Римское частное право (конспект лекций). -
М.: "Издательство ПРИОР", 2000. - 96 с.

ISBN 5-7990-0303-9

Автор-составитель: Смирнов М.М.

Настоящим изданием мы продолжаем серию "В помощь студенту", в которую входят лучшие конспекты лекций по дисциплинам, изучаемым в гуманитарных вузах.

Книга создана на основе конспектов лекций студентов юридических факультетов и вузов г. Москвы.

Материал отредактирован специалистами отдела учебной литературы "Издательства ПРИОР" и приведен ***в соответствие с учебной программой курса "Римское частноеправо".***

Используя данную книгу при подготовке к сдаче экзамена, студенты смогут в предельно сжатые сроки систематизировать и конкретизировать знания, приобретенные в процессе изучения этой дисциплины, сосредоточить свое внимание на основных понятиях, их признаках и особенностях, сформулировать примерную структуру (план) ответов на возможные экзаменационные вопросы.

Данная книга не является альтернативой учебникам для получения фундаментальных знаний, но служит ***пособием для успешной сдачи экзаменов.***

Редактор А.Г. Буланова
Корректор Н.А. Кудрявцева
Верстка Н.В. Пронина

"Издательство ПРИОР"
Москва, Воронцовский пер., 5/7
Телефон: 964-42-00, 964-49-00
Издательская лицензия ЛР № 065184
Гигиеническое заключение № 77.99.2.953.П.5615.9.99 от 16.09.99
Издание осуществлено совместно с издательством Приоритет
Подписано в печШ&ЗДО}. Заказ *1&X* . Тираж? 500 .
Отпечатано в Подольском филиале ЧПК
142110, Подольск, ул. Кирова, 25.

ISBN 5-7990-0303-9

"Издательство ПРИОР[1]

9785799 003036

Раздел I.
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

ВОПРОС 1. Понятие и предмет римского частного права

1. ***Понятие римского права.***
2. ***Основные институты римского частного права.***

1. **Римское право** - это система рабовладельческого права Древнего Рима, получившая наибольшее развитие в эпоху "принципата" (первые три века нашей эры).

Римское право включает две части:

- публичное право;
- частное право.

Публичное право регулировало властные отношения и содержало обязательные для сторон нормы. В связи с этим его положения не могли быть изменены соглашением частных лиц.

Частное право регулировало имущественные отношения, основывалось на равенстве сторон, и его положения могли быть изменены участниками обязательств.

Частное римское право содержало стройную разработанную систему норм, регулирующих различные виды имущественных и иных отношений, и вследствие этого оно стало предметом анализа и изучения не только в научных кругах, но и в учебном процессе.

Настоящая работа также посвящена анализу положений римского частного права.

2. **Основные институты римского частного права:**

- *правовой статус лица в Древнем Риме;*
- *брак и семья;*
- *вещные права;*
- *обязательственное право;*
- *наследование.*

ВОПРОС 2. Система римского частного права

1. ***Понятие системы римского частного права.***
2. ***Пандектная система.***
3. ***Институционная система.***
4. ***Этапы формирования системы римского частного права.***

1. **Система римского права** - это определенный порядок группировки (расположения) правовых норм частного римского права.

В теории выделяют две системы группировки правовых норм:

- ✔ *пандектная;*
- ✔ *институционная.*

2. **Пандектная система** включает один общий и четыре специальных раздела:

- ✔ *вещное право;*
- ✔ *обязательственное право;*
- ✔ *семейное право;*
- ✔ *наследственное право.*

Такая система была характерна, например, для германского частного права и действовала в Германии в XVI — XIX веках.

Римское же частное право было построено по институционной системе.

3. **В институционной системе** отсутствует общая часть, а специальные разделы делятся на следующие группы:

- ✔ *субъекты права;*
- ✔ *вещное право;*
- ✔ *обязательственное право;*
- ✔ *наследственное право.*

Очевидно, что институционная система уступает пандектной как с точки зрения юридической техники (совершенства), так и по существу.

Однако система римского частного права постоянно развивалась, совершенствовалась и в связи с этим остается ценным источником для изучения и использования.

4. Римское частное право в своем развитии прошло три этапа:

- ✔ *Первый этап:* период доклассического римского права, который начинается с древнейших времен и заканчивается в I веке н. э. На данном

этапе римское право служило в основном для регулирования патриархальных общественных отношений.

- *Второй этап:* период классического римского права, который начинается с I века н. э. и продолжается до конца III века н. э. На данном этапе римское частное право достигло своего наивысшего развития ("расцвета") и было приспособлено для регулирования развитых товарно-денежных отношений.
- *Третий этап:* период абсолютной монархии, начавшийся с конца III века н. э. и продолжавшийся до конца VI века н. э. На данном этапе происходила в основном систематизация и кодификация норм римского частного права.

ВОПРОС 3. Источники римского частного права

1. Понятие и виды источников римского частного права.
2. Обычное право - "неписаное право".
3. Закон - "писаное право".
4. Эдикты магистратов.
5. Деятельность юристов.
6. Систематизация (кодификация) римского частного права.

1. **Источники римского частного права** - это способы (формы) выражения и закрепления правовых норм римского частного права.

Виды источников римского частного права:

- *обычное право;*
- *закон;*
- *эдикты магистратов;*
- *деятельность юристов.*

По кругу субъектов, на которых распространялось римское частное право, можно выделить:

- источники цивильного права;
- источники преторского права.

Цивильное право действовало только в отношении римских граждан.

Однако в связи с тем, что со временем римляне все больше стали вступать в деловые контакты с не гражданами Рима, возникла необходимость в правовом регулировании данных отношений. Это достигалось путем издания специального акта особым должностным лицом Древне-

го Рима - претором. В данном акте излагались правила, которые подлежали применению в отношениях между римлянами и чужестранцами. Совокупность таких правил (актов) и образовывала *преторское право.*

К концу III века н. э. различие между цивильным и преторским правом практически исчезло.

2. **Обычное право** - это совокупность неписаных правил поведения (обычаев), которые сложились в Древнем Риме в результате их неоднократного традиционного применения и санкционирования государством.

В отличие от простого обычая обычное право признается государством и им же защищается.

Обычное право является самой древней формой образования и выражения римского частного права.

Обычаи складывались в практике предков, жрецов, магистратов и др.

Самым известным и одновременно самым древним памятником обычного права Древнего Рима являются Законы Двенадцати таблиц (V век до н. э.).

3. Развитие Древнего Рима потребовало более определенных и динамичных форм правообразования.

На место обычного права пришел **закон - "писаное право".**

В республиканский период (до I века н. э.) все законы принимались только народным собранием и именовались "leges" (например, lex Aquilia - Аквилиев закон).

В эпоху принципата народные собрания потеряли былое значение и законы стали издаваться сенатом ("сенатусконсульты").

По существу же это были распоряжения императора, лишь прикрывавшегося видимостью республиканских форм.

Окончательное укрепление императорской власти и наступление эпохи абсолютной монархии (с III века н. э.) привело к тому, что законом стало считаться только единоличное распоряжение императора ("конституции").

Различают 4 вида императорских распоряжений ("конституций"):

- *эдикты* - носили общий характер и обращались к населению;
- *рескрипты* - распоряжения императора по отдельным делам и вопросам;
- *мандаты* - инструкции, дававшиеся чиновникам;
- *декреты* - решения императора по спорным делам.

4. **Эдикты магистратов** - это специальный акт (программа), который издавался республиканским магистром при вступлении в должность.

Особое значение имели эдикты преторов, которые ведали судебными делами.

В своих эдиктах магистры излагали правила, которые будут лежать в основе их деятельности, указывали в каких случаях будут даваться иски, а в каких нет, определяли порядок взаимоотношений с чужеземцами и т. д.

Первоначально эдикты издавались только на срок деятельности издавшего их магистра (претора), и поэтому при вступлении в должность нового магистра эдикты менялись.

Однако со II века н. э. ранее изданный эдикт уже не мог быть изменен или дополнен.

Со временем эдикты преторов стали применяться в тех случаях, когда старое цивильное право уже не могло должным образом или справедливо урегулировать те или иные общественные отношения.

Формально претор не имел права ни отменять, ни изменять положения старого права, однако претор мог лишить силы то или иное положение старого права и таким образом фактически ввести новое.

5. В древнейшее время юристами были жрецы. Только они имели право толковать закон.

Со временем юриспруденция стала доступной и светским лицам.

Деятельность римских юристов имела три основных направления:

- *консультирование* (respondere);
- *составление и оформление письменных документов* (cavere);
- *руководство процессуальными действиями сторон* (agere).

Подобная деятельность юристов не могла не оказать влияния на развитие и совершенствование древнеримского законодательства. Более того, в эпоху принципата ряд произведений (толкований) юристов получил обязательную юридическую силу.

Таким образом, правотворчество юристов получило официальное признание и стало одним из источников римского частного права.

Труды юристов выражались в форме комментариев к законодательству и преторским эдиктам, в виде "Дигест", объединявших как цивильное, так и преторское право, а также в виде "институций", то есть учебников по римскому праву.

Видными юристами являлись, например, Павел, Ульпиан, Гай, Помпоний.

6. Большой объем и разнообразие нормативного материала потребовали осуществить **кодификацию** (систематизацию) римского частного права.

Первая официальная кодификация была произведена в первой половине V века н. э. при императоре Феодосии. В результате появился *Феодосиев кодекс,* включавший 16 Книг.

В первой половине VI века н. э. при императоре Юстиниане была проведена новая кодификация. В результате появилось *Уложение Юстиниана,* которое состояло из 4 частей:

- кодекс (содержал императорские конституции);
- новеллы (также включали императорские конституции);
- дигесты (сборник сочинений 39 римских юристов);
- институции (учебники по римскому частному праву).

ВОПРОС 4. Рецепция римского частного права

1. Понятие рецепции римского права.
2. Факторы рецепции.

1. **Рецепция римского права** - это использование (заимствование) его положений другими государствами более позднего периода. Рецепция является одним из проявлений преемственности в праве.

Особенно сильно римское право повлияло на формирование германской правовой системы.

2. Рецепция римского права объясняется тем, что именно в Древнем Риме были впервые сформулированы основные понятия и положения права, разработана стройная и логически выверенная система регулирования как вещных, так и обязательственных правоотношений, существовала высокая юридическая техника законов и эдиктов, имелась обширная юридическая практика и т. д.

Данные факторы и стали причиной, по которой римское частное право оказалось тем базисом, на котором веками формировались и продолжают формироваться правовые системы различных стран мира.

Раздел II.
ЗАЩИТА НАРУШЕННОГО ПРАВА

ВОПРОС 5. Гражданский процесс по римскому праву

1. Возникновение гражданского процесса.
2. Основные признаки гражданского процесса Древнего Рима.

1. В древнейшее время единственным способом защиты нарушенного права была самозащита, то есть самоуправное отражение притязаний третьих лиц.

По мере развития Римского государства, возникновения классового неравенства и т. д. появляется специальный орган разрешения возникшего спора - суд.

Соответственно возникает и особый порядок разрешения частно-правовых споров в суде, то есть появляется **гражданский процесс.**

2. Основные признаки гражданского процесса Древнего Рима:

- обязательное личное участие сторон в судебном процессе (как истца, так и ответчика);
- обеспечение явки ответчика возлагалось на истца, так как представители государственной власти не могли принудительно воздействовать на ответчика. В связи с этим истец обладал правом задержать ответчика и силой доставить его в суд;
- процесс состоял из двух стадий: "ius" и "iudicium". В первой стадии (ius) проходила подготовка к вынесению решения. Если на этой стадии ответчик признавал претензии истца, то дальнейшее производство прекращалось и судья выносил окончательное решение. Основной являлась вторая стадия процесса (iudicium), так как именно в этой стадии осуществлялась проверка всех обстоятельств дела и выносилось судебное решение;
- строгий формализм процесса на первоначальных стадиях его развития.

В дальнейшем происходит упрощение судебной процедуры.

ВОПРОС 6. Виды гражданского процесса

/. Общие положения.
2. Легисакционный процесс.
3. Формулярный процесс.
4. Экстраординарный процесс.

1. Разным периодам развития Древнего Рима;соответствовали и разные типы гражданского процесса.

В период республики процесс назывался *легисакционным.*

В эпоху принципата процесс стал *формулярным.*

В эпоху абсолютной монархии процесс сделался *экстраординарным.*

2. Легисакционный процесс состоял из двух стадий.

В *первой стадии* (in iure) стороны являлись в назначенный день к магистрату и приносили с собой вещь, составлявшую предмет возникшего спора (если спор шел о вещи недвижимой, то приносилась какая-либо ее часть: кусок земли, кирпича, дома и т. д.).

После этого начинался сам процесс, который протекал в форме борьбы за спорную вещь. Сначала истец, а затем ответчик налагали на вещь особую палочку (виндикта - от vindico - требовать, защищать), произнося при этом установленные обычаем формулы и фразы. Тот, кто сбился или ошибся, автоматически проигрывал спор (дело).

Таким образом, налицо строгий формализм легисакционного процесса.

Если никто из сторон не ошибался, то далее заключался денежный залог. Выигравшая сторона получала залог обратно, а проигравшая лишалась его, и он поступал в пользу казны.

Залог служил для определения истинной воли стороны: если сторона отказывалась вносить залог, то это свидетельствовало о том, что она нарушила право и боится проиграть дело, так как одновременно с этим потеряет и сумму залога.

На этом первая стадия процесса заканчивалась, и далее претор назначал судью для разбирательства дела по существу (стороны и сами могли выбрать судью, но под контролем магистрата). Судьей мог быть только гражданин Рима.

Вторая стадия (in iudicio) заключалась в том, что назначенный претором судья без особых формальностей рассматривал дело по существу (знакомился с письменными документами, заслушивал свидетельские показания и т. д.) и после этого выносил решение.

Сторона автоматически проигрывала дело, если без уважительной причины не являлась в суд.

