со временем она обветшала, и Тиций потребовал, чтобы Гай заменил ее новой. Как следует разрешить ситуацию? (Павел, D.8.2.33)

7. Гай, собственник дома, обремененного сервитутом на запрет увеличивать высоту строения в пользу здания Тиция, посадил рядом со своим домом дерево, которое закрыло обзор его соседу (Тицию). Прошло два года, но Тиций не протестовал, и тогда Гай заявил, что

сервитут прекращен, и начал строительство еще одного этажа. Как следует разрешить ситуацию? (Помпоний, D.8.2.7)

8. Сильвий назначил наследником Каликста и завещал узуфрукт на свой дом Лавинии. После смерти Сильвия дом обветшал и был перестроен Каликстом. Лавиния предъявила ему иск по поводу дома, но Каликст заявил в суде, что дом завещателя обветшал и уже ничего не стоил. Имеет ли право лавиния, как обладательница узуфрукта, предъявить к нему иск о новом, перестроенном доме? (Ульпиан, D.7.1.7.2)

9. Луций Тиций оставил Публию Мевию Тускуланское имение и поручил ему по фидеикомиссу передать своей жене Тиции узуфрукт на половину указанного имения. Мевий перестроил сельскую виллу, поскольку она обветшала и нуждалась ради сохранения доходов в уходе и перестройке. Должна ли Тиция нести расходы на строительство в соответствии с ее долей, в которой она имела только узуфрукт? Какие процессуальные средства может использовать Мевий, чтобы заставить Тицию участвовать в расходах на ремонт здания? (Сцевола, D.33.2.32.5; Павел, D.7.1.50)

10. Велий Постум продал Юлию Цицинне участок с домом, являвшимся объектом суперфиция в пользу Квинта Мария. Цицинна потребовал от Мария прекращения реализации последним суперфиция, ссылаясь на то, что он суперфиций в пользу Мария не устанавливал и считаться с ним не намерен.

Правомерно ли данное заявление?

11. Флавий взял в долг у Тересия 20 000 сестерциев. В качестве залога Флавий передал Тересию посредством манципации свою загородную виллу стоимостью 40 000 сестерциев. Вскоре Флавий собрался выдать замуж свою дочь и установил в пользу ее жениха приданое, в состав которого входила и заложенная вилла. Узнав об этом, Тересий без согласия Флавия и не уведомив его, продал виллу. Когда Флавий принес Тересию взятые в долг деньги, он узнал о продаже виллы. Флавий обратился к претору.

О какой форме залога идет речь? На каком праве кредитор владел заложенной вещью? Мог ли он продать предмет залога без согласия должника? Какой характер имеет договор с кредитором? В какой

форме он мог заключаться? Какое дополнительное соглашение заключали стороны? Что представляет собой фидуциарный договор? Как решится данное дело? Имел ли право должник пообещать в качестве приданого заложенную вещь? На какой иск уполномочен Флавий? Каковы последствия осуждения по этому иску для Тересия? Сможет ли Флавий получить обратно проданную виллу?

### Тест

1. Что означает понятие «права на чужие вещи»:

- а) личные права;
- б) права, полученные от государственной власти;
- в) особые вещные права;
- г) разновидность права собственности.

2. Виды прав на чужие вещи:

- а) обнаружение клада, находка чужой вещи, приобретение права на вещь по давности владения;
- б) сервитут, эмфитевзис, суперфиций, залог;
- в) спецификация, реституция, узуфрукт, интердикт;
- г) держание, заем, ссуда, добросовестное владение;
- д) аренда, ипотека, фидуция, незаконное владение.

3. Определите понятие «сервитут»:

- а) разновидность держания;
- б) специфический вид владения;
- в) особое личное право;
- г) функционально определенное бессрочное обременение служащего хозяйства;
- д) основание восстановления в первоначальное состояние.

4. Основной критерий сервитута:

- а) полезность участку, а не конкретному собственнику;
- б) полезность его субъекту;
- в) государственные интересы;
- г) отправление религиозных культов;
- д) интересы агнатической семьи.

5. Какова сущность земельных сервитутов:

- а) разновидность права собственности;
- б) один из видов реальных контрактов;
- в) подчинение одного земельного участка другому;
- г) особый статус провинциальных земель;

д) отдельные земельные участки в Риме.

6. Сущность личного сервитута:

- а) обременение соседнего участка;
- б) разновидность консенсуального контракта;
- в) властное распоряжение претора;
- г) разновидность деликта;
- д) пожизненное право пользования чужой вещью.

7. Какой характер имели личные сервитута:

- а) строго персональный;
- б) абсолютный;
- в) реальный (вещный);
- г) временный;
- д) неизменный.

8. Назовите основные виды личных сервитутов:

- а) право проезда и право прохода;
- б) право требовать не портить вид и право спуска воды;
- в) узуфрукт, квазиузуфрукт, узус, хабитация;
- г) право на чужого раба и право черпания воды;
- д) синграф, хирограф, узукапия, эмфитевзис.

9. Соотношение сервитутного права и права собственности:

- а) это конкурирующие права;
- б) они не связаны друг с другом;
- в) сервитут отрицает право собственности;
- г) сервитут ограничивает право собственности;
- д) право собственности отменяет сервитут.

10. Сущность суперфиция:

- а) наследственное право пользования чужим земельным участком;
- б) наследственное и отчуждаемое право пользования строением, возведенным на чужой земле;
- в) особый вид литтерального контракта;
- г) гражданская сделка с реальным эффектом;
- д) вид государственной собственности.

11. Специфика суперфиция как вещи:

- а) вещь, юридически отделенная от поверхности и имеющая обособленное правовое положение;
- б) неманципируемая, делимая и движимая вещь;
- в) неотъемлемая часть земельного участка, его принадлежность;
- г) внеоборотная вещь;
- д) вещь божественного права.

12. К какому институту ближе всего эфитевзис:

- а) владения;
- б) собственности;
- в) аренды;
- г) держания;
- д) узуфрукта.

13. В чем главное отличие эфитевзиса от простой аренды:

- а) разный статус арендной платы;
- б) разный правовой режим земельного участка;
- в) разный статус субъекта аренды и эфитевзиса;
- г) право наследования эфитевзиса;
- д) различные последствия нарушения договора.



# ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО

## ТЕМА 10. ОБЩЕЕ УЧЕНИЕ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

Обязательство: его сущность и понятие, содержание. Соотношение вещного и обязательственного права. Классификация обязательств. Натуральные обязательства. Альтернативные и факультативные обязательства. Делимые и неделимые обязательства. Основания возникновения обязательств. Юридические факты. Сделки. Контракт. Пакт. Деликт.

Стороны в обязательстве. Замена лиц в обязательстве. Цессия. Перевод долга. Множественность лиц в обязательстве: активная и пассивная, долевая и солидарная.

Исполнение обязательства. Понятие исполнения обязательства. Исполнитель. Принятие исполнения. Способы исполнения обязательств. Замена исполнения. Срок исполнения. Просрочка исполнения. Место исполнения.

Способы обеспечения исполнения обязательств (гарантии обязательств): понятие, классификация. Личные и вещные гарантии. Неустойка, задаток, залог, поручительство.

Прекращение обязательств. Невозможность исполнения. Новация. Компенсация (зачет). Прощение долга. Смерть одной из сторон.

Последствия неисполнения обязательств. Ответственность за неисполнение. Личная и имущественная ответственность должника. Убытки. Виды убытков. Условия ответственности. Вина, формы и степени вины (грубая небрежность; легкая небрежность, определяемая абстрактно, определяемая конкретно). Освобождение должника от ответственности. Вина кредитора. Непреодолимая сила (форс-мажор), случай.

### Латинская терминология по теме

*Obligatio* (обязательство); *oportere* (быть должным); *dare* (обязательство что-либо дать); *facere* (обязательство что-либо сделать); *non facere* (обязательство воздержаться от действия); *praestare* (обязательство что-либо предоставить); *debitor* (обязанная сторона); *creditor* (управомоченная сторона); *cessio* (уступка права); *delegatio* (делегация); *obligatio vel ex contractu* (обязательства из контрактов); *obligatio vel ex delicto* (обязательства из деликтов); *obligatio vel quasi ex contractu* (обязательства из как бы контрактов); *obligatio vel quasi ex delicto* (обязательства из как бы деликтов); *solutio* (исполнение обязательства); *actus contrarius* (обратный акт); *datio in solutum* (замена исполнения); *novatio* (новация); *compensatio* (зачет); *remissio debiti* (освобождение от долга); *confusio* (совпадение должника и кредитора в одном лице); *concursus causarum* (совпадение оснований); *arra* (за-

даток); *sponsio* (поручительство в торжественной форме); *fidepromissio* (форма поручительства); *fideiussio* (ручательство за третье лицо); *nexum* (принятие на себя ответственности); *fiducia cum creditore* (фидуциарный залог); *stipulatio poenae* (неустойка, штрафная estipуляция); *hypotheca* (ипотека); *adpromissio, vel intercessio* (поручительство); *culpa* (вина); *culpa lata* (грубая вина); *culpa velis* (легкая вина); *dolus* (умысел, обман); *error* (ошибка); *custodia* (охрана вещи); *casus* (случай); *vis maior* (непреодолимая сила).

## Основные положения римского частного права по теме

Основным понятием данной темы является «**obligatio**» (обязательство), которое римляне называли «правовыми оковами». Эти «оковы» заключались в следующем: лицо, имеющее право (управомоченный), мог требовать от другого лица (обязанного) совершения определенного действия (соответственно, другой – обязанный – субъект должен был данное требование исполнить). **Субъектами обязательства** по римскому частному праву (и ныне) являлись кредитор (управомоченный) и должник (обязанный).

Право кредитора и соответствующая ему обязанность должника составляют содержание обязательства. Первоначально, по Законам XII таблиц, правовая связь дополнялась физической. Должник нес личную ответственность, то есть взыскание долга обращалось на его личность. Исходя из социально-экономических условий Римского государства, следует уяснить, как изменялось обязательственное право. Эти изменения нужно связать с развитием натурального хозяйства, сменявшегося постепенно меновым хозяйством, вызвавшим к жизни новые договоры, заключавшиеся без формальностей (ранее преобладала такая формальная сделка, как древний заем – нексум) и обусловившим смягчение ответственности должника (переход от личной ответственности к имущественной). Для понимания сущности обязательственного права нужно иметь в виду, что римское право характеризуется непревзойденной по точности разработкой всех существенных правовых отношений простых товаровладельцев (покупатель и продавец, кредитор и должник, договор, обязательство и т.д.).

Имея в виду, что обязательство связывало кредитора с определенным лицом, надо проводить различие между правами вещными и обязательственными. Римские юристы различали вещные иски и личные иски; последние давались против должника. На этом строилось

разграничение положения собственника вещи или иного обладателя вещного права и должника по обязательству. Нужно помнить, что вещное право является абсолютным, поскольку защищается от действий каждого, обязательственное же право – относительным, поскольку нарушителем его может быть только должник, следовательно, защищается оно от действий одного или нескольких определенных лиц (должников).

**Содержание обязательств** (то есть права и обязанности сторон) составляла обязанность должника:

- 1) *dare* – дать (передать),
- 2) *facere* – сделать (совершить определенное действие или воздержаться от его совершения),
- 3) *praestere* – предоставить (возместить убытки).

Выделяли следующие **виды обязательств**:

1. По характеру защиты и возможности принудительного исполнения:

- а) гражданские – обязательства, которые защищались посредством иска,
- б) натуральные – обязательства, не пользовавшиеся исковой защитой.

2. В зависимости от возможности выбора предмета предоставления:

- а) исключительные,
- б) альтернативные,
- в) факультативные,
- г) родовые.

3. По основанию возникновения:

- а) договорные (из договоров),
- б) деликтные (из правонарушений),
- в) квазиконтрактные (как бы из договоров),
- г) квазиделиктные (как бы из деликтов).

При характеристике оснований возникновения обязательств в римском частном праве, прежде всего, следует изучить такой раздел данной темы, как «Юридические факты», а именно их понятие, значение и виды.

Ключевые термины раздела «Юридические факты»: **delicta** – правонарушение, причинение вреда, **dies** – срок, **dolus malus** – злой умысел, **error** – ошибка, **causa** – основание, **casus** – случай, **condicio** – условие, **culpa** – вина, **modus** – целевое назначение.

Из курса по теории права студентам уже должно быть известно понятие **юридического факта** (как факта реальной действительности, с которым право связывает возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей), значение юридических фактов и их система. В связи с этим основное внимание в рамках данной темы уделяется не столько общей характеристике юридических фактов, сколько рассмотрению отдельных из них с позиций римского частного права, а именно сделок и сроков (анализ прочих юридических фактов дается в рамках наиболее соответствующих тем курса: правоспособности – в теме «Лица», рождения, брака, усыновления – «Семейное право», смерти, завещания – «Наследование» и т.п.).

Среди юридических фактов выделяют: **события**, на зависящие от воли людей и **действия**, происходящие по воле людей. Действия бывают **правомерные** (соответствуют правовым нормам) и **неправомерные** (влекут негативный эффект). Неправомерные действия в частном праве именуют **деликтами**. Правомерные действия делятся на сделки и иные акты. **Сделка** как юридический факт – **правомерное, волевое, целенаправленное действие** (более подробно понятие и виды сделок излагаются в теме 11 «Обязательства из контракта»). Двусторонние сделки именуются соглашениями (договорами), в числе которых в Древнем Риме выделяли контракты, пакты.

**Срок как юридический факт.** По волевому критерию романисты относят его к событиям. Сроки различны: а) сроки-даты и сроки-периоды; б) срок, в течение которого существует право и можно его осуществить (например, срок аренды) и срок исполнения юридической обязанности и т.д.

Особо выделяли **исковую давность** – установленный законом срок для исковой защиты нарушенного права. Следует обратить внимание, что в таком понимании исковая давность появляется не сразу – лишь на рубеже V в. Суть исковой давности состояла в том, что лицу, интерес которого был нарушен, предоставлялся определенный период времени для защиты своего нарушенного интереса при помощи органов государственной власти (претора, дававшего иск, и судьи, принимавшего решение по делу). Поскольку исковая давность – это отрезок времени, он имеет свое начало и конец. Началом течения исковой давности служил, как правило, тот момент, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (например, вернулся из военного похода и узнал, что его вещь незаконно находится у другого лица). По-иному обстояло дело в относительных (в частно-

сти, обязательственных) правоотношениях: исковая давность начинала течь в момент нарушения права. Продолжительность исковой давности по Юстиниановскому праву равнялась 30 годам (с перечисленных моментов).

Особое внимание следует уделить правилам **исчисления сроков**. В том случае, если тот или иной срок был определен моментом (конкретной датой), правовые последствия возникали или прекращались по наступлению такой календарной даты. Такое исчисление называли «естественным». Однако если срок определялся неким периодом времени (год, месяц, неделя), то есть был известен только *dies a quo* (срок, с которого; начальный срок), то конечный срок (*dies ad quem* – срок, до которого), с которым непосредственно связывались правовые последствия, только предстояло установить. Во избежание возможного возникновения разногласий между субъектами в подобных случаях правом устанавливается единообразный порядок их исчисления. В римском праве в отношении указанных случаев действовало следующее общее правило: отсчет срока, исчисляемого днями, начинается от полуночи начального дня и считается истекшим в полночь последнего дня (это так называемое «цивильное» исчисление).

Что касается сроков, с истечением которых связывается возникновение определенных прав или иное благоприятное для субъекта последствие (в частности, приобретательная давность), то римская юриспруденция допускала, чтобы «*dies inceptum pro completo habetur*» – «день начавшийся считается за истекший», то есть срок считался истекшим не с концом, а с началом последнего дня (соответственно, не в полночь, а с первых минут первого часа).

Кроме этого, римляне различали непрерывное время – срок, включающий все без исключения протекающие дни, и присутственное время – срок, не учитывающий дни, в которые действовать вследствие уважительных причин было невозможно (например, так называемые выходные дни – претор не работал, поэтому обратиться за иском было невозможно; время болезни, службы в армии).

Обязательства в римском праве имели **строго личный характер**, в чем усматривают причину первоначальной недопустимости замены кредитора или должника в обязательстве другим лицом; со временем цессия и перевод долга стали возможны и получили свое развитие.

