

МОСКОВСКИЙ ИНСТИТУТ ЭКОНОМИКИ,
МЕНЕДЖМЕНТА И ПРАВА

Кафедра государственно-правовых дисциплин

ПРОГРАММА
и методические рекомендации
по изучению курса
Римское право

Москва – 2003

Автор-составитель: Лемешко В.М.

Римское право: Программа / учебно-методическое пособие / Сост.:
В.М. Лемешко. – М.: МИЭМП, 2003. – 68 с.

Рецензенты:

Дорохов Н. И., кандидат юридических наук, профессор
Емельянов Б.М., кандидат юридических наук, доцент.

Под общей редакцией

зав. кафедры государственно-правовых дисциплин
проф. Дорохова Н.И.

© Московский институт экономики, менеджмента и права, 2003

СОДЕРЖАНИЕ

I. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОМПОНЕНТ ГОСУДАРСТВЕННОГО СТАНДАРТА ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «РИМСКОЕ ПРАВО»	4
II. ХАРАКТЕРИСТИКА КУРСА	4
III. ЦЕЛЕВАЯ УСТАНОВКА	5
IV. УЧЕБНАЯ ПРОГРАММА ПО КУРСУ «РИМСКОЕ ПРАВО»	6
Введение	7
Тема 1. Общественно-политическое мировоззрение римского общества.	9
Тема 2. Основные черты развития Римского государства и права.	12
Тема 3. Обобщение и кодификация источников Римского права.	14
Тема 4. Основы судебного процесса.	17
Тема 5. Право частной собственности.	17
Тема 6. Защита владения.	19
Тема 7. Лица в римском праве.	22
Тема 8. Классическое римское частное право как основа современного международного, договорно-претензионного хозяйственного права.	27
Тема 9. Контракты.	35
Тема 10. Деликты – частные правонарушения, требующие защиты (виндикации) возмещения, наказания	39
Тема 11. Пакты (пакта) – неформальные соглашения, не пользовавшиеся исковой защитой.	41
Тема 12. Обязательства «как бы из договоров» (квази экс контракты)	42
Тематика семинарских занятий для студентов очного отделения по курсу «Римское право»	44
V. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ И ЗАДАНИЙ К СЕМИНАРСКИМ ЗАНЯТИЯМ	45
ВОПРОСЫ ПО РИМСКОМУ ЧАСТНОМУ ПРАВУ	54
СПИСОК УЧЕБНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ	58
Принципы римского права, вошедшие в конституцию России и конституции других демократических стран мира.	59

I. ФЕДЕРАЛЬНЫЙ КОМПОНЕНТ ГОСУДАРСТВЕННОГО СТАНДАРТА ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «РИМСКОЕ ПРАВО»

Римское право как основополагающая система юридических норм для современного права; рецепция Римского права; государственно-правовые памятники Римского права, их восприятие современным государственным правом; Римское право как основа современного договорно-претензионного права в обществе с развитой рыночной экономикой; нормы Римского права и христианские догмы морали – две основополагающие части современного права и судебного процесса; права человека и гражданина в римском обществе; понятие абстрактного права гражданина на владение и собственность; право народов -прообраз современного международного частного права; полная рецепция канонов наследственного права античного Рима в законодательстве Российской Федерации.

II. ХАРАКТЕРИСТИКА КУРСА

Римское право в соответствии с порядком прохождения дисциплин на юридическом факультете включено в цикл общепрофессиональных дисциплин, изучающих важнейшие отрасли права.

Актуальность данного курса определяется направлением демократического развития Российской государственности и созданием общества с развитой рыночной экономикой, что вызывает необходимость тщательного правового регулирования рыночных отношений.

Программа курса Римского права разработана в соответствии с требованиями Государственного стандарта Высшего профессионального образования и предназначена для студентов Юридического факультета МИЭМП.

Программа охватывает как темы, составляющие базовую основу курса Римского права, так и темы его восприятия современными отраслями права; отражает современное состояние рецепции Российским законодательством догматов и норм Римского права, различные взгляды ученых – правоведов на те или аспекты Римского права.

III. ЦЕЛЕВАЯ УСТАНОВКА

Программа по Римскому праву предназначена для обучения студентов очного и заочного отделений Юридического факультета МИЭМП.

Во время преподавания и самостоятельного изучения студентами Римского права на основе комплексного подхода к обучению решаются следующие задачи:

- 1. Практическая** – умение применять нормы Римского права при разрешении ситуаций в ходе судебного процесса, заключения и исполнения обязательств и договоров, разрешения гражданско-правовых споров, земельных взаимоотношений.
- 2. Образовательная** – овладение теоретическими положениями науки об этапах развития Римского права, его восприятия и использования современными институтами права.
- 3. Воспитательная** – формирование объективного мировоззрения на роль культуры и искусства Античного мира на развитие систем Римского государства и права.

В результате изучения дисциплин студент должен:

- иметь представление о Римском праве, как основе современных институтов права;
- уяснить место и роль принципиальных формул и догм Римского права, их восприятия современными институтами права, механизм их формирования и действия;
- понимать роль Римского права, как творца норм современного права;
- уметь осмысливать догмы и юридические формулы с точки зрения их использования;
- знать выработанные Римским правом формы и средства для обеспечения договоров и обязательств, процедуры и порядок применения санкций к нарушителям договорных обязательств;
- уметь работать с текстами Памятников Римского права.

IV. УЧЕБНАЯ ПРОГРАММА ПО КУРСУ «РИМСКОЕ ПРАВО»

Тема 1. Римское право как основа современного договорного и претензионного права в общественных формациях с развитой рыночной экономикой. Восприятие современным государственным правом основных форм и закономерностей государственного развития античного мира. Общие черты рецепции римского права в ходе развития человеческого общества.

Тема 2. Общественное мировоззрение римского общества. Его развитие от первобытнообщинного до объективно-логического мышления как результат демократического сосуществования равных членов общества. Основные черты развития римского государства и права.

Тема 3. Выработка всеобщих законов как результат компромисса среди равных членов общества. Обычные законы. Квиригское право. Законы 12-ти таблиц. Источники римского права. Деятельность юристов.

Тема 4. Основы судебного процесса в Римском античном государстве, его развитие в условиях рыночного хозяйства античного мира. Преторское право.

Тема 5. Первичность права владения. Право частной собственности (вторичное). Виды владения. Переход владения. Вещные права. Общее учение о вещах, вещи в обороте и вне оборота, родовые и индивидуальные.

Тема 6. Защита владения в эпоху развития рыночных отношений. Роль преторов «Право народов».

Тема 7. Физические и юридические лица в римском частном праве. Брак и семья в Риме. Наследственное право, его рецепция в РФ.

Тема 8. Обязательства и договоры. Римское частное право. Стороны в обязательстве. Просрочки, новация, зачет. Последствия за неисполнение обязательств. Возмещение вреда. Задаток, неустойка.

Тема 9. Контракты. Причины создания, виды контрактов. Реальные контракты. Договор хранения.

Тема 10. Правонарушения. Деликты, квази деликты.

Тема 11. Пакты (соглашения). Защищенные и не защищенные иском. Преторские и императорские пакты.

Тема 12. Понятия и виды обязательств, как бы из договоров.

РИМСКОЕ ПРАВО

Введение

Эпоха Древнего Рима весьма поучительна именно сегодня, когда мы только осознаем свое реальное место в мире после многих лет теоретических поисков в возведении общества всеобщего благоденствия в отдельно взятой стране.

Исходя из истории Древнего Рима, следует признать, что там действительно была построена великая Римская держава, (благодаря усилиям элиты римского народа, якобы избранного богами, дабы вершить судьбы остального античного мира, (в чем они были абсолютно убеждены), и на основе этого права, в ходе безжалостной физической эксплуатации других народов в качестве рабов и полностью исчезнувших с лица земли). Строения и сооружения уже два тысячелетия поражают человечество. Было построено общество всеобщего достатка и роскошной жизни для одного «богом избранного» народа. Рабским трудом воздвигнуты города с водопроводами, фонтанами, роскошными дворцами, бассейнами и банями. Построены лучшие в мире дороги, театры, цирки. Масштабы, изобретательность и точность расчетов городских общественных построек поражают всех до сих пор. Они не изобрели паровую машину только потому, что в ней не было необходимости, но пользовались силой пара для поддержания надувных декораций в своих знаменитых гигантских театрах.

Многорядные гребные корабли с прикованными гребцами-рабами обеспечивали регулярное судоходство для поддержания международного товарооборота. Древнеримское определение раба как говорящего орудия труда, в отличие от скота и других не говорящих орудий, – до сих пор вдохновляет вождей и кумиров некоторых народов использовать римский опыт для своего правления и повышения благосостояния отдельных наций.

Остается констатировать, что в ходе развития человечества похожие истории повторяются: однажды как трагедия, а другой раз как убогий гротеск или позорный фарс. Нам остается признать, что в достижении такой позорной цели, как добывание новых и новых тысяч рабов для своего прожорливого Молоха – развитого рабовладельческого рыночного хозяйства открытого типа – римлянам не было равных: взять хотя бы успехи одного полководца – Гая Юлия Цезаря, который «пришел, увидел, победил», и не стало большей части народа галлов, погибла половина народа британиков, населявших остров Британию. Всех использовали как рабо-

чую силу вместе с неведомыми народами – фракийцами, финикийцами, и такими малочисленными, просто сразу уничтоженными, как лузитане. В результате были опустошены целые регионы Европы, Африки, Азии. Апофеозом расцвета рабовладельческой Римской империи стало порабощение Греции. Бывшие кумиры римлян – греки стали использоваться в качестве просвещенных рабов-учителей, математиков, инженеров, архитекторов, строителей, скульпторов. Такова была цена построения этого уникального античного общества для легендарной роскошной жизни отдельного, избранного народа в отдельно взятой стране.

Опыт Римской государственности изучается и копируется в государственном устройстве и законодательстве многих современных ведущих стран и в первую очередь Соединенных Штатов Америки, где древнеримские государственно-правовые, судебно-юридические построения скопированы с поразительной точностью, а вознесены до высоты государственного «обожания», начиная с поправок к Конституции США в 1791 году до названия главного города штата Огайо – Цинциннати – в честь консула Римской рабовладельческой республики Л.К.Цинцината (как образца добродетели и храбрости, которому сенат Рима неоднократно вручал верховные полномочия, в том числе и диктатора, чтобы спасти окруженные войска или – подавить восстание плебеев. И тот каждый раз, отбыв срок государственной службы, возвращался к обработке, своего небольшого поля и сбору урожая, отказываясь от призывов еще поруководить республикой).

Римское право в том виде, в котором оно дошло до нас в текстах, может рассматриваться как находящееся в постоянном процессе развития, не прямолинейном и не однолинейном. Оно включало в себя разновозрастные слои, различные уровни общения, мнения различных школ юристов. Все это объединялось в единое целое – медленно изменявшимся мировосприятием и первоначальными приемами аналитического способа мышления. Это была не жестокая унифицированная система и не хаотичный набор казусов, сложно организованная форма общественного сознания.

В основе римского частного права лежит двусмысленное, архаическое мировоззрение – правосознания себя как римского, богом избранного народа, и вещей вокруг себя, также одушевленных. Отсюда и «суды» над не одушевленными предметами и вещами, причинившими вред, т.к. лишены разума, несущими вину за убийство камнем, деревом, железом.

Архаичные элементы римского правосознания особенно четко видны в определении понятия раба, упоминаемого среди «вещей» (рее) и среди

лиц (персоне). «Право, относящееся к лицам (первый комментарий) Институций, охватывало всех людей: «Главное разделение лиц (персоне) состоит в том, что все люди – суть либо свободные, либо рабы»».

Значение римского права состоит в том, что это как бы лаборатория исследований, как отправной пункт изучения общих черт, закономерностей, специфических особенностей развития систем права, основанных на системе рыночных отношений.

Тема 1. Общественно-политическое мировоззрение римского общества.

Мировоззрение древнеримской общины было производным, собирательным из устоев демократических древнегреческих городов-полисов и этрусских общин. Нам предстоит рассмотреть вопрос – почему в Древнем Риме произошел такой скачек в развитии человеческого общества, установивший шкалу основных ценностей для всех членов общины. Это: идея значимости и изначального единства гражданской общины, при непрерывной связи благ для отдельной личности с благом всей общины, служить которой долг каждого гражданина; идея верховной власти народа, ставящей античный город на недостижимую высоту по сравнению с государствами, где правит царь, а остальные рабы; идея свободы и независимости, как для города, так и для граждан; идея теснейшей связи гражданской общины с ее богами и героями, как бы тоже ее членами, пекущимися о ее делах, подающими знаки своей воли, требующие почитания, но не воспринимавшимися, как верховные грозные боги у других народов.

Такое восприятие божества в Древней Греции и Риме открыло простор свободному поиску в науке, философии и искусстве, не связанных догмами и канонами, так же как и в самой религии, т.к. условия жизни в гражданской общине исключали возможность образования касты жрецов и больших храмовых хозяйств.

Политическая жизнь как греческих полисов, так и Рима проходила в борьбе ее лидеров различных направлений за поддержку народного собрания. Демократическое равенство большей части Римского общества и привело к тому, что равному среди равных понадобилось умение убедить, заинтересовать остальных равных членов общества в правильности своих умозаключений. Открытые для всех членов общины судебные процессы, вплоть до верховного – суда сенаторов, где проявилась и стала впервые развиваться «логическая мысль» – логическое мышление – стимулировалось ораторское искусство, – т.е. умение убеждать, что определило разви-

тие философии и других наук, но на этом сходство Греции и Рима кончается. Греки создавали мифы о богах и полубогах, создавали великолепные статуи. Для римлян в центре мифологии был сам Рим, его победоносный народ. Те герои, которые сражались за Рим и погибли, также обожествлялись – как покровители рода, семьи. Их бюсты устанавливались в родовых и семейных алтарях как родовые патрицианские боги, которые вместе с общеримскими богами помогали победить, выражая свое расположение к римскому народу. Среди них практичные римляне чаще других использовали родового бога Квирина, стоявшего на страже рубежей Рима, и двуликого Януса, изображаемого с добропорядочным лицом назад, внутрь Рима, и лицом разбойника и грабителя вне Рима – в боевом походе для приумножения богатств Рима (т.е. практическое использование древнегреческого бога Януса, означавшего две стороны души человека). Римляне для простоты использования объединили их в Януса Квирина и строго соблюдали правило омовения, очищения окровавленного боевого оружия. Перед тем как армии войти в пределы Рима, она некоторое время оставалась на Марсовом поле, в честь бога мужской и боевой мощи Марса, помогавшего в земледелии, производстве и сражении. Железная воинская дисциплина требовала мужества, верности, стойкости, суровой непреклонности, гордого достоинства, несовместимого с проявлением шумного веселья, допускавшегося в виде исключения лишь на некоторых праздниках. Итогами Римского (более чем 400-летнего) республиканского, «парламентского» мировоззрения был нескончаемый диспут двух направлений – философской и общественно-политической мысли: «стоиков» и «эпикурейцев». Стоики провозглашали равнодушие к жизненным благам и долг – как основу человеческой деятельности, т.е. чисто римский, республиканский подход. Эпикурейцы взяли в основу учение греческого философа Эпикура о том, что «счастье человека в вечном стремлении человеческого духа к счастью и добродетели, но все боги человекоподобны со всеми положительными и отрицательными качествами, их слабостями, и неизвестно, обратят ли они внимание на конкретного человека, на его судьбу в определенный момент, так что каждый миг – счастье». «Цель жизни – наслаждение», – объявляли эпикурейцы. Эти направления получили развитие в трудах величайшего государственного деятеля Рима, юриста и философа Марка Тулия Цицерона, который в своих трактатах «О природе богов», «О законах», «О республике» признал истинной религией лишь веру в разумность мирового порядка, превосходство богоизбранного Рима и уважение к государственному богослужению, а все остальное – чистое суевие. Выше

всего искусство самой природы, а не искусство богов. Мир сам по себе прекрасен и разумен, и он наилучший из возможных. Цицерон не выставляет идею божественного промысла. Он убеждает только в том, что в природе нет ничего пустого, заброшенного, напрасного. В ней правит не слепой случай, а закон. И этот закон сродни человеческому разуму (закон красоты, космоса, мироздания). «Боги дали человечеству разум, как величайшее благо. Тогда почему глупых на свете больше, чем умных? Боги всезнающи, всемогущи. По природе своей они должны опекать добрых и наказывать злых. Тогда почему злые и бесчестные преуспевают чаще, чем добрые и честные?»