Решение суда вступало в законную силу немедленно и не могло быть обжаловано.

Если предметом спора являлась не вещь, а обязательство должника, то истец заявлял должнику о долге и "налагал на него руку". Если после этого должник немедленно не уплачивал долг, то истец имел право увести должника к себе и заключить в оковы. Если по истечении 60 дней долг так и не был уплачен (необязательно самим должником), то должник становился полной собственностью истца.

3. Развитие торгового оборота, появление новых форм отношений и т. д. потребовало упрощения и изменения судебного процесса.

На смену легисакционному процессу пришел процесс формулярный.

Формулярный процесс также состоял из двух частей, однако производство в первой стадии (in iure) стало осуществляться без всяких формальностей и заканчивалось вручением претором истцу записки, которая была адресована судье. В данной записке претор указывал те основания и условия, при которых иск подлежал удовлетворению. Такая записка являлась обязательной для судьи и называлась *формулой* (отсюда и наименование самого процесса).

Формула состояла из следующих основных частей:

- вводная. Всякая формула начиналась с назначения конкретного судьи;
- интенция - изложение смысла и содержания претензии истца;
- кондемнация - предписание об удовлетворении иска в случае подтверждения справедливости интенции.

Формула могла также содержать и второстепенные (необязательные) части:

- эксцепция, то есть возражения ответчика. Если возражения были обоснованными, то претор соответствующим образом указывал об этом в кондемнации и обязывал судью отказать в иске, если возражения подтвердятся;
- прескрипция. Данная часть формулы следовала непосредственно за назначением судьи и вводилась для того, чтобы отметить, что истец просит взыскать не все ему причитающееся, а только лишь часть.

Наличие в формуле прескрипции позволяло истцу в дальнейшем довзыскать оставшуюся часть причитающейся ему суммы.

Формулярный процесс характеризовался не только упрощением судебного разбирательства, но и появлением у претора возможности дополнять или изменять старое цивильное право.

Решение суда вступало в силу немедленно и не могло быть обжаловано.

Чк Уже в классическую эпоху все чаще стали встречаться случаи, когда дело целиком разбиралось только магистратом (претором) без его передачи на разрешение судьи.

Такой исключительный (экстраординарный) порядок со временем (к III веку н. э.) полностью вытеснил иные виды гражданского процесса.

В отличие от иных видов процесса **экстраординарный процесс** состоял только из одной части и от начала до конца ведся одним и тем же лицом.

Процесс стал письменным, а само разбирательство перестало носить публичный характер, так как в процессе могли присутствовать только стороны. Лишь само решение провозглашалось всегда гласно.

Решение по делу могло быть обжаловано, и поэтому однажды начатый спор мог продолжаться несколько лет, переходя из одной инстанции **в** другую.

Наиболее важные дела стали решать императоры.

ВОПРОС 7. Понятие и виды исков

1. ***Понятие и виды исков.***
2. ***Иски вещные и обязательственные (личные).***
3. ***Иски строгого права и основанные на принципе добросовестности.***
4. ***Иск по аналогии.***
5. ***Иск с фикцией.***
6. ***Кондикции.***

1. В классическом римском праве **иск** - это предусмотренное эдиктом претора средство добиться в результате судебного процесса вынесения решения, соответствующего интересам заявителя иска.

Основные виды исков:

✔ *иски вещные и личные;*

✔ *иски строгого права и основанные на принципе добросовестности;*

✔ *иски по аналогии;*

✔ *иски с фикцией;*

✔ *кондикции.*

2. **Вещный иск** являлся средством защиты вещных прав какого-либо лица (право собственности, владения и т. д.). Основным вещным иском был виндикационный иск.

Личные иски защищали обязательственное право какого-либо лица (например, право требования передачи имущества по договору). Такие иски

назывались личными, поскольку предъявлялись против заранее известного конкретного лица.

3. При рассмотрении **исков строгого права** судья был связан буквой договора и не имел права принимать возражения ответчика, основанные на требованиях справедливости.

При разрешении **исков, основанных на принципе добросовестности,** судья был более самостоятелен и вправе принимать возражения ответчика, вытекающие из требований справедливости. Данный иск появился благодаря правотворчеству претора.

4. **Иск по аналогии** позволил применять нормы права и в том случае, когда они прямо не распространялись на данный случай. Например, по закону Аквилия (III век до н. э.) причинитель вреда отвечал только в том случае, если ущерб был причинен вещи в результате физического воздействия.

С помощью иска по аналогии претор распространил действие данного закона и на те случаи, когда вред причинялся не только телесным воздействием на вещь.

Иск по аналогии стал одним из средств правотворчества претора, что позволяло постепенно вытеснять несовершенные нормы старого цивильного права.

5. **Иск с фикцией** применялся в том случае, когда претор считал необходимым распространить защиту на какое-либо не предусмотренное в законе отношение. В этом случае претор предписывал судье предположить существование некоторых фактов, которых в действительности не было (то есть допустить фикцию). Такая фикция позволяла подвести новое отношение под один из известных исков.

Например, лицо, которое долгое время открыто и добросовестно владело ничейным имуществом, имело право на защиту от посягательств недобросовестных владельцев, несмотря на то что срок приобретательной давности еще не истек. В данном случае судья при выдаче иска предполагал, что такой срок уже истек.

6. **Кондикции** - это иски, основанные на цивильном праве, в которых не указывалось, из какого основания они возникли, то есть это были абстрактные иски.

Кондикции применялись, например, для истребования денег, предоставленных по договору займа.

ВОПРОС 8. Средства преторской защиты нарушенного права

1. Виды основных средств преторской защиты нарушенного права.
2. Интердикты.
3. Стипуляции.
4. Реституции.
5. Ввод во владение.

1. Помимо исковой защиты существовали и иные (особые) способы защиты нарушенного права. Подобная защита предоставлялась властью претора.

Основными средствами преторской защиты являлись:

- *интердикты;*
- *стипуляции;*
- *реституции.*
- *ввод во владение.*

2. **Интердикт** - это распоряжение претора о немедленном прекращении каких-либо действий, нарушающих права граждан (например, претор предписывал виновному немедленно освободить самовольно занятый им земельный участок).

3. Если обещание дано в присутствии претора **(стипуляция),** то оно становится обязательным, и в случае его неисполнения возможно применение принудительных мер.

4. **Реституция** - это возврат в первоначальное положение.

Данный способ защиты применялся в тех случаях, когда претор считал несправедливым применение к возникшему спору или совершенной сделке общих норм права. Например, старое право не позволяло расторгнуть договор, даже если он был совершен под угрозой. Претор же считал это несправедливым и предписывал реституцию (то есть продавец должен был вернуть деньги, а покупатель - вещь).

5. **Ввод во владение** применялся при наследовании имущества для того, чтобы защитить права лица, которое признавалось наследником не по старому (цивильному) праву, а по преторскому.

ВОПРОС 9. Исковая давность

1. Понятие исковой давности.
2. Отличие исковой давности от законных сроков для предъявления иска.

1. **Исковая давность** - это срок, устанавливаемый для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Если лицо пропустило данный срок, то оно лишается возможности требовать в суде защиты нарушенного права.

Срок исковой давности был установлен в 30 лет.

Течение исковой давности прерывалось в случае предъявления иска или признания долга должником.

2. Классическое римское право не знало исковой давности. Вместо нее существовали так называемые *законные сроки для предъявления иска.* Однако это не одно и то же.

Законные сроки отличаются от исковой давности тем, что прекращают право на иск независимо от поведения управомоченного лица (истца), исковая же давность прекращает право на иск ввиду бездеятельности истца (например, неподача иска в течение срока исковой давности).

И только в V веке н. э. в римском праве появляется понятие исковой давности в том смысле, в котором она понимается в настоящее время.

Раздел III.
ЛИЦА

ВОПРОС 10, Понятие лица

1. Определение лица.
2. Понятие и элементы правоспособности.

1. **Лицо** - это существо (человек), способное обладать правами.

Древний Рим был рабовладельческим государством и поэтому признавал лицом далеко не каждого человека. Субъектом права признавался только свободный человек, поэтому рабы рассматривались не как субъект, а как объект права ("говорящее орудие").

2. Способность обладать правами называется **правоспособностью.**

В Древнем Риме полная правоспособность (caput) складывалась из трех основных элементов (состояний):

- status libertatis - состояние свободы;

- status civitatis - состояние гражданства;
- status familiae - семейное состояние.

С точки зрения *статуса свободы* различались свободные и рабы.

С точки зрения *гражданства* различались римские граждане и другие свободные лица (латины и перегрины).

С точки зрения *семейного состояния* различали отцов семейства (pater familias) и подвластных им лиц.

Со временем различия в правоспособности свободного населения разных групп стали исчезать, и в 212 году н. э. император Каракалла издал эдикт о даровании прав римского гражданства всем провинциалам (не гражданам).

ВОПРОС 11. Правовое положение римских граждан

1. Основные элементы правоспособности римских граждан.
2. Дееспособность в Древнем Риме.
3. Умаление нести и бесчестие.

1# **Правоспособность** римского гражданина складывалась из двух основных элементов:

- права вступать в законный брак, в результате которого дети получали права римского гражданства;
- права самостоятельно совершать сделки, а также самостоятельно распоряжаться имуществом (дееспособность).

2* **Дееспособность** в Древнем Риме зависела прежде всего от возраста.

Римское право различало:

- полностью недееспособных (лица в возрасте до 7 лет);
- лиц мужского пола от 7 до 14 лет, женского - от 7 до 12 лет. Данные лица имели право самостоятельно заключать сделки, но только те, которые увеличивали их имущество. На иные сделки требовалось разрешение отца или опекуна;
- лиц в возрасте от 14 до 25 лет.

По общему правилу с 14 лет (а женщины - с 12) лицо становилось полностью дееспособным и могло заключать любые сделки.

Однако по просьбе данных лиц им мог быть назначен, попечитель.

С этого момента дееспособность данных лиц ограничивалась, так как они уже не могли без согласия попечителя совершать сделки, влекущие

уменьшение их имущества. В то же время такие лица могли самостоятельно совершать завещания, а также вступать в брак.

Независимо от возраста ограничивались в дееспособности лица, страдавшие психическими болезнями, телесными недостатками, а также расточители.

Женщина могла управлять и распоряжаться своим имуществом, только если не состояла под властью отца или мужа.

3. Особым обстоятельством, которое ограничивало правовое положение гражданина, являлось **умаление чести и бесчестие** (infamia).

Состояние бесчестия наступало из-за:

- осуждения за преступление или за иное особо порочащее правонарушение (например, за нарушение условий договора товарищества, где предполагается особая честность и взаимодоверие его участников);
- нарушения правовых норм, касающихся брака (например, вступление вдовы в новый брак до истечения года после смерти первого мужа);
- занятия позорным делом (например, проституция, сводничество и др.).

Гражданин, признанный бесчестным, лишался права представлять интересы других лиц в процессе, не мог вступать в законный брак со свободнорожденным лицом, ограничивался в ряде наследственных прав и т. д.

ВОПРОС 12. Правовое положение латинов и перегринов

/. Латины.
2. Перегрины.

1. **Латины** делились первоначально на две группы:

- древние латины;
- просто латины.

Древние латины - это жители Лациума, которые получили латинское гражданство до середины III века до н. э.

В имущественной сфере древние латины имели такие же права, что и римские граждане, однако они обладали меньшими правами в публично-правовой сфере (не имели права участвовать в народном собрании, занимать выборные должности, составлять народную армию^щ^циф.).

Просто латины были полностью лишены публичных
ограничены в имущественных (они, например, не м/^гли ^оставяя^ь 3V" вещаний).

Такое неравноправие между римлянами и латинами вызывало'у последних протест, что в конце концов привело к Союзнической войне (90-

89 гг. до н. э.), после которой все латины получили те же права, что имел римский гражданин.

2. **Перегрины** - это лица иностранных государств, оказавшиеся на территории Древнего Рима.

Перегринами также считались и римские поданные, которые не обладали ни римской, ни латинской правоспособностью.

Первоначально перегрины были совершенно бесправны, так как не имели ни имущественных, ни публичных прав и поэтому не могли защитить свои права в римском суде.

Однако по мере развития торгового оборота перегрины стали пользоваться защитой преторского права, а в 212 году н. э. император Каракалла даровал им права римского гражданства. С этого года правоспособность римских граждан и перегринов стала одинаковой.

ВОПРОС 13. Правовое положение рабов

1. *Раб как объект права.*
2. *Способы установления рабства.*
3. *Изменение правового статуса раба.*

1. Правовое положение раба определялось в первую очередь тем, что он рассматривался не как субъект, а как **объект права.**

Это давало возможность хозяину иметь беспредельную власть над рабом: он мог не только его безжалостно эксплуатировать, но и в любой момент продать (как обычную вещь) и даже убить.

2. Рабство устанавливалось (возникало) следующими способами:

- рождением от матери-рабыни. Если отец был рабом, а мать - свободной, то ребенок не признавался рабом;
- пленением и даже просто захватом не гражданина Рима;
- продажей в рабство (существовала только в, древнейшую эпоху);
- присуждением к смертной казни или к работам в рудниках.

Прекращалось рабство отпущением на свободу ("манумиссия").

Вольноотпущенник возвращался обратно в рабство, если проявил грубую неблагодарность в отношении лица, отпустившего его на свободу.

3. Со временем правовой статус раба стал меняться в лучшую сторону.

Раба теперь нельзя было убить безосновательно (это приравнивалось к убийству чужого раба), его нельзя было отдать в гладиаторы без разрешения магистрата, к старости раб мог получить свободу и т. д.

Более того, в конце "принципата" и особенно в эпоху империи рабы стали получать в управление и пользование часть имущества рабовладельца (пекулий), то есть получили некоторые имущественные права, в том числе и возможность обязываться по договорам. Это положение является тем более важным, если учесть, что в дальнейшем рабовладелец стал отвечать по обязательствам своего раба.