Обязательство **должно быть определенным** (во всяком случае – определимым), поскольку нельзя допустить, чтобы одна сторо-

на самостоятельно определяла содержание предоставления, так как должно соблюдаться формальное равенство.

Обязательство **должно быть возможным** («*Impossibilium nulla obligatio est*» – «обязательство с невозможным предметом ничтожно») как физически, так и юридически: так, нельзя было добраться из Рима до Азии за один день и передать там вещь (физическая невозможность), равно как нельзя купить у кого-либо другого моего раба (невозможность юридическая).

Обязательство **должно быть дозволенным** (не противоречить праву и добрым нравам).

Римское право знало несколько **способов прекращения обязательств**, наиболее «правильным» из которых являлось **исполнение** – совершение ожидаемых действий в пользу кредитора: *in dando* – перенести собственность, *in faciendo* – достижение результата или осуществление должного поведения. По вопросу об исполнении обязательств студенту нужно выяснить, с соблюдением каких формальностей обязательство исполнялось в древние времена и каким требованиям исполнение (*solutio*) должно было отвечать в позднейшую эпоху, когда формальности отпали. Рекомендуются при изучении вопроса об исполнении продумать следующие вопросы: кто мог исполнить обязательство, кому должно было адресовываться исполнение, как нужно было исполнять обязательство, где (в каком месте) и когда (в какой срок). С согласия кредитора исполнение могло быть осуществлено путем замены ожидаемого предоставления на другое (замена исполнения, *datio in solutum*).

**Условиями исполнения обязательств в римском частном праве являлись:**

1) совершение действий, составляющих содержание обязательства, надлежащим должником. По общему правилу, должник обязан был лично исполнить обязательство. Вместе с тем римское частное право допускало перевод долга – совершаемую с согласия кредитора в форме новации замену должника;

2) исполнение обязательства надлежащему кредитору. Также была возможна замена лица – цессия – уступка кредитором третьему лицу своего права требования к должнику. При этом следует помнить неизменное правило, сформулированное в римском праве (юристом Ульпианом): «Никто не может перенести на другого больше прав, чем он имел бы сам»;

3) надлежащее место исполнения (предусмотренное в договоре, а при отсутствии на его указание – место жительства должника);

4) срок (срок, указанный в договоре, а при его отсутствии – по первому требованию кредитора в течение времени «нормально необходимого» для совершения подобных действий «средним человеком»; досрочное исполнение допускалось с согласия кредитора).

Прекращение обязательства по воле кредитора посредством отказа от права требования было возможно посредством прощения долга. Также обязательство прекращалось: путем погашения встречных требований, когда стороны являются взаимно и должниками, и кредиторами (зачет); при совпадении должника и кредитора в одном лице; новацией (заменой прежнего обязательства новым, например, временного пользования – куплей-продажей) и по иным основаниям.

**Гарантии исполнения обязательств** (сейчас их именуют способами обеспечения исполнения обязательств) делились на реальные (вещные) и личные. К первым относились, например: *nexum* (*nexi datio*) – принятие должником на себя личной ответственности за неисполнение; *fiducia cum creditore* – фидуциарная сделка с кредитором, при которой вещь передавалась фидуциарию с тем, чтобы он удерживал ее у себя в случае неисполнения и вернул ее должнику (фидуцианту) в случае получения предоставления; *pignus datum* – реальный контракт установления залога, по которому по основному обязательству переходит владение вещью должника (без перехода владения залогодержателю – *pignus conventum* или *hypotheca*). личные гарантии – это поручительство в различных формах (*sponsio*; *fidepromissio*; *fideiussio*).

Для понимания того, как регламентировалась в древнеримском праве ответственность в зависимости от формы (степени) вины, следует иметь в виду следующее:

а) умышленная вина – *dolus* – порождала ответственность безусловную; должник не мог ее с себя снять даже специальным предварительным соглашением;

б) грубая небрежность – *culpa lata* – также всегда влекла за собой ответственность;

в) легкая небрежность – *culpa levis* – вызывала ответственность должника только в том случае, если договор был заключен в его интересах, как это имеет место при передаче вещи должнику по договору в безвозмездное пользование (ссуда), или в обоюдных интересах сторон, например, при найме вещи.

г) небрежность в определенных случаях – *culpa in concrete* – обуславливала оценку поведения должника при помощи особой мерки: от него требовалась такая заботливость и внимательность, которую он проявляет в своих личных делах; такая мерка прилагалась, например, к участнику товарищества в случае неисполнения им обязательства по договору товарищества.

Поскольку ответственность базировалась на принципе вины, а нередко неисполнение обязательства могло происходить при отсутствии вины должника, то нетрудно сделать вывод, что римское право не возлагало тогда на должника обязанности возмещать ущерб кредитору.

Обстоятельство, вызвавшее неисполнение обязательства при отсутствии вины должника, называлось случайностью, случаем – *casus* (казус). За казус никто не отвечал. Риск случайной гибели вещи, по общему правилу, нес сам собственник вещи. Исключение из этого правила составляло несение риска случайной гибели вещи покупателем.

От случая нужно отличать непреодолимую силу – *vis maior*, под которой понимался случай (казус) исключительной силы; чаще всего это были стихийные явления природы. По некоторым обязательствам должника освобождала от ответственности только непреодолимая сила, за случай же он отвечал. Следует также уяснить, какие последствия влекла за собою просрочка – *mora* (мора) – должника и кредитора.

### Вопросы для самопроверки

1. Что такое обязательство?
2. От чего зависит многообразие действий (бездействия) в содержании обязательств?
3. Перечислите основания для классификации обязательств. Назовите виды обязательств в соответствии с перечисленными основаниями.
4. Перечислите основания возникновения обязательств (по Гаю).
5. В чем различие между обязательственными и вещными отношениями?
6. Почему обязательственные отношения являются относительными?
7. Что значит одностороннее и двустороннее обязательство?
8. Что значит синалагматическое обязательство?
9. В чем сущность гражданских и натуральных обязательств?



10. Какие критерии заложены в классификацию обязательств?
11. Назовите вид исков, используемых для защиты обязательственных прав. В чем их отличие от исков вещного права?
12. Назовите стороны в обязательственных отношениях?
13. Что значит множественность лиц в обязательстве?
14. Что значит долевое и солидарное обязательство?
15. Что такое цессия?
16. Что такое перевод долга?
17. Назовите основания прекращения обязательств.
18. При соблюдении каких условий обязательство следовало бы считать по римскому праву исполненным?
19. Какое практическое значение имеет место исполнения обязательства?
20. Какие последствия влечет просрочка исполнения обязательства?
21. В чем разница между ненадлежащим исполнением и неисполнением обязательства?
22. Какие институты были разработаны в древнеримском обязательственном праве для гарантирования исполнения обязательств?
23. Чем задаток отличается от залога?
24. Почему залог может рассматриваться и как вид прав на чужие вещи, и как одно из средств гарантирования исполнения обязательств?
25. Что такое зачет (compensatio)?
26. Какие условия необходимы для применения зачета?
27. Прекращала ли смерть одной из сторон обязательства само обязательство?
28. Чем новация обязательства отличается от пролонгации?
29. Допускалось ли освобождение от долга в римском праве?
30. Что такое новация?
31. Какие условия необходимы для наступления ответственности по римскому праву?
32. Что такое кумуляция ответственности?
33. Что понимали под виной римские юристы?
34. Какой критерий был выработан римскими юристами для определения формы вины, степени вины?
35. Чем грубая неосторожность отличается от легкой неосторожности?
36. В каких случаях наступала безвинная ответственность по римскому праву?

37. В каких случаях при наличии вреда ответственность не наступала?

38. Что такое казус?

39. Что такое непреодолимая сила?

40. Что такое убытки? Каково соотношение с ущербом?

41. Что такое положительный ущерб и упущенная выгода?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Известный римский юрист Павел таким образом охарактеризовал обязательства: «Сущность обязательств состоит не в том, чтобы какое-либо тело или сервитут становились нашими, но в том, чтобы другие лица принуждались в нашу пользу перенести собственность, или сделать что-либо, или обеспечить».

Что разграничивается в этом определении? Чем вещные права отличаются от обязательственных? Почему вещные права носят абсолютный характер, а обязательственные – относительный? Против кого действительны обязательственные права? На чем они основаны? Какими исками защищались?

2. Должник предложил кредитору произвести исполнение в ином, не договоренном месте, и тот согласился. Кредитор, воспользовавшись неформальным характером условия, заявил иск (к должнику) о материальном ущербе, понесенном в результате недолжного исполнения.

Будет ли принят этот иск? Будет ли этот иск удовлетворен, если кредитор докажет ущерб? Требуется ли перемена места исполнения новации договора?

3. Кредитор принял в залог овцу, которая заразила все его стадо.

Что из этого вытекает? Может ли кредитор заявить иск из причинения вреда, несмотря на эксцепцию должника, что залоговую овцу выбирал сам кредитор?

4. Некто был вынужден к совершению невыгодной сделки под влиянием угрозы и сильного страха. При обнаружении виновного его наказали в четырехкратном размере причиненного им ущерба.

В то же время считалась ли эта сделка действительной, раз ее заключили? Что следует понимать под «сильным страхом» – потерю уважения родителей, соседей, лишение жизни?

5. Домовладыка по просьбе своего дальнего родственника, являвшегося подвластным другого домовладыки, дал этому родственнику крупную сумму денег в долг на определенный срок. По истечении срока должник отказался возвращать деньги.

Как называется данное обязательство? Имел ли право кредитор совершать эту сделку? Что такое сенатусконсульт Македониана и с чем связано его принятие? Обязан ли должник возвращать данную взаймы сумму? Если бы он вернул долг, считалось бы его действие исполнением недолжного? Когда подвластный мог совершать подобные сделки?

6. Больной отец семейства вынужден был отправить раба на рынок, поручив ему продать лошадь и на вырученные деньги купить продовольствие, лекарства и необходимые в хозяйстве мелкие вещи.

Как называется такое обязательство? Мог ли раб совершить сделку купли-продажи рабочего скота? Действительно ли это обязательство с точки зрения гражданского права? Даст ли претор исковую защиту этому обязательству? Будут ли сделки, заключенные рабом в данной ситуации, действительны по преторскому праву?

7. Вор похитил из конюшни Авла Агерия породистого скакуна и продал его Нумерию Негидию. Агерий узнал, что его конь находится у Негидия, и предъявил ему виндикационный иск.

Каков источник этого обязательства? Какие источники обязательства перечислены в Институциях Гая? Как делятся личные иски в соответствии с источниками обязательств? Какие источники обязательств перечислены в Кодификации Юстиниана?

8. Два брата взяли у банкира взаймы сумму в 200 сестерциев. При этом не было оговорено, что братья несут солидарную ответственность по этому договору.

Является ли такое обязательство корреальным? Кто из братьев должен уплатить долг банкиру и в каком размере? К кому из должников банкир вправе предъявить иск? Пользуется ли такое отношение правовой защитой?

9. Павел взял в долг для постройки дома деньги у нескольких своих приятелей: у Мария – 3 000 сестерциев, у Юлия – 2 000, у Октавия и Луция – по 1 000. Вскоре Павел получил богатое наследство и смог рассчитаться со своими кредиторами. Он вернул всю сумму долга – 7 000 сестерциев – Октавию.

Является ли данное обязательство солидарным? Какая это солидарность – активная или пассивная? Это избирательная солидарность? Является ли это обязательство корреальным? Освободил ли Павла возврат всего долга одному Октавию от его обязательств перед остальными кредиторами? Как остальные кредиторы должны получить свои деньги?

### Тест

1. В чем сущность обязательств:

- а) они основаны на связи субъекта с вещью;
- б) это реальные связи между двумя субъектами права;
- в) это сделки с гражданско-правовым эффектом;
- г) это субъективная юридическая ситуация, основанная на личных связях между участниками гражданского оборота;
- д) это распоряжение государственной власти.

2. Каковы источники возникновения обязательств:

- а) из контрактов, из квазиконтрактов, из деликтов, из квазиделиктов;
- б) из контрактов, из квазиконтрактов, из «голых» пактов, из деликтов;
- в) из контрактов, из пактов, из квазипактов, из квазиделиктов;
- г) из контрактов, из квазиконтрактов, из «голых» пактов, из квазипактов;
- д) из квазиконтрактов, из деликтов, из императорских пактов, из «одетых» пактов.

3. Каким должно быть предоставление в обязательствах:

- а) законным, правомерным, существующим;
- б) личным, определенным, возможным, дозволенным, имущественным;
- в) имущественным, неизменным, абстрактным;
- г) индивидуальным, исчислимым, определенным;
- д) установленным в гражданском праве.

4. Что означает множественность лиц в обязательствах:

- а) наличие в обязательстве нескольких кредиторов и одного должника;
- б) наличие в обязательстве нескольких должников и одного кредитора;
- в) наличие в обязательстве одного или нескольких кредиторов и одного или нескольких должников;
- г) наличие в обязательстве нескольких предоставлений;
- д) обязательное участие претора.

5. Какое значение имело место исполнения обязательства:

- а) оно должно было обязательно быть указано в договоре;
- б) определяло исключительную подсудность спора суду по месту исполнения;
- в) имело значение при оценке предмета обязательства;
- г) не имело никакого значения для обязательства;
- д) служило основой особого преторского интердикта.

6. Что считалось надлежащим местом исполнения, если место не было специально обусловлено в договоре:

- а) место заключения сделки;
- б) место жительства кредитора;
- в) место нарушения договора;
- г) место торгового обзаведения продавца;
- д) место, где можно было вчинить иск против должника.

7. Когда наступал срок исполнения обязательства, если он не был указан в договоре:

- а) немедленно;
- б) по требованию кредитора;
- в) после троекратного напоминания кредитора;
- г) по желанию должника;
- д) по истечении «разумного» промежутка времени, необходимого для исполнения договора.

8. Главный способ прекращения обязательства:

- а) осудительное судебное решение;
- б) административный приказ претора;
- в) исполнение обязательства должником;
- г) отказ кредитора от исполнения;
- д) зачет исполнения встречным требованием.

9. В чем сущность новации обязательства:

- а) автоматическое прекращение обязательства;

- б) один из способов прощения долга;
- в) прекращение обязательства путем замены его на новое;
- г) прекращение обязательства вследствие смерти должника;
- д) переход обязательства по наследству.

10. Что представляет собой цессия:

а) должник по воле кредитора предоставляет исполнение в пользу третьего лица;

б) кредитор по просьбе должника принимает исполнение от третьего лица;

в) должник передает кредитору все свои иски к третьему лицу;

г) должник и кредитор заключают мировое соглашение;

д) кредитор прощает должнику его долг.

11. Средства обеспечения обязательств:

а) интенция, кондемпнация, эксцепция, прескрипция;

б) интердикт, фидуция, пигнус, ипотека;

в) секвестрация, цена, условие, держание;

г) задаток, неустойка, поручительство, залог;

д) срок, условие, неустойка, узифрукт.

12. Пределы ответственности поручителя:

а) в зависимости от воли кредитора;

б) отвечал только в пределах основного обязательства;

в) отвечал всем своим имуществом;

г) в зависимости от воли должника;

д) в соответствии с решением претора.

13. Во всех случаях, когда срок уплаты долга не обозначен в договоре, исполнение надлежит совершить:

а) по усмотрению кредитора;

б) по усмотрению должника;

в) немедленно.

14. Может ли быть отнесен к нечестным контрагентам тот, кто:

а) стремится уплатить менее должного;

б) не платит потому, что не знает кому и сколько должно платить;

в) руководствуясь своей выгодой, оттягивает уплату?

15. Нет вины, если:

а) не было злого умысла;

б) лицо действовало как рачительный и осмотрительный хозяин;

в) исполнению помешал случай (пожар, ураган, наводнение и пр.) – то, что называют «непреодолимой силой» (*vis maior*).

## ТЕМА 11. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ КОНТРАКТА

Эволюция договорного права. Понятие контракта. Соотношение понятий «сделка» и «договор». Кауза. Воля и волеизъявление. Односторонние, двусторонние, многосторонние сделки. Пороки соглашения (обман, заблуждение, угроза, насилие). Условия действительности сделки. Недействительность сделки. Конвалидация сделки. Заключение договора. Оферта. Акцепт. Существенные условия договора. Условия и сроки. Классификация контрактов.