Как ни семья, ни государство в целом не будут выглядеть разумно устроенными и организованными, если в них добрые дела не будут вознаграждаться, дурные наказываться, так и в целом мире нет конечно божественного управления, коль скоро в нем не делается никакого различия между добрыми и злыми» Под влиянием стоицизма он формирует представления о неразрывной связи добродетели с образованием, недоступным простому человеку; тезис стоиков: добродетель – это мудрость, ею не обладает плебс. Это – быть врагом плохих и защитником добрых людей и нравов, ставить на первое место пользу родины, затем родителей и лишь потом свою собственную. Он развивает и постулат эпикурейской этики:

«Естественно стремление человека испытывать наслаждение и избегать страдания; люди отказываются от меньших наслаждений, чтобы получить большие; например, совершают подвиги, дабы заслужить славу и любовь народа или спасти родину, от блага которой зависит их благо, т.е. не верность некому высшему принципу, а разумное понимание своей пользы, соблюдение правил, обеспечивающих высший душевный покой, а значит, и счастье, стойкость в перенесении ударов судьбы. Цицерон, прошедший все государственно – правовые должности в Римской республике: квестора, эдила курии, претора и верховного консула Рима, составил картину образцового государства с наилучшим законодательством, осуществленным в Римской Конституции (составленной из исполнительной власти консулов, законодательных и контрольно – распорядительных органов – сената и народного собрания), обосновал значение культуры для образования человека, употребил слово (гуманитас) в смысле образования, подразумевая, что человеком можно стать только благодаря образованию. Это стало высшим достижением философской и государственно – правовой мысли Римской республики в вопросе построения республиканско – парламентского, демократического способа руководства обществом.

Тема2. Основные черты развития Римского государства и права.

Историки права так и не пришли к общему мнению, кем же были в древнеримской патрицианской общине «рексы» (наследные цари или верховные военные вожди с неограниченными полномочиями, вершившие власть произвольно). Ясно одно, что терпению граждан Рима пришел конец в 510 году до нашей эры, когда был изгнан возмущенными гражданами последний реке – Тарквиний Гордый (после гнусного надругательства его сына Секста над Лукрецией, женой гражданина Рима, покончившей собой после этого).

С тех пор руководство в Риме стало выборным и несколько следующих веков происходило в острой политической борьбе богатых патрицианских родов с плебеями – бедными слоями римского общества.

По сути Рим был сначала прообразом парламентской республики в чистом виде, когда Народное собрание в лице выбранных от трибб (в начале трех родовых), а затем чисто территориальных делений: четырех – от города Рима и 31 – от окрестных территорий, увеличившихся с расширением границ до 60 трибб, – народных трибунов и их помощников в куриях – эдилов, четко контролировали решения сената – верхней патрицианской палаты и исполнительную власть – двух консулов Римской республики, избиравшихся вначале на один год. Кроме того, вместе с народными трибунами избирались по три судьи от каждой триббы в Верховный трибунал Рима, во все его коллегии.

Наиболее древняя коллегия судей – суд центумвиров – на своих комициях рассматривал дела о недвижимой собственности, сервитутах и оспариваний завещаний. В Риме не было прокуратуры, и обвинение поддерживали сами заинтересованные лица с помощью адвокатов, выступавших в разных ролях, не испытывая затруднений, поскольку в юридических ораторских школах успешно учили говорить на одну и ту же тему («за» и «против» – «про» и «контра»). Карьера молодых римлян, стремившихся выдвинуться в обществе, начиналась с выступлений в качестве адвокатов, поскольку «судебное красноречие вело ко всему: несколько блестящих успехов в суде было достаточно, чтобы привести человека к самым высшим должностям».

Исполнительная власть возглавлялась двумя консулами, выбиравшимися сенатом вначале из патрициев, затем одного из плебеев, сроком на один год. Один из них командовал войсками в боевом походе, а другой постоянно находился в Риме и осуществлял административную власть, решительность и неотвратимость которой демонстрировали сопровож-

давшие его 12 ликторов с фашинами – пучком прутьев, связанных кожаными ремнями, в которые вставлялись боевые топоры, если консул выходил за пределы городской стены. Ниже по государственной иерархии были преторы, деятельность которых предстоит рассмотреть особо, значение которой подчеркивалось сопровождением 6-ти ликторов. Далее по служебной лестнице находились территориальные исполнительные чиновники – магистраты (городские), квесторы.

Римское рабовладельческое государство рыночного типа могло развиваться лишь экстенсивным путем, захватывая новые территории для получения рабочей силы и расширяя товарооборот. К началу новой эры в силу этих экономических условий начались изменения в государственной системе. Армия увеличивалась и превратилась из национально – добровольческой в профессиональную, набирающуюся в т.ч. из союзных Риму народов. Римские легионы постоянно дислоцировались по всей Европе, Африке, Азии. Военную добычу и новые земельные наделы солдаты- легионеры получали из рук полководца- стратега, который стал реально претендовать на полноту всей власти, военной и гражданской. Но поскольку в Римской политической жизни обвинение в стремлении к царской власти было политическим оскорблением (как следствие правления «рексов») и действовало безотказно на протяжении 400 лет для ликвидации политического деятеля, римское общество выдвинуло понятие «империум»- полноту власти, вручаемой на конкретный период, т.е. возврат к полномочиям диктатора – лица с чрезвычайными полномочиями, вручающимися одному из консулов по предложению сената для спасения республики, на 6 месяцев. Эти права продлили и расширили по задачам и полноте власти Сулла и Гай Юлий Цезарь. Империум – право на верховную власть вручалось большей частью общества одному, заслужившему это право человеку. Осуществлялась передача власти Народным собранием по закону (лекс куриата де империо), принятому в куриях, закону о власти. В зависимости от состояния римского общества последующие V веков императорская власть имела два варианта: «солдатский» император, – выдвигавшейся армией, и «сенатский» император, – выдвигавшийся сенатом. Позднее империум стал означать территории, на которые распространялась эта власть. Римская мировая держава эпох императоров стала называться «Империум Романум» (Римская империя), а каждый последующий император стал в политических целях прибавлять к своему имени, в память о Гае Юлии Цезаре, слово Цезарь, намекая и на дальние родственные связи. Император выступал как защитник простого народа от притеснения аристократии, чиновников (при перераспреде-

нии или изъятии земель за долги, перепродажи их и расширении латифундий (крупных поместий). Солдат-наемник стал отделяться от солдата-гражданина. Гражданин становился просто подданным Римской империи, непричастным к военной добыче, рабам и новым захваченным землям. Солдаты-легионеры пополняли ряды представителей окраинных поселений Римской империи.

Все императоры были выборные, впоследствии утверждавшиеся сенатом, который ведал внутренними делами, а император воевал, захватывал новые земли и рабов. И так, борьба между «солдатскими» и «сенатскими» императорами кончилась компромиссом, но с возрастанием значения земельной знати и укреплением латифундий, (а земли 12-го легиона Римской армии оказались за Дунаем) началось выдвижение родовой, клановой наследной формы власти. В народных массах царила всеобщая безнравственность. В это время начало распространяться христианство. Его последователи, позднее брошенные на съедение диким зверям на арене Колизея, призывали к восстанию, уничтожению римских городов- «сделать богатых правителей и господ рабами их рабов, после чего обещали тысячелетнее царство счастья и справедливости». В «Послании к римлянам святого апостола Павла» (Библия, Новый завет, гл.2): «Итак, неизвинителен ты, всякий человек, судящий другого; ибо тем же судом, как судить другого, осуждаешь себя, потому что, судя другого, делаешь то же самое. А мы знаем по истине – есть суд божий на делающих такие дела. Неужели думаешь ты, человек, что избежишь суда Божия, осуждая делающих такие дела и сам делая то же? Гл.7: «разве вы не знаете, братия, ибо говорю знающим закон, что закон имеет власть над человеком пока он жив?» Против римской вседозволенности утверждали нормы из «Ветхого завета» (Левит, гл.18,19): «Не бери жены вместе с сестрою ее, чтобы сделать ее соперницею..., и с женою ближнего твоего не ложись; из детей твоих не давай на услужение Молоху; не ложись с женщиною, как с женщиной, ни с каким скотом. Если женщина подойдет к скотине, чтобы совокупиться с ней, то убей женщину и скотину. Не обижай ближнего, не злословь глухого, перед слепым не клади ничего, не делай неправды на суде, по правде суди ближнего, не враждуй на брата своего, не мсти и не имей злобы на сынов народа твоего».

Тема 3. Обобщение и кодификация источников Римского права.

От Ромула – первого верховного правителя и бога военного похода Януса Квирина, его дружины – «всадников» римская община патрициев

присвоила себе право богом избранных- квиритов. Квиритское право – господствовать над другими, низшими, располагавшимися на окраинах города и полиса общинами-ремесленниками и землепашцами. Но в конце V века до н. э., в 494 г., низшие общины, возмущенные потаенной трактовкой правовых обычаев в пользу олигархии, высших общин (патрициев) верховными жрецами Рима (Понтификами), отказались подчиняться главнокомандующему войск Рима и ушли военным лагерем к священной горе, пригрозив основать свой город плебса, чем вынудили патрициев включить их в состав Римского народа. Это соглашение и нашло отражение в Законах 12 таблиц – гласного и доступного юридического документа, составленного в 451-450 гг. до н. э., заучивавшегося 16- летними юношами наизусть на Форуме при выступлении в совершеннолетие своего гражданства. Законы 12 таблиц – обобщение права обычаев и компромисса между патрициями и плебеями в ответ на реформу Сервия Тулия – царя (рекса) (578-533 гг. до н.э.), разделившего общину Рима на шесть классов в зависимости от количества имущества: 1 класс – с имуществом 100 тысяч ассов (1 асс – фунт бронзы = 5га пашни; это 20югеров земли с урожаем 5 т зерна). Таких 80 центурий (сотен) с одним голосом каждая +18 центурий всадников и составили большинство, из 193 центурий. Остальные классы – по 20-30 центурий с меньшим имуществом и две центурии граждан без имущества (пролетариев). Таким образом, патриции и составили большинство в Центурийских комициях, в том числе комициях преторов и понтификов; на что плебс ответил утверждением статуса Народного собрания плебса с народными трибунами, имеющими право «вето» и на все решения комиций – сената.

Законы 12 таблиц обнародовали права граждан – там и запрещение казни гражданина без санкции центуриатных комиций, равенство всех граждан перед законом, за исключением более позднего, запрещающего браки между патрициями и плебеями, и унижение не имевших земли – пролетариев, права которых защищал в суде любой согласный, а остальных – землевладельцев, им равный. Законы против роскоши, цветных туник и плащей, чтобы сгладить имущественное неравенство. Закон фиксировал процент с долга, и превысивший, возмещал ущерб в четырехкратном размере. Клиентов защищал закон, предававший проклятию патронов, обманувших клиентов. Подтверждение статус либеро – права вольноотпущенника стать римским гражданином, т.е. освобождение от рабства после выполнения поручения. Право патрона получить наследство вольноотпущенника, если у него не осталось законных наследников, подтверждает право того стать гражданином, т.к. на всем протяжении

Римского права наследовать имущество гражданина Рима мог только гражданин Рима.

Смертной казнью карались некоторые преступления; кража чужого урожая ночью – распятием виновного на дереве (тот обрекался Церере – богине земледелия). За поджог здания или собранного урожая зерна виновный заковывался, избивался и сжигался. Дозволялось убить ночного вора, пойманного на месте преступления, а днем – вора, защищавшегося оружием. В память духов- предков, поддерживающих гражданина, закон карал смертью за сочинение и опубликование позорившей кого-то песни; право осуждения и признания заслуг принадлежало всему коллективу граждан, т.к. объект насмешки тяжело переживал и иногда кончал жизнь самоубийством. (Двое из 10 пленных римлян, отпущенных Ганнибалом в обмен, не вернулись к нему под данное честное слово и не смогли жить).

С Тарапейской скалы сбрасывались уличенные в воровстве рабы, тогда как свободные передавались пострадавшему в пользование, в качестве должников. Оттуда же сбрасывали лжесвидетелей. Казнили уличенных в подкупе судей, предателей-граждан Рима. Законы 12 таблиц предусматривали кроме казни и штрафов, оковы, порку, талион (причинение равного ущерба), бесчестие, изгнание и продажу в рабство в другие страны. В рабство за Тибр продавались неоплатные должники и уклонившиеся от воинской службы и прохождения ценза на 6 классов центурий из 193.

Основы судебного процесса для простых граждан Рима оставались недоступными; наследники бога войны Януса Квирина – патриции-квириты держали в тайне процессуальные юридические нормы с символической родовой строгостью, но в 304 г. до н.э. секретарь Аппия Клавдия – Флавий, а сто лет спустя Элий Кат опубликовали «списки несчастных дней» и предписания о ходе судебного процесса, и участие в процессе стало равноправным.

В основе гражданского судебного процесса был символический акт «наложения руки» (манум инициетио) – обряд манципации «Я утверждаю, что этот человек (вещь) (человек умирает в рабе) принадлежит мне по праву квиритов, да будет он куплен за эту медь». Манципация возникла до чеканной монеты. Наличие 5 свидетелей и весовщика с мерными весами – пережиток участия общины в отчуждении. Также принцип «наложения руки» при заключении брака (матримониум, конубинат) (сожителство) на жену и ее имущество мужем. Однако с ростом состояния представительницы богатых семей могли себе позволить договор о браке без наложения руки (сине ману), который подтверждался каждый год и, чтобы не потерять

свое имущество, жена не менее 3 ночей проводила у родителей или родственников; кроме того, она приносила приданое, которое переходило в собственность мужа, и только в случае развода по вине мужа, оно возвращалось, частично или полностью. В 12 таблицах утверждалось, что вследствие присущего им легкомыслия женщины должны состоять под опекой.

Тема 4. Основы судебного процесса.

По словам Цицерона, гражданский судебный процесс был не ссорой, а спором между добрыми соседями по одной общине. Стороны совершали необходимые процессуальные обряды гражданского процесса, совокупность которых носила название (легис актио) иск-акт, лег на статью закона, отсюда легисакционный процесс; т.е. в определенный день, кроме «несчастливых дней» (нефасты), праздников и поминовений предков по календарю с полудня и до захода солнца, а за тяжкие преступления (измена отечеству, дезертирство, стремление к царской власти, волшебство, пренебрежение к религиозным обрядам, кровосмешение, казнокрадство, оскорбление народного трибуна) подлежали суду трибунных и центуриатных комиций. В назначенный день с утра и до захода солнца обвиняемый облачался в траур и его близкие тоже; выступали ораторы «за» и «против», затем народ приступал к голосованию, вначале открыто и устно, затем письменно и тайно. По существу сложилось 5 видов легисакционного процесса: посредством присяги 5 свидетелей; посредством наложения руки; взятия залога; в форме истребования суда, если стороны не смогли договориться в магистрате; путем приглашения ответчика и свидетеля на суд.