Способный раб получил возможность накопить себе состояние и выкупить таким образом у хозяина свободу.

ВОПРОС 14. Правовое положение вольноотпущенников

/. Вольноотпущенник.
2. Ограничения в его правоспособности.

1. **Вольноотпущенник** - это раб, отпущенный на свободу.

2. Вольноотпущенник приобретал права римского гражданина, однако это тем не менее не препятствовало наличию **ограничений в его правоспособности.**

Самое главное заключалось в том, что бывший раб оставался зависимым (обязанным) от своего господина (патрона):

- ✔ бывший раб должен был почитать своего господина. На практике это означало запрет на обращение в суд против господина, и, следовательно, бывший раб оставался фактически беззащитным против произвола патрона;
- ✔ бывший раб обязан был оказывать разного рода услуги господину, в том числе и имущественного характера;
- ✔ патрон имел право на часть наследства вольноотпущенника, а также на получение от него алиментов.

ВОПРОС 15. Понятие и виды юридических лиц по римскому праву

1. Понятие юридического лица.
2. Виды юридических лиц.

1. Римское право не выработало четкого и ясного понятия юридического лица, так как предполагалось, что носителями прав могут быть только граждане.

Однако это не значит, что такого понятия не было вовсе.

Уже в Законах Двенадцати таблиц упоминаются разного рода корпорации религиозного и профессионального характера.

В дальнейшем, по мере развития торгового оборота, была установлена нераздельность и обособленность имущества корпорации, поэтому выход одних ее членов и вступление новых на судьбе корпорации не отражались, то есть фактически признавалось наличие особого субъекта права.

На определенном этапе развития появились и "муниципии" - муниципальные образования, за которыми были признаны помимо всего прочего также права истца и ответчика, то есть гражданско-процессуальная правоспособность.

Со временем как некое единое целое стало рассматриваться и государственное имущество (казна), от имени которого выступает магистрат.

Муниципии, а позже и корпорации получили возможность наследования.

2. Римское право знало три вида юридических лиц:

- ✔ *частные корпорации;*
- ✔ *муниципии;*
- ✔ *казна* (государственное имущество).

Корпорации создавались по религиозному или профессиональному принципу (например, союзы ремесленников, торговцев, булочников и т. д.).

Сперва допускалась почти полная свобода создания корпораций, лишь бы их устав не противоречил законам.

С переходом к монархии корпорации стали вызывать подозрение у властей, и поэтому практически все они (кроме древнейших) были распущены. После этого был издан закон, существенно затруднявший создание новых корпораций, так как на их образование теперь требовалось специальное разрешение Сената, а иногда еще и санкция самого императора.

Дела корпорации вели избиравшиеся для этой цели физические лица.

Все имущество, закрепленное за корпорацией, принадлежало самой корпорации* и поэтому выбывающий не имел права требовать выдела какой-либо доли. И только в случае прекращения деятельности корпорации ее имущество делилось между последним составом ее членов.

Минимальное число членов корпорации четко определено не было, однако на практике их должно было быть не менее трех.

Муниципии обладали более широкой правоспособностью, чем корпорации.

Так, помимо собственного имущества и органов управления муниципии изначально обладали правом получать имущество по завещательным отказам.

Корпорации же получили такое право лишь со II века н. э.

Муниципии могли свободно назначаться наследниками, а корпорации - только при наличии специальной привилегии.

Особый (привилегированный) статус имела **государственная казна** (фиск). Так, на фискальное имущество не распространялись сроки давности, исковые требования фиска имели преимущество на удовлетворение по сравнению с иными требованиями, существовали ограничения по ответственности самого фиска перед третьими лицами и т. д.

Уже под конец существования Древнего Рима как государства появился новый, особый вид юридического лица - *учреждения.* Сперва данный статус получили церкви, а в дальнейшем - все благотворительные союзы.

Раздел IV.
ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО

ВОПРОС 16. Опека

1. Понятие опеки.
2. Виды опеки.
3. Права и обязанности опекуна.
4. Прекращение опеки.

1. **Опека** устанавливалась над малолетними гражданами обоих полов в целях защиты их прав.

Над лицами мужского пола опекунство продолжалось до достижения лицом четырнадцати лет, а над лицом женского пола (по общему правилу) - до двенадцати лет.

В то же время вплоть до классического периода женщина считалась под вечной опекой своего домовладыки или мужа.

Опекуном мог быть назначен любой гражданин, имеющий право занимать публичные должности, а также муниципалитет.

Опека рассматривалась в Древнем Риме как обязанность лица и поэтому отказаться от исполнений обязанностей опекуна можно было только по уважительной причине.

От опеки, в частности, освобождались:

- ✔ престарелые в возрасте старше 70 лет;
- ✔ лица, имевшие на своем иждивении трех и более сыновей;
- ✔ сенаторы и магистраты;
- ✔ юрисконсульты;

- учителя;
- малоимущие и др.

2. Римское право различало три вида опекунства:

- *завещательная опека;*
- *законная опека;*
- *учреждаемая опека.*

Завещательная опека - это опека, устанавливаемая на основе завещания. На основании завещания домовладыка мог учредить опеку над своими детьми, как уже родившимися, так и над теми, которые еще только должны родиться, а также над внуками или правнуками, если у них отец умер ранее деда.

Если отец не установил до своей смерти опеку, то она учреждалась **на основе закона.**

Опекуном по закону мог стать лишь ближайший родственник по отцовской линии.

По праву Юстиниана опекуном мог быть также и родственник по материнской линии.

Если не было завещательной опеки и невозможно было установить законную, опекуна назначал претор при участии трибунов **(учреждаемая опека).**

Особенности учреждаемой опеки:

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

Ходатайство об установлении опеки могло быть подано любым заинтересованным лицом (например, кредитором).

Ближайшие родственники были обязаны в случае необходимости ходатайствовать о назначении опекунства. В противном случае они лишались права на наследство опекаемого.

3. Опекун вступал в свои **права** после утверждения.

До этого он был обязан в присутствии городских чиновников сделать точную опись всего имущества опекаемого и представить ее в магистрат.

Опекун был обязан:

- представлять и защищать интересы опекуна;
- добросовестно управлять и преумножать имущество опекуна;

- придавать юридическую силу сделкам опекуна либо аннулировать их исходя только из принципов выгодности и полезности этих сделок для опекуна.

Лица в возрасте до 7 лет не могли совершать никаких сделок.

Лица в возрасте от 7 до 14 лет (девочки - до 12) могли самостоятельно совершать лишь сделки, направленные на увеличение принадлежавшего им имущества.

На все остальные сделки необходимо было согласие опекуна.

Опекун отвечал за всякую свою вину, в том числе и легкую небрежность.

Для выполнения своих обязанностей **опекун имел право:**

- ✔ производить необходимые расходы за счет имущества опекаемого;
- ✔ распоряжаться полевыми плодами и урожаем;
- ✔ расходовать деньги опекаемого и в своих интересах, но с последующим их возвратом с максимальными процентами, установленными на день возврата для третьих лиц.

Опекун не имел права отчуждать недвижимое имущество опекаемого. Движимое имущество могло быть отчуждено, но только если это было действительно необходимо и на отчуждение было получено разрешение магистрата.

Если опекун отчуждал имущество опекаемого без согласия магистрата, то опекаемый, достигнув совершеннолетия, получал право личного иска против опекуна и вещного - против приобретателя имущества. Срок исковой давности для предъявления таких исков устанавливался от пяти до двадцати лет (в зависимости от условий совершенных сделок).

По окончании опекунства опекун был обязан предоставить подробный отчет о своей деятельности, а опекаемый должен был компенсировать опекуну произведенные тем расходы, связанные с управлением имуществом опекаемого.

Опекун не имел права требовать вознаграждения за исполнение им опекунских обязанностей.

Если опекун своими действиями причинил убытки опекаемому, то он обязан был их возместить. В случае, если опекун не был в состоянии возместить убытки и при этом опекунство было учреждено магистратом без должного изучения личности опекуна, опекаемый имел право предъявить иск не только к опекуну, но и к магистрату.

4. Основания прекращения опеки:

- ✔ смерть опекуна или опекаемого;
- ✔ достижение опекаемым возраста дееспособности (мальчики - 14 лет, девочки - 12 лет);

- ✔ утрата опекаемым одного из трех гражданских состояний (состояния свободы, гражданства или семейного состояния);
- ✔ утрата опекуном состояния свободы или гражданства;
- ✔ отказ опекуна от опеки, если данный отказ принят;
- ✔ отстранение опекуна магистратом от опеки.

Отстранение от опеки происходило в случае злоупотреблений опекуна, неумелого управления делами и имуществом опекуна и др.

ВОПРОС 17. Попечительство

1. Понятие попечительства.
2. Основания попечительства.

1. Попечительство устанавливалось в отношении только совершеннолетних, которые по каким-либо причинам не могли самостоятельно управлять или распоряжаться своим имуществом.

2. Попечительство устанавливалось в отношении:

- ✔ душевнобольных;
- ✔ лиц с физическими недостатками, лишающими их возможности полноценно управлять своим имуществом (например, слепые, немые и т. д.);
- ✔ расточителей;
- ✔ лиц в возрасте от 14 до 25 лет.

В последнем случае попечительство могло быть назначено только с согласия самого лица.

Без попечителя лицо могло совершать только сделки, направленные на увеличение принадлежащего ему имущества.

Душевнобольные вообще не могли совершать никаких сделок.

Раздел V.
БРАК И СЕМЬЯ

ВОПРОС 18. Родство и семья

1. Понятие родства по римскому праву.
2. Отцовская власть в семье.

1. В современном понимании **родство** - это кровная связь между людьми, с наличием которой закон связывает определенные правовые последствия.

Римское право различало два вида родства:

- ✔ агнатское родство;
- ✔ когнатстчо (кровное родство).

Агнатское родство охватывало всех лиц, принадлежащих к одной семье, и поэтому родственниками считались все, кто находился под властью главы этой семьи (домовладыки). Поэтому, например, дочь, выходившая замуж и, следовательно, поступавшая под власть нового домовладыки, переставала быть агнатской родственницей своему отцу, братьям и т. д., но в то же время становилась агнаткой новому домовладыке.

Со временем власть домовладыки перестала быть безграничной, что привело к известной самостоятельности других членов семьи. В связи с этим агнатское родство было со временем (в период республики) полностью вытеснено *когнатством,* то есть *кровным родством.*

Различалось когнатство по прямой и боковой линиям.

Прямая линия означала нисходящее или восходящее родство (отец, сын, внук и т. д. и наоборот), а боковая - объединяла лиц, имевших общего предка (брат, сестра, дядя и т. д.).

От родства следует отличать свойство. *Свойство* - это отношения между супругом и кровными родственниками другого супруга, а также между родственниками супругов.

2.* Семейные отношения характеризуются в первую очередь **патриархальностью,** то есть неограниченной властью отца (домовладыки).

Поэтому, хотя сын и обладал всеми публичными (политическими) правами, однако в семье он был всецело подчинен отцу. В связи с этим имущественная правоспособность наступала для римского гражданина часто много позже политической - только после смерти отца.

Существовала лишь одна возможность для сына освободиться от власти отца до его смерти - через троекратную продажу в рабство. После третьей продажи сын становился свободным, однако одновременно с этим он первоначально терял и право на наследство отца.

Отцовская власть возникала с момента рождения сына или дочери, а также путем узаконения либо усыновления.

Узаконение - это признание законными детей, рожденных вне брака (то есть от конкубины - сожительства).

Узаконение могло быть совершено:

- ✔ путем последующего вступления в брак родителей внебрачного ребенка;
- ✔ путем получения специального императорского рескрипта;
- ✔ путем зачисления сына в члены муниципального сената, а дочери - путем выдачи замуж за члена этого сената.

Усыновление устанавливалось над совершенно посторонним для усыновителя лицом.

Если усыновлялось лицо, не находящееся под отцовской властью, то на это требовалось получение императорского рескрипта, а если усыновляемый находился под отцовской властью, то на усыновление необходимо было согласие домовладыки усыновляемого, что фиксировалось в судебном протоколе.

Усыновитель должен был быть старше усыновляемого не менее чем на 18 лет.

Имущество семьи считалось ее коллективной собственностью, однако управлять и распоряжаться им мог только домовладыка. Поэтому, хотя сын и имел право самостоятельно совершать имущественные сделки, однако все полученное им по этим сделкам автоматически шло в распоряжение отца. При этом сам домовладыка не становился обязанным по сделкам своего сына, кроме случаев причинения сыном вреда. Таким образом, существовала юридическая безответственность домовладыки.

С развитием торговли и делового оборота имущественная правоспособность членов семьи домовладыки (прежде всего сыновей) значительно расширилась: подвластные стали обладать собственным имуществом (пекулий), получили в ряде случаев (например, при наследовании) защиту претора; облегчается освобождение сына из-под власти отца (например, в случае получения подвластным ряда почетных званий); нередкой становится и "эманципация", то есть освобождение из-под власти по воле самого домовладыки, и т. д.

ВОПРОС 19. Брак

1. Понятие брака.
2. Условия вступления в брак.
3. Порядок и способы заключения брака.
4. Расторжение брака.

1. **Брак** - это союз мужа и жены, общность всей жизни, единение божественного и человеческого права (определение, данное Модестином в Дигестах Юстиниана).

Данное определение не соответствовало реальному положению вещей, так как даже в классическую эпоху правоспособность женщины была гораздо ограниченней, чем у мужчины.

Римское право различало два вида брака:

- *брак с властью мужа* (cum manu mariti);
- *брак без власти мужа* ("сине ману" - sine manu).

Брак "сине ману" следовало возобновлять ежегодно. Если жена в течение года прожила в доме мужа, то она автоматически попадала под власть мужа. Поэтому, чтобы избежать этого, она должна была не менее трех ночей в году проводить вне дома - давность таким образом прерывалась.

Виды брака различались между собой как по формальным основаниям (порядок заключения, расторжения и т. д.), так и по существу (разный объем правоспособности жены).