### Латинская терминология по теме

*Obligatio ex contractus* (обязательство из контракта); *negotium* (сделка); *conventio* (соглашение); *contractus* (контракты, договоры); *pactum* (пакт); *contractus stricti iuris* (контракты строгого права); *contractus bone fidei* (контракты по доброй совести); *mortis causa* (в виду смерти); *inter vivos* (среди живых); *contractus unilaterales* (односторонне-обязывающий контракт); *contractus bilaterales, synallagma, Συνάλλαγμα* (греч.) (синаллагматический контракт); *verbis* (вербальные контракты); *litteris* (литтеральные контракты); *re* (реальные контракты); *consensus* (консенсуальные контракты); *condiciones* (условия); *dies* (сроки); *modus* (модус); *nullum esse* (отсутствие эффекта сделки, недействительность); *non esse* (несуществующий, ничтожный); *in integrum restitutio* (реституция, восстановление в первоначальное положение); *error in contrahendo* (ошибка при совершении сделки); *ignorantia facti* (незнание фактов); *ignorantia iuris* (незнание права); *dolus malus* (злой умысел); *actio doli* (иск о злом умысле); *exceptio doli* (эксцепция о злом умысле); *dolus bonus* (добрый умысел); *metus* (страх); *vis* (насилие).

### Основные положения римского частного права по теме

Основную категорию законных юридических действий составляли сделки. Сделка как юридический факт – **правомерное, волевое, целенаправленное действие**. Исходя из такого понимания, римляне выделяли следующие элементы сделки:

1. Существенные – их отсутствие препятствует возникновению сделки:

- проявление воли (могло быть явным – слова, письмо, знаки, конклюдентные действия и неявным – молчание);
- основание (**causa**) – ближайшая цель, материальное основание, которое привело к совершению сделки; оно образует ее содержание.

Следует обратить внимание на соотношение основания сделки и мотивов (побуждающих факторов): последние разнообразны и, как правило, безразличны для права; *causa* очевидно известна всем субъектам.

2. Естественные – элементы, характерные для сделок отдельных типов, всегда присутствуют в них, если только стороны прямо от них не отказались.

3. Привходящие (случайные) – элементы, включаемые в сделку по заявлению сторон. Самые распространенные среди них:

- срок (**dies**) – момент или период совершения определенного действия. Он относится к будущему и является несомненным, то есть в любом случае точно известно, что он наступит (чем отличается от следующего вида);

- условие (**condicio**) – некое обстоятельство, с которым стороны связывают возникновение или прекращение прав и обязанностей (например, если я стану консулом, я продам тебе свое стадо). Обстоятельство (событие, явление, действие третьего лица), являющееся условием сделки:

- к моменту совершения сделки еще не наступило (либо стороны неосведомлены о действительном положении дел – например, условие «если Тиций жив, я дам тебе 100 сестерциев»);

- может наступить или не наступить в будущем (неизвестно наверняка); права и обязанности участников возникают или, наоборот, подлежат прекращению, если определенное обстоятельство возникает;

- событие должно быть возможным, достижимым, правомерным (например, в Древнем Риме не являлась условием оговорка типа: «если ты пальцем коснешься неба» или «если ты продашь мне храм Юпитера»);

- целевое назначение (**modus**) – это оговорка, при помощи которой на то лицо, которое получило благодеяние, возлагалась обязанность придерживаться определенного поведения (в частности, использовать это благодеяние на общественно полезные цели или в пользу третьих лиц).

**Виды сделок** по древнеримскому праву:

1. В зависимости от того, каким правопорядком защищались, сделки:

- гражданские;
- преторские;
- сделки в соответствии с *ius gentium*.



## 2. По способу выражения воли:

- торжественные – воля должна проявляться в строго определенной законом форме (под страхом недействительности) – манципация, акцептиляция;

- неторжественные – для юридической силы волеизъявления не требовалось соблюдения строгого ритуала.

## 3. По количеству волеизъявлений:

- односторонние – сделки, для совершения которых необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание);

- двусторонние – сделки, для совершения которых необходимо выражение согласованной воли двух сторон (например, наем);

- многосторонние (сложные) сделки – сделки, совершаемые путем слияния воль многих субъектов, которые стремятся достичь одну и ту же общую цель (например, договор товарищества).

## 4. В зависимости от ясности обозначения causa:

- каузальные – основание ясно выражено (даю продавцу деньги для того, чтобы приобрести право собственности на вещь);

- абстрактные – не видно, какая causa (напр., стипуляция: «Обязуешься уплатить 100?» – «Да», а почему – неясно, это и безразлично).

## 5. В зависимости от срока:

- срочные;

- бессрочные – сделка не предусматривает срок ее исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок. В частности, в Древнем Риме действовало общее правило, что если в обязательстве отсутствует указание на срок его исполнения, то «и самый долг возникает немедленно, и его исполнение не терпит отлагательств». Определение продолжительности срока в случае возникновения спора было предоставлено судье.

## 6. По признаку наступления правовых последствий сделки в зависимости от определенного обстоятельства (условия):

- условные – наступление или прекращение прав и обязанностей зависело от наступления какого-либо условия;

- безусловные – наступление или прекращение прав и обязанностей, соответственно, не зависело от наступления какого-либо условия.

## 7. По моменту совершения (вступления в действие):

- консенсуальные – считавшиеся совершенными в момент достижения соглашения сторон;

- реальные – считавшиеся совершенными лишь после совершения реального действия, как правило, передачи денег, вещи, груза и т.п.;
- литтеральные – считавшиеся совершенными в момент письменного оформления, составления определенного документа;
- вербальные – считавшиеся совершенными в момент произнесения слов (как правило, ответа на вопрос, например: «Обещаешь дать 100?» – «Обещаю»).

Для того чтобы та или иная сделка была действительной (состоявшейся) и, таким образом, влекла возникновение или прекращение прав и обязанностей, она должна соответствовать определенным условиям. Перечень таких условий зависел от того, являлась ли сделка **ничтожной** («мертворожденной») или **обратимой** («появилась на свет живой, но поражена тяжелым органическим пороком»). Значение их разграничения: *quod nullum est, nullum producit effectum* – то, что ничтожно, не создает никаких последствий, в то время как обратимая сделка имеет силу, но заинтересованная сторона может ее оспорить и добиться ее отмены.

#### **Причины ничтожности по римскому праву:**

- 1) незаконность основания;
- 2) недееспособность субъектов, в том числе отсутствие правоспособности или полномочий представителя;
- 3) непригодность объекта: либо он вне оборота – абсолютная непригодность, либо не может быть объектом данного типа сделок (например, потребляемые вещи в договоре аренды) – относительная непригодность;
- 4) отсутствие воли или ошибка. Воля либо вообще отсутствует (например, нервный тик приняли за кивок головой, насилие), либо волеизъявление не соответствует воле. Расхождение между ними могло быть как сознательным (шутка, процесс обучения, на показ, притворство), так и бессознательным (препятствующая ошибка = заблуждение: хотел одно, сделал другое);
- 5) отсутствие необходимой формы – способа волеизъявления.

#### **Причины обратимости:**

- 1) угроза применения силы – психическое воздействие на потенциального контрагента, его родственников или имущество с целью склонения к совершению сделки;
- 2) злой умысел – любая хитрость, обман, ухищрение, примененные для того, чтобы обойти, обхитрить, ввести в заблуждение других людей;

3) ошибка в отношении мотивов (скорее, исключение: например, сын, обойденный в завещании матери вследствие того, что его ошибочно посчитали уже умершим).

**Контракт** (синоним русского «договор») в своей основе имел соглашение, то есть добровольное волеизъявление двух и более сторон об установлении или прекращении их прав и обязанностей. В данной связи необходимо обратить внимание на соотношение понятий «договор» и «сделка»: всякий договор является сделкой (дву- или многосторонней), но не всякая сделка – договор. Отсюда следует, что общие положения о сделках (в частности, элементы, основания и последствия недействительности) относятся и к контрактам.

Особенностью древнеримского обязательственного права являлось то, что перечень договоров давался в гражданском праве, следовательно, исковой защитой пользовались только поименованные в нем контракты. Возникающие новые виды соглашений (не являвшиеся контрактами по указанной выше причине) получили название **пакты** – неформальные соглашения, не пользовавшиеся исковой защитой (со временем некоторые из них таковую получили).

**Контракты и пакты, обеспеченные защитой**, делились:

1) в зависимости от наличия обязанности на одной или на обеих сторонах – на односторонние и двусторонние (не следует путать с двухсторонними сделками, выделявшимися в отдельный вид по иному критерию – количеству волеизъявлений, требуемых для совершения сделки);

2) двусторонние в зависимости от наличия встречного предоставления – на возмездные и безвозмездные;

3) в зависимости от ясности обозначения causa (основания) – на каузальные и абстрактные.

В римском частном праве выделяли следующие **виды контрактов**:

1) вербальные (устные) – договор считался заключенным с момента произнесения установленных фраз – *verba*. К ним относились:

- стипуляция;

- поручительство – договор между кредитором и третьим лицом, в силу которого последний нес дополнительную ответственность за должника;

- обещание приданого;

2) литтеральные (письменные), которые совершались путем:

- записи в приходно-расходных книгах;

- синграфов – долговых документов, излагаемых от третьего лица и подписываемых свидетелями;

- хирографов – также долговых документов, но составляемых от первого лица и подписываемых непосредственно должником;

3) реальные – договоры, которые считались заключенными с момента передачи вещи:

- договор займа, по которому в собственность должника кредитором передавалась определенная сумма или родовая вещь (должник должен был вернуть то же количество). С момента передачи риск случайной гибели или случайного повреждения вещи переходил к должнику как к новому собственнику;

- договор ссуды, по которому безвозмездно во временное пользование кредитором передавалась индивидуально-определенная вещь (должник был обязан вернуть ту же самую вещь). Риск случайной гибели нес кредитор;

- поклада (договор хранения), являвшийся по римскому праву безвозмездным;

- договор залога (залог в форме залога), который заключался только по поводу движимых вещей;

4) консенсуальные – договоры, считавшиеся заключенными с момента достижения соглашения (то есть не требовалось произнесения *verba*, составления документа, передачи вещи):

- договор купли-продажи, по которому за определенную цену вещь должна была поступить в собственность другого лица;

- договор найма (услуг, работ или вещей), по которому вещь подлежала передаче во временное пользование. Следует обратить внимание на следующие моменты: данный контракт являлся возмездным; предметом найма вещей не могли быть потребляемые вещи;

- договор товарищества, по которому несколько лиц объединялось (не создавая юридическое лицо) для достижения какой-либо общей цели;

- договор поручения, предусматривающий безвозмездное исполнение должником каких-либо действий по заданию кредитора. Необходимо подчеркнуть безвозмездный характер поручения по древнеримскому праву; несоблюдение данного требования влекло возникновение иного обязательства (наем);

5) безымянные контракты, к которым помимо мены, оценочного договора, прекария и трансакции, относились договоры типа: «даю,

чтобы ты дал», «делаю, чтобы ты дал», «даю, чтобы ты сделал», «делаю, чтобы ты сделал».

### **Вопросы для самопроверки**

1. Дайте определение контракта.
2. Соотношение понятий «обязательство», «контракт», «сделка»?
3. Что значит односторонняя и двусторонняя сделка?
4. Какой договор называется синаллагматическим?
5. Что такое предмет договора?
6. Какие существенные и несущественные элементы можно выделить в содержании договора?
7. Чем отличаются условия и сроки как элементы договора?
8. Перечислите условия действительности договора.
9. Что такое кауза договора?
10. Что значит абстрактный договор?
11. Что такое офферта, акцепт?
12. Какие виды контрактов известны римскому праву?
13. Когда контракт считался заключенным?
14. Какие последствия наступают в случае признания контракта недействительным?
15. Какие условия действительности контракта выработали древнеримские юристы?
16. Что такое реституция?
17. Какие последствия наступают, если договор считается незаключенным?
18. Что значит «пороки воли»?
19. В чем древнеримские юристы видели разницу между обманом и заблуждением?
20. Что понимается под заблуждением?
21. Какая угроза должна быть, чтобы опорочить сделку?
22. Что такое условие договора и какие они бывают?
23. Какое значение имеет срок договора?

### **Казусы**

1. Нумерий Негидий взял в долг у Авла Агерия 10 000 сестерциев, два мешка пшеницы, три амфоры оливкового масла. Поскольку Негидий не смог вернуть в срок взятое взаймы, Агерий обратился к претору.

Какой договор заключили стороны? Чьи интересы он преследует? Это возмездный или безвозмездный договор? Кому принадлежат права требования? Кому принадлежит право на иск? Почему этот договор является односторонним? Перечислите односторонние договоры древнеримского права.

2. Нумерий Негидий попросил Авла Агерия одолжить ему на месяц серебряную посуду, несколько статуй римских богов и кусок парчи для украшения дома к предстоящему пиршеству. Негидий также попросил Агерия предоставить его раба (искусного повара) для приготовления праздничных блюд. Агерий привез все эти вещи в дом Негидия. В установленный срок Негидий все вернул Агерию. Однако раб Агерия оказался болен заразной болезнью и заразил рабов Негидия. Он предъявил иск к Агерию.

Какой договор заключили стороны? Это возмездный или безвозмездный договор? Срочный или бессрочный? В чем проявляется его фидуциарный характер? Кому принадлежат права требования? В чьих интересах заключается такой договор? Почему он считается потенциально двусторонним? В чем различие между прямым и обратным исками? Кому они принадлежат? Когда может возникнуть право требования на стороне должника? Перечислите все потенциально двусторонние контракты римского права.

3. Марк и Павел заключили договор купли-продажи. Марк должен был поставить Павлу партию рабов, пять бочек с вином и стадо коз. Павел должен был расплатиться с Марком в момент доставки товара в его дом. Продавец привез все вещи в дом покупателя, но самого Павла не было дома, и никому из своих подвластных он не поручал расплатиться с Марком. Марк оставил товар и предупредил, что придет за деньгами на следующий день. Когда он вновь явился в дом Павла, тот объявил, что большинство рабов чем-то больны, а вино скисло, и отказался уплатить покупную цену. Оба обратились к претору.

Почему договор купли-продажи является двусторонним? Есть ли различие в юридических конструкциях «двусторонний договор» и «многосторонний договор»? Кто уполномочен на иск в двустороннем договоре? Чьи интересы преследует такой договор? Симметричны ли интересы сторон? Какой иск принадлежит Павлу, а какой – Марку? Назовите другие двусторонние договоры древнеримского права. Почему практически все консенсуальные контракты являлись именно

двусторонними договорами? Что представляет собой синаллагматическое обязательство?

### Тест

1. Назовите основной источник обязательств:

- а) правонарушение;
- б) решение суда;
- в) конституция императора;
- г) приказ претора;
- д) договор.

2. Основные виды договоров в римском праве:

- а) конвенции и соглашения;
- б) контракты и пакты;
- в) эксцепции и прескрипции;
- г) квазиконтракты и конвенции;
- д) квазипакты и контракты.

3. Какова была основная цель задатка:

- а) подтвердить факт заключения договора;
- б) обеспечить интересы правосудия;
- в) обеспечить интересы должника;
- г) обеспечить интересы и должника, и кредитора;
- д) это обязанность сторон.

4. Что означает неустойка:

- а) дополнительная обязанность обеих сторон;
- б) обязательство должника уплатить определенную сумму в случае неисполнения договора;
- в) дополнительная обязанность кредитора;
- г) приказ претора, обеспечивающий надлежащее выполнение договора должником;
- д) решение суда о дополнительной ответственности должника.

5. Что представляло собой залоговое право:

- а) разновидность прав на чужие вещи;
- б) разновидность права собственности;
- в) разновидность обязательственного права;
- г) разновидность деликтного права;
- д) разновидность сервитутного права.

6. Назовите формы залога:

- а) спонсия, стипуляция, адпромиссия;

- б) фидуция, пигнус, ипотека;
- в) манципация, наем, аренда;
- г) заем, ссуда, хранение;
- д) поручение, товарищество, мена.

7. В какой форме залога вещь находилась у залогового кредитора на праве собственности:

- а) генеральная ипотека;
- б) простая ипотека;
- в) пигнус;
- г) фидуция;
- д) спонсия.

8. К какой форме вины приравнивалась грубая небрежность:

- а) к доброму умыслу;
- б) к злему умыслу;
- в) к преступной самонадеянности;
- г) к легкой небрежности;
- д) к объективному вменению.