Две стадии. 1-предварительная «Ин юре» («да» или «нет» как согласование по иску) и 2-ин юдицию (рассмотрение спора сторон).

Тема 5. Право частной собственности.

Законы 12 таблиц четко разграничили две категории владения вещами: 1 категория – вещи (рее манципи), обладание которыми, продажа и дарение происходили строго в юридическом процессе манципации (5 свидетелей, весовщик, медь, право квиритов). Это отчуждение земли, рабов, рабочего скота и строений. «Манципио» шло от захвата вещи ничьей первым захватившим и сельского сервитута (права пользования чужой вещью), остальные вещи приобретались просто по договору купли – продажи индивидуальной собственности и являлись (рес нек манципи).

Римская земля являлась собственностью коллективной, общественной (агер публикус), принадлежащей римским гражданам – квиритам (об-

щее поле); отсюда вытекало понятие владения (посессио) вещью одним гражданином и предшествовало праву собственности, т.к. ограничивалось в праве распоряжения ею (продажей, обменом, дарением). Так, патер фамилия, обладая правом распоряжения семейным имуществом, при наличии потомков не мог завещать семейное имущество посторонним. Отсюда требование Закона 12 таблиц – объявлять о лишении наследства публично, перед Народным собранием или армией.

Первые разделы приписывают Ромулу: каждой семье по 2 югера (0,5 га) приусадебного участка и 20 югеров (5 га) пахотной земли; частью вновь захваченного фонда награждали героев.

Сохраняя верховное право собственности на общинную землю, римское государство не препятствовало сделкам с землей, контролируя нежелательное перемещение земли от патрициев к плебеям. В связи с увеличением наделов (земли предков) в римском квинритском праве появился институт пользования чужой вещью (сервитут); в каком-то отношении для использования права собственного владения. «Нельзя пользоваться своей вещью в ущерб другим; проездом и проходом через чужие владения, отводом воды ограничивать права одного владельца в интересах других».

Понятие права на вещь, понятие вещи (рее): вещи являются объектом частноправовых отношений. Они удовлетворяют многообразные потребности человека, окружают его. Но нельзя считать вещами личности. В институциях Гая вещи делятся на телесные (рее корпоралис) и нетелесные (рее инкорпоралис), которых нельзя коснуться (Кви танги нон посунт), но они состоят в праве (кви юре консистунт) как обязательство на право пожизненного пользования, т.е. не составная часть вещи, а составная часть имущества. Итак, рес-вещь или составная часть имущества.

Вещи могут быть предметом оборота (рее ин коммерцио) и не могут – как вода в текущем состоянии; некоторые вещи, хотя и могут находиться в обладании одного лица, как яды, не могут быть предметом оборота (рее экстра коммерциум), или как общие вещи: море, воздух. Вещи общественные, государственные (рее публикае) – крепости, тюрьмы, или на которые установлено общественное пользование (узус публикус)- публичные дороги, реки, водоводы, и служащие религиозным целям – алтари, храмы, жертвенники (рес дивини юрис), признаваемые священными.

Владение – (посессио цивилис) и держание чужой вещи – детентио, посессио натуралис. Владение чужой вещью – сервитут.

Тесное сожительство равных граждан по триббам (районам) детализировало понятие сервитута, для улучшения положения земельного

участка (праеди мелиорем каузам), провода воды (аквадуктус), провоза (виа). Городские: право опереть постройку на стену соседа, право света, право вида – чтобы сосед не закрыл постройкой вида. Важнейший личный сервитут – узуфруктус эст йюс алиенис ребус утенди фруэнди салварей субстанция; узуфрукт – есть право пользования чужой вещью и получения от нее плодов с сохранением в целостности субстанции, целостности вещи.

Посессио – фактическое обладание вещью; право, воля на владения. Лицо, получившее вещь от собственника на хранение (пользование) не признаваемое владельцем, было держателем на чужое имя (детентор алиено номине), т.е. имело волю обладать вещью от имени другого.

Виды владения: законный владелец (иус посиденди) и незаконный владелец; незаконный добросовестный (добросовестное заблуждение при покупке от якобы владельца), имеющий право на приобретение этой вещи по давности; и незаконный недобросовестный – владение вора, знающего, что вещь не его и несущего более строгую ответственность по иску владельца о возвращении вещи.

Тема 6. Защита владения.

С расширением товарного производства, границ государства, товарооборота и частных производственных взаимоотношений граждан Рима с представителями других государств (работоторговля на острове Делос до 10 тыс. рабов в день), опора на квинитское право стала недостаточной и ненадежной, косной и явно эгоистичной, не способствующей расширению товарооборота, что и потребовало от руководителей Римской республики принять меры к расширению правовой базы защиты товарных производителей и, в конечном итоге, для увеличения финансово-оборотных поступлений в казну государства («золотой не пахнет»).

В 367г. до н.э. для руководства судебной системой была учреждена коллегия преторов (вначале из 2, позднее 8 чел.), имевших право замещать консулов в Верховном суде.

Судебный процесс был улучшен, ускорен благодаря направлявшимся судьям – претором инструкций по юридической квалификации спорного дела (формуле), т.е. первому Комментарию к исполнению и применению норм права, расширительному их толкованию далеко за нормы Квинитского права и над ним в конкретных делах; т.е. противопоставляя «дух закона» его «букве», руководствуясь соображениями целесообразности и доброй совести (бона фидес) – новое понятие в законодательной практике. Так сложился комментарий в судебной практике (иус преториум, иус хонорариум),

на основе которого произошло право народов (иус гентиум) – право международной торговли. Итак, вместо громоздкого легисакционного процесса – ускоренный формулярный, обновляемый и улучшаемый претором перегринов (по делам перегринов), а затем городским претором (урбанис). Претор, пользуясь своей властью, давал возможность признавать новые полезные для государства отношения и оставлять без государственной защиты отношения, формально отвечающие букве закона, а по существу, отрицающие вместе с Законом квиритов. Формулярный и экстраординарный процессы:

Формула претора начиналась с назначением судьи: «Пусть будет судьей.....», – важнейшая часть формулы интенция (интенция ин иус концепто) – обоснование претензии истца по квиритскому праву или если требование истца нельзя было уже обосновать нормами квиритского права, но претор считал его справедливым, то в интенции описывались факты (прецеденты), на которых истец основывает свою претензию и при наличии которых иск следует удовлетворить. 2-я часть формулы – кондеманция – о форме решения при подтверждении (интенции) претензии или нет, а также особая часть (демонстрация), разъясняющая судье положения, приведшие к исковому спору (аудисация) – предложение решить спор с возвратом вещи одной стороне и компенсации потери другой за счет первой. 3-я важная сторона – эксцепция (эксцепцио) – о возможных возражениях ответчика по различным частям и ситуациям вокруг признаваемого им факта иска.» (но через 2 года). Полное отрицание иска через условия недобросовестности, т.е. принятия иска из-за применения к нему насилия (т.е. кондеманция), несмотря на подтверждение интенции, давало понятие эксцепции погашающей или уничтожающей. Могла быть в формуле и прескрипция – надписание, что истец данным иском ищет не все, а только часть и этим сохраняет возможность потом довыискать остальное. Таким образом, в преторском эдикте судье претор обозначал, на каких основаниях он дает иск (актио) или отказывает в праве добиться определенного решения путем судебного процесса. Типичные формулы исков: «Акцио ин рем (иск вещный)». Акцио ин персонам – иск личный. Акцио ин рем давался в защиту прав, которые могут быть нарушены любым третьим лицом (например, право собственности), и становился, по современной терминологии, актом абсолютной защиты. Акцио ин персонам – иск относительной защиты против стороны в обязательстве. Акцио стрикти юрис (иск строгого права) и акцио бона фидей – иск на принципе добросовестности. При исках строгого права судья связан буквой сделки, из которой вытекает иск, а из иска добросовестности судья уже имеет

право принимать во внимание возражения ответчика, основанные на требованиях добросовестности, которые были нарушены обманом истца, даже если не было особой эксцепции, т. е. открытый, явный обман, мошенничество (долюс, махинацию).

В особых случаях для защиты новых отношений, еще не предусмотренных в законе, давался претором актио фиктика (иск с фикцией), что давало возможность судье распространять права одного – на его преемника, т.е. допустить передачу права требования от одного кредитора другому. Для его защиты претор давал акт (иск), что тот якобы является наследником (продолжателем) первоначального кредитора. Предположить существование фактов, которых в действительности не было.

Особые – прямые средства преторской защиты. Стипуляция (*stipulatio*) -приказ о возмещении возможных убытков. Ввод во владение (*missio in possessionem*) и передача прав для дополнительной защиты, возврат в первоначальное положение (*restitutio in integrum*).

Два вида судов: 1 .Юдиция Публика – по делам, нарушающим интересы государства, с наказанием виновных. «Ординарный процесс». 2. Юдиция привата – по искам отдельных лиц – гражданские суды. Расширение товарного оборота, переход к монархии – единоличному властному правлению – для защиты большинства активных членов общества, участвующих в товарообороте, привело к увеличению юридических конфликтов спорно-имущественных претензий, которые вели к тому, что дела граждан, аналогичные тем, по которым претором уже давалась формула, стали рассматриваться в городских и трибных магистратах вначале (префектус урби) городским правителем – городничим, а затем муниципальными магистратами (супрефектами), чем административные органы помогли суду. Ввод экстраординарного («экстра ордием») процесса помог сосредоточиться на обобщении судебной практики и крупных делах. «Экстра ордием» происходило ускоренно, утратив публичный характер, лишь стороны и особо почетные лица имели право присутствовать. При неявке истца дело прекращалось, при неявке ответчика – рассматривалось заочно. Во избежание нарушений толкования формул допущено было апелляционное обжалование на решение префекта урби проконсулу провинции, далее префекту преторию в преторские комиции и императору. Исполнение принятого решения по просьбе истца проводилось органами государственной власти принудительно (ману милитари), если в течение двух месяцев ответчик от исполнения решения уклонялся, судебные исполнители отбирали у ответчика аналогичную по стоимости иска вещь и продавали ее. Взыскание всего имущества ответчика наступало по искам

нескольких кредиторов, если он добровольно не передавал имущество для их удовлетворения. Значение приговора (решения) суда, вступившее в законную силу (рес иудиката), оставалось непоколебимым для всех видов процесса, и вторично подать иск по уже решенному делу теми же сторонами было запрещено экцепцией реи иудикато (возражением в связи с судебным решением).

Тема 7. Лица в римском праве.

Лицо (персона). Способность человека быть субъектом, носителем прав – это не природное свойство человека, а правоспособность, основывающаяся на производственных отношениях, отражается в нормах, издаваемых государством. В Римском праве рабы были не субъектами, а объектами прав (инструмент вокале) – говорящим орудием. В то же время уже существовало разделение на лиц физических и юридических – организаций, наделенных правоспособностью (капитис деминуцио).

Первый статус лица – «статус либератис» – состояние свободы (важнейший!), изменение статуса «капитис деминуцио», изменение статуса свободы – капитис деминуцио максима! Высшее, существенное! (человек умирает в рабе).

Второй – «статус цивитас» – статус гражданства – изменение капитис деминуцио медиа – средний, т.е. римские граждане, латиняне, перегрины – иностранные торговцы.

Третий – статус фамилия – капитис деминуцио минима, т.е. самостоятельные – патер фамилия (отец семейства) и подвластные члены семьи, клиенты своего патрона, вольноотпущенники, колоны. Итак, полная правоспособность. Свободное состояние, гражданство, самостоятельность в делах. Переход от сельскохозяйственной общины к крупному государству с внешним товарооборотом привел к сглаживанию сословных противоречий. В сенате – патриции и разбогатевшие плебеи, «империум» – власть одного императора – верховная власть, что привело к формальному равенству свободных людей в области частного права, плебеев и патрицев, затем союзников – латинов и перегринов.

Представление римского гражданства – по рождению, путем дарования (иностранцу – перегрину), путем отпущения на свободу (патроном вольноотпущенника – либертина).

Правоспособность римского гражданина возникла из «иус сонубий» – в браке с римской гражданкой, из «иус коммерции» – права приобретения и отчуждения имущества по гражданскому (цивильному) праву.

Сохранялось фактическое неравенство по сословиям, куриям, профессиям (сенаторы, всадники, военные центурионы, легионеры, городские декурионы или куриалы, торговцы, ремесленники, крестьяне). Это отражалось в налоговом обложении, публичном праве, частном (приватном) праве: (например, браке меж сенатором и вольноотпущенницей).

Римское право не выработало общего понятия дееспособности, но способность совершать действия с юридическими последствиями признало не за каждым гражданином Рима.

Например: по возрасту: инфантес – до 7 лет – недееспособен, импуберес -7-14 лет мальчик, 12 лет девочки – признанные способными вести сделки по приобретению для себя, но без потерь и установления обязанностей, всё остальное с разрешения опекуна.

3 ступень – до 25 лет – признана дееспособными, но претор давал право по их просьбе отказаться и восстановить прежнее имущественное положение (реституция). Душевнобольные и слабоумные действовали через опекунов. Расточителям – лицам слабоумным, не способным соблюдать меру в расходовании имущества с угрозой разорения, назначались попечители. Расточитель отвечал за чистое приобретение и «деликты – штрафы». Другие сделки – с согласия попечителя. Женщина в первую половину классической эпохи находилась под пожизненной опекой; к периоду Империи опека прекратилась, но равноправия не было, изыскивались обходные (фиктивные) отношения в гражданских правоотношениях.

Ограничение дееспособности и правоспособности граждан по бесчестью – персона (инфамиА) наступало в следующих случаях: – в приговоре по искам, где требовалась особая честность (договор поручения, товарищества, опеки, при осуждении за уголовное или особо порочащее правонарушение); – недостойное поведение и занятие позорной профессией (сводничество, актерство и т.д.).

Эти лица не могли представлять в процессе и сами назначить себе представителя, не могли вступать в законный брак со свободнорожденными и ограничивались в области наследственного права.

Персона (turpis) позорная – признавалась общественным мнением (не судом) бесчестной по общественному поведению и ограничивалась в области наследования.

Персона интестабилитас – лицо, участвовавшее в сделке в качестве свидетеля и отказавшееся дать показания в качестве стороны или свидетеля и признанное неспособным участвовать в судебном процессе и совершении сделок (Закон 12 таблиц). Латины – жители других городов, союзники (гражданство давалось выборочно). Перегрины – иностранцы,

вначале бесправные, но с развитием товарооборота стали правоспособными по преторскому праву, и с 3 века н. э. император Каракала предоставлял им права подданных Римского государства. Рабы: раб как вещь, говорящее орудие; союз раба и рабыни было отношением физическим, с развитием товарооборота в интересах рабовладельца и повышении заинтересованности раба – в выходе на свободу, стать вольноотпущенником; вводится институт «пекулий» – от слова (пекус) скот. Часть имущества выделялось из общего имущества владельца в управление раба. Если по (актио депекулио) раб, имея пекулий на 500 монет, заключал сделку на 700, то продавец товара мог требовать с его господина только 500 монет.