От брака "сине ману" следует отличать *конкубинат.* Конкубинат в Древнем Риме - это дозволенное законом постоянное сожительство мужчины и женщины. В отличие от конкубината брак заключался с намерением создать семью и воспитать детей.

2. Римское право выдвигало следующие **условия для вступления в брак:**

- ✔ согласие лиц, вступающих в брак, а также разрешение домовладыки. Если домовладыка безосновательно отказывал в браке, то его можно было принудить через магистрат;
- ✔ достижение брачного возраста: для мужчин - 14 лет, а для жецщин -12 лет;
- ✔ вступавшие в брак не должны состоять в другом непрекращенном браке;
- ✔ каждый из брачующихся должен иметь право вступать в законный брак (поэтому, например, римлянин не мог заключить брак с чужеземкой). Вдальнейшем, когда права римского гражданства были предоставлены и чужеземцам, данное условие отпало;
- ✔ лица, вступавшие в брак, не должны были состоять между собой в близком родстве или свойстве (например, брат и сестра).

3. Существовали **три способа заключения брака:**

- ✔ торжественный религиозный ритуал при участии жрецов и 10 свидетелей, сопровождаемый жертвоприношением (в древнейшее время);
- ✔ мнимая покупка мужем своей будущей жены у ее отца по правилам, установленным для приобретения ценных вещей ("манципация невесты");
- ✔ брак "сине ману", то есть без власти мужа, заключался без всяких формальностей.

4. В классическую эпоху **развод** был свободным и допускался как по обоюдному согласию супругов, так и по одностороннему заявлению о расторжении брака.

Это привело к тому, что браки очень часто стали распадаться.

В связи с этим в эпоху империи был принят ряд законов, направленных на предотвращение разводов и укрепление семьи. Так, одностороннее заявление о расторжении брака допускалось только в том случае, если оно было обоснованным (например, неверность супруга, неспособность к семейной жизни, насилие супруга и т. д.). Кроме того, закон обязывал состоять в

браке мужчин в возрасте от 25 до 60 лет, а женщин - с 20 до 50 лет. Те, кто не выполнял данные требования, лишались возможности быть наследниками по завещанию. Был введен особый налог на безбрачие, и т. д.

К сожалению, данные меры не способствовали уменьшению числа разводов и поэтому оказались неэффективными.

ВОПРОС 20. Имущественные и неимущественные отношения между супругами

/. Общие положения.
2. Супружеские отношения при браке с властью мужа.
3. Супружеские отношения при браке без власти мужа ("сине ману").
4. Право на приданое.

1. Отношения между супругами зависели от того, какой брак был между ними заключен — брак с властью мужа (cum manu mariti) или брак без власти мужа (sine manu).

2. При заключении **брака с властью мужа** жена попадала в полную зависимость от него. Первоначально муж мог даже убить свою жену, а также продать ее в рабство или кабалу.

Все имущество жены поступало в собственность мужа, и он мог распоряжаться им без всяких ограничений. Имущество жене не возвращалось даже после прекращения брака.

3. **При браке "сине ману"** (без власти мужа) сохранялось определенное равенство в семье, однако и в данном браке сказывалось главенство мужа.

Так, при вступлении в брак "сине ману" жена получала имя и сословное положение мужа, обязана была жить в том месте, где живет муж, последствия измены были гораздо тяжелее для жены, чем для мужа, и т. д.

Имущество супругов оставалось раздельным, поэтому мужу необходимо было получить согласие жены даже на простое управление ее имуществом.

Все приобретения жены, сделанные во время брака, поступали в ее собственность.

4. тт

Чч **Приданое** - это часть имущества, предоставляемая мужу женой или ее домовладыкой для облегчения материальных затруднений семейной жизни.

Сначала, когда практически все браки заключались с властью мужа, приданое полностью переходило в собственность мужа, и поэтому какой-либо специальной регламентации ее правового статуса не требовалось.

В дальнейшем, по мере распространения браков "сине ману", а также и в иных случаях стало заключаться устное соглашение, по которому муж был обязан возвратить приданое в случае прекращения брака.

В классический период приданое получило специальную правовую регламентацию.

Теперь муж не имел права распоряжаться земельным участком, внесенным в качестве приданого, если на это не было специального разрешения жены.

В случае прекращения брака приданое подлежало возврату независимо от наличия предварительного соглашения об этом между супругами. Смерть жены не влекла возврата приданого, кроме случая, когда был жив ее отец и приданое представлялось им.

В эпоху империи сложился обычай, по которому муж, получая приданое, со своей стороны также делал вклад в семейное имущество. Этот вклад выражался в форме дарения определенного имущества жене. Во время брака это имущество оставалось в собственности и управлении мужа, однако жена была вправе претендовать на него в случае расторжения брака по вине мужа, а также в случае его смерти.

Раздел VI.
ВЕЩНЫЕ ПРАВА

ВОПРОС *21* Понятие вещного права

1. Понятие вещного права.
2. Классификация вещей по римскому праву.

1. Римское право не выработало понятий вещного и обязательственного права, однако делалось различие между вещными исками и исками личными.

Вещное право - это право (возможность) непосредственно и независимо от чьей либо воли воздействовать на вещь. *Воздействовать* - это значит владеть, пользоваться и распоряжаться вещью.

Таким образом, объектом вещного права является вещь, и ее собственник пользуется абсолютной защитой (то есть против любого нарушителя его прав как собственника).

В Древнем Риме такая защита осуществлялась при помощи вещных исков (actiones in rem).

2. Римское право знало несколько оснований **классификации вещей.**

Основные:

- вещи манципируемые и неманципируемые;
- вещи в обороте и изъятые из оборота;
- вещи индивидуально-определенные и родовые.

К *манципируемым вещам* относилось наиболее ценное имущество (земля, рабы, скот), и поэтому его отчуждение осуществлялось в усложненной форме - в виде манципации.

Манципация проходила в строго установленной форме с обязательным участием не менее пяти свидетелей. Пропуск какого-либо слова (детали), отсутствие одного из свидетелей и т. д. являлись достаточным основанием для признания сделки недействительной, даже если она была уже исполнена.

Остальное имущество (вещи) относилось к разряду неманципируемого и могло отчуждаться без всяких формальностей путем простого вручения приобретателю.

Вещи в обороте могли принадлежать каждому и свободно отчуждались третьим лицам.

Вещи, изъятые из оборота, не могли быть переданы в собственность других лиц или же вообще не могли быть объектом права собственности (например, воздух).

Индивидуально-определенная вещь, в отличие от родовой, могла быть выделена из числа подобных ей вещей (например, конкретное строение, животное и т. д.). Юридическое значение такого деления заключалось в том, что при гибели индивидуально-определенной вещи договор прекращался, так как должник уже не имел возможности передать другую такую же вещь. Гибель же *вещи, определенной родовыми признаками* (например, зерна), не прекращала обязательства, так как должник имел возможность поставить другую такую же вещь (то есть иную партию зерна).

ВОПРОС *22.* Виды вещных прав

1. Виды вещных прав.
2. Виды прав на чужие вещи.

1. В Древнем Риме выделялись следующие **виды вещных прав:**

- право собственности как основное вещное право;

- владение (различие между владением и собственностью стало проводиться в римском праве лишь на позднем этапе его развития);
- права на чужие ьещи. В данном случае право собственности на вещь принадлежит другому лицу, однако не собственник имеет ряд прав в отношении данной вещи.

3 L **Права на чужие вещи** включали:

а) вещное право на пользование чужой вещью - сервитут;

б) вещное право на пользование и распоряжение чужой вещью:

- залог;
- эмфитевзис;
- суперфиций.

ВОПРОС 23. Владение

1. Понятие владения.
2. Виды владения.
3. Установление и прекращение владения.
4. Защита владения.

1. **Владение** - это фактическое обладание вещью. Однако римское право признавало владением не любое фактическое обладание вещью и различало в связи с этим **собственно владение** и **держание.**

Для наличия владения необходимы были два элемента:

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

Отсутствие последнего элемента означало, что нет владения, а есть держание вещи.

Держание чаще всего возникало на основе договора с собственником вещи (договор аренды, хранения и т. д.).

Юридическое значение различия между владением и держанием заключалось в том, что владельцы могли самостоятельно (от своего имени) защищаться от всяких незаконных посягательств на вещь, в то время как держатель вещи (например, арендатор) вынужден был каждый раз обращаться за защитой к собственнику и сам подавать ис< не мог.

Таким образом, **владение по римскому праву** - это фактическое обладание вещью, соединенное с намерением относиться к ней как к своей.

2. Римское право различало:

- законное владение;
- незаконное владение.

Законное владение означает, что лицо имеет право владеть вещью (например, собственник).

Незаконное владение означает, что лицо, владеющее вещью, не имеет права ею владеть.

Незаконное владение могло быть как добросовестным (владелец не знает и не должен был знать, что он не имеет права владеть вещью), так и недобросовестным (лицо знает или должно было знать, что незаконно владеет вещью, например, похититель вещи).

Добросовестное и недобросовестное владение влекли разные юридические последствия (например, только добросовестный владелец мог приобрести право собственности на вещь в силу приобретательной давности).

3. **Владение приобреталось** с момента соединения двух элементов: фактического обладания вещью и намерения владеть ею как своей.

Например, арендатор договаривается с собственником о выкупе арендуемого имущества до прекращения действия договора аренды.

Владение могло быть приобретено не только лично, но и через представителя.

Владение прекращалось с утратой хотя бы одного из двух элементов владения, а также в результате гибели вещи или изъятия ее из оборота.

4. Владение пользовалось самостоятельной **владельческой защитой.**

При защите владения не только не требовалось доказательств права владения вещью, но даже не допускалась сама ссылка на такое право.

Таким образом, во владельческом процессе предметом доказывания были исключительно факты самого владения, но не вопрос о его правомерности.

Владение, в отличие от права собственности, защищалось не исками, а интердиктами.

Интердикт - это распоряжение претора о немедленном прекращении действий, нарушающих права граждан.

Интердикты могли быть:

- об удержании владения, то есть для защиты владельца, который еще не утратил обладание вещью;
- о возврате владения.

Добросовестный владелец помимо интердикта мог защитить свое право и при помощи "иска с фикцией". Данный иск давался в том случае, если владение отвечало всем требованиям, необходимым для приобретения права собственности на вещь в силу приобретательной давности, за исключением лишь истечения срока давности (то есть срок владения был менее 10 лет).

Чтобы защитить подобного владельца, претор давал предписание судье предположить, что срок приобретательной давности уже истек и, следовательно, владелец стал собственником вещи (то есть использовалась *фикция).*

Иск с фикцией давался владельцу только против недобросовестных владельцев, но не против собственника вещи.

ВОПРОС 24. Право собственности

1. ***Понятие и содержание права собственности.***
2. ***Виды собственности по римскому праву.***
3. ***Способы приобретения права собственности.***
4. ***Основания прекращения права собственности.***

1. Римское право определяло право собственности как полное господство над вещью.

Содержание права собственности выражалось в возможности собственника одновременно:

- ✔ пользоваться вещью (ius utendi);
- ✔ распоряжаться вещью (ius abutendi);
- ✔ извлекать доходы от пользования и распоряжения вещью (ius fruendi).

В римском праве действовало правило о том, что собственник имеет право делать со своей вещью все, что ему прямо не запрещено законом.

Право собственности не является безграничным, и уже с древнейших времен римские законы установили ряд разумных ограничений права собственности (например, собственник обязан был не препятствовать установлению сервитута).

2. Различались три вида собственности:

- ✔ *квиритская собственность;*
- ✔ *преторская (бонитарная) собственность;*
- ✔ *перегринская собственность.*

Квиритская собственность являлась древнейшим видом собственности в Древнем Риме.

Признаки квиритской собственности:

- ✔ субъектом квиритской собственности мог быть только римский гражданин (на более раннем этапе - римский народ);
- ✔ объектом квиритской собственности являлись только манципируемые вещи;
- ✔ собственность по праву квиритов могла быть приобретена лишь одним способом - путем манципации.

По мере развития хозяйственной жизни возникла необходимость обеспечить устойчивость гражданского оборота, а также защитить права не только римских, но и иных лиц.

Постепенно появляется новый вид собственности, который не признавался и не защищался квиритским правом, однако получил защиту у претора (преторская собственность).

Преторская собственность, в частности, возникала, когда манципируемые вещи отчуждались без обязательной в таком случае манципации. По квиритскому праву подобная сделка могла быть признана недействительной, возможен был и виндикационный иск, однако такое положение подрывало устойчивость гражданского оборота и уже не соответствовало новым формам хозяйствования, поэтому в данном случае претор стал приходить на защиту ответчика, и если сделка была уже исполнена, претор предписывал судье отказать в иске.

В дальнейшем разделение собственности на квиритскую и бонитарную становится чисто номинальной.

Перегринская собственность развивалась одновременно с преторской и выделяется в особый вид, так как перегрины имели особый статус, в частности обладали меньшим объемом прав, чем римляне.

Со временем, когда различия в статусе римлян и перегринов стали постепенно исчезать, перегринская собственность слилась с преторской.

3. **Способы приобретения права собственности** делятся на первоначальные и производные.

Первоначальные способы приобретения права собственности не зависят, не вытекают из собственности другого известного лица.

Такими способами являются:

- оккупация, то есть обращение в свою собственность никому не принадлежащих вещей (например, дикие звери, вещи, брошенные бывшим собственником, и др.);
- приобретение вещи по давности владения. Приобретательная давность - это приобретение права собственности на вещь в результате продолжительного добросовестного владения вещью. Первоначально сроки давности владения были установлены в два года для земельных участков и один год для остальных вещей. Позднее претор установил в отношении провинциальных земель срок давности соответственно 10 лет, если собственник и владелец жили в одной провинции, и 20 лет, если в разных;
- отыскание клада. По римскому праву половину клада получал нашедший, а другую половину - собственник земельного участка, где был найден клад.