9. Что означает легкая небрежность:

- а) отсутствие осмотрительности, должной заботливости;
- б) непонимание того, что понимают все;
- в) ответственность без вины;
- г) сознательное совершение действий, вызывающих невозможность исполнения;

д) неисполнение в результате действия непреодолимой силы.

10. Основанием какой формы вины являлась неопытность:

- а) объективного вменения;
- б) доброго умысла;
- в) легчайшей вины;
- г) грубой вины;
- д) не являлась формой вины.

11. Отличие непреодолимой силы от случая:

- а) непреодолимую силу нельзя предотвратить, но можно предвидеть, а случай нельзя ни предвидеть, ни предотвратить;
- б) они ничем не отличаются друг от друга;
- в) непреодолимая сила всегда освобождает от ответственности, а случай – не всегда;
- г) непреодолимая сила – это правовое понятие, а случай – фактическое;



д) непреодолимая сила – это понятие гражданского права, а случай – преторского.

12. Что является необходимым атрибутом любого договора:

- а) наличие его в перечне договоров, установленных законом;
- б) соглашение сторон;
- в) дозволение претора;
- г) реальная передача вещи;
- д) произнесение торжественной формулы при его заключении.

13. Перечислите основные типы римских контрактов:

- а) купля-продажа, заем, ссуда, товарищество;
- б) контракты, квазиконтракты, пакты, квазипакты;
- в) односторонние, потенциально двусторонние, двусторонние;
- г) литтеральные, вербальные, реальные, консенсуальные;
- д) натуральные, гражданские, преторские, императорские.

14. Что означает понятие «акцепт»:

- а) отказ на предложение заключить договор;
- б) предложение заключить договор;
- в) принятие предложения заключить договор;
- г) согласие сторон на изменение условий договора;
- д) односторонний отказ от исполнения договора.

15. Что означает понятие «оферта»:

- а) синоним эксцепции;
- б) отказ от предложения заключить договор;
- в) предложение заключить договор;
- г) разновидность дарения;
- д) согласие на предложение заключить договор.

## ТЕМА 12. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ КОНТРАКТОВ

Вербальные контракты. Стипуляция. Поручительство. Литтеральные контракты. Реальные контракты. Заем. Ссуда. Хранение, его виды. Заклад. Консенсуальные контракты. Купля-продажа. Наем, виды найма. Договор товарищества. Договор поручения.

Вербальные контракты. Спонсия и стипуляция. Заключение договора путем стипуляции. Предмет стипуляции и ее абстрактный характер. Направленность договора. Обязанности и ответственность должника. Письменная гарантия при стипуляции. Сложные формы стипуляции: корреальная стипуляция; добавочная стипуляция; поручительство. Процессуальная защита сторон. Назначение приданого. Клятвенное обещание услуг.

Литтеральные контракты. Запись в приходно-расходных книгах. Запись долгового требования кредитора, его формы и отличие от записи фактического поступления. Синграфы. Хирографы.

Реальные контракты: общая характеристика.

Заем (кредит). История римского займа. Предмет займа. Валюта займа. Соглашение о процентах. Условия договора в отношении собственности. Срок исполнения. Направленность договора. Цель договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Риск случайной гибели. Процессуальная защита сторон. Корабельный заем. Барата или договор мохатры.

Ссуда. Предмет ссуды. Условия договора в отношении собственности. Срок исполнения. Направленность договора. Цель договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Кража пользования. Кустодия. Риск случайной гибели. Процессуальная защита сторон. Отличие ссуды от прекария.

Договор хранения или поклажи. Предмет поклажи. Условия договора в отношении собственности. Срок исполнения. Направленность договора. Цель договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Процессуальная защита сторон. Горестная поклажа. Хранение денег не по правилам. Секвестрация.

Консенсуальные контракты: общая характеристика.

Договор купли-продажи. Товар. Покупка будущей вещи. Покупка надежды (алеаторные договоры). Цена. Направленность договора. Соглашение сторон. Обязательственно-правовой и реальноправовой моменты. Права, обязанности и ответственность покупателя. Риск случайной гибели. Права, обязанности и ответственность продавца. Кустодия. Гарантия от эвикции. Процессуальная защита сторон.

Договор найма. Общие положения: виды найма; направленность; процессуальная защита сторон; проблема различения договоров найма и купли-продажи. Договор найма вещей: предмет; условия в связи с собственностью; наемная плата; срок; права, обязанности и ответственность сторон; поднаем; аренда. Договор найма услуг: предмет; плата и гонорар; срок; права, обязанности и ответственность сторон. Договор подряда: предмет; права, обязанности и ответственность сторон.

Договор поручения. Предмет поручения. Направленность договора и заинтересованность сторон. Права, обязанности и ответственность сторон. Осо-

бые случаи прекращения договора поручения. Процессуальная защита сторон. Кредитное поручение.

Договор товарищества. Предмет договора (вклад). Цель договора. Распределение прибылей и убытков. «Львиное товарищество». Виды товарищества. Прекращение договора. Права, обязанности и ответственность товарищей по отношению друг к другу. Легкая небрежность, определяемая конкретно. Внешние отношения товарищества. Иски в защиту и против товарищей.

### Латинская терминология по теме

*Contractus verbis* (вербальные контракты): *stipulatio* (стипуляция); *instrumentum* (письменный документ); *dotis dictio* (назначение приданого); *iusiurandum liberti* (клятвенное обещание вольноотпущенника); *pollicitatio* (обещание в пользу гражданской общины).

*Contractus litteris* (литеральные контракты): *adversaria* (журнал); *codex accepti et expensi* (приходно-расходная книга); *syngrapha* (синграф), *chirographa* (хирограф, или расписка).

*Contractus re* (реальные контракты): *mutuum* (заем); *commodatum* (ссуда); *depositum* (поклажа или хранение); *sequestratio* (секвестрация); *fiducia* (фидуция); *pignus* (заклад).

*Contractus consensu* (консенсуальные контракты): *emptio-venditio* (купля-продажа); *societas* (договор товарищества); *mandatum* (договор поручения); *locatio-conductio* (договор найма): *locatio conductio rerum* (наем вещей), *locatio conductio operarum* (наем услуг); *locatio conductio operis* (подряд).

*Contractus innominati* (безымянные контракты): *permutatio* (меня); *contractus aestimatorius vel aestimatum* (оценочный договор).

### Основные положения римского частного права по теме

Классификация контрактов основана на разных способах заключения контрактов (договоров).

**Вербальный договор** (то есть словесный, устный) считался заключенным после произнесения особых слов (формул), следовательно, только с произнесением их возникало обязательство. Главнейший вид вербального договора – **стипуляция** – контракт строго формальный и односторонний (право возникает у одной стороны, обязанность – у другой). Стипуляция порождала абстрактное обязательство. В связи с этим необходимо обратить внимание на то, что при помощи стипуляции могло быть установлено любое денежное обязательство: по уплате покупной цены, суммы, взятой в долг по займу, и т.д. Так,

например, древнейшая форма стипуляции – **sponsio** (клятвенное обещание) выражалась словами «обещаешь дать?» – «обещаю?».

Существовали также сложные формы стипуляции. Они приводили к изменению обязательства на стороне кредитора или должника. В первом случае на стороне кредитора появляются еще и другие лица в качестве самостоятельных кредиторов, в результате чего возникает солидарное обязательство на активной стороне (корреальное обязательство) либо появляются добавочные кредиторы (адстипуляция). Во втором случае сложная форма стипуляции (адпромиссию) приводила к появлению добавочного должника – поручителя. Следовательно, адпромиссию – это договор поручительства, который имел широкое распространение в Древнем Риме.

**Dotis dictio** (назначение приданого) – форма обещания, даваемого невестой, ее домовладкой либо их кредитором по их приказу; совершалась в присутствии жениха.

**Iusiurandum liberti** или **promissio iurata liberti** (клятвенное обещание вольноотпущенника) – особая разновидность стипуляции, которая выдавалась патрону вольноотпущенником при отпущении его на волю. В таком обещании определялось содержание предоставлений, на которые мог претендовать патрон (количество, качество, продолжительность, периодичность). Такое обещание отличалось особым религиозным характером.

**Литтеральными** называются такие договоры, которые не считаются заключенными до составления документа, то есть должны совершаться письменно (*litterae* – письмо), как правило, путем внесения записей в приходно-расходные книги учета. Следовательно, обязательство не возникает, пока воля сторон, соглашение их между собою не записаны. Нужно знать, какое значение имели записи в приходно-расходных книгах, а в классический период – документы – **синграфы** и **хирографы**.

**Реальными** называются такие договоры, для возникновения которых одного соглашения между сторонами недостаточно, для этого требуется еще передача вещи. Для реальных договоров характерно возникновение у должника обязанности вернуть вещь. Эту обязанность порождали: договор займа – *mutuum*, договор ссуды – *commodatum*, равно как и договор хранения – *depositum* и договор залога (заклада), называвшийся *pignus*. Однако при наличии этой общей черты указанные договоры существенно различаются между собою. Они

служили разным хозяйственным целям. Недопустимо, в частности, смешение мутуума и коммодатума.

По **договору займа** (*mutuum*) заемщик, получивший в собственность определенное количество вещей, определенных родовыми признаками, обязывался возвратить займодавцу такое же количество таких же вещей. В Древнем Риме заем мог быть лишь беспроцентным, проценты начислялись только при просрочке. Для начисления процентов необходимо было прибегать к специальной стипуляции (*stipulatio usurarum*), иначе соглашение о процентах являлось *nudum pactum* и не подлежало исковой защите (*obligatio naturalis*). Максимальный процент по займам ограничивался законодательно. Вся сложность начисления процентов и ограничение их размера не касались морского займа (*foenus nauticum*).

**Договор ссуды** (*commodatum*) предполагал передачу ссудополучателю непотребляемой, индивидуально определенной вещи во временное безвозмездное пользование. Основывался такой договор на дружеских отношениях сторон, устанавливался в пользу ссудополучателя и порождал его обязанности по отношению к ссудодателю, однако мог производить требования на стороне ссудополучателя о возмещении затрат на содержание или улучшение вещи.

**Поклажа** (*depositum*). По договору поклажи передавалась движимая, неподверженная тлению вещь. Обычно обязанности возникали только на стороне поклажепринимателя (депозитария), однако, по аналогии с договором ссуды, поклажедатель (депонент) вправе был требовать возмещения издержек, связанных с содержанием и хранением вещи. Поклажеприниматель был не вправе пользоваться вещью и считался не ее владельцем, а лишь держателем на имя поклажедателя. Договор безвозмездный. Вещь необходимо было вернуть по первому требованию депонента. Из договора поклажи возникал иск (*actio depositi*) одновременно с двумя формулами – основанными на праве и на факте. Древнеримское право знало также институт горестной (несчастной, вынужденной) поклажи – *depositum necessarium seu miserabile*, когда поклажа совершалась при особой необходимости – стихийном бедствии, пожаре, наводнении и т.п. Такая поклажа отличалась увеличенной ответственностью поклажепринимателя.

**Sequestratio (секвестрация)** – это особая разновидность поклажи, совершаемая, как правило, во время процесса о вещи, которая должна была быть выдана победителю данного процесса. При этом в отличие от «обычной» поклажи возникало владение вещью.

**Fiducia (фидуция).** Заключалась в ритуальной форме – *mancipatio* или *in iure cessio*, оформляла договоры поклажи, поручения, ссуды, а также могла служить установлению вещной гарантии обязательства. Возвращалась вещь путем обратной манципации – *remancipatio*.

Еще одной разновидностью реального контракта в Древнем Риме был **pignus (заклад)**, по которому непотребляемая вещь переходила во владение залогодержателя в качестве обеспечения исполнения основного обязательства. Залогодержатель не мог пользоваться заложенной вещью. В случае неисполнения должником основного обязательства залогодержатель имел право удовлетворить свой интерес за счет стоимости предмета залога.

**Консенсуальными** называются такие договоры, для заключения которых достаточно одного соглашения, независимо от его формы, причем права и обязанности у сторон возникают в момент достижения соглашения («консенсус» означает согласие). Нужно обратить внимание на эту черту консенсуальных договоров, свидетельствующую о значительном развитии гражданского оборота и высоком уровне юридической техники в Древнем Риме.

К консенсуальным договорам, прежде всего, относился (как и ныне) основной договор товарного оборота – **договор купли-продажи** (*emptio-venditio*), который считался заключенным с момента, когда стороны достигали соглашения о предмете, то есть о вещи (товаре) и цене. Необходимо четко отличать консенсуальные договоры от реальных. Если для реального договора, кроме простого соглашения нужна еще и передача вещи, без чего договора не будет, то сила консенсуального договора от передачи вещи не зависит. Он порождает права и обязанности у сторон, как сказано выше, в момент достижения соглашения, передача же вещи по консенсуальному договору относится к его исполнению, а не к моменту заключения. Это различие удобнее всего проследить путем сравнения договоров займа и купли-продажи – *emptio-venditio*. Договор займа считается заключенным не в момент соглашения (хотя оно необходимо), а в момент передачи предмета займа, тогда как договор купли-продажи признается заключенным с момента достижения соглашения, предшествующего передаче проданной вещи.

Необходимо обратить внимание на следующую особенность договора купли-продажи по римскому праву. В этом договоре различались два момента: обязательственно-правовой и вещно-правовой. С

момента соглашения у продавца возникала обязанность передать проданную вещь во владение покупателю. Право же собственности переходило к покупателю позднее, а именно в момент передачи вещи. Поэтому по римскому праву была возможна продажа чужой вещи и будущих вещей (например, будущего урожая, будущего приплода). Требовалось, чтобы право собственности у продавца имелось на эти вещи к моменту их передачи.

Если вещь была получена покупателем, но у него отсужена, то есть истребована по суду третьим лицом, имеющим на эту вещь право, появившееся до продажи (такое отсуждение вещи называлось «эвикция»), то у покупателя возникало требование о возмещении убытков к продавцу. Важно также обратить внимание на правила об ответственности продавца за качество товара.

Древнеримское право четко сформулировало положение, что риск случайной гибели проданной вещи до передачи ее покупателю несет именно покупатель – *periculum est emptoris*. Это значит, что покупатель обязан уплатить условленную цену, даже если купленная вещь погибла еще у продавца, но не по вине сторон.

Консенсуальными договорами являлись также: имущественный наем – *locatio-conductio*, договор поручения – *mandatum* и договор товарищества – *societas*.

Следует запомнить, что **договор имущественного найма** имел три вида:

1) **договор найма вещей** – *locatio-conductio rerum* (**аренда**). По данному, всегда срочному, договору арендодатель был обязан предоставить арендатору беспрепятственное пользование вещью. Риск случайной гибели вещи нес арендодатель. Аренда прекращалась отчуждением вещи или смертью арендодателя;

2) **договор найма услуг** – *locatio-conductio operarum* – трудовой договор, по которому локатор оказывал за плату определенные услуги, а кондуктор их оплачивал;

3) **договор найма работы** – *locatio-conductio operis* (**подряд**, в том числе перевозка). Подрядчик обязывался выполнить определенную работу за плату. Кондуктор никогда не являлся владельцем (в частности, при перевозке вещи).

По **договору поручения** (*mandatum*) прокуратор (поверенный) оказывал безвозмездные услуги принципалу (доверителю). Поверенный действовал в интересе доверителя, либо иного третьего лица, но не в своем собственном интересе. Данный договор отличался он най-

ма работы безвозмездным характером. Поверенный мог взыскать с доверителя необходимые для исполнения поручения расходы посредством вчинения особого иска из поручения. Поверенный действовал от своего имени и впоследствии был обязан все передать доверителю (косвенное представительство).

Еще одна разновидность консенсуального контракта – **договор товарищества** (*societas*), по которому несколько лиц объединялись для достижения какой-либо общей хозяйственной цели. Товарищество охватывало все имущество участников либо его определенную часть. В последнем случае требовалась передача этой доли в общую собственность товарищей. В соответствии с долями устанавливались доходы участников, а также их расходы (убытки). Вклад товарища мог быть как денежный, так и натуральный (например, рабочая сила).

Товарищество распадалось с выходом хотя бы одного участника, его смертью либо ограничением правоспособности, что означает строго личный характер товарищества.