Цивильное право различало три группы (очереди) наследников: «свои» наследники, агнаты и когнаты. «Свои» наследники составляли первую очередь и включали детей наследодателя, а также внуков от ранее умерших детей. Эти наследники именовались также и «необходимыми» наследниками, поскольку получали (вступали) наследство независимо от своей воли. Если после умершего не оставалось «своих» наследников, то к наследованию призывались агнаты (например, брат умершего). Когда имелось несколько агнатов, наследовал тот, кто имел ближайшую родственную связь с наследодателем (ближайший агнат). К третьей очереди относились когнаты, которыми считались все кровные родственники умершего. Степень родства значения не имела.

Значение деления на группы заключалось в том, что наследник следующей очереди мог быть призван к наследованию лишь при отсутствии всех наследников предыдущих очередей. В дальнейшем на смену патриархальной семье и общей семейной собственности пришла индивидуальная частная собственность, защищаемая преторским правом.

Старая цивильная система наследования, основанная на агнатском родстве, была заменена преторской системой наследования. Преторское право установило не три, а четыре группы (очереди) наследников. Первая очередь включала детей наследодателя, в том числе и эманципированных; вторую очередь составляли все агнаты; третья очередь включала когнатов до шестой степени включительно; в четвертую очередь входил супруг (супруга) умершего. В эпоху принципата мать получила предпочтительное перед агнатами право наследования после своих детей, и наоборот. Уложение Юстиниана различало пять очередей законных наследников: первая очередь – все нисходящие наследники умершего, при этом усыновленные дети наследовали наравне с родными детьми наследодателя; вторая очередь – восходящие родственники умершего, а также родные; братья, сестры и их дети; третья очередь – не полнородные братья и сес-

тры умершего; четвертая очередь – все остальные боковые родственники умершего независимо от степени родства; пятая очередь – супруг (супруга) умершего.

Если не было ни одного из наследников по закону (и по завещанию) либо все они отказались от наследства, наследство становилось выморочным. Сначала такое имущество признавалось бесхозным и поэтому становилось собственностью любого, кто его захочет захватить. Начиная с эпохи принципата выморочное имущество стало передаваться государству. Исключение было сделано для имущества лиц, которые принадлежали к какой-либо организации (церковь, совет, монастырь т. д.), в этом случае имущество отходило этим организациям. Наследуемое имущество по общему правилу делилось поровну между всеми законными наследниками, относящимися к одной очереди. Например, если призывались к наследованию три наследника, то каждый из них приобретал право на $1/3$ наследственного имущества.

При поколенном равенстве (наследовании), то есть когда одни наследники приобретали наследственные права на общих основаниях (например, сыновья), а другие – в силу права представления (например, внуки), принцип равного распределения наследства изменялся. Если после смерти отца осталось, например, три сына и четыре внука, то каждый сын получал по $1/4$ наследства, а внуки – ту же долю, но не на каждого, а на всех.

Наследование по праву представления – это право внуков получить ту долю наследства, которая бы досталась их родителям, если бы те пережили наследодателя. Такое наследование необходимо отличать от наследственной трансмиссии.

Наследственная трансмиссия – это ситуация при которой наследник пережил наследодателя, то есть наследство открылось, но не успевал его принять, так как умер сам. В таком случае наследовали его наследники, поэтому дети в данном случае считались не наследниками деда (наследодатель), а наследниками своего отца, так как тот умер уже после открытия наследства.

Римское право сперва не допускало наследственной трансмиссии, так как право наследника рассматривалось, как сугубо личное и оттого непередаваемое. В дальнейшем трансмиссия была разрешена, но ограничена одним годом со дня извещения первоначального наследника об открытии ему наследства. Завещание по римскому праву – это не просто всякое распоряжение лица своим имуществом на случай смерти, а лишь такое, которое содержало назначение наследника. Назначение наследника должно было быть в самом начале завещания, и без него завещание не

имело юридической силы. Завещание – это односторонняя сделка, выражающая волю лишь одного лица – завещателя. На практике это позволяло завещателю в любой момент и без каких-либо ограничений отменить или изменить составленное им ранее завещание. Условия действительности завещания: для составления завещания требовалась специальная правоспособность, которой не обладали, например, недееспособные, осужденные за порочащие преступления, расточители и др. Специальная дееспособность требовалась на момент составления завещания; специальная правоспособность, то есть способность быть назначенным наследником, должна была быть и у лиц, назначаемых в качестве наследников. Такой правоспособности не имели и, следовательно, не могли быть назначены в качестве наследников дети государственных преступников, рабы, палачи и др.; необходимо было соблюсти установленную форму завещания.

В древнейшее время завещание могло быть составлено в двух формах: объявлено перед народным собранием и им утверждено либо объявлено воином перед строем в походе или перед сражением. В дальнейшем устное завещание было заменено обязательной письменной формой с приложением печатей завещателя и свидетелей (начиная с эпохи принципата их должно было быть не менее семи).

Начиная с V века н. э. завещание должно было быть обязательно подписано завещателем и всеми свидетелями. До этого завещание удостоверялось не подписью, а печатью завещателя и свидетелей.

Завещание могло быть составлено и при участии государственного органа путем занесения распоряжения завещателя в протокол суда или муниципального магистрата; завещание не должно было нарушать права на обязательную долю. Наследник мог быть назначен под отлагательным условием, что означало открытие наследства не в момент смерти наследодателя, а после наступления определенного условия. Отменительное условие не допускалось и считалось ненаписанным. Завещатель мог в завещании сделать подназначение наследника. Подназначение наследника делалось для того, чтобы в случае смерти основного наследника либо его отказа от принятия наследства оно перешло ко второму указанному в завещании лицу («запасной» наследник).

В завещании можно было не только назначить наследника, но и возложить на него какие-либо обязанности. Например, пользоваться частью наследства по определенному назначению. Обязательная доля – это часть наследственного имущества, которая переходила к определенным наследникам независимо от воли наследодателя и содержания завещания.

В древнейшее время завещатель пользовался неограниченной свободой завещать свое имущество, то есть обязательной доли установлено не было. Это часто приводило к тому, что все наследство доставалось совершенно случайным людям, а ближайшие родственники оказывались обделенными.

Для обуздания произвола римское право стало ограничивать свободу завещательного распоряжения.

Сперва практика судов признала право на обязательную долю за «своими» наследниками завещателя, то есть за его детьми. Претор распространил данное правило и на эманципированных детей. В классический период право на обязательную долю получили также все нисходящие и восходящие родственники завещателя. Размер обязательной доли составлял 1/4 того, что получило бы данное лицо при отсутствии завещания (то есть по закону). Право Юстиниана увеличило размер обязательной доли с 1/4 до 1/2. Наследники могли быть лишены обязательной доли только в том случае, если у завещателя была на то уважительная причина. В классический период уважительность причины устанавливалась судом. Право Юстиниана дало исчерпывающий перечень оснований для лишения права на обязательную долю (например, создание опасности жизни завещателя).

Если завещатель безосновательно лишил наследников права на обязательную долю, то сперва такое завещание могло быть признано недействительным полностью. В классический период завещание могло быть признано недействительным уже не полностью, а только в той части, в какой это было необходимо для удовлетворения требований жалобщика о получении им обязательной доли. Открытие наследства происходило в момент смерти наследодателя.

За время между открытием наследства и его принятием наследниками наследственное имущество не принадлежало никому и именовалось «лежащее» наследство.

Тема 8. Классическое римское частное право как основа современного международного, договорно-претензионного хозяйственного права.

Обязательства и договоры.

«Понятие обязательства (облигатио) представляет собой правовые оковы, в силу которых мы принуждаемся что-нибудь исполнить согласно законам нашего государства. Сущность обязательства состоит не в том, чтобы сделать нашим какой-либо телесный предает или какой-нибудь сер-

виту, но чтобы связать перед нами другого в том отношении, чтобы он нам что-нибудь дал, сделал или предоставил».

«Если по Законам 12 таблиц должника связывали веревками и цепями (весом в 15 фунтов), убивали или продавали в рабство, то в IУ веке уже запретили убивать, а за долги стали отвечать имуществом. Оковы стали правовыми, юридическими.

В содержание обязательства вкладывались три понятия:

даре – дать; фацере – сделать (в понятии действия или воздержания от него);

- предоставить (в понятии оказать услуги или принять ответственность).

Действие, представляющее предмет обязательства, должно было представлять интерес для кредитора. «Каждый должен приобретать то, что представляет интерес для кредитора и каждый должен приобретать то, что представляет для него интерес (куод суа интерес), а между тем для меня нет интереса, что было дано по договору другому, – Ульпиан, Дигесты.

Обязательства возникают или из договора (экс контракте) или из правонарушения – деликта (экс деликто). Гай определяет это как важнейшее разделение (сумма дивизио). Обязательства из частных правонарушений (деликта привата) уже противопоставляется (иудисиа публика) уголовным преступлениям. Сами деликты наиболее древнего происхождения.

В деликатных обязательствах идея штрафных санкций проявилась: если обязательства из договора переходили по наследству, то обязательства по деликту не переходили на наследника, кроме случая наследования обогащением, добытым в результате правонарушения наследодателя, и которое можно было истребовать в виде суммы этого обогащения.

Таким образом, обязательства возникают четырьмя способами:

из договора (contracto) как бы из договора (куази экс контракте); из деликта и как бы из деликта (куази экс деликто). Данная в Институциях классификация – из двух основных и двух дополнительных оснований возникновения обязательств, предполагает возможность маневра в договорной практике, исходя из духа закона (как бы из договора и как бы из деликта). Это не определение, а сравнение для случаев из практики деловой жизни, когда возникают обстоятельства, напоминающие договорные обязательства.

Например, лицо берется за управление чужим имуществом, хотя ему это не поручалось, по своей инициативе, при определенных обстоятельствах. Тут и возникает обстоятельство, аналогичное устанавливаемому обычным договором поручения.

Итак, обязательства возникают из деликтов и контрактов – договоров. К примеру, из коммерции (купли-продажи), правонарушений, то есть юридических фактов, «жизненных обстоятельств», с которыми нормы права связывают возникновение, изменение, прекращение правовых отношений, или всяких общественных отношений, которые урегулированы правом и обеспечиваются защитой государственной власти.

Юридические факты по характеру происхождения проявляются как события, или действия физических или юридических лиц. «Юридическое событие», к примеру, рождение человека, его смерть, увечье, невменяемость – это юридический факт, произошедший независимо от воли человека.

Юридическое действие, как правомерное, так и неправомерное – это волевое действие физических или юридических лиц. Такие волеизъявления в гражданском праве называют сделками, в административном – административными актами, в уголовном – преступлениями (кримен публикум – *crimen publik.*) частными правонарушениями (*delictum Privatum.*)

Кроме способа возникновения обязательства различались цивилис или претория – по способу защиты обязательств, цивильным (гражданским) правом или преторским.

Облигацио цивилис. – обязательство гражданское (частное) – обычная подзаконная сделка (договор), то есть против должника можно для взыскания долга применить принуждение – «защита иском заявлением».

Имелось еще натуральное обязательство (не пользующееся защитой). Например: Подвластный сын взял в долг без согласия домовладыки: (вымогательство кредитора). Вначале признавался безусловным платеж по взятому обязательству, но шантаж кредиторов привел к убийству отца сыном для получения наследства.

Общее учение о договорах.

Договор – контракт (соглашение) двух сторон о предмете, который имеет юридическое значение, то есть соглашение с юридическими последствиями.

Как соглашение контракт имеет двухсторонние обязательства в отличие от завещания, принятия наследства (где воля с одной стороны).

Обязательства возникают от воли двух сторон, участвующих в договоре на установление определенных обязательств, то есть не всякий договор устанавливает обязательства, но даже простейшая купля-продажа (при скрытом браке вещи) предусматривает обязательства продавца по возмещению ущерба или замене товара.

Римская договорная система различает среди договоров и соглашений контракты и пакты.

Контракт – договор, признанный гражданским правом, и снабженный исковой защитой. Значение контракта имел определенный, очерченный законом круг договоров – за сторонами не признавалось право вводить в оборот новые, не предусмотренные законом контракты. Лишь в расцвет товарооборота введен был дополнительный иск, то есть договорный иск для понуждения к исполнению обязательства другой стороной в пользу исполнившей обязательство стороны. Вначале все, что исполнялось за рамками контрактов, получало иск (кондициО) (condictio), то есть это все иски возмещения и возврата незаконно, неосновательно полученного имущества.

Эволюция договорного права

Ф. Энгельс в работе «Л. Фейербах» пишет, что римское частное право характеризуется, тончайшей разработкой всех существенных правовых отношений простых товаровладельцев (покупатель-продавец, кредитор и должник, договор, обязательство).

Развитие договорного права шло по мере развития и усложнения хозяйственной жизни и параллельно с ослаблением древнего формализма и признанием исковой силы за известными видами неформальных соглашений.

Вначале было всего три вида обязательственных договоров:

1. (Neksum-нексум) – обряд с помощью меди и весов (Per aes et libram) и по Квиритскому праву – при свидетелях).

2. Стипуляция – «вопрос и ответ» («даешь – даю»). Необходимы свидетели и поддержка претора в суде.

3. Литеральный (письменный) контракт. Расширение рамок Римской Республики за пределы континента (Африка, Азия), привело к увеличению торговых сделок между лицами на значительном расстоянии, делало невозможным заключение договора; нужно, чтобы обе стороны при этом находились в одном месте.

Первым был забыт нексум, замененный на мутуум, требовавший лишь соглашения сторон и фактической передачи суммы займа заемщику, чтобы договор получил юридическую силу.

Далее такой же порядок заключения договора путем передачи вещи распространили на договор о пользовании вещью, о хранении вещи и об отдаче ее в заклад. Таким образом, обязательство возникало: при передаче вещи, при произнесении слов или в письме (путем письменного акта); или по соглашению:

рес(res)-В смысле передачи вещи, верба (verba)-произнесение слов, литера-письмо (literae),

- консенсус (Consensus)- выражение согласия. Отсюда четыре основных вида контрактов:

- реальные (устанавливающие обязательство передачей вещи),
- вербальные (словарные, устные),
- латеральные – (письменные),

- консенсуальные (из которого возникает соглашение). В дальнейшем возникли контрактус инноминале (innominale) – безымянные контракты, когда одна сторона уже исполнила принятое на себя обязательство (передала вещь, совершила действие), то есть потребности оборота подвели под действие исковой защиты неформальные соглашения – ПАКТЫ.

Древнейшие договоры строгого права (негоция стрикти юрис) по букве договора (строго формально – по буквальному тексту договора: исполнение его «как там сказано» (киод диктум ест) сдерживали рост товарооборота.

С ростом экономики культ слова был заменен на (куод актум ест) «что сделано». То есть при спорах допускалось ссылаться на обстоятельства, которые формально; по договору были правильные, но не заслуживали защиты ввиду явной недобросовестности истца. Такое толкование стало называться негоция бона фидей. Все новые категории договоров – реальные и консенсуальные были договорами доброй совести (бонае фидей).

Выражение воли сторон в сделке.

Выражение воли в сделке должно быть сознательным и свободным. Факты, доказывавшие, что ее нельзя признать выраженной свободно, объявляют пороки воли; обман (долус), насилие и принуждение, угроза (метус), заблуждение (эррор) (error).

Обман (долус) вначале предполагал и уловку (махинацию), а затем и просто определенное поведение или активное молчание, которые вселяют неправильное представление у другой стороны. Договор под влиянием обмана не был ничтожным и имел силу для того, чтобы лицо получило юридическую защиту от обмана (иск – «актио доли»).

Принуждение, угроза (метус) могло выражаться и в прямом физическом насилии (например, выведении подписи рукой лица насильно) или чаще – реальной физической угрозе.