Производные способы приобретения права собственности основываются на праве прежнего собственника вещи.

Такими способами являются:

- ✔ передача вещи (традиция - "traditio"). Традиция - это передача вещи с намерением передать и право собственности на нее. Основанием традиции был договор (купля-продажа, дарение, мена и др.);
- ✔ спецификация, то есть переработка вещей. В результате спецификации из одной (чужой) вещи создавалась новая вещь, которую переработчик мог обратить в свою собственность, предварительно возместив собственнику материалов их стоимость (например, из металла делался меч);
- ✔ соединение вещей заключалось в присоединении одной вещи к другой и превращении в ее составную часть. Например, при постройке дома лицо использовало несколько бревен, которые ему не принадлежали. Врезультате бревна стали составной частью дома. В таком случае собственник дома обязан был выплатить прежним собственникам бревен их двойную стоимость;
- ✔ отказ по завещанию. Право собственности у наследника возникало с момента смерти завещателя;
- ✔ плоды и доходы от использования чужой собственности. Например, арендатор имел право на урожай с земли, которую он арендует у собственника;
- ✔ решение претора или суда.

4.* Право собственности на вещь **утрачивалось** вследствие:

- ✔ дереликции, то есть добровольного отказа лица от права собственности на вещь;
- ✔ гибели вещи;
- ✔ отчуждения вещи;
- ✔ изъятия вещи у собственника (например, конфискация);
- ✔ изъятия вещи из гражданского оборота.

ВОПРОС 25. Защита права собственности

/. Виндикационный иск.
2. Негаторный иск.

1.* Существовало несколько видов исков по защите права собственности.

Основным являлся виндикационный иск.

Виндикационный иск - это иск собственника об истребовании вещи из чужого незаконного владения.

Цель иска - возвращение вещи собственнику.

При легисакционном и формулярном процессе не только истец, но и ответчик обязаны были доказывать свое право на вещь. Если ответчик не выдвигал своих доводов, то автоматически проигрывал процесс.

В эпоху экстраординарного процесса виндикация стала исключительно односторонним иском, то есть обязанность доказывания своего права собственности на вещь лежала теперь только на заявителе - истце. Ответчик мог ограничиться простым отрицанием иска. Если истцу не удавалось доказать свое право собственности на вещь, в иске отказывалось.

Ответственность незаконных владельцев была разной.

Добросовестный владелец отвечал только за сохранность вещи с момента предъявления иска. Поэтому он не обязан был возмещать собственнику те плоды и доходы, которые ему удалось извлечь в период незаконного владения вещью. Более того, сам собственник был обязан возместить владельцу понесенные им расходы на содержание (сохранение) истребуемой вещи (на хранение, ремонт и т. д.).

Недобросовестный владелец помимо возврата самой вещи обязан был также возместить собственнику стоимость плодов и доходов, которые он получил или должен был получить от владения вещью. Помимо этого он отвечал за гибель вещи даже и в том случае, если она произошла из-за его легкой небрежности.

2* Собственник нуждался в защите и в том случае, когда он хотя и не лишался возможности владеть своим имуществом, однако кто-либо создавал препятствия в осуществлении собственником своих прав.

Для защиты собственника в такой ситуации использовался **негаторный иск.**

Например, лицо на своем участке незаконно возвело стену, в результате чего существенно затруднился доступ света в соседний дом. В такой ситуации собственник дома не был лишен возможности владеть своим имуществом и поэтому не мог предъявить виндикационный иск, однако, так как его права как собственника были нарушены, он был вправе предъявить негаторный иск. Если иск удовлетворялся, ответчик был обязан снести возведенную им стену.

ВОПРОС 26. Права на чужие вещи

1. Понятие и виды прав на чужие вещи.
2. Сервитут.
3. Залог.
4. Эмфитевзис.
5. Суперфиций.

1. Помимо права собственности римское право знало также и **права на чужие вещи.**

В данном случае право собственности на вещь принадлежит другому лицу, однако не собственник имеет ряд прав в отношении данной вещи.

Очевидно, что не собственник не мог иметь таких же широких правомочий по отношению к вещи как сам собственник, поэтому права на чужие вещи именуют также **ограниченными вещными правами.**

Выделялись следующие виды ограниченных вещных прав:

- ✔ право пользования (использования) чужой вещью в одном или нескольких отношениях - сервитут;
- ✔ права пользования и распоряжения чужой вещью:

а) залог;

б) эмфитевзис;

в) суперфиций.

2. * Сервитуты могли быть личными или вещными.

Личный сервитут - это право пользования вещью определенным лицом, то есть подобный сервитут устанавливался в отношении конкретного лица и с его смертью прекращался. Например, "узуфрукт" - право пожизненного пользования земельным участком конкретным лицом. Плоды от пользования вещью поступали в собственность пользователя.

Вещный сервитут устанавливался в отношении не конкретного лица, а конкретной вещи, поэтому смена собственника данной вещи не приводила к прекращению действия сервитута. Например, собственник одного участка предоставляет право на проход через свой участок собственнику соседнего участка.

Вещные сервитуты могли быть дорожными (право прохода), водными (право черпания воды на соседнем участке или провода), сельскими, городскими (право на свет) и т. д.

3. Залог - это право пользования и при определенных условиях распоряжения чужой вещью.

Цель залога - обеспечение исполнения обязательства.

Сущность залога состоит в том, что кредитор, которому заложена вещь, имеет право в случае неисполнения должником своего обязательства распорядиться данной вещью.

Виды залога в римском праве:

- ✔ фидуция (в древнейшее время);
- ✔ пигнус;
- ✔ ипотека.

Фидуция заключалась в том, что посредством манципации должник отчуждал вещь в собственность кредитора, но с условием, что в случае исполнения обязательства кредитор обязан будет вернуть вещь в собственность должника.

Данная форма залога была невыгодна для должника, так как кредитор становился собственником вещи, которая передавалась ему в залог, и поэтому мог без согласия должника распоряжаться ею.

При *пигнусе* вещь передавалась не в собственность, а только во владение кредитора, поэтому в случае исполнения должником своего обязательства заложенная вещь подлежала возврату.

Ипотека - наиболее развитая и прогрессивная форма залога в Древнем Риме.

При ипотеке предмет залога не передавался кредитору ни в собственность, ни во владение, и поэтому должник мог свободно пользоваться заложенным имуществом (например, земельным участком), что позволяло должнику быстрее исполнить свое обязательство перед кредитором.

В случае неисполнения должником своего обязательства предмет ипотеки не поступал в собственность кредитора, а подлежал обязательной продаже с торгов. Если вырученной суммы оказывалось недостаточно для удовлетворения требования залогодержателя - кредитора, то он мог предъявить к должнику обязательственный иск на недостающую сумму.

Для установления залога не требовалось каких-либо формальностей, что не способствовало стабильности таких отношений, поскольку, в частности, новый залогодержатель не имел возможности проверить наличие или отсутствие предыдущих залогов на данную вещь.

Чтобы обеспечить интересы кредитора, в эпоху абсолютной монархии было установлено, что ипотека, составленная письменно и в присутствии свидетелей, имеет предпочтение перед негласно установленной ипотекой.

4» **Эмфитевзис** - это отчуждаемое и передаваемое по наследству право долгосрочного пользования чужой сельскохозяйственной землей.

Эмфитевзис давал право:

- пользования чужой землей (в частности, собирать с нее урожай и плоды);
- залога земли;
- отчуждения земли;
- а также передачи ее по наследству.

Субъект эмфитевзиса обязан был уплачивать собственнику арендную плату, а государству - земельный налрг. Неуплата арендной платы в течение трех лет вела к прекращению действия эмфитевзиса.

При отчуждении эмфитевзиса необходимо было уведомить об этом собственника, так как последний имел право преимущественной покупки. Также собственник имел право на получение не менее двух процентов с покупной цены эмфитевзиса.

Эмфитевзис защищался теми же исками, что и право собственности.

*Э« **Суперфиций** - это отчуждаемое и передаваемое по наследству право возведения строения на чужой городской земле, а также право пользования таким строением.

Право собственности на строение принадлежало не субъекту суперфиция, а собственнику земли,.так как считалось, что строение следует за землей.

Суперфиций давал право:

- ✔ пользования строением;
- ✔ залога строения;
- ✔ отчуждения строения;
- ✔ передачи его по наследству.

Раздел VII. ОБЯЗАТЕЛЬСТВО И ДОГОВОР

ВОПРОС 27. Понятие и виды обязательств

1. Понятие обязательства.
2. Виды обязательств.

1» Римское право определяло **обязательство** как "правовые оковы, в силу которых мы принуждаемся что-нибудь исполнить согласно законам нашего государства".

В позднейший период обязательство стало рассматриваться как юридическое отношение между двумя лицами, в силу которого одно из них, именуемое *кредитором,* имеет право требовать от другого лица, именуемого *должником,* исполнения чего-либо в свою пользу.

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

С этого момента можно говорить о полноценном юридически защищаемом обязательстве.

В отличие от вещного права обязательство связывает только тех лиц, которые в нем участвуют, и поэтому кредитор может предъявить иск не ко всем, а только к лицу обязанному (должнику). Обязательство всегда является временным, так как изначально рассчитано на прекращение (исполнение) в ближайшее или более отдаленное время. Вещные же

права (право собственности) устанавливаются на неопределенное время и не могут быть ограничены конкретным периодом.

2. Римское право различало четыре вида (группы) обязательств:

- ✔ *договорные;*
- ✔ *как бы договорные;*
- ✔ *деликтные;*
- ✔ *как бы деликтные.*

Критерием классификации было основание, из которого возникает то или иное обязательство.

ВОПРОС 28. Основания возникновения обязательств

1. Виды оснований возникновения обязательств.
2. Как бы договор.
3. Как бы деликт.

1. Выделялись следующие **основания возникновения обязательств:**

- ✔ договор (договорное обязательство);
- ✔ правонарушение (деликт) - деликтное обязательство;
- ✔ как бы договор.
- ✔ как бы деликт.

2. В ряде случаев лицо совершало действия, которые приводили к возникновению обязательства, которое прямо не подпадало ни под один из известных видов договоров.

Чтобы урегулировать данный пробел, применяли наиболее сходный с возникшим обязательством договор, и в результате получалось, что обязательство возникло **как бы из договора.**

Например, одно лицо без специального на то поручения выполняет в пользу другого лица какое-либо полезное действие. Как следствие - возникает обязательство, во многом аналогичное тому, что устанавливается договором поручения, поэтому к такому обязательству применяли при определенных условиях положения договора поручения.

3. Если обязательство возникало вследствие правонарушения, которое не подпадало ни под один из известных праву деликтов, то считалось, что оно возникло **как бы из деликта.**

19. Основания прекращения обязательства

/. Исполнение обязательства.
2. Другие основания прекращения обязательства.

1. Основным и нормальным способом прекращения обязательства являлось его надлежащее исполнение.

Надлежащее исполнение означает:

- исполнение обязательства самим должником;
- исполнение надлежащему лицу, то есть кредитору или указанному им лицу;
- исполнение соответствует содержанию обязательства. Например, заимодавец по договору займа обязан вернуть кредитору именно деньги, а не просто равноценное имущество. Последнее возможно лишь с согласия кредитора;
- место исполнения соответствует месту, определенному в обязательстве;
- исполнение произведено в срок, определенный обязательством.

Если кредитор отказывался от принятия исполнения, допускал просрочку в принятии исполнения или вообще отсутствовал, должник имел право исполнить обязательство путем внесения денежной суммы в депозит (хранение) казны, храма или банкира.

2. Другие основания прекращения обязательства:

- **Новация,** то есть замена одного вида обязательства другим. Например, до прекращения договора аренды стороны договариваются, что арендатор приобретает арендуемое им имущество, то есть договор аренды заменяется (новируется) договором купли-продажи.
- **Зачет** - погашение встречных однородных требований. Для зачета необходимо было наличие следующих условий:

  а) требования должны быть встречными, то есть кредитором по предъявляемому к зачету требованию должен быть должник по требованию, в отношении которого осуществляется зачет;

  б) требования должны быть однородными (например, деньги за деньги, зерно за зерно и т. д.);

  в) оба требования должны быть такими, по которым срок исполнения уже наступил или определен моментом востребования.
- **Прощение долга.** Это было одностороннее действие кредитора, которым он объявлял об освобождении должника от долга.

✔ **Совпадение кредитора и должника в одном лице** (например, при наследовании).

✔ **Невозможность исполнения.**

Такая невозможность могла быть как фактической, так и юридической.

Фактическая невозможность - это, например, гибель индивидуально-определенной вещи.

Юридическая невозможность - это, например, издание закона, запрещающего исполнение какого-либо обязательства.

ВОПРОС30. Понятиеивидыдоговоров

/. Понятие договора.
2. Виды договоров.
3. Договоры строгого права и основанные на доброй совести.
4. Вербальный контракт.
5. Литтеральный контракт.
6. Реальный контракт.
7. Консенсуалъный контракт.

1. **Договор** - это соглашение двух или более лиц об установлении какого-либо обязательства.

Первоначально договор именовался *контрактом.* Контракт заключался в строго установленной форме и только при соблюдении этого признавался и защищался квиритским правом.

Со временем договорами стали также считаться неформальные соглашения лиц. Такие соглашения именовались *пактами* и, в отличие от контрактов, первоначально не пользовались исковой защитой, так как заключались без соблюдения установленной процедуры.

Лишь в более позднее время ряд пактов получил защиту.

В любом договоре выражается воля двух сторон, поэтому договор - это сделка двусторонняя.

В то же время, в зависимости от того, устанавливалась ли обязанность только на одной стороне или же на обеих, договоры делились на односторонние и двусторонние (синаллагматические).

Пример одностороннего договора - это договор займа. Обязанности в данном договоре лежат только на заемщике, так как он обязан в срок вернуть сумму займа. Заимодавец же никаких обязанностей не несет, а имеет лишь права: получить в срок сумму выданного займа.