### Вопросы для самопроверки

1. Почему вербальные контракты явились исторически первым типом договоров древнеримского права? В чем заключалась особенность этих договоров?
2. Что такое стипуляция?
3. Что такое поручительство?
4. Какую ответственность нес поручитель?
5. Каково существенное отличие консенсуальных контрактов от других видов договоров римского права?
6. Что такое литтеральный контракт? С какого момента он считается заключенным?
7. В чем различие между синграфом и хирографом?
8. Какой классификационный критерий положен в основание разделения договоров на реальные и консенсуальные?
9. Что дает знание характеристики договоров как реальных или консенсуальных?
10. Перечислите виды реальных договоров.
11. Назовите виды консенсуальных контрактов.
12. Что такое договор займа?
13. В чем отличие договора займа от договора ссуды?
14. Что такое договор займа?



15. В чем различие договора займа от договора ссуды?
16. В каком случае и почему договор ссуды мог быть двусторонним?
17. В чем отличие ссуды от прекариума?
18. Что такое договор хранения?
19. Что такое иррегулярное хранение?
20. Может ли быть заключен договор хранения на вещи, определяемые родовыми признаками? Влияет ли это на содержание договора?
21. Хранитель – держатель или владелец вещи?
22. Кто несет риск случайной гибели вещи при договоре хранения?
23. На что оказывает влияние возмездность или безвозмездность договора хранения?
24. Что такое несчастная или горестная поклажа?
25. Почему при нормальной поклаже ответственность хранителя была ограниченной? Форма вины при ответственности хранителя?
26. Что такое секвестрация?
27. Что такое договор залога? Какие обязанности нес залогополучатель; форма вины при его ответственности?
28. Какие условия являлись существенными в договоре купли-продажи? В чем отличие последнего от мены?
29. С какого момента возникает право собственности у покупателя на вещь? Для чего важно определение данного момента?
30. Что такое риск случайной гибели вещи? Кто его несет в договоре купли-продажи?
31. Что такое эвикция?
32. За какие недостатки нес ответственность продавец?
33. Связан ли факт уплаты цены за вещь с моментом возникновения права собственности?
34. Что такое договор найма?
35. В чем отличие договора найма вещей от договора ссуды, от договора найма услуг?
36. Что положено в основу разграничения договора найма на виды?
37. Чем договор найма вещей отличается от договора эмфитевта?
38. Какая вещь может быть предметом договора найма вещей?
39. Сохранял ли договор найма вещей силу в случае изменения наймодателя, то есть собственника вещи?
40. Что является предметом договора найма услуг?
41. В чем различие между договором найма услуг и договором подряда, в чем их сходство?

## Казусы

1. Помпей Сабин передал Клавдию Клавдиану в безвозмездное пользование лошадь для вывоза урожая сроком на три месяца. Через месяц лошадь сдохла от старости. Сабин потребовал компенсации за умершее животное, а Клавдий предъявил встречную претензию о компенсации ущерба за несобранный вовремя из-за гибели лошади урожай.

Правомерны ли претензии сторон друг к другу?

2. Тиций передал Луцию на хранение осла. Осел был убит упавшим с горы камнем, когда Луций вез на нем овощи на городской рынок.

Несет ли Луций ответственность за гибель осла?

3. Среди сотни выставленных для продажи рабов покупатель выбрал того, кто выделялся своей интеллигентностью. Это был грек-учитель, захваченный пиратами Средиземного моря. Продавец сообщил, что он не может назвать ни достоинства, ни недостатки раба, так как купил всю партию рабов целиком, как она была выставлена на невольничьем рынке. Осмотрев раба и поговорив с ним, покупатель решил, что он ему подходит. Раба приставили в качестве учителя к детям хозяина, и он жил в его семье, но через три месяца после покупки вдруг упал и забился в припадке эпилепсии.

Решите следующие вопросы:

а) это явный или скрытый дефект вещи?

б) есть ли возможность заявить иск о возврате уплаченного и о расторжении сделки?

4. В семье покупателя-рабовладельца жена и дети возражают против возврата раба, и домовладыка склоняется к тому, чтобы потребовать уменьшения покупной цены. Продавец раба выставил excepción: не знал, не обещал, и не мог знать о болезни раба. Покупатель согласился на возвращение трети уплаченного, с тем, чтобы раб остался в семье. Продавец согласился уплатить треть стоимости раба и совершить реституцию.

Что здесь основано на законе, и как бы вы решили этот казус?

5. Эмилий Лепид заключил договор с Юнием Магном о покупке 500 бочек вина, рассчитывая затем продать их мелкими партиями хозяевам таверн и постоянных дворов. Когда через два дня Юний предложил Лепиду забрать товар, тот отказался его принять и выплатить покупную цену, сославшись на то, что ему не удалось договориться о сбыте товара и, следовательно, тот ему больше не нужен и их договоренность теряет силу. Юний Магн подал иск против Лепида. Правомерен ли данный иск?

6. Домовладелец заключил договор о продаже принадлежащего ему на правах суперфиции здания другому лицу. Ночью здание сгорело. Это случилось еще до того, как договор был исполнен сторонами. Покупатель отказался выплатить деньги, сославшись на то, что коль скоро нет объекта купли-продажи, то нет и договора. Правомерно ли это заявление?

7. Собственник поместья заключил договор о продаже будущего урожая оптовому торговцу. Он получил деньги и истратил их на обеспечение сельскохозяйственных работ. В результате стихийного бедствия урожай погиб на корню. Торговец потребовал возвращения уплаченных денег. Правомерно ли это требование?

8. Вителий вчинил иск работоторговцу с целью расторжения договора купли-продажи, по которому он приобрел у того раба-повара. Вителий указывал на то, что раб готовит весьма посредственно, в то время как при совершении сделки торговец хвалил его как искусного кулинара. Правомерен ли данный иск?

9. Гай взял заказ на постройку корабля для Сея, включив в смету стоимость необходимого материала, который он закупал полностью самостоятельно. За ночь до сдачи работы на верфи случился пожар, и корабль сгорел. Заказчик отказался оплатить работу, сославшись на неполучение им результата. Правомерен ли этот отказ?

10. Из предоставленного заказчиком материала ювелир сделал ожерелье. Ночью в его доме случился сильный пожар, после тушения которого обнаружилось, что в огне изделие ювелира расплавилось. Заказчик отказался оплатить работу и потребовал вернуть ему металл. Правомерно ли это требование?

## Тест

1. Как заключался вербальный контракт:

- а) посредством произнесения определенных слов и передачи вещи;
- б) достижением соглашения и передачей вещи;
- в) посредством произнесения определенных устных формул и фраз;
- г) посредством клятвы и ее письменной фиксации;
- д) простым соглашением.

2. Назовите самый важный вербальный контракт:

- а) обещание установить приданое;
- б) клятва;
- в) нексум;
- г) стипуляция;
- д) ведение чужих дел без поручения.

3. Какие из перечисленных контрактов являлись вербальными:

- а) обещание установить приданое, клятва либертина, обещание в пользу гражданской общины;
- б) нексум, манципация, фидуция;
- в) поручение, поручительство, товарищество;
- г) консорциум братьев, узус, узукапия;
- д) наем услуг, «горестная» поклада, морской заем.

4. Как можно определить понятие «литтеральный контракт»:

- а) преторское обязательство с гражданским эффектом;
- б) обязательство по праву народов с реальным эффектом;
- в) разновидность стипуляции;
- г) безвалютный заем;
- д) обязательство с обязательной письменной фиксацией его содержания.

5. Какие из перечисленных контрактов являются литтеральными:

- а) договор морской перевозки, ошибочный платеж, возврат предоставления;
- б) запись в приходно-расходную книгу, кассовая запись, синграф, хирограф;
- в) мировое соглашение, судебный залог, секвестрация.

6. В чем суть реальных контрактов:

- а) они заключаются только с разрешения императора;
- б) это властное распоряжение претора;

- в) для их возникновения обязательна передача вещи должнику;
- г) они заключаются только в устной форме;
- д) они заключаются простым соглашением сторон.

7. Перечислите основные виды реальных контрактов:

- а) заем, ссуда, хранение, секвестрация, залог;
- б) фидуция, пигнус, стипуляция, манципация;
- в) продажа, наем, товарищество;
- г) хирограф, синграф, поручение, поручительство;
- д) ипотека, обещание либертина, адстипуляция.

8. К какому виду договоров относится заем:

- а) к двусторонним;
- б) к потенциально двусторонним;
- в) к односторонним;
- г) это односторонняя сделка;
- д) это квазиконтракт.

9. Какое вещное право возникало у должника в результате договора займа:

- а) право владения;
- б) право пользования;
- в) право на чужую вещь;
- г) право собственности;
- д) право воспреещения.

10. Каково соотношение кредита и договора займа:

- а) это одно и то же;
- б) между ними нет ничего общего;
- в) они соотносятся как род с видом;
- г) они соотносятся как вид с родом;
- д) кредит – это двусторонний договор.

11. На ком лежал риск случайной гибели вещи в договоре займа:

- а) на кредиторе;
- б) на обеих сторонах поровну;
- в) на должнике;
- г) риск распределялся по соглашению сторон;
- д) риск распределялся по решению суда.

12. Какие вещи могли быть предметом договора займа:

- а) потребляемые и незаменимые;
- б) родовые и потребляемые;
- в) вещи религиозного права;
- г) индивидуально определенные;

д) земельные угодья и строения.

13. К какому виду договоров относится ссуда:

- а) потенциально двусторонний договор;
- б) односторонний договор;
- в) двусторонний договор;
- г) натуральное обязательство;
- д) императорский пакт.

14. Какие вещи являлись предметом договора ссуды:

- а) родовые;
- б) заменимые и потребляемые;
- в) публичные;
- г) бестелесные;
- д) индивидуально определенные.

15. На ком лежал риск случайной гибели по договору ссуды:

- а) на ссудоприемателе;
- б) на ссудодателе;
- в) на наследниках ссудоприемателя;
- г) он распределялся по соглашению сторон;
- д) он распределялся по решению суда.

16. За какие формы вины нес ответственность ссудодатель:

- а) на основе принципа объективного вменения;
- б) за умысел и грубую небрежность;
- в) не нес ответственности ни при каких обстоятельствах;
- г) за все формы вины;
- д) по решению претора.

17. Основное отличие ссуды от найма вещи:

- а) обязанности сторон;
- б) предмет договора;
- в) специфика ответственности;
- г) ссуда – безвозмездный договор, основанный на дружеском расположении;

д) отличие только терминологическое.

18. Основное отличие ссуды от прекария:

- а) объект договора;
- б) ссуда – всегда срочный договор, прекарий – всегда договор до востребования;
- в) характер договора;
- г) распределение риска;
- д) специфика защиты.

19. Основная черта договора хранения как договора, основанного на дружеском расположении:

- а) безвозмездность;
- б) срочный характер;
- в) синаллагматичность обязательств;
- г) симметричность обязательств;
- д) односторонний характер.

20. Кем являлся депозитарий по отношению к переданным на хранение вещам, если хранение было его профессиональным занятием:

- а) собственником;
- б) владельцем;
- в) пользователем;
- г) держателем;
- д) узуфруктарием.

21. За какие формы вины обычно отвечал депозитарий:

- а) за все формы вины;
- б) по принципу объективного вменения;
- в) за умысел, грубую вину и грубую небрежность;
- г) за добрый умысел и легкую небрежность;
- д) за неопытность и неосмотрительность.

22. Назовите специфические виды договора хранения:

- а) складирование товаров;
- б) «горестная» (чрезвычайная) и необычная («ненормальная») поклада;
- в) регулярное хранение;
- г) депозит у банкира;
- д) наем помещения под склад.

23. В чем суть договора секвестрации:

- а) это особая разновидность договора хранения;
- б) это договор аренды;
- в) это договор охраны недвижимого имущества;
- г) это договор найма услуг;
- д) это императорский пакт.

24. На чем основаны фидуциарные договоры:

- а) на преторском праве;
- б) на судебном решении;
- в) на конституции императора;
- г) на дружеском расположении, доверии;
- д) на праве народов.

25. Назовите виды фидуциарных соглашений:

- а) договор с другом и договор с кредитором;
- б) договор с претором;
- в) договор с судьей и договор с банкиром;
- г) договор товарищества;
- д) договор подряда и договор найма услуг.

26. С какого момента консенсуальный контракт вступает в силу:

- а) с момента передачи вещи;
- б) с момента предоставления залога;
- в) с момента достижения соглашения;
- г) с момента совершения манципации;
- д) с момента подписания контракта.

27. Как обычно прекращаются консенсуальные контракты:

- а) простым исполнением;
- б) неформальным соглашением сторон;
- в) посредством акцептиляции;
- г) обязательно в той же форме, в которой были заключены;
- д) вследствие смерти или утраты правоспособности одной из

сторон.

28. Какой характер имеют обязательства сторон в купле-продаже:

- а) синаллагматический (функционально-двусторонний);
- б) продавец имеет только права, покупатель – только обязанности;
- в) обе стороны имеют только права требования;
- г) это потенциально двусторонние обязательства;
- д) покупатель имеет только права, продавец – только обязанности.

29. Какие права порождает договор купли-продажи:

- а) вещные;
- б) права на чужие вещи;
- в) обязательственные (права требования);
- г) залоговые;
- д) наследственные.

30. Что означает эвикция вещи:

- а) лишение покупателя права владеть купленной вещью;
- б) обязанность продавца немедленно передать вещь покупателю;
- в) специальный преторский интердикт;
- г) способ расторжения купли-продажи;
- д) разновидность купли-продажи.



31. С какого момента вступал в силу договор найма:

- а) с момента передачи вещи;
- б) с момента начала работы;
- в) с момента записи в приходно-расходную книгу;
- г) с момента составления долговой расписки;
- д) с момента достижения соглашения.

32. Какие коммерческие отношения оформлялись договором найма:

- а) распоряжение общей собственностью;
- б) создание юридического лица;
- в) аренда, трудовые отношения, подряд, перевозка;
- г) купля-продажа с последующим хранением и перевозкой;
- д) кредит, банковская ссуда, секвестрация.

33. Что являлось предметом договора аренды:

- а) непотребляемые вещи и права на вещи;
- б) родовые вещи;
- в) только недвижимое имущество;
- г) только движимые материальные вещи;
- д) незаменимые вещи.

34. Как распределялся риск в договоре найма вещи:

- а) он лежал на арендаторе;
- б) он лежал только на собственнике вещи;
- в) он лежал на наймодателе;
- г) риск распределялся поровну между обеими сторонами;
- д) распределение риска зависело от соглашения сторон.

35. В чем основное отличие договора аренды от договора ссуды:

- а) в предмете договора;
- б) в сроках договора;
- в) в правах и обязанностях сторон;
- г) в распределении контрактного риска;
- д) договор аренды – возмездный, договор ссуды – безвозмездный.

36. В чем содержание договора найма услуг:

- а) постоянная работа по приказу нанимателя;
- б) срочное или бессрочное выполнение определенных услуг;
- в) заказ на выполнение определенной законченной работы;
- г) покупка готовой работы;
- д) разновидность договора подряда.

37. В каком случае договор подряда был близок к договору купли-продажи:

- а) когда подрядчик делает работу из материала заказчика;
- б) когда подрядчик выполняет работу из своего материала;
- в) когда подрядчик сам покупает материал, но на деньги заказчика;
- г) между этими договорами нет ничего общего;
- д) между этими договорами нет никаких различий.

38. В чем суть договора товарищества:

- а) создание общей собственности;
- б) объединение лиц с целью раздела наследства;
- в) товарищество – то же самое, что и юридическое лицо;
- г) объединение лиц, их имущества и усилий ради достижения общей хозяйственной цели;
- д) консорциум братьев.

39. Без какого реквизита товарищество было невозможно:

- а) без вклада каждого контрагента;
- б) без одинакового труда всех товарищей;
- в) без равного участия всех в прибылях и убытках;
- г) без реальной передачи имущества в общую собственность;
- д) без торжественного обещания перед магистратом.

40. К каким договорам относится договор поручения:

- а) односторонняя сделка;
- б) односторонний договор;
- в) потенциально двусторонний договор;
- г) двусторонний договор;
- д) договор между домовладыкой и подвластным.