Заблуждение (эррор) – например, переданы деньги на хранение, а другая сторона ошибочно полагает, что деньги даются взаймы; или (эррор ин персоне) – ошибка в определении статуса личности другой стороны договора о ее правах. Или (эррор ин корпоре) – ошибка в объекте договора. Предмет договора должен быть подзаконным. Договор не должен своим

действием нарушать права, требования морали и добрые нравы. (Ничтожны договоры с ростовщическими процентами или обязательством не вступать в брак).

1. Предмет договора должен быть «возможным» – нет обязательств, если его содержание невозможно.

2. Цель договора – кауза (causa).

Ближайшая цель договора – материальное основание, которое привело к заключению договора. Пример абстрактных договоров – стипуляция. Обязательство вернуть долг – обеспечивается иском преторов после просрочки платежа (если это произойдет).

3. Условие договора (кондицио) – оговорка в сделке, юридические последствия в договоре в зависимости от наступления или ненаступления в будущем. (Пример: продажа мебели при условии переезда продавца в другой город).

4. Срок договора (диес), (диес-а-кво) – срок, с которого начинается действие договора, то есть отлагательный срок (срок платежа).

Возложение (модус) – устанавливает определенную обязанность получателя.

Заключение договора вначале словесное, вербальное. Стипуляция – (кредитор: «Обещаешь ли уплатить мне столько-то?» Ответ: «Обещаю»). Условия действительности договора исходили от кредитора в его вопросе к должнику. То есть одна из сторон делает предложение (офферт), а другая принимает это предложение (акцепт).

Договоры традиционно заключались лично сторонами, но по мере расширения государства в Средиземноморском регионе было допущено заключение через представителя (мандатария) договора-займа, но как исключение (представительство с возникновением прав и обязанностей по сделкам представителя в лице представляемого).

Стороны в обязательстве.

Переход обязательств по наследству; благодаря семейной собственности, и как «кредитор» и «должник» уже в Законах 12 таблиц, предполагались пропорционально долям в наследстве. Цессия – то есть замена в Обязательстве кредитора либо должника другими лицами стала допускаться при их жизни, а с развитием товарооборота – через процессуального представителя с передачей ему прав по договору или обновлением всех обязательств по договору (новации), для защиты которой служила стипуляция. Новация производила погашающее действие в отношении прежнего обязательства (анимус нованди). Кроме того, в новации был

заложен новый элемент (аликвид нови), изменяющий основания договора. Этим новация отличается от простого продления договора (обязательства), то есть, например, основание – «долг» из купли-продажи превращается в заемное обязательство или его содержание (обязательство представить вещь) заменяется обязательством уплатить денежную сумму с заменой субъектов обязательства; делегирование – перевод на другое лицо права требования. Зачёт (компенсацио) – обязательство, которое может прекратиться как компенсация за встречное требование. Уже формулярный судебный процесс допустил зачет взаимных требований, то есть истец по одному иску является еще и ответчиком по иску того лица, которое было до этого его ответчиком; или при взыскании долгов, принадлежавших к имуществу несостоятельного должника, имел место зачет встречных притязаний. Зачет «взаимных претензий по договорам» (бона феде). «Строгое право» (Стрикти юрис),- возникало, только если в формуле была (эксцепция доли) претензия ответчика на обманные махинации кредитора при заключении договора.

Просрочка должника (ин мора) – срок напоминает вместо человека (диесс интерпеллато про хомине). Интерпеляция – напоминание кредитора – элементы просрочки (наступление срока исполнения, напоминание со стороны кредитора, неисполнение обязательства без уважительных причин). Просрочка должника влечет неблагоприятные последствия. «Всегда просрочившим» считался только вор и платил цену вещи за весь промежуток времени между наступлением просрочки и присуждением возврата краденого. Любой другой должник присуждается в том размере, если кредитор докажет в суде, что при исполнении обязательства в срок он бы получал наиболее высокую цену. За время просрочки с должника взыскивались проценты. Просрочка кредитора, наступает, если он без уважительной причины не принимает или не дает возможности исполнить обязательство, предложенное должником, надлежащим образом. В этом случае должник не обязан отвечать и с момента просрочки, поэтому прекращается начисление процентов, ответственность за небрежность неумышленную; кроме ответственности за обман и грубую небрежность (долюс и кульпа лата). Возмещение вреда и обеспечение обязательств. Как правило, каждый отвечает за свою личную вину. За действия других лиц должник отвечает, когда можно его обвинять за недостаточно осторожный подбор необходимых помощников, действиями которых причинен ущерб кредитору. Если лицо проявило полную внимательность, а вред наступил – это случайный вред (казус), или случай исключительной силы (стихийная сила), сопротивление которой невозможно (кви ресисти нон

потест). Возмещение имущественного вреда имело наиболее важное значение и поэтому основанием по возмещению вреда мог быть

- деликт (из-за повреждения чужих вещей); – возмещение вреда, наступающего при известных обстоятельствах; – обязательство как следствие неисполнения или ненадлежащего исполнения любого договора. Само понятие вреда состоит из двух элементов и влечет за собой следующее:

1. Положительные потери, т.е. лишение того, что входило в состав имущества

потерпевшего (данмум эмергенс?).

2. Упущенная выгода – т.е. непоступление в имущество тех ценностей, которые должны были бы поступить при нормальном течении обстоятельств (лукрум цессанс).

При определении вреда, подлежащего возмещению, не принимается в расчет вред, который наступил вследствие беззаботности, нераспорядительности самого потерпевшего. Пример: рабовладелец закупил пшеницу для корма, продавец не поставил пшеницу. Покупатель предъявляет к взысканию ущерб из-за гибели от голода...

Судья решает – возместить только стоимость пшеницы, но не погибшего скота (рабов), т.к. покупатель должен был за счет продавца купить пшеницу в другом месте, а не доводить до голодной смерти. Возмещаются только прямые убытки как ближайшие последствия, а не отдаленные (косвенные) потери. Пример; лицо, повредившее здание, отвечает за стоимость ремонта, а не за кражу, происшедшую во время ремонта. Обеспечение обязательств – есть установление некоторых гарантий для полного или частичного, удовлетворения кредитора (ввиду возможного неисполнения обязательств должником и возмещение ущерба по неисполненному обязательству): может быть нереальным ввиду отсутствия средств у должника. Формы обеспечения обязательств – задаток, неустойка, поручительство и залог. Задаток (арра) – денежная сумма или иная ценность, передаваемая одним контрагентом другому. Имел место как подтверждение факта заключения договора (арра конфирматория), мог иметь штрафной характер (арра поеналис); если договор нарушался давшим задаток – тот оставался у получавшего, а если в нарушении договора был виновен получивший задаток, то он обязан был вернуть двойную сумму задатка. Неустойка – это дополнительное (олигатио) обязательство, присоединяемое к главному и возлагающее на должника обязанность уплатить некоторую сумму или ценность (как штраф) на случай неисполнения им надлежащего исполнения основного обязательства, т. е. как преторский иск возмещения ущерба (стипуляцию пенни), нежелательность уплаты

неустойки была стимулом к исправному исполнению обязательств. Поручительство – добавочная (акцессорная) ответственность третьего лица (поручителя) за пополнение данного должником обязательства; также в форме стипуляции усложненной, трех видов, где поручители выступают как спонсор, фидепромиссор, фидеюссор. Двое первых выступают лично; их наследники – по сложному иску стипуляции по поручительству (промиссию) ответственности не несли, лишь фидеюссио налагало ответственность и на наследника фидеюссора. Поручитель (спонсор), которому пришлось произвести платеж за главного должника, представлял иск для регресса – обратного требования его, как спонсора, к должнику; причем сумма долга взыскивалась в двойном размере (ин дуплум). Залоговое право (право залога) – это право кредитора на чужую вещь; в случае неудовлетворения по обязательству кредитор может истребовать заложенную вещь от любого ее обладателя, продать ее и из вырученной суммы получить удовлетворение.

Наиболее развитая форма залога – ипотека (hipoteca), при которой предмет залога оставляется в собственности залогодателя, а кредитор имеет право в случае неудовлетворения по обязательству истребовать этот предмет, продать и из вырученной суммы покрыть свое требование, особенно при сельскохозяйственном найме земельных участков. Наймода- тель требовал от нанимателя, что все приведенное, принесенное и привезенное (с/х инвентарь, раб./скот и т.д.) не должно вывозиться с участка, пока не будет погашена задолженность по договору.

Тема 9. Контракты.

Древнейшей формой i контракта был вербальный (устный) договор, устанавливавший обязательство (вербис) словами, т.е. договор, приобретающий исковую поддержку преторского права с момента произнесения известных традиционных формул или фраз. Пример стипуляции; «Обещаешь дать сто?» – «Обещаю (спондео)».

Для подтверждения договора составлялся каутио (cautio), которому предшествовали переговоры (вербистипуляционис) – словесная форма.

Литеральные контракты (литерис фит облигатио) –

Путем записи возникает обязательство.

Долговые документы – вначале приходно-расходные книги кредитора. Затем, позднее, отдельно «сирограф» – документ – обязательство, составленный в первом лице. (Я,..., должен такому- то столько- то). «Синограф» – документ о долге одного другому в третьем лице,

Реальные контракты – заем (мутум) и ссуда (коммодатум).

Заем

1. Предмет договора- вещи определенные родовыми признаками: деньги, зерно
2. Вещи передаются на праве собственности.
3. Получатель обязан вернуть такое же кол-во вещей того же рода.
4. Риск случайной гибели переданных вещей лежит на получателе
5. Обязательство, строго одностороннее – возврат той же мерой ценности.

Ссуда

1. Предмет договора – вещи, индивидуально определенные повозка, лодка, вол, раб.
2. Вещи передаются во временное пользование.
3. Получатель обязан вернуть полученную вещь.
4. Риск случайной гибели вещи лежит на передававшем ее ссудодателе (как на собственнике).
5. Ссудодатель отвечает за допущенный обман и грубую небрежность (долгос и кульпа дата), но не за небольшое ухудшение качеств (кульпа левис) -т.е., если вещь непервоклассных качеств, ссудоприематель не вправе заявлять претензию (если вещь можно пользоваться по назначению).

Договор хранения или поклажи (депозитум) является реальным контрактом, где одно лицо, получившее от другого или нескольких лиц индивидуально определенную вещь, обязуется безвозмездно хранить ее в течении определенного срока или до востребования и возвратить в целости и сохранности лицу, передавшему на хранение. Это основное требование поклажедателю о возврате вещи по акту (депозита директа). И если из-за пороков вещи поклажеприематель, не зная о них, при хранении вещи понесет убытки, он имеет право на возмещение по акту (депозити контрариа). Он обязан хранить как обыкновенный хозяин, отвечая за долгос и кульпа лата; передача на праве собственности с обязанностью, основанной на «фидес» (честности), и называлась доверительной (фидуциарной), т.е. фидуция кум амико в отличие от залога – фидуция кум кредиторе. Претор отличал в формулах (депозитум) в обычных условиях нарушение хранения с возмещением стоимости вещи в одинарном размере (т.к. хозяин выбирал себе поклажеприемателя сам). В тяжелое

время: бедствия, мятежа, пожара поклаждатель отдавал на хранение в силу необходимости, внезапно, не выбирая поклажепринимателя, и тот отвечал за не возврат вещи и ущерб в двойном размере.

Секвестрация – особый вид хранения вещи, переданной несколькими лицами, не желающими доверять ее друг другу, так как о ней идет спор (до его разрешения, или по определению суда).

Реальный договор залога – фидуция (**fiducia**) при залоге вещи с добровольным возвратом после погашения обязательства, с получением права на возврат по иску-фидуцие.

При форме залог (пигнус – *pinus*) устанавливалось двустороннее обязательство: залогодатель отвечал за вред, который причиняла вещь хранителю, принявшему и содержавшему ее, а залогоприниматель – за возврат вещи в целостности и сохранности (актио пигнератия директа и актио пигнератия контрария).

Консенсуальные контракты – на основе, соглашения :

Купля-продажа (эмпто-вендитио) – это консенсуальный договор, где одна сторона – продавец (вендитор) обязуется предоставить другой стороне – покупателю (эмптору) вещь, товар (меркс), а другая сторона – покупатель, обязуется уплатить продавцу за проданную вещь определенную денежную цену – (прециум); товар (меркс) и цена (прециум) являются определяющими элементами договора купли-продажи.

Предмет купли-продажи, (товар) – все что – не изъято из оборота и, в первую очередь, «телесные» вещи, принадлежащие продавцу. Развитие товарооборота выдвинуло потребность – продажу будущего урожая, то есть продажа вещи будущей, ожидаемой под отлагательным условием.

Договор купли-продажи обеспечивал и «нетелесные вещи (рес инкорпоралес): право требования, право пользования, то есть право осуществления (узуфрукта).

Цена в денежной сумме (нумерата Пекуния). Следует отметить, что попытка регулирования цен, их верхнего предела или цены определенной (цертум – *certum*) была предпринята в 285 г. н.э. реформой Диоклетиана. Это влекло расторжение договора купли-продажи вследствие убыточности договора для продавца при продаже вещи дешевле половины действительной стоимости – чрезмерной убыточности (лесио энормис-*laesio enormis*). Попытка ввести контроль над ценами на товары провалилась.

Эвикция – право вытребовать у купившего полученную вещь по суду. За покупателем на основании договора купли-продажи оставалось право,

в случае звикции вещи, искать с продавца возмещение убытков в порядке регресса (обратного требования).

Ответственность продавца перед покупателем за прямое обещание каких-либо положительных качеств вещи или отсутствие каких-то недостатков. Он отвечает и тогда, когда в его действиях можно усмотреть намеренное сокрытие, умолчание (долнос) за скрытые недостатки товара (у скота, собак), которые не бросаются в глаза и их нельзя обнаружить при внимательном осмотре. Против продажи таких вещей уже курульные эдилы выдавали иск – актио (redhibitoria) – возврат оплаты или актио куанти минорис – на уменьшение покупной цены. Продавец отвечал по этим искам, если даже не знал о недостатках вещи.

Покупатель обязан уплатить покупную цену, и если после заключения договора проданная вещь погибает по случайной причине, без вины продавца, то риск случайной гибели вещи лежит на покупателе, но если в договоре не предусмотрено иного положения, при неуплате вещь становится некупленной (лекс комиссионера).

Договор найма (локатио-кондуктио)(Locatio- conductio) состоит из трех видов:

а) наем вещей (локатио-кондуктио рерум (rerum)

б) наем услуг (локатио-кондуктио операрум (operarum)

в) наем работа, подряд (локатио-кондуктио- оперис фаценди -operis faciendi) Пример: одна сторона предоставляет для колизеума гладиаторов на условиях. что второе лицо уплатит первому вышедшему из боя без ран гладиатору 20 монет, как по найму локацию кондукцию, а за убитых и искалеченных- по 100 монет -по договору купли-продажи (эмпитио-вендитио);.

а) Наем вещей: наймодаель (локатор) обязуется предоставить другой стороне, нанимателю-кондуктору, определенную вещь или несколько, определенных вещей для временного пользования, а другая сторона – уплатить за это (мерцес, Пенсио) и по окончании пользования возвратить вещи в сохранности наймодаелю.

б) Наем услуг (локато-кондукто операрум): одна сторона – нанявшийся (локатор) принимает на себя обязательство в пользу другой стороны – нанимателя (кондуктора) исполнить определенные услуги и отдает ему свою силу, а кондуктор за эти услуги платит локатору условленное вознаграждение, нанимая на определенный срок или без срока;

в) Наем работы, подряда (оперис): одна сторона – подрядчик-кондуктор принимает на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны – заказчика (наймодаеля) – локатора известную работу, за что локатор принимает обязательство уплатить денежное вознаграждение. От-

личие от других форм подряда в том, что подрядчик дает определенный законченный результат (опус) и отвечает за срок и качество работы, и всякую вину (долус, кульпа дата, левис).