Пример двустороннего договора - договор купли-продажи. По данному договору продавец несет обязанности по передаче имущества, а покупатель обязан своевременно оплатить полученное им имущество.

2п* Римское право различало четыре вида (группы) контрактов:

- ✔ *вербальныеконтракты;*
- ✔ *литтеральныеконтракты;*
- ✔ *реальныеконтракты;*
- ✔ *консенсуальныеконтракты.*

Помимо указанных выше договоров со временем стали появляться новые виды договоров, которые не подпадали под данную классификацию. В связи с этим римляне именовали данные договоры *безыменными.* В то же время некоторые из безыменных договоров все-таки получили название (например, договор мены).

3к В древнереспубликанском праве формализм проявлялся не только при заключении договора, но и при толковании его положений в суде.

По толкованию различали договоры строгого права и договоры, основанные на доброй совести.

Суд при толковании договора был полностью связан его буквой и обязан был воспринимать его положения буквально. В связи с этим не придавалось значения смыслу договора, а также тому, что сами стороны хотели выразить в заключенной ими сделке, даже если это было очевидным.

Договоры, допускавшие только буквальное толкование, именовались **договорами строгого права.** Например, договор займа (mutuum).

С развитием экономики и хозяйственного оборота Древнего Рима буквальное толкование договоров стало невозможным. Суд стал более самостоятелен и уже не давал защиты формально правильным требованиям, вытекавшим из буквы договора, если, однако, они были следствием явной недобросовестности истца, то есть суд истолковывал договор по доброй совести.

В связи с этим подобные договоры именовались **договорами, основанными на доброй совести** (справедливости).

Постепенно суд стал в первую очередь принимать во внимание не букву договора, а его смысл и содержание.

Все позднейшие виды договоров - реальные и консенсуальные - являлись договорами доброй совести (исключение - договор займа).

4» Наиболее древним видом договора был вербальный контракт.

Вербальный контракт заключался в устной форме, и для его действительности необходимо было произнести определенные слова в строго установленном порядке.

Основным вербальным контрактом являлась **стипуляция.**

Стипуляция заключалась в форме устного вопроса кредитора к будущему должнику и такого же ответа должника. Например: "Обещаешь дать 100?" - "Обещаю".

Стипуляция порождала только одностороннее обязательство, то есть одной стороне по договору принадлежало только право, а другой - только обязанность.

Обязательство из стипуляции носило абстрактный характер, и поэтому для доказательства долга достаточно было доказать сам факт стипуляции. Основание, таким образом, не входило в число ни существенных, ни случайных элементов стипуляции, что отличало стипуляцию от большинства иных договоров, которые при отсутствии основания не приобретали' юридической силы.

При стипуляции кредитор вправе был требовать с должника только сумму долга и не мог потребовать ни процентов, ни убытков, вызванных неисполнением должником своего обязательства.

В дальнейшем строгий формализм стипуляции перестал быть обязательным, и для доказательства факта стипуляции стали составлять письменные акты.

Другими типами вербальных договоров были:

- ✔ обещание предоставить приданое;
- ✔ клятвенное обещание вольноотпущенника.

5. **Литтеральным контрактом** назывался договор, который заключался в письменной форме.

Древнейшей формой литтерального договора была запись в приходно-расходной книге, которая велась римскими гражданами. У кредитора запись шла в графу доходов, а у должника - в графу расходов. В конце периода подводился общий итог.

В классический период литтеральный договор стал оформляться распиской, что значительно облегчило порядок заключения такого договора. Если расписка излагалась от имени третьего лица (должника), то она именовалась синграфом, а если излагалась в первом лице самим должником, то - хирографом.

Расписка могла быть оспорена в течение двух лет со дня ее выдачи.

6* **Реальный договор (контракт)** - это договор, который вступал в силу не с момента соглашения сторон (пусть даже и письменного), а лишь с момента фактической передачи вещи.

Обещание передать вещь не имело никакого юридического значения и не порождало обязательства, поэтому в случае спора судья первым делом выяснял, была ли передана сама вещь.

Реальными договорами являлись:

- договор займа;
- договор ссуды;
- договор хранения;
- договор заклада.

7. Консенсуальные контракты возникли позднее остальных видов контрактов и имели наиболее важное значение в хозяйственной жизни Древнего Рима.

Консенсуальный контракт - это такой договор, который считался заключенным с момента достижения сторонами соглашения. Передача вещи рассматривалось уже как исполнение консенсуального контракта.

Консенсуальными контрактами являлись:

- договор купли-продажи;
- договор найма;
- договор поручения;
- договор товарищества.

ВОПРОС 31 Условия действительности договора

1. *Обязательные условия действительности договора.*
2. *Воля и волеизъявление.*
3. *Существенные условия в договоре.*
4. *Каузальные договоры.*

1. Договор считался действительным, только если при его заключении были соблюдены **обязательные условия действительности договора.**

Такими условиями являлись:

- соблюдение установленной формы договора (например, стипуляция не порождала юридических последствий, если должник первым выразил свою волю);
- соответствие воли волеизъявлению;
- наличие существенных условий в договоре;
- наличие основания (цели) договора (causa).

2. **ВОЛЯ** - это желание лица заключить договор.

Волеизъявление - это воля, выраженная вовне.

Волеизъявление не соответствовало воле, если договор был заключен:

- ✔ под угрозой (сперва этому не придавалось никакого значения);
- ✔ под обманом;
- ✔ или под влиянием заблуждения.

Заблуждение должно было быть существенным, то есть относиться к предмету договора, личности контрагента, к характеру самого договора и т. д.

Несущественное заблуждение, например о мотиве заключения договора, не влекло недействительности договора.

3. **Существенные условия в договоре** - это такие, без которых договор не может существовать и признается незаключенным.

В каждом договоре есть свои существенные условия, и стороны обязаны были их согласовать (например, цена в договоре купли-продажи).

4. В большинстве договоров стороны должны были определить цель, причину его заключения (causa). Такие договоры именовались **каузальными.** Например, в договоре купли-продажи покупатель, оплачивая товар, имеет цель получить в будущем этот товар.

Недостижение цели в каузальном договоре влекло его недействительность.

ВОПРОС 32. Стороны (субъекты) договора

1. Стороны договора.
2. Замена лиц в договоре (обязательстве).

1. Лица, заключавшие договор, становились его **сторонами (субъектами).**

Римское право, за редким исключением, требовало от сторон только личного заключения договора, то есть заинтересованные лица не могли заключить договор через представителя. Лишь в позднейшее время, и то только в виде исключения, было разрешено некоторые договоры заключать через представителя (например, договор займа).

Договор мог быть самостоятельно заключен *только дееспособным лицом.*

За недееспособных действовали их законные представители (родители, опекуны, попечители).

Недееспособные в возрасте старше 7 лет могли самостоятельно заключать только те договоры, которые приводили к увеличению принадлежащего им (семье) имущества. На остальные сделки необходимо было согласие законного представителя.

Не исключалась возможность участия в одном договоре нескольких кредиторов или нескольких должников. Соответственно, если в договоре было несколько кредиторов и только один должник или несколько дол-

жников и только один кредитор, то такое обязательство именовалось *корреальным*.

Корреальное обязательство прекращалось не только исполнением, но и иными способами, например, когда кредитор доводил иск к одному из кредиторов до конца производства "in iure", хотя бы в дальнейшем кредитор и не смог добиться удовлетворения по своему иску.

Солидарное обязательство возникало только по отношению к содолжникам и означало, что кредитор вправе требовать исполнения в полном объеме от любого из должников. Прекращалось солидарное обязательство только при условии фактического исполнения (удовлетворения) требования кредитора.

2. **Замена лица в обязательстве** означает, что права кредитора или должника по договору, а также в иных случаях переходят к другим лицам.

Основания замены лица в обязательстве:

- переход обязательства по наследству. Наследник отвечал по долгам наследодателя только в части того имущества, которое ему досталось;
- цессия;
- перевод долга.

Цессия - это уступка кредитором своего права требования другому лицу, то есть замена кредитора в обязательстве.

Первоначально цессия была абсолютно запрещена. В дальнейшем цессия была признана допустимой.

На совершение цессии не надо было получать согласие должника, так как для него личность кредитора, по общему правилу, не имеет существенного значения. Однако необходимо было уведомить должника о состоявшейся уступке требования, так как в противном случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признавалось исполнением надлежащему кредитору.

Не допускался переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требования об алиментах, о возмещении вреда и т. д.

Запрещалось также передавать права, если по ним уже был предъявлен иск.

Стороны могли в договоре исключить возможность цессии.

Перевод долга - это замена одного должника в обязательстве другим. Для перевода долга необходимо было получить согласие кредитора, так как в любом обязательстве личность должника имеет существенное значение.

Перевод долга оформлялся в виде новации, то есть путем заключения нового договора между кредитором и новым должником. В результате договор между кредитором и первоначальным должником прекращался.

Прекращение договора

1. Основной способ прекращения договора.
2. Другие способы прекращения договора.

1. Основным и нормальным способом прекращения договора является его **должное исполнение.**

Должное исполнение означает:

- ✔ исполнение обязательства самим должником;
- ✔ исполнение надлежащему лицу, то есть кредитору или указанному им лицу;
- ✔ исполнение соответствует содержанию договора. Например, заимодавец по договору займа обязан вернуть кредитору именно деньги, а не просто равноценное имущество. Последнее возможно лишь с согласия кредитора;
- ✔ место исполнения соответствует месту, определенному в договоре;
- ✔ исполнение в срок, указанный в договоре. Досрочное исполнение было возможно только с согласия кредитора или если это не нарушало его интересов.

2. Другими способами прекращения договора являлись:

- ✔ *Новация,* то есть замена одного договора другим. Например, до прекращения договора аренды стороны договариваются, что арендатор приобретает арендуемое им имущество, то есть договор аренды заменяется (новируется) договором купли-продажи.
- ✔ *Зачет* - погашение встречных однородных требований. Для зачета необходимо было наличие следующих условий:

  а) требования должны быть встречными, то есть кредитором по предъявляемому к зачету требованию должен быть должник по требованию, в отношении которого осуществляется зачет;

  б) требования должны быть однородными (например, деньги за деньги, зерно за зерно и т. д.);

  в) оба требования должны быть такими, по которым срок исполнения уже наступил или определен моментом востребования.
- ✔ *Прощение долга.* Это было одностороннее действие кредитора, которым он объявлял об освобождении должника от долга.
- ✔ *Совпадение кредитора и должника в одном лице* (например, при наследовании).

ВОПРОС 34. Ответственность за неисполнение договора

1. Условия ответственности за нарушение договора.

2. Формы ответственности за нарушение договора.

1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником своего обязательства он нес ответственность перед кредитором.

Тем не менее одного факта нарушения условий договора было недостаточно для наступления ответственности, необходимо было также доказать вину должника в возникших у кредитора убытках.

Формы вины в римском праве:

✔ *умысел* (dolus). За умысел должник отвечал всегда и независимо от вида договора. Более того, соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение договора признавалось недействительным;

✔ *неосторожность* (небрежность), которая могла быть в двух формах:

а) грубая небрежность, то есть когда должник не предусмотрел того, что мог предусмотреть любой средний человек;

б) легкая небрежность, то есть когда должник допустил такое поведение, которое бы не допустил хороший, заботливый хозяин вещи.

За грубую неосторожность, как и при умысле, должник отвечал по любому договору, а за легкую небрежность - только в тех договорах, которые нельзя было считать заключенными только в интересах кредитора. Например, лицо, которое бесплатно обязуется хранить вещь (хранитель), будет отвечать в случае гибели вещи, только если будет установлен его умысел или грубая неосторожность. При легкой небрежности ответственность не наступит, так как договор был заключен исключительно в интересах поклажедателя (кредитора).

Римское право знало понятие случая и непреодолимой силы.

Случай - это то, что заранее никто не может предвидеть. Если нарушение договора было вызвано действием случая, то должник освобождался от ответственности, так как в произошедшем не было его вины.

Непреодолимая сила (форс-мажор) - это чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (наводнение, землетрясение, война и т. д.).

В отличие от случая форс-мажор нельзя предотвратить, даже если о нем будет известно заранее.

Если нарушение условий договора было вызвано действием непреодолимой силы, то должник также освобождался от ответственности.

2. Основным последствием нарушения договора являлась обязанность должника возместить убытки (вред), возникшие у кредитора.

По своему характеру убытки могли быть двух видов:

- ✔ *реальный ущерб;*
- ✔ *упущенная выгода.*

Реальный ущерб означал для кредитора потерю того, что уже входило в состав его имущества. Например, по вине хранителя погибло имущество кредитора.

Упущенная выгода - это неполученные доходы, которые кредитор получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Так, если по вине нанимателя погибло строение наймодателя, то неполученная за оставшееся время договора наемная плата является для наймодателя упущенной выгодой, которую он вправе взыскать с нанимателя.

Кредитор был вправе требовать с должника возмещения как реального ущерба, так и упущенной выгоды.

Помимо убытков кредитор вправе был взыскать с должника и проценты.

Проценты взыскивались в случае просрочки должником срока исполнения договора.

При просрочке должник отвечал и за случайно наступивший вред.

Раздел VIII.
ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОГОВОРОВ
Консенсуальные договоры

ВОПРОС 35. Договор купли-продажи

1. ***Понятие договора купли-продажи.***
2. ***Предмет договора купли-продажи.***
3. ***Цена в договоре купли-продажи.***
4. ***Обязанности сторон по договору купли-продажи.***
5. ***Ответственность за нарушение договора купли-продажи.***

1. **Договор купли-продажи** - это консенсуальный контракт, по которому одна сторона (продавец) обязуется предоставить вещь (товар) в собственность другой стороне (покупатель), а другая сторона - покупатель - обязуется принять этот товар и уплатить за него продавцу установленную в договоре денежную сумму.