## ТЕМА 13. БЕЗЫМЯННЫЕ КОНТРАКТЫ, ПАКТЫ, КВАЗИКОНТРАКТЫ

Понятие и развитие безымянных контрактов, их виды (мена, оценочный договор). Прекарий: сходство с ссудой и отличие от нее. Понятие и деление пактов как источников обязательств. «Одетые» и «голые» пакты. Пакты, присоединенные к контракту. Преторские соглашения: подтверждение долга; соглашение с третейским судьей; соглашение с хозяином корабля, гостиницы, постоянного двора о сохранении вещи. Легитимные пакты: о дарении; об установлении приданого. Квازиконтракты: понятие, виды. Ведение чужого дела без поручения: необходимые элементы (гестор, хозяин); правовые последствия; обязанности, ответственность и права сторон. Обязательства из неосновательного обогащения: понятие, отличие от деликта, от договора. Кондикции и их виды (о возврате не должно уплаченного; о возврате предоставления, цель которого не осуществилась; о возврате полученного вследствие кражи).

### Латинская терминология по теме

*Obligatio quasi ex contractu* (обязательства как бы из договора); *dominus* (хозяин дела); *gestor* (ведущий чужое дело); *negotiorum gestio* (ведение чужих дел без поручения); *solutio indebiti* (исполнение не-должного); *condictiones sine causa* (иски из неосновательного обогащения).

### Основные положения римского частного права по теме

Как уже отмечалось, замкнутая четырехчленная классификация контрактов, пользовавшихся исковой защитой, не могла удовлетворять широко развитый гражданский оборот Древнего Рима. Возник целый ряд новых договоров с судебной защитой. Эти договоры, находящиеся за пределами четырехчленной классификации контрактов, не могли охраняться при помощи исков, применявшихся при нарушении прав, возникших из контрактов. По указанной причине такие договоры стали обозначаться как «контракты, не имеющие названия» – *contractus innominati*. К их числу относятся: мена – *permutatio*, оценочный договор и ряд других. В кодификации Юстиниана все разнообразные случаи безымянных контрактов сводятся к четырем основным типам, которые нужно запомнить:

- 1) я даю, чтобы и ты дал – *do ut des*;
- 2) я даю, чтобы ты совершил действие – *do ut facias*;
- 3) я совершаю действие, чтобы ты дал – *facio ut des*;

4) я совершаю действие, чтобы и ты совершил действие – *facio ut facias*.

Слово «даю» означало передачу собственности. Слово «действие» – оказание услуг и т.п. Безымянные контракты, как видно из этих формул, создавали встречные обязанности, то есть были двусторонними, синаллагматическими договорами.

Наряду с безымянными договорами, пользовавшимися исковой защитой, существовали, как указывалось, неформальные соглашения – пакты (*pacta*), по общему правилу, не обеспеченные исковой защитой. Такие соглашения назывались пактами «голыми» – *pacta nuda*. Постепенно некоторые из пактов начинают пользоваться судебной защитой, то есть участникам этих пактов также дается иск. Другими словами, признается, что у них возникают из пактов права и обязанности. Эти соглашения стали называться пактами «одетыми» – *pacta vestita*.

К таким пактам относятся: дополнительные соглашения к заключенному договору – *pacta adiecta*; соглашения, защищавшиеся претором – *pacta pretori*; соглашения, защищавшиеся в силу распоряжений императора – *pacta legitima*. Нужно уяснить, какие конкретно пакты были взяты под защиту в преторском эдикте и какие – императором.

Различие между «одетыми» пактами и безымянными договорами нужно усматривать в том, что последние характеризовались встречным исполнением (являлись синаллагматическими), причем они получали силу с того момента, когда одна сторона выполняла соглашение (передавала вещь в собственность или оказывала услугу другой стороне), тогда как «одетые» пакты порождали права и обязанности соглашением как таковым, причем встречность исполнения не была для них необходимой.

Основаниями возникновения обязательств являлись не только договоры, хотя они были важнейшими, но и другие юридические факты. Вторую группу обязательств в Древнем Риме составляли обязательства «как бы из договора» – *quasi ex contractu*. Следует иметь в виду, что римские юристы словами «как бы из договора» обозначали фактический состав, который, не будучи договором, имел сходство с ним и порождал обязательственное правоотношение, как будто между сторонами было соглашение. Важнейшими «как бы договорами» являются: 1) ведение чужого дела без поручения – *negotiorum gestio* и 2) получение чего-либо – денег или вещей лицом, не являющимся

кредитором, то есть без правового основания (неосновательное обогащение). Необходимо тщательно рассмотреть обязательства, возникающие из этих юридических фактов.

Далее следует обратить внимание на основные виды обязательств из неосновательного обогащения и на соответствующие иски, а именно: 1) иск о возврате не должно уплаченного *condictio indebiti* (кондикцию индебити); 2) иск о возврате предоставления, цель которого не осуществилась – *condictio causa data causa non secuta* и 3) иск о возврате полученного вследствие кражи – *condictio ex causa furtive*. Во всех других случаях давался общий иск о возврате неосновательного обогащения – *condictio sine causa*.

Для лучшего понимания обязательства из неосновательного обогащения следует уяснить его признаки: а) оно возникает, когда одно лицо получает (приобретает) имущество за счет другого, и б) это получение (приобретение) не имеет юридического основания, то есть не основано на законе или договоре и с точки зрения права ничем не может быть оправдано.

### Вопросы для самопроверки

1. Что такое безымянный контракт?
2. Какие четыре типа безымянных контрактов вы знаете?
3. В чем отличие безымянных контрактов от реальных?
4. В чем отличие договора мены от договора купли-продажи?
5. Что такое оценочный договор?
6. Отличие оценочного договора от договора поручения? От договора купли-продажи?
7. Кто несет риск случайной гибели вещи в оценочном договоре?
8. Что такое пакт?
9. Чем пакт отличается от контракта?
10. Какие пакты были обеспечены судебной защитой? С чем это связано?
11. Отличие пактов от безымянных контрактов?
12. В чем суть присоединенного пакта (*p. adjecta*)? Преторского пакта?
13. Что такое *guasi ex contractu*?
14. Чем отличаются квазидоговорные обязательства от обязательств из договоров?
15. Что понимается под ведением чужого дела без поручения?

16. В чем отличие *negotium gestio* от договора поручения?
17. Каковы правовые признаки *negotium gestio*?
18. Как называются стороны *negotium gestio*, кто является кредитором, а кто – должником?
19. За какую вину нес ответственность гестор и почему?
20. Каковы признаки неосновательного обогащения?
21. Назовите основные случаи неосновательного обогащения по древнеримскому праву?
22. Средства защиты в случае неосновательного обогащения?
23. Что общего и в чем отличие неосновательного обогащения и реальных контрактов?
24. Чем кондикция о возврате украденного отличалась от иных кондикций и почему эта кондикция была введена римскими юристами?

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. В Дигестах приведено следующее высказывание Ульпиана: «Если дело не подходит под какой-либо контракт, но присутствует основание соглашения... обязательство существует. Например, я дал вещь тебе в собственность с тем, чтобы ты дал мне другую, (или) я дал с тем, чтобы ты что-либо сделал: это является синаллагматическим договором, и здесь возникает гражданское обязательство».

О какой разновидности контрактов здесь идет речь? Когда и почему они появились в римском праве? Как развивалась их исковая защита? Какими исками защищались интересы сторон? Назовите виды таких контрактов. С какого момента они вступают в силу? В чем специфика их юридической конструкции?

2. В Дигестах Юстиниана можно прочесть следующее: «Когда нет никакого законного основания, решено, что посредством такого соглашения нельзя установить обязательство: следовательно, «голый» пакт не порождает обязательство, но порождает исковое возражение».

Что представляет собой пакт? В чем его основное отличие от контракта? Какое место занимали пакты в структуре сделок доброй совести? Чем пакт отличается от натурального обязательства? Перечислите основные виды пактов. Чем «голые» пакты отличаются от «одетых»? Что представляет собой негативная защита свободных соглашений?

3. В Дигестах Юстиниана говорится: «Если кто-нибудь вел дело отсутствующего лица... без его ведома, но что-то израсходовал на его дело... целесообразно или даже сам обязался по делу отсутствующего, то имеем иск на этом основании... и на той, и на другой стороне возникает иск... из ведения дел».

О каких соглашениях здесь идет речь? Когда в римском праве появилась эта категория договоров? Что они собой представляют? В чем их специфика? Какой именно квазиконтракт упоминается в данном отрывке? Назовите его реквизиты. Как защищаются интересы сторон? За какие формы вины наступала ответственность гестора? Что представляет собой ведение чужих дел в своем интересе?

4. У Ульпиана есть следующее высказывание: «Если лицо приняло обязательство, имея в виду определенное основание, а это основание не осуществилось, то следует признать, что имеет место кондикция».

О каком квазиконтракте идет речь? Что означает кондикция о возврате предоставления, цель которого не осуществилась? Какие отношения связывают стороны? Каковы условия применения этой кондикции? Кто управомочен на нее?

5. Тиций и Луций спорили о принадлежности каждому из них статуи Юпитера. По соглашению сторон было решено передать их спор на разрешение третейскому судье. Спорная вещь была передана третейскому судье, который решил дело в пользу Тиция. Луций не согласился с таким решением.

Какое соглашение заключили стороны? Имеет ли оно исковую защиту? К какой разновидности пактов относится? Чем отличается от соглашения, приведенного в предыдущем казусе? Как соотносится с договором секвестрации? Обязательно ли для сторон решение третейского судьи? Если сторона отказывается от его исполнения, несет ли она какую-либо ответственность?

6. Либерт управлял имением своего патрона. Патрон на длительное время уехал в провинцию. Во время его отсутствия управляющий собрал урожай с земельного участка и выгодно продал его, купил виноградник и оливковую рощу, отремонтировал дом и зернохранилище, построил новую конюшню. Кроме того, должник патрона

вернул либерту причитающийся долг. В свою очередь либерт отказался вернуть ссудодателю вещь, взятую патроном в ссуду.

Какие действия совершил либерт? Почему они представляют собой ведение чужих дел без поручения? Может ли патрон не принять что-либо из сделанного управляющим? Кому принадлежат доходы от сделок либерта? Кто несет бремя расходов?

### Тест

1. Какой характер имел перечень контрактов в римском праве:
  - а) открытый, незавершенный;
  - б) этот перечень не имел никакого значения;
  - в) это просто юридическая типизация, принятая для удобства;
  - г) исчерпывающий, это замкнутая система;
  - д) это единственные законные соглашения.
2. Что означает понятие «безыменные контракты»:
  - а) нетипичные контракты, не вошедшие в исчерпывающий перечень римских контрактов;
  - б) дополнительные соглашения к основным контрактам;
  - в) акцессорные обязательства;
  - г) натуральные обязательства;
  - д) гражданские обязательства.
3. Назовите основные виды безыменных контрактов:
  - а) ведение чужих дел без поручения, секвестрация, пекулий.
  - б) депозит у банкира, хранение на складе, кредит;
  - в) право воспрещения, право приращения, право улучшения;
  - г) фидуция, пигнус, манципация, нексум;
  - д) мена, комиссия, инспекция, прекарий.
4. Каковы были последствия мены:
  - а) она порождала обязательство с реальным эффектом;
  - б) она порождала обязательство с личным эффектом;
  - в) она не являлась источником обязательства;
  - г) она порождала обязательство из деликта;
  - д) эти отношения не имели никакого юридического значения.
5. Что представляли собой пакты:
  - а) неформальные соглашения в свободной форме;
  - б) натуральные обязательства;
  - в) семейные соглашения;
  - г) соглашения о разделе общей собственности;



д) обязательства строгого права.

6. Перечислите виды пактов:

а) ведение хозяйства, раздел наследства, консорциум братьев;

б) цивильные, натуральные, судебные;

в) юридические, сенаторские, патрицианские;

г) «голые», «одетые», добавленные к основному контракту и входящие в его структуру;

д) пекулий, детальная недвижимость, ипотека.

7. В чем суть квазиконтрактов:

а) они ничем не отличались от пактов;

б) это обязательства из деликтов;

в) это синоним безыменных контрактов;

г) между сторонами не было договора, но существовали обязательственные отношения, по своему содержанию аналогичные договорным;

д) между сторонами заключалась строго формальная, ритуальная односторонняя сделка.

8. Назовите основные категории квазиконтрактов:

а) дарение, обещание установить приданое, помолвка;

б) мена, комиссия, секвестрация;

в) ведение чужих дел без поручения и обязательства из неосновательного обогащения;

г) ипотека, генеральная ипотека, пигнус;

д) третейская запись, компромисс, прощение долга.

9. Цель ведения чужих дел без поручения:

а) выгода обеих сторон;

б) выполнение государственной повинности;

в) хозяйственная выгода господина дела;

г) выгода гестора;

д) общественная польза.

10. Назовите наиболее важный реквизит ведения чужих дел без поручения:

а) отсутствие поручения либо любых других обязанностей со стороны гестора;

б) властное распоряжение претора;

в) согласие господина дела;

г) клятвенное обещание гестора;

д) императорский указ.

11. Назовите основные виды обязательств из неосновательного обогащения:

- а) ошибочный платеж долга; возврат предоставления, цель которого не осуществилась; переданное на порочном основании;
- б) кража, разбой, грабеж;
- в) обида, причинение имущественного ущерба, телесные повреждения;
- г) дарение, отказ вернуть приданое, отказ исполнить легат;
- д) право приращения, право воспрещения, право изъятия улучшений.

12. В чем суть обязательств из неосновательного обогащения:

- а) это разновидность обязательств из квазиконтрактов;
- б) это гражданские обязательства;
- в) эти обязательства оформлялись устным торжественным соглашением;
- г) эти отношения нуждались в письменной фиксации;
- д) это преторские обязательства.

13. Основное средство защиты стороны, пострадавшей в результате неосновательного обогащения:

- а) преторские иски с фикцией;
- б) вещные штрафные иски;
- в) личные гражданские иски – специальные кондикции;
- г) вещные иски доброй совести;
- д) преторские интердикты.

## ТЕМА 14. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ДЕЛИКТОВ И КАК БЫ ИЗ ДЕЛИКТОВ (КВАЗИДЕЛИКТОВ)

Понятие деликта. Публичные и частные деликты. Элементы частных деликтов. Характер и объем ответственности. Отличия деликтных обязательств от договорных. Личная обида (оскорбление). Кража. Грабеж. Противоправное причинение ущерба. Закон Аквилы. Преторские деликты (угроза применения силы, умысел). Квазиделикты: понятие, виды (несправедливое решение судьи, «вылитое и выброшенное», «поставленное и подвешенное»).

### Латинская терминология по теме

*Delictum* (деликт); *crimen* (преступление); *vindicta* (мечь); *talio* (талион); *obligatio ex delicto* (обязательства из деликта); *furtum* (кража); *rapina* (грабеж); *noxae deditio* (выдача подвластного потерпевшему); *damnum iniuria datum* (противоправное нанесение ущерба); *iniuria* (оскорбление личности или покушение на личность); *infamia* (бесчестие); *obligatio vel quasi ex delicto* (обязательства как бы из деликта); *action de effuses et deiectis* (иск о вылитом и выброшенном); *action de positis et suspensis* (иск о поставленном и подвешенном).

### Основные положения римского частного права по теме

Приступая к изучению третьей группы обязательств – обязательств из деликтов – *obligations ex delicto*, следует учесть, что в римском праве различались два вида правонарушений (деликтов): правонарушения публичные – *delicta publica* или *crimen publica*, то есть преступления, и правонарушения частные – *delicta privata*. В первом случае они затрагивали интересы государства, во втором – интересы частных лиц, а потому рассматривались лишь по жалобе потерпевшего, в пользу которого поступали и взыскиваемые с причинителя вреда – делинквента – суммы, в том числе штрафы.

Следует иметь в виду, что древнеримское право не знало общего правила, согласно которому каждый, кто совершил правонарушение, причинившее имущественный вред, должен отвечать. Причинитель вреда отвечал лишь в случаях, установленных законом или эдиктом, когда давался определенный иск. Если иск не предусматривался, то не было и деликта.

Необходимо проследить, как ответственность за вред – *noxae* – развивалась от кровной мести к системе композиций, то есть установленных штрафов. Должна быть отмечена и вторая линия развития

внедоговорной ответственности: от ответственности за незаконные действия без различия виновного и невиновного причинения вреда к ответственности за виновные действия, то есть за вред, причиненный при наличии умысла – *dolus* или неосторожности – *culpa*. Третья линия развития, которую нужно также выделить, выражалась в том, что штраф – *pena*, применявшийся в древнейшем праве с целью наказания делинквента, постепенно приобрел другое назначение в позднейший период, служа средством возмещения имущественного вреда. Размер ущерба все больше и больше влиял на величину «пена».