Договор поручения (мандатум): одно лицо (манданс) – доверитель-поручитель, а другое лицо (мандатарий – поверенный или прокуратор) принимает на себя безвозмездно исполнение каких-либо действий (сделок, процессуальных действий) без оговоренной оплаты (из общественного долга или дружбы – экс оффицио атье амицитиа). Однако за услуги мандатария (прокуратору) вместо унижительной платы (мерцес) предлагалась благодарность (хонор) – отсюда образовался термин гонорар.

Договор товарищества (социетас) – когда двое или несколько лиц объединяются для осуществления той или иной общей дозволенной хозяйственной цели, участвуя в общем, деле имущественным вкладом или личной деятельностью, или сочетанием имущественного взноса с личными услугами с тем, чтобы прибыль и убытки от ведения общего дела распределялись между всеми товарищами в предусмотренных договором долях или при отсутствии указаний в договоре, поровну.

Договор основан на бона фидес; каждый член относится к общим делам как своим и отвечает за конкретную вину (кульпа конкретио). Каждый имел право на иск к другим членам (актио про социо (aktio – pro socio), сопровождавшийся к виновным бесчестьем (инфамия). Договор основан на строго личном доверии и прекращается, как только отпадает доверие или вообще согласие всех товарищей на продолжение общего дела. Но при отказе одного от мероприятий товарищества, которые уже были начаты, но были им брошены в середине процесса, то в прибыли он не участвует, а доля убытков все равно ложится на него. Поэтому отказавшийся должен приурочить свой отказ к моменту, когда это связано с наименьшими невыгодами для дела. Договор прекращается смертью одного из товарищей (или с изменением персоны) (капитис деминутио), а также, когда не остается общего имущества (банкротство), или истек намеченный в договоре срок товарищества.

Тема 10. Деликты – частные правонарушения, требующие защиты (виндикации) возмещения, наказания

Понятие частного правонарушения (деликт приватум deliktum privatum) в отличие от уголовного преступления (кримен публикум crimen publicum) – это нарушение не прав и интересов государства в целом, а прав, и интересов частного лица и порождало обязательство совершившего деликт упла-

тять штраф или возместить убытки потерпевшему (талион) в Древнем Риме. Обязательны три элемента для определения деликта:

- объективный вред, причиненный противоправным действием одного другому;
- вина (умысел или преступная неосторожность (кульпа и дата и левис);
- частноправовые последствия, связанные объективным правом с данным деянием и применяемые в порядке гражданского процесса (легис актис).

Штрафная ответственность применялась по принципу кумуляции, или умножения, кратном размере, а не по принципу солидарности (требовать с нескольких воров, участвовавших в краже, с каждого в полном размере по актио фурти – (*actio furti*)).

Ноксальная ответственность. Патер фамилия вправе был из-за деликтов его подвластных или рабов возместить убытки или выдать виновного для отработки долга.

Иньюрия (*m̄juria*) – все, что совершается не по праву (*omne quod non iure fit*): нанесение личной обиды, повреждения конечностей человеческого тела (*мембрум руптум*), караемое талионом (по Законам XII таблиц), повреждение внутренней кости (*ос фрактум*), караемые штрафом, другие личные обиды действием, караемые штрафом.

Иньюрия охватывает всякое оскорбление, пренебрежение к чужой личности, но в качестве необходимого элемента выдвинуто «намерение обидеть» (*анимус иньюранди, animus iniurandi.*).

Затем принимались во внимание характер обиды и социально-экономическое положение сторон в конфликте. Футум; общее понятие – кража, также корыстное присвоение;

- злоупотребление и растрата чужого имущества
- корыстное пользование вещью при отсутствии права, то есть корыстное посягательство на чужую вещь.

Потерпевшему давался иск (кондикто фуртива – *condictio furtiva*).

По Законам 12 таблиц вор, захваченный на месте кражи о поличным (*фуртум манифестум*), карался бичеванием и мог быть убит на месте в случае ночной или вооруженной кражи. Вор, не застигнутый с поличным (*фуртум нек манифестум*), карался штрафом в размере двойной стоимости украденного. По штрафному иску (*актио фурти*) при *фуртум манифестум* – штраф в четырехкратном размере.

Рапина (*rapina*) грабеж; – действие лица, присвоившего чужую вещь путем насилия и платившего штраф в четырехкратном размере (стоимости вещи).

Повреждение вещей (*damnum iniura datum*) – выражалось не только в корыстном присвоении, но и в виновном повреждении. За убитого раба или четвероногое животное – уплата высшей стоимости за него, которая давалась в ценах прошлого года. За ранение раба или четвероногое или повреждение вещи – уплата высшей стоимости поврежденной или уничтоженной вещи в ценах за последний месяц.

Насилие, принуждение, обман, (долюс). Деликты, каравшиеся исками (актио куод метус кауза и актио доли- *actio quod metus*, *actio doli*).

Причинение ущерба кредиторам.

- отчуждение – передача владения на имущество должником третьему лицу, чтобы причинить ущерб кредиторам, не получавшим полного удовлетворения по искам.

Актио Паулиана – предполагал защиту кредиторов от недобросовестного должника и его контрагента, которому отчуждалось имущество, если последний не знал о недобросовестном намерении должника.

«Обязательства как бы из деликтов» – это не попавшие в список деликтов недозволенные действия, от которых кто-то потерпит ущерб.

Защищались преторским эдиктом (актио де эффулис ет деицетис- *actio de effusis et deiectis*) – «иск против хозяина дома о вылитом и выброшенном независимо от его личной вины, или против того, что угрожает падением» – не ожидая факта причинения вреда, каралось штрафом.

Тема 11. Пакты (пакта) – неформальные соглашения, не пользовавшиеся исковой защитой.

В преторском эдикте объявлялось: «Пакта конвенция... сервадо» (*Pacta conventio... servado*) – «Неформальное соглашения признаю», то есть без права исковой защиты, а как ссылка в порядке возражения (эксцепция пакти). Различаются пакты, зачищенные иском (пакта вестита), и (пакта нуда) – не снабженные иском, не защищенные

Пакта вестита состоят из 3^х групп

1-я группа. Пакта адиекта (*pacta adiecta*) *присоединенные* к договору дополнительные соглашения, усиливающие или ослабляющие обязательства сторон. Добавочное соглашение, усиливающее договор сразу же. (Продавец земельного участка оставляет проданный участок в своем арендном пользовании). Усложнение, усиление обязательств одной стороны получало защиту преторским иском, только если заключено непосредственно сразу за основным договором; а через промежуток времени заключенный пакт был уже без защиты (пакто нуда).

Пакт на уменьшение обязательств (*pacta adiedta*) получал защиту и сразу за подписанием основного договора, и через промежуток времени.

2-я группа. Пакта претория (преторские соглашения), Конституциум дебти (*Constitutium debiti*) – неформальное соглашение, по которому одно лицо обязуется уплатить другому уже существующий долг (давний, прежний долг), то есть подтверждение дебиторской задолженности. Подтверждение собственного долга имело смысл установления точного срока платежа, в этой форме должник получал отсрочку исполнения;

Рецептум арбитри – соглашение об исполнении обязанности третьей стороны.

Рецептум наутарум, саупонум, стабилариум: (*nautarum. , sauponum, stabilarium, – соглашения с хозяином* (корабля, гостиницы, постоялого двора) о безопасности приезжих и сохранности вещей.

Рецептум агентариум – платежное распоряжение банкиру об оплате за счет клиента банка какой-либо ценности третьему лицу.

3-я группа. Пакта лигитима (императорские пакты) Это иски, вытекающие непосредственно из закона: пактум сомпромиссиум – соглашение о передаче спора на разрешение третейского судьи с передачей ему спорной вещи для возвращения тому, кто выиграет спор; пактум донатионис (*donationis*) неформальное соглашение о дарении за счет своего имущества, проявляя щедрость к одариваемому. Это соглашение не порождало обязательств, за исключением дарений, совершаемых в пользу ближайших родственников, чтобы сохранить имущество рода (курии). С этой целью легатам, получившим права и льготы за счет наследственного имущества, отделялось только не более трех четвертей наследного имущества, а четверть наследства после погашения долгов оставалась наследникам. С этой же целью требовалось судебное подтверждение всем дарственным актам для занесения в реестр на ссуду более 500 золотых монет.

Тема 12. Обязательства «как бы из договоров» (квази экс контракты)

1. Негоциорум гестио (*negotiorum gestio*) -ведение чужих дел без поручения, как аналогия из договора (мандатум).

Негоциорум гестио – ведение дел и управление, имуществом не имея поручения другого лица (хозяина – доминуса). Гестор своими действиями предотвращал ущерб, угрожавший имуществу хозяина, получая от претора иск бона фидей, подобный мандату и мандатарю, независимо от долей или личных причин без ранее оговоренных обязанностей (спа-

сает имущество, предотвращает порчу имущества своего и чужого). Выполнив работу, и получив признание своим действиям как отвечающим интересам хозяина, гестор имел право на возмещение затрат. (Одобрение приравнивается к поручению) Если хозяин (доминус) отказывается их одобрить, гестор, не получая возмещения издержек, обязан все восстановить в прежнем состоянии.

2. Обязательства, возникающие из неосновательного обогащения одного засчет другого, т.е. из факта нахождения ценности в имуществе одного за счет другого без законного для этого основания.

Обязательства из неосновательного обогащения – *actio condictio* (кондикционный иск) – иск индебити (*indebiti*) о возврате «не должно уплаченного» – иск «кауза дата кауза нон секута» о возврате предоставленного, цель которого не достигнута (не осуществилась); -иск (экс кауза фуртива)- о возврате полученного от кражи имущества.

По иску кондикцио индебити (*condictio indebiti*)

Предварительно обязательно устанавливается факт платежа: не существование долга, т.е. если платеж произведен ошибочно вследствие извинительного заблуждения.

По иску о возврате предоставления (средства, вещей) ввиду неосуществления цели предоставления. Предоставление имущественной выгоды должно быть произведено, имея в виду определенную цель. Если цель не осуществляется (пример: вещи передаются в качестве приданого в связи с ожидаемым браком или оплата поездки по определенному делу), то к обогатившейся стороне может быть предъявлен иск о возврате сделанного предоставления.

Иск о возврате имущества полученного от кражи. Предметом иска является возвращение похищенного. Вор отвечает за повреждение и гибель вещи по иску о наивысшей стоимости вещи по наивысшей цене за время между похищением и присуждением по исковому (кондикцио фуртива – *condictio furtiva*) заявленному в суде.

Тематика семинарских занятий для студентов очного отделения по курсу «Римское право»

Тема 1. Общественное мировоззрение римского общества. Его развитие от первобытнообщинного до объективно-логического мышления, как результат демократического сосуществования равных членов общества. Основные черты развития Римского государства и права.

Тема 2. Выработка всеобщих законов как результат компромисса среди равных членов общества.

Тема 3. Обычные законы. Квирическое право. Законы XII таблиц. Источники Римского права.

Тема 4. Основы судебного процесса в Римском античном государстве. Роль в законодательном и судебном процессе преторов и народных трибунов. Народное собрание плебса. Борьба патрициев, плебеев за равное участие в представительных и судебных органах. Буква закона, дух закона.

Тема 5. Первичность права владения. Право частной собственности (вторичное). Защита владения в эпоху развития рыночных отношений.

Тема 6. Физические и юридические лица в римском частном праве.

Тема 7. Обязательства и договоры. Римское частное право.

Тема 8. Стороны в обязательстве. Просрочки, новация, зачет. Последствия за неисполнение обязательств. Возмещение вреда. Задаток, неустойка.

Тема 9. Контракты. Причины создания, виды контрактов. Реальные контракты. Договор хранения.

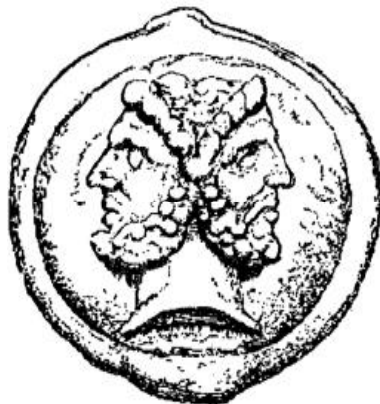
Тема 10. Наследственное право, его рецепция в РФ. Брак и семья в Риме.

Тема 11. Классификация правонарушений в римском праве.

Тема 12. Пакты (соглашения). Понятия виды обязательств, как бы из договоров.

Научно-практическая конференция на тему «Этапы рецепции римского частного права от эпохи возрождения до современного общества».

V. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ КОНТРОЛЬНЫХ РАБОТ И ЗАДАНИЙ К СЕМИНАРСКИМ ЗАНЯТИЯМ



1. На Барельефе – одно из понятий чистой Античной философии?
2. Кем, когда было практически использовано это как – символ общественного мировоззрения
3. Гражданско-правовое использование этого символа? Название правового института?
4. С чем связан отказ от этого правового направления?

К теме 1-3

1. Плебеи и патриции – защита их интересов? Органы этой защиты?
2. Кто такие преторы и преторское право?
3. Кто такие квириды и квиридское право?
4. Различия и сходство интересов квиридов – преторов Urbanis преторов peregrinos?

Marcus Tullius Cicero ? Quis ? Quid ? Quando ?

Quid est ius Publicum ? Quid est ius Priyatum ?

1. На кого распространялась юрисдикция законов XII таблиц и в каком объёме?

2. Принятие законов XI 1 таблиц – это результат чего?
3. В каком судебном процессе и как нарушения этих законов устранялись?

Pontifex – praetor – их роль в Римском праве, отражение чьих интересов ?

Leges duodecim tabularum – основное отличие от законов Хамурапи, Русской правды? Причина их составления?

К теме 4

1. Iudicio Per Legis actionis

- кто мог защитить свои права и на основании чего?

2. Что выяснялось в предварительной стадии?

3. Какие обязательные символы и физические лица должны были присутствовать?

4. Защита прав пролетариев?

1. Свобода от гнетущих, сковывающих деловую жизнь формальностей;

2. Предпочтение «подлинной воли» участников правоотношения;

3. Письменная форма договорных связей.

4. Простота судопроизводства – в противовес тяжеловесной архаике гражданского процесса

5. Атмосфера взаимного доверия сторон правоотношения, облегчая, решение спорных случаев;

6. Равенство и равноправие интересов сторон правоотношения;

7. Третейский суд, выборный арбитр.

К чему из 4 видов права это относится?

Quid est ? Ius pretorium – Corpus Iuris civilis – Ius Quiritium – Ius Gentium

№ 1

Два гражданина Рима Овадий и Понтий договорились в присутствии 3-х свидетелей о продаже раба Сикста, уплатив Овидию 30 монет, Понтий увел раба Сикста к себе в дом.

Через три года Овидий, проходя по улице, увидел Сикста и, приказав следовать за ним, увел его в свой дом, Понтий обратился в суд.

Составьте формулу для судьи с вариантами решения по Квирицкому и Преторскому праву.

К теме 5

Задача № СПЦ – 1. Городской магистрат сдал в аренду участки городской земли рядом с рыночной площадью под строительство меняльных лавок, а затем и таверн для пополнения доходов городской казны за счет арендной платы, однако со временем ряд таверн превратились в притоны, опасные для жизни торговцев и жителей города.

- Вопросы: 1. Как называется вид этой аренды?
2. На какой срок дается эта аренда, и что с ней происходит после смерти арендатора?
3. Какими правовыми действиями магистрат может восстановить безопасность торговцев и жителей города?