Существенными условиями любого договора купли-продажи являлись предмет договора (конкретный товар) и цена.

2. Стороны должны были в обязательном порядке согласовать то, что будет предметом договора купли-продажи.

Предметом договора купли-продажи могли быть как вещи телесные (например, дом, зерно), так и нематериальные (например, право требования).

Главное, чтобы вещь не была изъята из оборота.

Предметом договора могли быть как вещи, уже существующие в натуре, так и те, которые появятся или поступят в собственность продавца только в будущем.

Благодаря этому было возможно заключать договоры под отлагательным условием, то есть обязательство из данного договора возникало не с момента заключения договора, а лишь тогда, когда наступало обстоятельство, оговоренное сторонами договора (например, созревание урожая в поле).

Предмет договора купли-продажи должен был быть определенным образом индивидуализирован, и поэтому вещи, определенные родовыми

признаками, не могли отчуждаться по договору купли-продажи. Подобные вещи отчуждались в форме стипуляции.

В связи с этим требовалась индивидуализация вещей, определенных родовыми признаками (если только это было возможно). Такая индивидуализация достигалась путем указания на место хранения данных вещей, особых признаков вещи и т. д. (например, устанавливалось, что предметом договора купли-продажи будет не просто зерно, а зерно, находящееся на конкретном складе продавца).

3. **Цена** была вторым существенным условием договора купли-продажи.

Цена должна была выражаться только в денежной сумме, так как в противном случае был бы не договор купли-продажи, а договор мены.

Цена в договоре должна была быть определенной и реальной.

Определенность цены означала, что обе стороны правильно оценивают размер цены и согласны с ней.

Реальность цены договора означала, что цена должна была по общему правилу соответствовать нормальной (обычной) стоимости аналогичного товара, который обращается на рынке. Такое требование было введено, с тем чтобы под видом мнимой продажи не совершалось дарение в обход установленной для него процедуры.

В эпоху империи были предприняты попытки принудительного регулирования размера покупной цены. Например, продавец был вправе требовать расторжения договора, если вещь была продана дешевле половины действительной ее стоимости.

На практике, однако, данные меры большого распространения не получили.

4. **Продавец** вещи **обязан был:**

- гарантировать покупателя от эвикции, то есть передать товар покупателю свободным от прав любых третьих лиц, в том числе действительного собственника;
- поставить товар надлежащего качества либо предупредить покупателя о об имеющихся недостатках вещи и в первую очередь о скрытых недостатках, то есть о тех, которые не могут быть обнаружены при простом осмотре.

Покупатель был обязан своевременно принять и оплатить поставленный ему товар.

Особенностью договора купли-продажи было то, что покупатель оставался обязанным оплатить товар даже и в том случае, если товар случайно погиб еще до передачи его покупателю.

Таким образом, риск случайной гибели проданной вещи лежал на покупателе, что было исключением из общего правила, в соответствии с которым риск случайной гибели вещи всегда нес только ее собственник.

В целях обеспечения исполнения договора стороны при его заключении могли договориться о задатке.

Задатком признавалась определенная денежная сумма, которую вносил покупатель в счет оплаты приобретенной им вещи. Если в дальнейшем покупатель отказывался от исполнения договора, то задаток оставался у продавца, если же от исполнения договора отказывался продавец, то он был обязан вернуть покупателю двойную сумму задатка.

5 • **Продавец** прежде всего **нес ответственность** за эвикцию вещи.

Эвикция - это истребование (виндикация) вещи ее действительным собственником или держателем. В результате покупатель лишался права собственности на приобретенную им вещь.

При эвикции продавец был обязан вступить в дело на стороне покупателя и защитить его от эвикции. Если это не удавалось, то покупатель был вправе на основании иска взыскать с продавца понесенные им убытки. В частности, покупатель был вправе требовать с продавца двойной суммы покупной цены.

Иск на основании эвикции не давался, если покупатель лишился вещи по собственной вине. Например, если будет установлено, что покупатель еще до заключения договора уже знал о лежащих на товаре обременениях.

Ответственность продавца за ненадлежащее качество поставленного товара формировалась постепенно.

По цивильному праву продавец нес ответственность только в том случае, если он обещал покупателю, что вещь не имеет каких-либо недостатков, а между тем они у вещи имелись. Аналогично, если продавец знал о недостатках вещи, но умышленно не сообщил о них покупателю.

Таким образом, первоначально продавец не отвечал за скрытые и иные недостатки вещи, которые ему были неизвестны.

В дальнейшем, в эпоху принципата и империи, было установлено, что продавец несет ответственность за недостатки проданной им вещи и в том случае, когда он не знал и не мог знать о подобных недостатках.

В случае приобретения некачественного товара покупатель был вправе предъявить по своему усмотрению против продавца один из двух исков:

✔ иск о расторжении договора и возврате уплаченной цены;

✔ иск об уменьшении покупной цены.

Исковая давность в отношении иска о возврате уплаченной цены была установлена в шесть месяцев, а в отношении уменьшения покупной цены - в один год.

Если продавец не передавал вещь, то она в случае удовлетворения иска покупателя изымалась принудительно.

Если покупатель в срок не оплачивал приобретенный им товар, то продавец по иску взыскивал с него стоимость проданной вещи, а также проценты за просрочку.

ВОПРОС за Договор найма и его виды

1. Виды договора найма и его существенные условия.
2. Договор найма вещей.
3. Договор найма услуг.
4. Договор подряда.

1.

- Договор найма в римском праве понимался более широко, чем в настоящее время.

Видами договора найма являлись:

- *договор найма вещей;*
- *договор найма услуг;*
- *договор найма работ или подряд.*

Существенными условиями любого **договора найма** являлись *предмет найма* и *наемная плата.*

2. **Договор найма вещей** - это консенсуальный контракт, по которому одна сторона (наймодатель) была обязана предоставить другой стороне (нанимателю) определенную вещь в пользование, а другая сторона - наниматель - была обязана уплачивать за это наймодателю определенное вознаграждение (наемная плата) и по окончании действия договора вернуть вещь в целости и сохранности.

Предметом договора могли быть как движимые, так и недвижимые вещи, но при условии, что они являются непотребляемыми, так как в противном случае наниматель не мог бы вернуть вещь по окончании договора.

Наемная плата по общему правилу должна была выражаться только в денежной форме. Исключение было сделано лишь при найме (аренде) земельных участков, где наемная плата могла быть выражена и в натуральной форме (например, в виде доли от полученного на арендованном участке урожая).

В обязанности наймодателя входило не только своевременное предоставление вещи в пользование, но и обеспечение в течение всего срока

найма возможности нанимателю спокойно и надлежаще пользоваться вещью. Для этого наймодатель был обязан проводить в случае необходимости ремонт переданной внаем вещи, устранять препятствия, которые чинились третьими лицами нанимателю, самому не чинить никаких помех и т. д.

В случае передачи вещи с недостатками наниматель был вправе расторгнуть договор или потребовать уменьшения наемной платы.

Риск случайной гибели сданного внаем имущества лежал на наймодателе.

В обязанности нанимателя входило пользоваться вещью в соответствии с условиями договора или ее назначением, а также своевременно вносить наемную плату.

Если наемная плата была установлена в натуральной форме (например, урожаем) и наниматель в силу действия непреодолимой силы не смог осуществить платеж (урожай уничтожен), то он освобождался от внесения наемной платы.

Наниматель нес ответственность за любое повреждение вещи, если это произошло по его вине, в том .числе и при легкой небрежности.

Если наниматель произвел какие-либо улучшения вещи, то он имел право на возмещение своих затрат только в том случае, если эти улучшения были целесообразны. В противном случае наниматель мог только отделить свои улучшения от вещи, но при этом не должно было быть ухудшения или повреждения вещи.

Наниматель имел право сдавать вещь в субнаем, но ответственным перед наймодателем оставался он.

При переходе права собственности на вещь новый собственник мог отказаться от договора и потребовать передачи ему вещи. В таком случае наймодатель нес ответственность перед нанимателем за досрочное прекращение договора.

Договор прекращался с истечением срока. Если ни одна из сторон не заявляла об окончании договора, то он продолжался.

Смерть одной из сторон не прекращала действия договора.

Договор мог быть расторгнут в одностороннем порядке как наймодателем, так и нанимателем.

Наниматель вправе был расторгнуть договор в том случае, если используемая им вещь не приносила желаемого результата.

Наймодатель мог расторгнуть договор, если у него возникла острая необходимость в том имуществе, которое он сдал внаем.

Такое же право было у наймодателя и в том случае, когда наниматель уклонялся от внесения наемной платы более двух лет подряд.

3. **Договор найма услуг** - это консенсуальный контракт, по которому одна сторона (нанявшийся) принимала на себя обязательство выполнить в пользу другой стороны (нанимателя) определенные услуги, а другая сторона - наниматель - обязывалась оплатить эти услуги.

Договор найма услуг мог быть заключен как на конкретный срок, так и без указания срока. В последнем случае каждая сторона имела право в любое время заявить об отказе от исполнения договора.

Нанявшийся был обязан лично исполнять те услуги, которые были определены в договоре.

Если нанявшийся готов был исполнять услуги, однако наниматель этим не воспользовался, то нанявшийся сохранял право на вознаграждение. Однако если в этот период нанявшийся получил плату за работу на стороне, то эта плата засчитывалась в счет вознаграждения.

При договоре найма морских перевозок действовал Родосский закон о выброшенном. Смысл его заключался в том, что если для снятия судна с мели необходимо было выбросить с борта часть груза, то возникшие в связи с этим потери делились между судовладельцем и грузовладельцем пропорционально стоимости судна и груза.

4. **Договор подряда** - это консенсуальный контракт, по которому одна сторона (подрядчик) принимала на себя обязательство выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу, а заказчик обязывался принять результат работы и оплатить его.

Предметом (целью) договора подряда является не оказание каких-либо услуг, а изготовление или переработка индивидуально-определенной вещи, то есть овеществленный материальный результат.

Если основной материал для работы предоставлялся заказчиком, то договор рассматривался не как подряд, а как купля-продажа.

Подрядчик был вправе привлекать для выполнения работ третьих лиц, однако ответственным перед заказчиком оставался он.

Риск случайной гибели работы до ее сдачи заказчику лежал на подрядчике, а после сдачи - на заказчике.

Подрядчик отвечал за любую вину, в том числе и за легкую небрежность.

ВОПРОС 37 Договор поручения

1. Понятие договора поручения.
2. Обязанности поверенного.
3. Обязанности доверителя.
4. Прекращение договора поручения.
5. Договор поручительства.

1. **Договор поручения** - это консенсуальный контракт, по которому одно лицо (доверитель) поручало, а другое лицо (поверенный) безвозмездно принимало на себя исполнение каких-либо действий в пользу доверителя.

Предметом договора поручения могли быть как действия юридического характера (заключение сделки), так и фактического (бесплатный ремонт).

Самым главным признаком договора поручения была его *безвозмездность.* Если вознаграждение и выплачивалось, то только по желанию доверителя и носило форму не платы, а гонорара.

2. **Поверенный был обязан** выполнить поручение в полном соответствии с указаниями доверителя. Изменять поручение, даже если это было к выгоде доверителя, поверенный не имел права.

Если же поверенный превысил свои полномочия или совершил действия без согласования с доверителем, то последний был вправе отказаться от всего для него приобретенного.

Не требовалось обязательного личного исполнения поверенным взятого на себя обязательства. Однако поручение должно было быть исполнено лично поверенным, если это было прямо предусмотрено в договоре или вытекало из существа обязательства. Если поверенный имел право прибегать к услугам помощников, то перед доверителем он отвечал только за правильный выбор помощника, но не за его действия.

Поверенный был обязан передать доверителю результаты исполнения поручения и предоставить отчет.

Если поверенный уклонялся от передачи всего приобретенного для доверителя, последний имел право предъявить иск из поручения. Удовлетворение по этому иску влекло для поверенного "infamia" (бесчестье).

Несмотря на то что поверенный исполнял свои обязанности безвозмездно, он был обязан возместить доверителю все возникшие у того убытки, в том числе и из-за легкой небрежности поверенного.

3. **Доверитель был обязан** принять результат, достигнутый при исполнении поручения, а также компенсировать поверенному все расходы, который тот понес в связи с исполнением поручения.

Если доверитель от компенсации уклонялся, то поверенный имел право предъявить к нему иск.

4. Договор поручения прекращался:

- надлежащим исполнением;
- в результате одностороннего отказа любой из сторон договора. Поверенный мог отказаться от поручения только в том случае, если это не приведет к ущербу для доверителя, поэтому об отказе следовало заявлять заблаговременно;
- смертью одной из сторон.

Вместе с тем наследники умершего поверенного были обязаны продолжать исполнение поручения до момента, пока доверитель не сможет принять исполнение на себя либо перепоручить его другому лицу.

Указанные выше основания прекращения договора поручения свидетельствуют о большой степени личного фактора в процессе его исполнения.

Договор поручения не следует смешивать с договором поручительства.

5. Договор поручительства - это договор, по которому одно лицо (поручитель) обязывалось перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Поручительство являлось способом обеспечения исполнения обязательства.

Поручительство устанавливалось в форме стипуляции. Кредитор сперва задавал вопрос должнику, а затем обращался к поручителю с вопросом типа "Обещаешь ли дать то же самое?". Поручитель должен был ответить "Обещаю".

Поручительство не могло превышать размера того обязательства, исполнение которого оно обеспечивало.

Поручительство, хотя и имело акцессорный (добавочный) характер, однако не признавалось субсидиарным обязательством. Это означало, что ответственность поручителя наступала с момента невыполнения должником своих обязательств перед кредитором, а не после невозможности взыскать долг с должника.

Таким образом, кредитор, не получивший в срок исполнения по обязательству, имел право по своему усмотрению предъявить иск или к должнику либо непосредственно к поручителю.

По праву Юстиниана кредитор должен был сперва попытаться взыскать долг с должника и лишь в случае неудачи мог обратиться с требованием к поручителю.