В развитии института обязательств из частных деликтов большую роль играло преторское правотворчество. Преторы не только совершенствовали систему гражданских деликтов, но и вводили новые деликты, то есть определяли те правонарушения, за которые причинитель вреда должен был нести ответственность. Именно преторы заменяли личную ответственность и талион штрафами. К преторским нововведениям в праве относилось также расширение понятия личной обиды. Ограждались не только телесная неприкосновенность субъекта права, но и его честь и достоинство (разумеется, на рабов это не распространялось). Преторы признали деликтами также действия, направленные в обход прав кредиторов, связанные с насилием и обманом в гражданско-правовых отношениях.

Нужно уметь проводить различие между договорным и деликтным обязательством не только по основанию возникновения, но и по характеру ответственности.

В задачу изучения данной темы входит также ознакомление с важнейшими видами деликтов. Это личная обида – *iniuria*, кража – *furtum*, неправомерное уничтожение или повреждение чужого имущества и др.

**Кража** – это изъятие вещи, совершенное по обману с целью обогащения. Может быть кража самой вещи (*furtum possessionis*, *furtum rei*) или кража пользования (*furtum usus*). Бывает также открытое воровство, когда вор пойман с поличным – *furtum manifestum* (вор переходил во власть пострадавшего) и тайное воровство – *furtum nec manifestum* (вор подвергался штрафу в размере двойной стоимости украденного).

Силовое изъятие чужого имущества квалифицировалось как **грабеж** (*rapina*). Применялся штраф в размере четырехкратной стоимости награбленного, посредством иска об имуществе, изъятom силой (*actio vi bonorum raptorum*).

Обязательства «как бы из деликтов» – *quasi ex delicto*, составляющие четвертую группу обязательств, возникают из недозволенных действий, но последние не подходят под перечень частных деликтов, порождавших обязательства, включенные в третью группу. Отсюда эти недозволенные действия получили название «квазиделиктов». Они влекли за собою, подобно деликтам, денежную ответственность в случаях, предусмотренных правом. Перечень квазиделиктов содержится в институциях Юстиниана. Предусматривалась ответственность судьи за неправильное решение; ответственность «за поставленное и подвешенное», угрожающее падением, даже если падение еще не произошло и вред еще не причинен; ответственность хозяев домов и квартир независимо от личной вины «за вылитое и выброшенное» на общественный проезд, если в результате этого кто-либо понес ущерб; ответственность хозяев кораблей, гостиниц, постоялых дворов за повреждение или похищение вещей пассажиров или постояльцев (основание ответственности усматривалось в том, что хозяин был недостаточно осмотрителен в выборе служащих – *culpa in eligendo*). Следует обратить внимание на то, что иск «как бы из деликта» в ряде случаев мог предъявить любой гражданин, а не только потерпевший, то есть иск носил популярный характер – *action popularis*, что означало – иск в интересах народа.

### Вопросы для самопроверки

1. Дайте понятие и назовите основные виды частных деликтов римского права.
2. Чем древнеримское юридическое определение кражи отличается от современного понятия?
3. В чем заключаются основные отличия деликтного обязательства от договорного?
4. Что такое внедоговорное, деликтное обязательство?
5. Каковы характерные черты внедоговорных обязательств?
6. Что такое ноксальная (*ноха*) ответственность?
7. Какие условия необходимы для деликтной ответственности?
8. Характерные черты и понятие кражи.
9. В чем различие понятий кражи и грабежа?
10. Что регулирует закон Аквилы?
11. Что понимается под личной обидой?

12. Что понималось под виной лиц, отвечающих по искам из квазиделиктов?

13. Какие обязательства определяются римским правом как квазиделиктные?

14. Чем они отличаются от деликтов?

15. Назовите виды квазиделиктов.

### **Казусы**

1. Виноват ли римский гражданин, который из озорства напугал пасущуюся на лугу чужую корову, если корова, испугавшись, бросилась бежать и сломала себе ногу? Относится ли этот поступок к деликтам? Какая ответственность может наступить за его совершение?

2. Виноват ли римский гражданин, который, увидев прикованного к дереву тяжело больного раба, из жалости и сострадания освободил его от оков, а раб убежал? Имел ли место в данном случае деликт, и какого вида? Какая ответственность ждет доброго прохожего?

3. Будет ли отвечать врач, если он по просьбе смертельно больного человека, которого ожидала мучительная смерть, дал ему лекарство, от которого наступает смерть безболезненная? Можно ли считать такой поступок деликтом?

4. Гай и Сей украли у Сульпиция вещь стоимостью 5 000 сестерциев и продали ее Луцию за 2 000 сестерциев.

Сумму какого размера сможет получить Сульпиций после подачи всех положенных ему как потерпевшему исков?

5. Тиций поручил ювелиру сделать золотое кольцо, пообещав предоставить материал, а также древесный уголь, необходимый в процессе изготовления кольца. Посланный Тицием раб пошел в лес, срубил дерево, поджег его, и, когда дерево сгорело, приготовил уголь, который он по приказу своего господина принес ювелиру в дом. Ювелир, полагая, что уголь приготовлен как надо, велел рабу сложить его у стены своего дома, где он обычно его хранил. Но, ввиду того, что из-за явной небрежности раба уголь затушен не полностью, он спустя некоторое время начал тлеть, после воспламенился,

возник пожар и дом ювелира сгорел. Порождает ли эта ситуация деликтное обязательство Тиция в пользу ювелира?

6. Гай украл у Тиция кошелек с деньгами и хранил его в своем доме; но вскоре его оттуда выкрал Ульпий. Может ли Тиций предъявить иски к обоим ворами или только к Ульпию, который владеет деньгами? Может ли первый вор, Гай, предъявить иск ко второму, Ульпию? (Помпоний, D.47.2.77.1; Павел, D.47.2.11)

7. Виниций принес свою одежду в прачечную, принадлежащую Сею, с тем чтобы тот вычистил ее, но Сей передал вещи Луцию, не уведомив об этом Виниция, а у Луция их выкрал Марий. Может ли Виниций предъявить иски о краже и к Сею, и к Марию? Может ли Сей предъявить иск о краже к Марию? (Ульпиан, D.47.2.48.4)

8. Вор Септиций похитил раба у Лунина, но раб выкрал драгоценности Септиция и скрылся. Может ли Септиций предъявить иск о краже драгоценностей к Лупину, собственнику раба? (Цельс, D.47.2.68.4)

9. Я (Гай) владел похищенной рабыней, которую купил, как добросовестный приобретатель, (у вора) за два золотых. (Впоследствии) ее у меня украл Аций. Я (Гая) и истинный собственник рабыни (Тиций) обратились с иском о краже к Ацию. Я спрашиваю: как произвести оценку похищенного имущества? (Яволен, D.47.2.75)

10. Сапожник ударил мальчика-подмастерье, свободного по рождению и подвластного сына, за то, что тот плохо учился. Удар колюшкой пришелся в голову и был такой силы, что у мальчика был выбит глаз. Какой иск следует предъявить к сапожнику? (Ульпиан, D.19.2.13.4; D.9.2.5.3).

### Тест

1. Основная классификация деликтов в древнеримском праве:

- а) государственные и административные;
- б) уголовные и гражданские;
- в) публичные и частные;
- г) индивидуальные и групповые;
- д) деликты подвластных и деликты юридических лиц.

2. Что обозначает понятие «частный деликт»:

- а) преступление, за совершение которого следует уголовное наказание;
- б) проступок, совершение которого влечет за собой применение административных санкций;
- в) частное правонарушение, влекущее за собой обязательство деликвента уплатить штраф или возместить ущерб;
- г) совокупность обстоятельств, позволяющих признать деяние преступным;
- д) правонарушение, влекущее за собой изгнание.

3. В чем главное отличие частного деликта от уголовного преступления:

- а) деликвент преследовался и подвергался наказанию по инициативе частного лица, и штраф взимался в пользу последнего;
- б) между ними нет отличий;
- в) частный деликт мог преследоваться только по инициативе претора;
- г) штраф по частному деликту взимался в пользу всего римского народа, а по уголовному преступлению – в пользу пострадавшего;
- д) ответственность за совершение уголовного преступления ложилась на всю семью виновного.

4. Что считалось оскорблением личности по преторскому праву:

- а) любые посягательства против личности (побои, оскорбление чести и достоинства и т.п.);
- б) посягательства и на личность, и на имущество;
- в) посягательство на честь домовладыки;
- г) посягательство на должностных лиц;
- д) клятвopеcтyплeниe.

5. Как понималась кража в римском праве:

- а) тайное похищение вещи;
- б) уголовное преступление;
- в) административное правонарушение;
- г) посягательство на любые имущественные права индивида;
- д) открытое похищение вещи.

6. Назовите основные виды кражи:

- а) явная, тайная, ночная, со взломом, в бане, кража наследства;
- б) вооруженная, насильственная, тайная;
- в) простая, групповая, дневная;
- г) открытая, с применением физической силы, ночная;



д) с применением вооруженной силы, тайная, групповая.

7. Какие деяния по закону Аквилія считались неправомерным причинением вреда:

а) убийство чужого раба или животного, порча чужого имущества, вред, причиненный добавочным кредитором (адстипулятором) основному кредитору;

б) любые действия, совершенные должником во вред кредитору;

в) любое причинение вреда чужому рабу или животному;

г) нанесение телесных повреждений;

д) убийство свободного подвластного.

8. Основное отличие грабежа от кражи:

а) отсутствие тайности деяния и обязательное применение насилия;

б) между ними нет никаких отличий;

в) преследование за грабеж носило публично-правовой характер;

г) виновный в грабеже подвергался инфамии;

д) виновный в грабеже изгонялся из Рима.

9. В чем сущность угрозы как деликта преторского права:

а) намеренное введение другого лица в заблуждение;

б) насильственное изъятие чужого имущества;

в) оскорбление личности;

г) склонение другого лица к совершению невыгодных для него действий под влиянием небеспочвенного страха;

д) посягательство на телесную неприкосновенность личности.

10. Как понимался обман или мошенничество:

а) намеренное введение лица в заблуждение с целью получения незаконной выгоды;

б) телесные повреждения;

в) словесные оскорбления личности;

г) оскорбление суда;

д) оскорбление богов.

11. Основная черта квазиделиктов, роднившая их с деликтами:

а) виновность;

б) умышленный характер;

в) противоправность;

г) наличие четкого перечня в гражданских законах;

д) запрещение в праве народов.

12. Укажите основные виды квазиделиктов:

- а) несправедливое или небрежное разрешение дела судьей; что-либо вылитое и выброшенное из окна дома; создание угрозы для прохожих; ответственность за деяния третьих лиц, рабов или животных;
- б) нанесение побоев чужому рабу, кража домашних животных;
- в) повреждение чужого имущества, захват чужого дома или земельного участка;
- г) оскорбление матери семейства, проституция, сутенерство;
- д) прелюбодеяние, вовлечение в занятие проституцией, мнимая самопродажа в рабство.

## ТЕМА 15. НАСЛЕДОВАНИЕ В РИМСКОМ ПРАВЕ

Понятие наследования. Виды наследства. Наследование по завещанию. Завещательная правоспособность: активная, пассивная. Завещание, условия его действительности. Обязательная (необходимая) доля. Наследование по закону. Агнатское родство. Когнатское родство. Реформы претора. Наследование по закону в период империи. Принятие наследства. Момент открытия и принятия наследства. Наследственная трансмиссия. Последствия принятия. Иск о наследстве. Выморочное имущество. Универсальное и сингулярное правопреемство. Легаты и фидеикомиссы. Виды легатов. Ограничения легатов.

### Латинская терминология по теме

*Delatio hereditatis* (открытие наследства); *aditio hereditatis* (принятие наследства); *successio in universum ius* (универсальное правопреемство); *successio in singulas res* (сингулярное правопреемство); *successio testamentaria* (наследование по завещанию); *successio legitima* (наследование по закону); *legata* (завещательный отказ); *fideicommissa* (фидеикомисс); *bonorum possessor* (преторский наследник); *exhereditatio* (лишение наследства); *hereditas iacens, vel bona vacantia* (лежащее или выморочное наследство).

### Основные положения римского частного права по теме

В рамках данной темы принципиально важным является не столько знание отдельных специфически-римских положений данного института, сколько усвоение ключевых понятий и терминов, воспринятых современным отечественным правом. К числу таких понятий относятся:

**Наследство** – имущество, переходящее вследствие смерти собственника к другим лицам.

**Наследодатель** – умерший собственник имущества.

**Наследник** – лицо, к которому переходит имущество наследодателя.

**Универсальное правопреемство**, означающее, что на наследника переходит все имущество (в том числе долги) наследодателя.

**Сингулярное правопреемство** – преемство в отдельном праве.

**Открытие наследства** – совокупность объективных моментов (юридических фактов), которые дают данному лицу право стать наследником.

**Принятие наследства** – юридические факты, вследствие которых к потенциальному наследнику переходит имущество наследодателя.

**Завещание** – одностороннее формально-правовое распоряжение лица на случай его смерти («справедливое решение нашей воли о том, что должно быть сделано после нашей смерти» (Модестин, D.28.1.1).

**Субституция (подназначение наследника)** – назначение эвентуального наследника (субститута) на тот случай, если лицо, имевшееся в виду на первом плане (институт) почему-либо не сделается наследником, то есть условное назначение второго наследника.

**Легат (завещательный отказ)** – распоряжение наследодателя о предоставлении наследником третьему лицу права на известную имущественную выгоду (определенную сумму, вещь из наследственного имущества, действие).

**Наследование по праву представления**, в соответствии с которым к наследованию призываются лица, как бы представляющие своего умершего ко времени вступления в наследство восходящего родственника, который в противном случае сам был бы призван к наследованию (в частности, после смерти деда по праву представления его внук наследует вместо своего умершего отца).

**Наследственная трансмиссия** – наследование наследственных прав, имеющее место в случае смерти (уже после открытия наследства) наследника, не успевшего принять наследство в установленный срок – это право переходит к его собственным наследникам.

**Обязательная доля** – устанавливаемая законом в пользу определенного круга лиц доля от той части наследства, на которую эти лица имели бы право в качестве законных наследников, если бы не было завещания.

**Вымороченное наследство** – наследство, от принятия которого отказались все наследники по завещанию и по закону.

Что касается собственно наследования по римскому частному праву, то оно характеризовалось как универсальное правопреемство. Кроме этого, в Древнем Риме существовало правило: «Нет завещания – значит наследуется по закону». При этом на действительность завещания влияли:

1) наличие у наследодателя активной завещательной способности (ею не обладали по римскому частному праву: психически больные, несовершеннолетние, подвластные патерфамилиас(у) и расточители);

2) соблюдение установленной **формы завещания**, то есть способ выражения воли наследодателя. Существовали: простое частное

завещание (требовавшее семи свидетелей), публичные, «солдатские» завещания, завещания слепых (требовалось участие нотариуса), не требовавшие свидетелей завещания в пользу нисходящих и др. завещания;

3) поименование «своих наследников» (подвластных патерфамилиас), которые должны либо быть назначены наследниками, либо устранены от наследования прямым указанием завещателя. Это правило со временем распространилось и на **постуми** – будущих, то есть могущих родиться детей завещателя (их следует отличать от детей наследодателя, зачатых им при жизни, но родившихся после его смерти). Завещание могло также содержать: субституцию и (или) создававший сингулярное правопреемство легат.

В случае отсутствия завещания или его недействительности к наследованию призывались так называемые «законные» наследники – лица, указанные в законе либо в эдиктах магистрата. Первоначально (в период приоритета агнатического родства) круг законных наследников включал 3 очереди; преторским правом акцент был смещен в сторону когнатического родства и очереди стало 4; по Юстиниановскому праву (в середине VI в.) очередей законных наследников было 5:

1) все нисходящие родственники (то есть те, которые происходят от наследодателя);

2) все восходящие родственники (предки) + родные братья и сестры;

3) неполнородные братья и сестры, их потомство – по праву представления (неполнородные – общим является только мать или только отец);

4) все прочие когнаты;

5) переживший супруг.