Олень, раненый клейменной стрелой А. А. упал, но не дал себя схватить и убежал, однако почти тут же был убит другим охотником В.В. А.А. стал претендовать на оленя. Оба обратились в суд.

Вопр. В пользу кого решил судья и на основании какой формулы/фразы/?

К теме 6

Quis? Quid? Ubi? Quibus auxiliis? Quando?



Содержание вопросов к теме 7

№1

1. Односторонние и двусторонние договоры – сделки. Перечислить их?

2. Кто в них участвует, права и обязанности лиц \сторон\ в односторонних и двусторонних сделках?
3. Обязательная цель заключения односторонней сделки, ее название?
4. Два варианта односторонних договоров, их латинское название?
5. По каким причинам односторонняя сделка может превратиться в двустороннюю?
6. Влияние закона Петелия на характер этих договорных отношений?

№2

Соседи заключили договор, согласно которому собственник господствующего земельного участка обязался в пользу собственника служащего участка нижеследующим : /а. ежегодной арендной платом; б/, ремонтом забора; в/ помощью при сборе плодов

Вопр: 1/ Какой участок считается господствующим?

2-/На что может рассчитывать владелец служащего участка? /

3/Какое из /а,б,в,/обстоятельств договора противоречит характеру сервитута?

К теме 8.

№1

Когда ущемляются интересы кредитора:

- Когда из имущества дебитора что-либо не получено?
- Когда из имущества дебитора что-либо отчуждено?

№2

Когда применяется кредитором такое действие, как отказ от исполнения обязательства (получения долга)?

Когда применяется actio Pauliana?

№3

Подвластный сын, управляя колесницей, в ходе подготовки к скачкам разогнался в квадриге и предположил, что проедет мимо рабов, несших носилки с римской гражданкой (бывшей в браке sine manu), двое рабов от испуга их бросили, носилки попали под колесницу, женщина погибла, один раб получил увечья.

Вопросы:

1. К какому виду правонарушений относится это происшествие?
2. Дайте правовую квалификацию действиям сына?
3. Кто и каким образом будет отвечать за ущерб?

4. По какому закону?

№ 4

Взятый для пахоты участка земли бык /чужая собственность /, оказался непригодным для работ – буйным нравом, запутался в ремнях ударил и повредил: ногу и копыто.

Вопросы:

Какими тремя договорами могла быть оформлена сделка по использованию быка?

Кто будет отвечать за последствия? Невыполнение работ? Возможна ли новация договора и в какую форму, если быка приш-забить и пустить на мясо?

№5

Хозяин гостиницы, по жалобе гражданина, остановившегося на постоя, о краже у него ряда ценных вещей, произвел розыск и обнаружил у обслуживающих гостей гостиницы- слуг, часть похищенных вещей, которые были возвращены владельцу, слуги наказаны. Однако постоялец обратился в магистрат с жалобой на кражу у него вещей в гостинице. Вопр.: 1/ Какое решение вынес магистрат? 2/ В каких рамках была определена материальная ответственность хозяина гостиницы? 3/ Как повлияло наказание слуг хозяином гостиницы на строгость решения магистрата?

№6

Родосский случай. Во время шторма, чтобы войти в гавань порта острова

Родос, капитан и владелец судна, перевозивший товары ряда клиентов.» ради спасения корабля и остальных грузов, вылил за борт для уменьшения волнения моря, часть масла из груза одного из клиентов.

Вопр: Кто и как будет выплачивать убытки потерпевшему клиенту за потерю груза? Назовите закон?

К теме 9

№ 1

Некто А.А уезжая в провинцию, куда он был назначен на высокую должность, передал В.В. ценный подарок для вручения его их общему другу – будущему юбиляру С, но случилось так, что поручение оказалось неисполненным вследствие скоропостижной смерти С.

Вопр./1. Сделается ли В.В, собственником порученной вещи по приобретательской давности? /2.Какому реальному договору соответствует это конкретное правоотношение между А. А. и В.В< ?

3. Каким первоначально был договор и каким стал?

№ 2

Собственник дома Н.Н., сданного в аренду А.А. потребовал немедленного выселения последнего под предлогом, что дом ему нужен самому для переоборудования под лавку. Арендатор А.А. возражал на том основании, что договором срок аренды не был установлен и потребовал себе от претора интердикт о защите держания.

Вопр. Прав ли арендатор, А.А.? Какой договор был заключён?

Какие последствия могут произойти если был заключён *precarium*? *Rerum*? *Operarum*? *Operis faciendi*?

К теме 10

CASUS – В:

Римская гражданка, находясь в законном браке, застала мужа со своей служанкой-рабыней, приведенной в дом мужа в числе (*dos*). В гневе, несколько раз ударив служанку по лицу, потеряла драгоценное кольцо с руки, сорвавшееся из окна на улицу, где его нашел другой римский гражданин.

Вопросы:

1. Кем становится гражданин, нашедший кольцо?
2. Какие права на вещь у него могут появиться и после чего?
3. Какое возмещение от произошедшего может получить жена, как римская гражданка, если это был брак *cum manii*?
4. На что она имеет право, если был заключен брак *sine manu*?
5. На что имеет право муж?

С Р «- 2:

Богатый гражданин Рима, всадник, разрешил *своему* товарищу, который спас ему жизнь в бою, – проживать в отдельном крыле своей виллы и помог получить земельный надел из общественного фонда в личное пользование, рядом со своим земельным наделом с правом провоза и проезда через свои земли по ближней дороге мимо виллы. После смерти всадника, наследники продали виллу и земельный надел, а новые владельцы потребовали освобождения дома и запретили проезд и проход мимо виллы.

Товарищ всадника подал на них иск в суд.

1. Какими соглашениями оформлены: проживание в отдельном

крыле виллы и право проезда и провоза по ближней дороге мимо виллы?

2. Что решил суд? Как называется такое наследство?

К теме 11

№ 1

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 обратилась к претору. Вопр.: Каково решение претора и в какой форме?

Casus Cerera (Из подлинных документов администрации в Фаюме)

Возможно...,

что в одном случае он выступал в “качестве субарендатора: когда его соседка по участку Серенилла из Антинополя заключила договор с четырьмя жителями Каранис, взяв на себя обязательство не только засеять землю, но и произвести все необходимые ирригационные и прочие сельскохозяйственные работы; можно предполагать, что все эти работы она передала своему постоянному арендатору Исидору.

В одной из петиций, датированной 310 Т. (р. Uair. Tsid.68), Исидор упоминает, что несет ответственность перед государством за 140 арур земли (в это число он, видимо, включает и свою, и арендованную землю), т. е. около 38 гектаров! Обработка такой площади требовала не одной пары рабочих рук и не одной упряжки быков, но, к сожалению, остается неизвестным, как и с чьей помощью Исидор справлялся с этой работой. Издатели считают, что у него был взрослый сын Патиейс, но известно, что в 309 г. он уже жил отдельно от Исидора, так как в налоговой декларации от июня 309 г. (р. Cair. Isid. 8) о лицах, подлежащих обложению, Исидор указывает, что в его доме в Каранис проживает только он сам и его трехлетний сын Пееус. Возможно, что Исидор пользовался помощью Патиейса, а также своих братьев и племянников, объединившихся в питтакион под его руководством. Правда, в документах из его архива, связанных с питтакион, речь идет лишь о совместной уплате налогов, т. е. питтакион проявляется только в его сношениях с государством. Но издатели, ссылаясь на р. Berl. Leihgabe 22, считают, что подобного рода объединения создавались и с производственными целями – для аренды земли у государства». Следует упомянуть еще об одной стороне хозяйственной деятельности Исидора – его участии в 308—309 гг. в поставках, по-види-

тому, для армии фасоли вместе с ним в этом участвуют еще несколько жителей Каранис, что позволило издателям высказать предположение о другом питтакион, в котором участвовал Исидрр. Но не исключено, что в этом случае Исидор действовал как одно из должностных лиц комы Каранис. административная реформа Диоклетиана, переложившая всю тяжесть сбора налогов и поставок на деревенскую администрацию, привели к расширению круга лиц, привлекаемых к выполнению литургических должностей в комах. Большинство из этих должностей были коллегиальными и возлагались на лиц среднего и даже ниже среднего достатка.

Исидор в качестве кефалайота доставляет зерно из Каранис в пекарню (в Арсиное?) и к порту на Ниле (р. Cair. Isid. 40 и 57); в 299/300 г. он; отвечает за охрану полей (р. Merton 89). Эта должность была сопряжена с неприятностями; в названном документе речь идет об освидетельствовании в январе 300 г. Исидора, сына Птолемея, которому нанесены побои (рана и синяки); тремя месяцами позже Исидор вместе

Вопросы:

1. К какому виду правонарушений относится это происшествие?
2. Дайте правовую квалификацию действиям...
- 3 Кто и каким образом будет отвечать за ущерб?
4. По какому закону?
5. Назовите вид договора, из его результата?
6. О какой реформе речь, в чем её суть?

ВОПРОСЫ ПО РИМСКОМУ ЧАСТНОМУ ПРАВУ

1.

Quid est in iure – in iudicio Per legis actions?

Offertis – acceptis, – in mora, animus Novandi,

-compensatio? _____

Что есть предварительная и судебная стадия легисакционного процесса?

Предложение и его прием, просрочка исполнения, обновление изменение обстоятельств

2.

Deliktum privatum – crimen publicum?

Возмещение нарушения частных обязательств и общественно-опасное преступление.

Bonae fides obligatio, arra, stipulatio poenae, culpata, levis, hipoteca?

Обстоятельства из добросовестности. Задаток, штрафные санкции, грубая небрежность, легкая неосторожность.

3.

Contracto Mandatum, contracto societas?

Obligatio – dare, facere, praestare.

Договоры поручения и товарищества. Обязательства – дать, сделать, предоставить.

4.

Pacta nuda, pacta vestita?

Contracto consensus: emptio-venditio, locatio-conductio?

Пакты голые незащищенные и пакты, защищенные иском. Договоры купли-продажи и аренды

5.

Prossesio civilis, possessio naturalis? Animus possessionis, corpus possessionis. Depositum, actio depositi directa, actio depositi contraria?

Право владения гражданское и естественное? Намерения владельца к вещи, тело владения в руках владельца

Договор хранения, право возврата, иск возмещения.

6.

Servitus, ususfructus, superficies, emphyteusis. Locatio – conductio?

Право пользования чужой вещью, с правом получения выгоды от городской аренды, сельской пахоты. Договор аренды?

7.

Contractus- in rem, verba, literae, consensus? Peculium (pecus, pecunia)?
Договоры – вещные, устные, письменные, на основе соглашения.

Имущество, данное в распоряжение, скот, деньги?

8.

Iustitia – in iure, in iudicio, publica,
privata?

ius praetoria vindicatio – stipulatio,
missio in possessionem, restitutio in
integrum.

Правосудие 2-х стадий, публичное и частное?

Право преторской защиты: давление на сторону; ввод на
владение; приказ о восстановлении прежнего состояния.

9.

Conventio contracto – id quod dictum
est?

id quod actum est?

Actio in rem; actio in personam?

Соглашение по форме договора:

Что сказано? Что сделано? Иск в защиту своей вещи, иск против
стороны в обязательстве

10.

Jus divinum, ius Quiritum, ius
praetoria, ius gentium -quibus auxiliis;
quomodo?

Ususfructus est ius alienis rebus utendi
fructus rei substantia.

Право божественное, право квирическое, право народов:

Развитие права «с чьей помощью», «каким образом?» Право пользо-
вания чужой вещью с получением выгоды, без нарушения ее целостности.

11.

QUID EST Contracto, causa, dies, offertis-acceptis? Pacta? Volens –
nolens – dolus, metus, error?

Что есть договор, цель, сроки, предложение – прием.

Пакты. Отсутствие воли, пороки: обман, угроза, заблуждение.

12.

Status, caput, capitis deminatio; status liberatis, civitatis, familiae? Offertis – acceptis in mora, aminus novandi? Dies a quo -Interpelatio.

Статус персоны, его изменение: свобода, гражданство, семейное положение.

Прием к исполнению просрочка, обновление, напоминание, срок начала; срок прекращения договора.

13.

Stadio iustitia Magnam Roma. Delictum?

Стадии развития судопроизводства Великого Рима. Деликты -частные правонарушения.

iustitia per formulas, intentio in concepta, condemnatio, exceptio, praescriptio? Pacta?

Формулярный суд, процесс. Части формулы претора: обоснование, решение, возражение, дополнительные требования. Виды пактов.

Actio in rem, actio in personam, stricti iuris, bonae fidei? iustitia per legis actiones?

Иск в защиту своей вещи, иск противоположной стороны в обязательстве. «Строгое право, право доброй совести?» Легесакционный судебный процесс?

14.

Leges duodecim tabularum (XII tibi),

Rex – pontifex maxima?

Jus flavianum – respondere, cavere, agere.

Закон 12 таблиц. Вожь по связи с богами, главный, выражающий волю богов. Письменный совет/ответ, рекомендации по выбору поведения, участие в процессе. Право юрисконсульта (адвоката) Иски: ведение чужих дел без поручения хозяина; иск гестора по расходам?

15-16. Actio negotiorum gestorum contra negotiorum gestor?

17.

Ins Praetoria? Actio stricti iuris? Actio bonae Fidei?

Преторское право. Иски строгого права? Иск права доброй совести?

18.

Obligatio contractus in rem; verba;

littera; consensus? Mutuum, commodatum?

Обязательства по договорам: с передачей вещи; словесное обещание; письменное; на основе соглашения.

19.

Mutuum, commodatum?

Договоры займа и ссуды?

Jus gentium est ins bonae fidei? Ouis est negotiorum gestor, culpa lata, levis. casus?

Право народов есть право на основе взаимоуважения. Исполнитель чужих дел без поручения, его отношение, его ответственность к грубой неосторожности, легкой неосторожности, случайному вреду?

20.

Monumentum iustitia, ius civitas Magnum Roma?

Obligatio a contractus – Arra, stipulatio poenae, culpa lata, compensatio, sponsor, hipoteca?

Что есть памятник Римскому праву? (Первоисточник) Обязательства в договорах: задаток, неустойка, зачет, поручитель, виды залога.

21.

Servitutes: – Praediorum;

Personarum

Possessio Bonorum, Legatum

Fideicommissum, Quarta Falcidia

Testamentum recipio

Право использования чужой вещи:

- **при использовании** в земледелии,

в личных отношениях. Вступление в наследственные права, завещательный отказ;

Исполнение последней воли; 1/4 наследственного имущества по решению претора Фальцидия. Рецепция завещания в Российской Федерации.

СПИСОК УЧЕБНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Римское частное право: Учебник / под ред. Проф. И.Б. Новицкого и проф. И.С. Петерского. – М.: ЮристЪ, 2002
2. Новицкий И.Б. Римское право. Изд. 6-е, стереотипное.-М., 1997.
3. Пухан Иво, Поленак-Акимовская Мирьяна. Римское право(базовый учебник). Перевод с македонского д.ю.н.проф. В.А. Томсинова и Ю.В. Филиппова / Под ред. Проф. В.А. Томсинова.-М.: Издательство ЗЕР-ЦАЛО, 1999.
4. Дождев Д.В. – Римское частное право м. 1997.

Список дополнительной литературы

1. Бартошек Милан, Римское право / понятия, термины, определения М..Ю.Л. 1989.
2. Боголепов Н. Учебник истории Римского права изд. 3-е.
3. ЛЮФ – «Латинская юридическая фразеология»
4. Составитель проф. Б. С. Никифоров М., Юридическая литература, 1979.
5. ЛЮИ – «Латинские юридические изречения» (сост. Е. И. Темнов) Л127-М., Юристь, 1996.
6. СЛКС – «Словарь латинских крылатых слов» Н.Т. Бабичев, Я.М. Боровский М., «Русский язык», 1988.
7. ЛРС – И.Х. Дворецкий Латинско – русский словарь» М., «Русский язык», 2-е изд. 1976,
8. СЛВ – В.П.Сомов « По – латыни, между прочим»
9. (Словарь латинских выражений). М., Изд – во « Гитис», 1992
10. «Памятники римского права. Изд. Зерцало» М. 1977
11. «Дигесты Юстиниана» (избр. Фрагменты в переводе и с примечаниями) И. С. Петерского Наука, 1984.

**Принципы римского права, вошедшие
в конституцию России и конституции других
демократических стран мира.**

1. Libera lex. Либэра лэкс.
ЛЮФ с. 150

2. Non obligat lex, nisi promulgata. Нон облигат лэкс, низи промультгата.
ЛЮФ с. 177

3. Sic utere tuo,
ut alienum non laedas.
Сикутэрэтуо,
ут алиэnum нон лэдаc.
ЛЮФС.240

4. Sic uti tuo, ut (чтобы) non laedat alienum. Сик ути туо, ут нон лэдат алиэnum.
ЛЮФС.240

5. Nemo est supra leges. Нэмо эст супра лэгэс.
ЛЮФ с. 169

6. Nullus liber homo (capiatur ver) imprisonetur. Нуллус либэр хомо (ка-
пиатур вэл) имприсонэтур.
ЛЮФ с. 182

7. Nemo cogitationes roenam
ratitur.
Нэмо когитационэс понам
патитур.
ЛЮФ с. 168

«Открытое право»: совокупность прав человека и гражданина. (Гла-
ва 2-я Конституции Российской Федерации)

Закон не обязывает, если он не обнародован. ст. п. 3 ст.15 Конст. РФ

Используй свою собственность так, чтобы не вредить другому. (п. 3 ст.17)

Используй своё право так, чтобы не вредить другому. (п. 3 ст.17)

Никто не находится выше законов. (п.1 ст.19)

Никакой свободный человек не может быть (схвачен или) заключён в тюрьму, (ст.22)

Никто не должен подлежать наказанию за свои мысли. (п.1 ст.29)

Словарь

- 1 .Ob – ligo, avi, atum, are – здесь: обязательно
- 2.Obligatio, onis – юр, обязательство
- 3.Nisi-если не
- 4.Proromulgo, atum, are – (о законопроектах) обнародовать, опубликовать
- 5.sic-Так
- 6.Utor, usus smn, uti – пользоваться, употреблять
- 7.ut = uti – чтобы ; как
- 8.alienum – чужая собственность, чужое добро
- 9.laedo, lasi, laesum, ere – нарушать, повреждать, портить, вредить
- 10.super – выше, свыше, свер
- 11 .liber, bera, berum – 1) свободный, вольный, ничем не связанный, неограниченный 2) своевольный, разнузданный, распущенный, распутный
- 12.cario, seri, captum, ere – брать, взять ; захватывать, захватить
- 13.vel – или, либо, ли
- 14.imprimo, pressi, pressum, ere – клеймить
- 16.cogitatio, onis 1) мышление 2) мысль, дума 3) намерение
- 17.patior, passus sum, pati – подвергаться

1. Nemo prohibetur pluribus defensionibus uti. Нэмо прохибэтур плурибус дэфэнсионибус ути.

ЛЮФ с. 171

2.Justitia nemine negandeest. Юстиция нэминэ нэпандэ эст.

3. Interest reipublicae, quod homines conserventur. Интэрэст рэипубликэ, квод хоринэс консэрвэнтур.

ЛЮФ с. 127

4.In favorem, vitae, libertatis et innocentiae omnia presumuntur.

Ин фаворэм, витэ, либэртатис эт инноцэнциэ омниа прэзумунтур.

ЛЮФс.116

5. *Stabit praesumptio doneo probetur in contrarium.* Стабит презумпцио донэо пробэтур ин контрариум.
ЛЮФс.245

6. *Nemo tenetur seipswn accusare.*
Нэмо тэнэтур сэипсум аккузарэ.
ЛЮФ с. 172

7. *Nobiliiores et benigniores, praesumptiones in dubii sunt praeferrandae.*
Нобилиорэс эт бэнигниорэс, прэсумционэс ин дубии сунт прэфэрэндэ.
ЛЮФ с. 174

Никому не запрещается защищаться различными (законными) способами, (п.2 ст.45 Конст. РФ).

Никому нельзя отказывать в правосудии .(п.1 ст.46)

В интересах государства, чтобы людям была обеспечена защита. (п.1 ст.45)

Никто не обязан обвинять самого себя .(п.2 ст.49)

Всё резюмируется в пользу жизни, свободы и невиновности.(п.1 ст.49)

Презумпция действует до тех пор, пока не доказано обратное.(п.1 ст.49)

В сомнительных случаях следует предпочитать более благородные и великодушные презумпции. (п. 3 ст.49)

8. *In dubio pro reo.* Ин дубио про рэо.
В случае сомнения в пользу обвиняемого. (п. 3 ст.39)
СЛКСс.350

9. *In dubiis reus est absolvendus.* Ин дубиис рэус эст абсолвэндус.
СЖС с.350

В сомнительных случаях
обвиняемый освобождается
от ответственности.(п. 3 ст.49 Конст. РФ)

Словарь

- 1 .*prohibeo, bui, bitum, ere* – препятствовать, запрещать
- 2.*prohibitio* – недопущение, запрет, запрещение
- 3.*pluries*-много различных. Разнообразие.
- 4.*e pluribus unum!* содружество, составленное из многих; девиз правительства США. Надпись на ленте герба США
- 5.*defendo, fendi, fensum, ere* – защищать, обороняться

- 6.defensio – защита, оборона
- 7.uti – (инфинитив глагола utor) – пользоваться, применять
- 8.praesumptio – предположение
- 9.prae – sumo, sumpsi, sumptum, ere – 1)брать вперёд; 2)заранее
- 10.donec – до тех пор, пока; покуда; пока не
- 11 .contrarius, – a, шп – противоположный
- 12.accuso, av, atum, are – обвинять
- 13.accusator – Обвинитель; 2)порицатель; 3)доносчик
- 14.nobilis – благородный
- 15.benignus – великодушный; благосклонный
- 16.prae – fero, fuli; latum, ferre – здесь: предпочитать
- 17.reus – виновный, подсудимый, ответчик
- 18. absolve – оправдываю (А)
- 19. condenno – обвиняю (С)
- 20. NL – поп liquet – нон ликвэт – истина не установлена

21. Справка: А, С, NL – одно из трёх решений присяжных, на основании которых выносился приговор. В слушании дела принимали участие от 35 до 75 присяжных (типичным было наличие 51 присяжного). Приговор требовал голосов не менее 50 % голосов присяжных, при равенстве голосов «за» и «против» подсудимый оправдывался. Слушание дела могло быть возобновлено с тем же либо с аналогичным содержанием обвинения, но по прошествии определённого времени.

1.Non bis in idem. Нон бис ин идэм.
ЛЮФ с. 168

2.Nemo debet bis puniri pro uno delicto. Нэмо дэбэт бис пунири про уно дэликто.
ЛЮФ с. 168

3.Non alio modo puniatur aliquis, quam secundum quod se habet condemnatio. Нон алио модо пуниатур аликвис, квам сэкундум квод сэ хабэт кондэм нацио.
ЛЮФ с. 175

4.Nemo de domo sua extrahi debet. Нэмо дэ домо суа экстрахи дэбэт.
ЛЮФ с. 169

5. Lex proscripta non respicit.
Лэкс проспицит нон рэспицит.
ЛЮФ с. 149

6. Quod non licet feminis, aequum licet viris. Квод нон дицэт фэминис экю лицэт вирис.
СЛВс.110

7. Jus est ars boni et aequi. Юс эст арс бони эт экви.
ЛЮФ с. 138
Не дважды за одно и то же. (п.1 ст.50Конст.РФ)
Никто не должен дважды наказываться за одно и то же преступление. (п.1 ст.50Конст. РФ)
Человек не должен быть наказан иначе, чем предусмотрено приговором суда. (п.1 ст. 46 Конст. РФ)
Никто не должен изгоняться из своего собственного дома. (п.1 ст.40 Конст. РФ)
Закон смотрит вперед, он не действует в обратном направлении. (ст. 54 Конст. РФ)
Что не позволено женщинам, то не позволено и мужчинам. (п.3 ст. 19 Конст. РФ)
Право есть искусство добра и справедливости.

8. Jus utendi et abutendi. Юс утэнди эт абутэнди.
ЛЮФ с. 142, с. 137

9. Bona causa. Бона кауза.
СЛВс.26

10. Pro et contra. Про эт контра.
СЛВс.ЮЗ
Право пользования и использования; право пользоваться вещью по своему усмотрению, т. е. право собственности.
Правое дело.
За и против.

Словарь

- 1 .idem, eadem, idem [is + – dem] – тот же самый, тот же, один и тот же
- 2.se – без
- 3.secundum – соответственно, в согласии с, но
- 4.secundum (в переносном смысле) – в соответствии, согласно
- 5.punio, ivi, itum, iri – наказывать, карать; мстить
- 6.aliquis – каким – либо, так или иначе
- 7.alio-иначе 8-aliqui – иначе
- 9.modo – мера
- 10.extraho, – traxi, – tractum, ere – выгонять; насильно воеводить
- 11 .condemno, onis – обвинительный приговор, осуждение
- 12.de – из
- 13.ars – ремесло, занятие, искусство, наука
- 14.bonum, i [bonus] – 1) добро, благо 2) польза, выгода
- 15.bonus, a, urn – здесь: справедливый

1 .Res nullius, naturaliter, fit primi occupantis. Рэс нуллиус, натурали-
тэр, фит прими оккупантис.

ЛЮФ с.230

2.Usus fructus, ususfructus. Узус фруктус, узусфруктус.
ЛЮФс.256

3.Ususfructus estjus alienis
rebus utendi fruendi salva rei
substantia.

Узусфруктус эст юс алиэнис
рэбус утэнди фруэнди сальва
рэи субсташца.

Учебник – И.Б.Новицкий

«Основы римского гражданского права»

М., 72 с. 130

Ничьё имущество, естественно, становится собственностью перво-
го завладевшего им лица.

Право на пользование чужим имуществом, получение с него дохо-
дов как личный сервитут (servire – служить).

Узурфрукт есть право пользования вещами, не изменяя их сущности
(субстанции), сохраняя её в целости, не нарушая её.

4.Nudum pactum ex quo non oritur actio.

Нудум пактум экс кво нон оритур акцио.

ЛЮФс.181

Голое соглашение – это такое, из которого не возникает иска.

5. Actio contraria. Актио контрариа.

ЛЮФс.181

Встречный иск.

6- Culpa lata dolo aequiparatur Кульпа лата доло эквипаратур

ЛЮФс.48

Грубая неосторожность равноценна умыслу.

7. Persona est homo, cum statu quodam consideratus Пэрсона эст хомо,
кум статус кводам консидэратус.

ЛЮФ с. 194

8. Caput:

- status libertatis

- status civitatis

- status familiae

Капут:

- статус либэртатис

- статус цивитатис

- статус фамилиэ

И.Б. Новицкий

«Основы римского гражданского права»

М..С.60

Лицо есть человек, рассматриваемый в его отношении к некоторому статусу.

Полная правоспособность:

- состояние свободы: раб или свободный

- состояние гражданства: гражданин Рима или другой гражданин

- семейное состояние:

самостоятельные отцы семейства и подвластные им члены их семьи

Словарь и пояснения

Usufructus – право пользования правами и доходами, т.е. предоставление плодов и доходов от твоей непотребляемой вещи, т.е. именно от такой, которая давала плоды, сохраняя свою субстанцию в целости: фрукты из сада, овощи с огорода, молоко от коровы, рыба из пруда и т.п.

res – вещь, предмет

rebus – вещь

usus – пользование: право брать овощи с чужого огорода, право жить в чужом доме самому; использовать чужое животное, раба, слугу для собственных нужд

salvus, a, urn – невредимый, целый находящийся в полной сохранности

1. Quid juris? Квид юрис?

М.Барташек «Римское право», М., 1989 с.375

2. Expressum facit cessara tacitum.

Экспрессум цэссара тацитум.

ЛЮФс.82

3. Sapienti sat. Сапиэнти сат.

СЛВ с.116

4. Quid sit, jus et quo consistit injuria, legis est definire. Квид сит, йус эт ин кво консистит инйуриа, лэгис эт дэфинирэ-

ЛЮФс.215

5. Qui, haeret in Litera, haeret in cortice. Кви, хэрэт ин литэра, хэрэт ин кортицэ.

ЛЮФс.216

6. Qui facit per alium, fecit per se. Кви фацит пэр алиум, фацит пэр сэ.

ЛЮФс.216

Что гласит право? (вопрос, которым задавались римские юристы при исследовании любого дела).

Прямо выраженное аннулирует всё, что могло предполагаться умолчанием. (То есть не оставляет места для произвольного толкования.) Для мудрого (понимающего) достаточно.

Что есть право, и в чём состоит правонарушение, то должен определить закон.

Тот, кто держится буквы, держится на поверхности.

Кто действует через другого, действует сам. (Основа представительства, ответственности нанимателя или хозяина за действия служащего или слуги).

7. *Damnum emergens*. Дамнум эмэргэнс.

Положительные потери. (То есть потери того, что входило в состав имущества потерпевшего.).

8. *Lucrum cessans*. Лукрум цессанс.

Упущенная выгода (то есть непоступление в имущество тех ценностей, которые должны были поступить при нормальном стечении обстоятельств).

9. *Meum esse ex jure quiritium*. Моё по квирицкому праву. Мэум эссе экс юрэ квирициум.

10. *Servus nullum caput habet*. Раб имеет нулевой статус. Сэрвус нуллум капут хабэт.

Словарь

- 1 .*expressus*, а, шп – здесь : выразительный, ясный, явный, отчетливый
- 2.*cesso*, *avi*, *atum*, *age* – юр. утрачивать силу, быть недействительным
- 3.*tacius*, а, *wn* – молчаливый, невыразительный, не говорящий, молчащий
- 4.*sapientia*, *ae* – мудрость, благоразумие, знание; философия
- 5.*sat*, *satis* – довольно, достаточно *satisfactio*, *onis* – 1) удовлетворение (кредитора), погашение долга 2) оправдание извинения 3) наказание, кара см. с.901 РЛС
- 6.*con* – *sisto*, *stuti*, *ere* – состоять, заключаться
- 7.*haereo*, *haesi*, *haesum*, *ere* – быть связанным (скрепленным) застревать; неотступно следовать
- 8.*cortex*, *icis* *m* – режe *f* здесь: пробковая кора
- 9.*damnum*, 1-1) убыток, потеря, ущерб 2) пеня, штраф
- 10.*emergeus* – вытекать, явствовать, следовать
- 11 .*lucrum*, *i* – выгода, прибыль, польза, нажива 12.*cesso*, *avi*, *atum*, *age* – упускать, терять

ЛЕМЕШКО Владимир Михайлович

Программа и методические рекомендации
по изучению курса
«Римское право»

Подписано в печать 14.04.03.
Формат 60х90 1/16
Бумага типографская.
Печать офсетная.
Гарнитура Times New Roman Сут.
Усл. печ. л. 4,25.
Уч.-изд. л. 2,7.
Тираж 600 экз.
Заказ № ____.