Значение установления очередности наследования по закону заключалось в постулате: «Каждая следующая очередь призывается к наследованию лишь при отсутствии всех наследников предыдущих очередей». В рамках каждой из перечисленных очередей ближайший агнат или когнат вытеснял более отдаленного (например, сын вытеснял внука).

**Размер наследственной доли**, то есть причитающаяся каждому из наследников часть наследственного имущества, определялся по правилу: законные наследники одной очереди наследуют в равных частях. При этом равенство могло быть:

- полинейным (*in lineas*) – половину получали восходящие родственники со стороны отца, а другую – восходящие со стороны матери. Такой раздел применялся, если наследовали только восходящие родственники;

- поголовным (*in capito*) – за каждым из наследников признавалось право на долю одного и того же размера;

- поколенным (*in stirpes*) – при наследовании одних лиц на общих основаниях, а других – по праву представления. В этом случае наследники по праву представления в равных частях наследовали одну долю – ту, которую получило бы то лицо, которое они «представляют».

К наследованию по закону относится вопрос об обязательной доле, равнявшийся в римском праве  $\frac{1}{4}$  законной части. Указанный размер обязательной доли необходимо отличать от так называемой «Фальцидиевой четверти», согласно которой в Древнем Риме запрещалось обременять легатом  $\frac{1}{4}$  всего наследства.

Особое внимание при изучении данной темы следует обратить также на соотношения следующих понятий: «**обязательные наследники**» и «необходимые наследники» (к числу первых относились не имевшие права отказаться от принятия наследства «свои наследники» и наследники первой очереди, проживающие совместно с наследодателем до его смерти; **необходимые наследники** – лица имеющие право на обязательную долю); «наследование по праву представления» и «наследственная трансмиссия» (ключевое значение имеет соотношение моментов смерти потенциального наследника и открытия наследства).

Необходимо знать и различать понятия «открытие наследства» и «принятие наследства» и связанный с этим вопрос о «**лежащем наследстве**» (наследство в период между открытием наследства и его принятием добровольными наследниками, считавшееся в этом промежуток временно бесхозным).

Из универсального характера преемства при наследовании следовало общее правило о том, что согласившийся принявший часть наследства принимал все наследство в целом (соответственно, отказ от принятия части наследства означал отказ от принятия наследства). Заметим, что цивильное право не знало **срока для принятия наследства**, однако он был определен преторским правом в сто дней для нисходящих и восходящих и в один год для всех прочих наследников.

Защита наследственных прав осуществлялась как посредством гражданского права (иска о наследстве), так и посредством преторского интердикта о вводе во владение наследственным имуществом.

### **Вопросы для самопроверки**

1. Что следует понимать под наследованием?
2. Что такое наследственная масса?
3. Назовите стадии наследования?
4. Раскройте понятия универсального и сингулярного преемства в наследовании?
5. Как передавались по наследству обязательства?
6. Как повлияла на право наследования смена агнатического родства когнатическим (кровным) родством?
7. Перечислите этапы развития права наследования в Древнем Риме?
8. Какие изменения в порядке наследования были произведены в период правления императора Юстиниана?
9. Что понимало древнеримское право под завещанием?
10. Назовите условия действительности завещаний по римскому праву.
11. Почему в наследовании по завещанию публичные (устные) формы завещаний со временем сменяются частными (письменными) формами?
12. Дайте определение активной и пассивной завещательной правоспособности?
13. Для чего осуществлялось подназначение наследника в завещании?
14. Что такое обязательная доля?
15. В каких случаях наследники могли быть лишены обязательной доли?
16. Перечислите основания для наследования по закону?
17. Возможно ли по римскому праву сочетание наследования по завещанию и по закону в одной наследственной массе?
18. Чем преторская система наследования отличалась от гражданской системы наследования?
19. Как защищались интересы кредиторов наследодателя в преторском наследственном праве?

20. Какие изменения в порядок наследования по закону внес император Юстиниан? Назовите очередность наследников в соответствии с предписаниями Новелл Юстиниана?

21. Каким образом учитывались линии и степени родства при наследовании по закону?

22. За кем закреплялся статус «бедная вдова» в наследовании по закону? К каким юридическим последствиям приводил данный факт?

23. Что такое наследование по праву представления и наследованная трансмиссия? Проведите сравнительный анализ этих институтов наследственного права.

24. Что такое завещательный отказ? В чем заключались преимущества фидеикомиссов перед легатами?

25. Какие ограничения легатов были установлены в интересах наследников Законом Фальцидия в 40 г. до н. э.?

26. В каких случаях возникала необходимость судебной защиты интересов наследника?

27. Какими исками защищались наследники при нарушении или непризнании их прав на наследство?

28. Какими судебными средствами защищались преторские наследники?

29. К каким возможным юридическим последствиям приводил отказ от принятия наследства?

30. Дайте характеристику лежачего и выморочного наследства.

### **Контрольные вопросы и казусы**

1. Флорентин писал: «Легат – это сокращение наследства, посредством которого завещатель желает что-либо третьему лицу из того, что будет полностью принадлежать наследнику».

Что представляет собой сингулярное преемство после смерти? В чем его суть и основное отличие от универсального преемства? Является ли легат формой универсального преемства? Кто мог быть обременен легатом? Можно ли было возложить какие-либо обязанности на легатария? Что определяло вступление легата в силу?

2. Утверждают, что наследование есть преемство прав наследодателя. Какие права имеются в виду?



3. Эмансипированный сын, желая участвовать в открывшемся после смерти отца наследстве, должен внести в общую наследственную массу: 1) только то, что он ранее получил от отца? 2) стоимость приданого, которое он дал вышедшей замуж дочери? 3) свой воинский пекулий?

4. После смерти наследодателя, не оставившего завещания, не осталось законных наследников, и на наследство стали претендовать троюродный брат покойного и его эмансипированный сын.

Кому отдаст предпочтение претор?

5. Некто назначил раба своим наследником.

Может ли раб отказаться? Можно ли сделать раба наследником без отпущения на волю?

6. Некий пожилой римлянин назначил наследником своего эмансипированного сына, давно жившего отдельно, с условием, если тот женится и обзаведется детьми. Когда отец умер, сын вступил в наследование его имуществом, так как других детей у отца не было. Однако он не выполнил условие завещания и не обзавелся семьей. По этой причине его дядя, брат отца, потребовал себе имущество умершего, мотивируя это тем, что сын эмансипирован и не выполнил условие завещания, а он, будучи братом, является агнатом покойного и, имея детей, таким образом, обеспечит продолжение их рода.

Кто выиграет в возникшей тяжбе?

7. После смерти римского землевладельца было вскрыто завещание, в котором он оставил городской дом со всем имуществом своим детям. Но завещание было составлено некоторое время назад и за этот срок домовладыка успел приобрести сельскую виллу, которая оказалась не включена в завещание. На эту виллу заявили претензию семьи братьев и сестер покойного, мотивируя это тем, что они являются агнатами и, следовательно, наследниками по закону.

Кому достанется вилла?

8. Некто отказал часть своего наследственного имущества казне (фиску) на сооружение общественных зданий, часть – погребальной коллегии и часть – финансовой корпорации, к которой принадлежал.

Какая из названных организаций не может быть отказополучателем?

9. Домовладыка составил завещание в пользу пятерых своих подвластных детей (в том числе и двух усыновленных) и любимого раба, отпустив его при этом на волю. Жена умершего, состоявшая с ним в строгом браке, не была вообще упомянута в завещании. После оглашения завещания вдова оспорила его в суде центумвиров.

Как будет решено данное дело? Является ли жена необходимой наследницей? Одинаковое ли решение вынесет суд по цивильному или по преторскому праву?

10. Домовладыка умер, не оставив завещания. К моменту смерти под его властью находились жена, три сына и две дочери, одна из которых состояла в браке без власти мужа. Узнав, что наследство обременено долгами и пассив превышает актив, замужняя дочь отказалась участвовать в разделе наследства.

Правомерны ли ее действия? Что означает необходимое наследование в цивильном праве? Будет ли дочь принуждена участвовать в наследовании? Каким имуществом она должна отвечать по долгам своего отца? Как трансформировался институт необходимого наследования в преторском праве?

11. Три сына, живших под властью своего отца, после его смерти были призваны к наследованию по закону. Один из них отказался от наследства.

Имел ли право подвластный сын отказаться от наследства по цивильному праву? По преторскому праву? Если он был вправе так поступить, то кто наследовал вместо него – его братья, его дети, его мать или его жена?

12. Глава семейства, занимавшийся заморской торговлей, решил основать факторию в Афинах. Во главе ее он намеревался поставить своего старшего подвластного сына Тиберия. Однако для того, чтобы Тиберий стал полностью самостоятельным в ведении хозяйственной деятельности, его следовало освободить из-под отцовской власти, сделать лицом своего права (эманципировать). Но эманципированный сын по цивильному праву лишался возможности наследовать отцовское имущество (как и имущество остальных своих агнатических

родственников). Предвидя такие невыгодные последствия для Тиберия, отец обещал назначить его одним из наследников по завещанию. Вскоре после своего отъезда в Афины Тиберий узнал, что его отец умер, не оставив обещанного завещания. Братья Тиберия, руководствуясь предписаниями Законов XII Таблиц, поделили между собой все отцовское наследство. Тиберий поспешил вернуться в Рим, надеясь найти защиту у претора.

Как решить этот казус по гражданскому праву? Какое решение будет вынесено по преторскому праву? Какая разница между гражданскими и преторскими наследниками? По истечении какого срока преторский наследник переставал быть бонитарным собственником наследства и становился его гражданским собственником? Какой иск защищал наследственные права эмансипированных детей?

13. Римский гражданин жил со своей женой в браке без власти мужа и с пятерыми взрослыми детьми – двумя эмансипированными сыновьями и тремя замужними дочерьми, состоявшими в строгом браке. Он умер, не оставив завещания, и на наследство предъявили претензии два брата, сестра и мать умершего.

Как будет решен этот казус по гражданскому праву? Законными наследниками какой очереди являлись братья, сестры и родители наследодателя? Когда его мать могла претендовать на наследство? На каком принципе основано ее право? Как будет решен этот казус по преторскому праву?

14. Римский гражданин, не имевший своих наследников, умер без завещания. Претензии на наследство предъявили две сестры умершего, одна из которых жила в правильном браке, а другая являлась неполнородной сестрой, поскольку была рождена от другой матери.

Будут ли эти женщины допущены к наследованию? Является ли замужняя сестра покойного его агнаткой? Возможно ли привлечение к наследованию неполнородных сестер? В чем общий смысл закона Вокония 169 г. до н. э.? Почему женщины были ограничены в наследственных правах?

## Тест

1. Виды наследования в Древнем Риме:

а) фидеикомисс, легат;

- б) дарение на случай смерти, фидеикомис;
- в) по закону, по завещанию;
- г) легат, дарение при жизни;
- д) установление приданого на случай смерти, завещание.

2. Что означает понятие «универсальное правопреемство»:

- а) наследник является продолжателем личности наследодателя после его смерти;
- б) преемство всех прав наследодателя;
- в) преемство всех обязанностей наследодателя;
- г) все наследники в равной степени продолжают личность наследодателя;
- д) только эманципированные дети отвечают по долгам наследодателя.

3. Что представляла собой наследственная масса:

- а) все имущество наследодателя;
- б) всю совокупность прав и обязанностей наследодателя;
- в) права требования, принадлежавшие наследодателю;
- г) имущество наследодателя и его эманципированных детей;
- д) имущество наследодателя и приданое его супруги.

4. Что означал термин «завещание» в римском праве:

- а) распоряжение лица своим имуществом на случай смерти с назначением наследника;
- б) любое распоряжение лица своим имуществом на случай смерти;
- в) распоряжение лица своим имуществом на случай смерти с указанием, кому и в каких долях должно перейти имущество, без указания имени наследника;
- г) распоряжение лица своим имуществом на случай смерти с обязательным указанием легата;
- д) назначение распорядителя имущества на случай смерти лица.

5. Что означало понятие «завещательная правоспособность»:

- а) право составлять завещание;
- б) право составлять завещание и наследовать по завещанию, быть свидетелем при составлении завещания;
- а) право принимать наследство по завещанию;
- г) право должностного лица удостоверить завещание;
- д) право быть свидетелем при разделе наследства.

6. Кто обладал пассивной завещательной правоспособностью:

- а) только лица своего права;
- б) только близкие родственники наследодателя;

в) лица своего и чужого права, кроме лишенных гражданской чести и еретиков;

г) только лица чужого права;

д) только члены агнатической семьи наследодателя.

7. Основная специфика римского наследственного права:

а) возможность изменить завещание;

б) совмещение наследования по закону и по завещанию;

в) возможность наследовать вопреки завещанию;

г) наличие необходимых наследников;

д) наследование по закону несовместимо с наследованием по завещанию имущества одного и того же лица.

8. Назовите основное правовое основание наследования по закону:

а) отсутствие завещания;

б) наличие завещания;

в) указ императора;

г) предписания гражданского права;

д) преторский интердикт.

9. Что означает понятие «трансмиссия наследства»:

а) отказ наследника от наследства;

б) лишение наследника его прав;

в) признание завещания недействительным;

г) переход наследственных прав к нисходящим и восходящим наследникам;

д) лишение завещательной правоспособности.

10. Сущность преторской реформы наследственного права:

а) изменение формы завещания;

б) расширение прав наследников-когнатов;

в) изменение порядка наследственной трансмиссии;

г) изменение порядка составления завещания;

д) изменение порядка подназначения наследника.

11. Кто являлся необходимыми наследниками по гражданскому праву:

а) родители;

б) переживший супруг;

в) дети и внуки;

г) непосредственные подвластные;

д) круг таких наследников определялся судом.

12. Кто являлся необходимыми наследниками по преторскому праву:

- а) дети;
- б) переживший супруг;
- в) ближайшие когнаты;
- г) сородичи;
- д) родители.

13. Как расценивалось завещание, полностью составленное в пользу посторонних лиц:

- а) как нарушение естественных родственных обязанностей;
- б) как нормальное явление;
- а) такое завещание только приветствовалось;
- г) как нарушение религиозных обязанностей;
- д) как неуважение к предкам.

14. Что означало открытие наследства:

- а) момент смерти наследодателя;
- б) момент составления завещания;
- в) юридический факт – возникновение у наследника права принять наследство;
- г) начало судебного процесса о наследстве;
- д) раздел наследственной массы.

15. Что означало понятие «лежачее наследство»:

- а) открытое, но не принятое наследство;
- б) наследство, от которого отказались все наследники;
- в) наследство по завещанию;
- г) наследство в пользу посторонних;
- д) наследство вопреки завещанию.

16. Что означал легат (завещательный отказ):

- а) отказ от наследства;
- б) условное завещание;
- в) наследственная трансмиссия;
- г) возложение наследодателем на наследника по завещанию каких-либо обязательств в пользу одного или нескольких лиц;
- д) наследственная субституция.

17. Что означает Фальцидиева четверть:

- а) право наследодателя раздать все наследство посредством легатов;

б) наследник должен получить не менее четверти наследственных активов независимо от количества и размеров указанных в завещании легатов;

в) право наследника требовать от легатария уплаты долгов наследодателя;

г) наследник должен получить не менее половины наследственных активов;

д) право легатария на половину наследственных активов.

18. Что означал фидеикомисс:

а) неформальную просьбу наследодателя передать какое-либо имущество третьему лицу;

б) условное завещание;

в) особое распоряжение в завещании;

г) исполнение религиозного обета;

д) своеобразная религиозная клятва.

19. В каких случаях число свидетелей, удостоверявших завещание, предписывалось увеличить (или вызвать нотариуса), а в каких дозволялось уменьшать:

а) при завещании слепого, глухого, немого;

б) во время эпидемии;

в) когда наследодатель назначает наследниками всех своих законных наследников, но не в равных долях.

Учебное издание

## **Римское частное право**

Учебное пособие

*Авторы-составители*

**Виниченко** Юлия Вараздатовна

**Ламм** Татьяна Валерьевна

**Райников** Артем Сергеевич

**Титов** Евгений Валерьевич

Издается в авторской редакции

ИД № 06318 от 26.11.01.

Подписано в печать 26.06.19. Формат 60х90 1/16. Бумага офсетная. Печать трафаретная. Усл. печ. л. 11,5. Тираж 500 экз. Заказ .

Издательство Байкальского государственного университета.  
664003, г. Иркутск, ул. Ленина, 11.

Отпечатано в ИПО БГУ.