После того как поручитель исполнил свое обязательство, то есть уплатил долг должника, он получал к нему право регресса.

Право регресса - это право поручителя взыскать уплаченную им сумму с лица, за которого он поручился (то есть с должника).

Если в стипуляции, которой устанавливалось поручительство, вопрос и ответ выражались с помощью глагола "обещаю", то поручитель имел право предъявить к должнику иск на основании закона Публилия (III век до н. э.)- По данному иску уплаченная поручителем сумма взыскивалась с должника не в одинарном, а в двойном размере.

ВОПРОС38. Договортоварищества

1. *Понятие договора товарищества.*
2. *Содержание договора товарищества.*
3. *Права и обязанности товарищей в отношении друг друга.*
4. *Права и обязанности товарищей в отношениях с третьими лицами.*
5. *Прекращение договора товарищества.*

1. **Договор товарищества** - это консенсуальный контракт, по которому двое или несколько лиц (товарищей) объединяли свои вклады для достижения какой-либо общей для них цели (результата).

Договор товарищества не приводил к созданию нового лица (организации).

Субъектами прав и обязанностей оставались сами товарищи.

2 Договор товарищества признавался таковым, только если у товарищей была общая для всех них цель (строительство дороги, возведение дома, управление предприятием и т. д.).

Отсутствие общей цели вело к недействительности договора.

Договор товарищества приводил к образованию *имущественной общности* между товарищами.

Товарищи могли установить разные формы (степень) такой общности.

Можно было установить общность всего имущества, и тогда возникало право общей собственности всех лиц, участвующих в товариществе, на все их имущество, включая и на все последующие приобретения.

Общность могла носить и более ограниченный характер, если возникала в том случае, когда товарищи лишь делали вклады на общее дело (деньги, вещи, услуги и т. д.). Вклады необязательно должны были быть равны, однако при отсутствии специальных на то указаний вклады предполагались равными.

Возможно было также передать в качестве вклада не само имущество, а лишь право пользования им. В таком случае индивидуальное право собственности сохранялось за товарищем.

Размер доли влиял на порядок участия товарища в прибылях и убытках.

Прибыли или убытки по общему правилу ложились на товарища пропорционально его доли участия. Но ничто не мешало товарищам изменить данное правило и установить, что какой-либо товарищ или несколько товарищей участвуют в прибыли в большей доле, чем их вклады или чем иные товарищи, а в убытках - в меньшей, и наоборот.

Однако не допускалось, чтобы один или несколько товарищей несли только убытки без какого-либо участия в прибыли или, наоборот, участвовали только в прибыли и полностью освобождались от несения убытков.

Срок не являлся существенным условием договора, и поэтому товарищество могло создаваться и на неопределенный срок.

3« Каждый товарищ обязан был **внести свой вклад в товарищество.**

Если вещь, вносимая в качестве вклада, была индивидуализирована, то риск случайной гибели этой вещи ложился на всех товарищей сразу же после заключения договора. Если же вносилась вещь, определенная родовыми признаками, то риск случайной гибели ложился на всех товарищей только после ее фактической передачи.

Члены товарищества сообща управляли общими делами, однако для удобства могли это управление поручить любому из них.

Товарищ был обязан внимательно относиться к делам товарищества, а также к интересам других участников договора.

Особенность договора заключалась в том, что должное (внимательное) поведение товарища определялось не уровнем "среднего" человека, а тем уровнем внимательности, на которой он фактически находится. На практике это означало, что если товарищ в обычной жизни к своим делам относится небрежно, то такое же небрежное, невнимательное отношение к делам товарищества ему нельзя было поставить в вину.

За умысел товарищ отвечал во всех случаях.

Каждый из товарищей был обязан получаемое им при ведении общего дела имущество не присваивать себе, а относить на общий счет для распределения между всеми товарищами.

Каждому товарищу давался иск против другого товарища. Удовлетворение такого иска влекло для ответчика "infamia" (бесчестье). Данный факт свидетельствует о доверительном, личностном характере договора товарищества.

4» Товарищество не образовывало юридического лица, поэтому каждый товарищ, вступая в отношения с третьими лицами, действовал **только от своего имени.** Соответственно все права и обязанности возникали у самого товарища.

В связи с этим ответственность за неисполнение обязательства нес конкретный товарищ, но не товарищество в целом.

5. **Основания прекращения договора товарищества:**

- ✔ достижение поставленной цели;
- ✔ отказ какого-либо товарища от участия в договоре. Если договор был заключен на определенный период, то для отказа необходима была уважительная причина, так как в противном случае отказавшийся товарищ освобождал других товарищей от обязанностей по отношению к себе, но не себя по отношению к ним, то есть его обязанности по отношению к товариществу сохранялись;
- ✔ несостоятельность одного из товарищей;
- ✔
- смерть одного из товарищей.

Реальные договоры

ВОПРОС 39. Договор займа

1. Понятие договора займа.
2. Признаки договора займа.
3. Иск в случае невозврата займа.

1. **Договор займа** - это реальный контракт, по которому одна сторрна (заимодавец) передавала в собственность другой стороне (заемщику) денежную сумму или вещи, определенные родовыми признаками, а другая сторона - заемщик - обязывалась по истечении срока, указанного в договоре, вернуть такую же денежную сумму или такие же вещи, определенные родовыми признаками.

Первоначально деньги или вещи передавались взаймы в форме сделки "nexum", которая совершалась в торжественной обстановке и с обязательным соблюдением множества формальностей. Заем мог быть передан и в форме стипуляции.

По мере развития хозяйственного оборота заключение займа в указанных выше формах стало слишком затруднительным и уже больше не соответствовало новым требованиям гражданского оборота. Поэтому постепенно юридическую защиту стали получать и неформальные договоры займа, которые сопровождались лишь передачей денег или иного имущества без соблюдения каких-либо формальностей.

Так появилась и быстро получила развитие новая форма займа - *реальный договор займа.*

2. **Признаки договора займа:**

- ✔ заем - это реальный договор, то есть считался заключенным с момента передачи денег или родовых вещей. До фактической передачи денег или вещей никакие соглашения сторон юридической силы не имели;

- предмет договора - только деньги или вещи, определенные родовыми признаками (зерно, кирпич, масло и т. д.). Индивидуально-определенная вещь не могла быть предметом договора займа, так как предоставленные взаймы вещи переходили в собственность заемщика, и поэтому возвратить он должен был не те же вещи, которые фактически получил, а только того же количества и рода;
- вещи передавались в собственность заемщика;
- риск случайной гибели полученных взаймы вещей лежал на заемщике.

Договор займа порождал строго одностороннее обязательство.

Это означало, что у заимодавца после передачи имущества не было никаких обязанностей перед заемщиком, а были лишь права. У заемщика, наоборот, не было никаких прав по отношению к заимодавцу, но была обязанность - вернуть в установленный срок деньги или иное имущество.

Заемщик обязан был вернуть вещь того же рода, то есть если он одолжил деньги, то он должен был вернуть именно их, но не другое имущество, пусть даже и равноценное.

Договор займа по общему правилу предполагался беспроцентным. Чтобы договор стал процентным, необходимо было это специально указать в договоре или заключить отдельное соглашение.

Римское право ограничивало максимальный размер процентов. В классическом праве максимальный размер процентов не мог превышать 1% в месяц, а в праве Юстиниана - 6% в год (для торговцев - 8% в год).

Начисление процентов на проценты (анатоцизм) было запрещено.

Срок не являлся существенным условием договора займа, поэтому договор мог был быть заключен как на определенный период, так и без срока. В бессрочном договоре заимодавец мог потребовать возврата займа в любой момент.

При императоре Веспасиане (I в. н. э.) был издан акт, который запретил предоставлять денежные займы подвластным детям без согласия или ведома домовладыки (так называемый акт "senatusconsultum Macedonianum").

3. **Если заемщик не возвращал в срок сумму займа,** то заимодавцу сперва давались иски строгого права, то есть судья при рассмотрении спора был связан буквой договора и не мог принимать возражения ответчика, если они были основаны на требованиях справедливости.

Первоначально (по цивильному праву) заимодавцу давался цивильный иск о возврате неосновательного обогащения. В данном случае иск вытекал еще не столько из самого договора займа, сколько из простого факта передачи вещей от одного лица другому (отсюда и иск из неосновательного обогащения, а не из самого займа).

Лишь когда преторское право стало вытеснять цивильное, заимодавцу стал даваться иск на взыскание имущества, полученного заемщиком по договору займа.

Нередко бывало, что кредитор, опираясь лишь на один формальный момент - расписку должника, предъявлял иск о взыскании суммы займа, которую он на самом деле никогда должнику не предоставлял, то есть фактически злоупотреблял своим правом. В таком случае должник получал право ссылаться на явную недобросовестность истца.

Должник мог и сам, не дожидаясь иска кредитора, предъявить иск о возврате расписки, ссылаясь на то, что заем не был предоставлен.

Факт неполучения займа должен был доказывать сам должник независимо от того, кто предъявлял иск. Это ставило должника в затруднительное положение.

Лишь в конце эпохи империи бремя доказывания было перенесено на кредитора: теперь именно он должен был доказать факт передачи займа.

ВОПРОС 40. Договор ссуды

1. Понятие договора ссуды.
2. Признаки договора ссуды.
3. Ответственность ссудополучателя.
4. Ответственность ссудодателя.
5. Прекарий.

1. **Договор ссуды** - это реальный контракт, по которому одна сторона (ссудодатель) передавала другой стороне (ссудополучателю) индивидуально-определенную вещь во временное безвозмездное пользование, а другая сторона - ссудополучатель - обязана была по окончании договора вернуть ту же самую вещь в целости и сохранности.

2. **Признаки договора ссуды:**

- ✔ договор ссуды - это реальный договор, то есть обязательство возникало лишь с момента фактической передачи имущества в пользование;
- ✔ предмет договора - только индивидуально-определенная вещь;
- ✔ вещи передавались не в собственность, а лишь во временное пользование ссудополучателю;
- ✔ ссуда всегда была безвозмездна;
- ✔ риск случайной гибели лежал на ссудодателе, так как он оставался собственником переданного имущества.

Договор ссуды порождал *одностороннее обязательство.*

Это означало, что у ссудодателя после передачи имущества не было никаких обязанностей перед ссудополучателем, а были лишь права. У ссудополучателя, наоборот, не было никаких прав по отношению к заимодавцу, но была обязанность - вернуть в установленный срок имущество.

Обязанности на стороне ссудодателя могли возникнуть только случайно, по его собственной вине (например, передана неисправная вещь, которая причинила ссудополучателю ущерб).

Срок не являлся существенным условием договора ссуды, поэтому договор мог быть заключен как на определенный период, так и без срока. В бессрочном договоре ссудадатель мог потребовать возврата вещи в любой момент.

3. Так как **ссудополучатель** пользовался вещью безвозмездно, то он отвечал за всякую свою вину, в том числе и за легкую небрежность.

Только случай освобождал ссудополучателя за ущерб, причиненный вещи.

Если ссудополучатель не возвращал в установленный срок вещь, то ссудодатель имел право как собственник предъявить *виндикационный иск*.

Если вещи был причинен ущерб, то ссудодатель был также вправе требовать возмещения убытков.

4. **Ссудодатель** не извлекал никакой выгоды, заключая договор ссуды, поэтому он нес ограниченную ответственность и отвечал только за умысел и грубую неосторожность.

Если ссудодатель передал ссудополучателю в пользование некачественную вещь, отчего у последнего возникли убытки, то ссудополучатель вправе был предъявить так называемый *обратный, встречный иск* из договора ссуды. Такое название иска объясняется тем, что обязанности ссудодателя могли возникнуть, а могли и нет.

В то же время, так как у ссудополучателя всегда были обязанности, то иск ссудодателя к ссудополучателю именовался *основным (прямым) иском из договора ссуды*.

Договор ссуды нельзя смешивать с другим похожим на ссуду отношением - прекарием.

5. **Прекарий** (прекариум) - это безвозмездное предоставление имущества в пользование одним лицом другому лицу без указания срока пользования.

Прекарий имел некоторые общие черты с ссудой:

- ✔ и прекарий, и ссуда являлись средством для предоставления имущества в пользование одним лицом другому лицу;
- ✔ пользование имуществом и при прекарий, и при ссуде являлось безвозмездным.

Отличие прекария от ссуды заключалось в том, что при ссуде срок, хотя и не являлся существенным условием договора, но тем не менее мог быть всегда определен, а прекарий никогда не включал точного срока или порядка его определения, то есть имущество предоставлялось в пользование до востребования.

Прекарий обычно возникал между богатым римлянином, который предоставлял прекарий, и малоимущим, зависимым лицом.

Первоначально отношения по прекарию не признавались договорными, что вело к нестабильности прекарных отношений, так как стороны не были связаны какими-либо взаимными обязательствами. Поэтому, например, пользователь отвечал за ущерб, причиненный по его вине имуществу, только в случае если эта вина была в форме умысла.

В дальнейшем прекарий стал признаваться особым договором.

В связи с этим пользователь *(прекарист)* стал нести ответственность и при неосторожной форме своей вины. В случае невозврата вещи и предъявления иска прекарист нес ответственность на тех же началах, что и любой просрочивший должник, то есть отвечал и за случайную гибель или порчу имущества.

Особенность правового статуса пользователя (прекариста) заключалась в том, что он признавался не только пользователем, но и одновременно владельцем прекарного имущества, чего не было, например, при ссуде или найме имущества. Это позволяло прекаристу самостоятельно защищать свои права и в то же время отвечало интересам самого собственника, так как гарантировало ему своевременную защиту его имущества.

ВОПРОС 41. Договор хранения (поклажи)

/. Понятие договора хранения.
2. Признаки договора хранения.
3. Обязанности сторон.
4. Особые виды хранения.

1.# **Договор хранения** - это реальный контракт, по которому одна сторона (хранитель) принимала на себя обязательство хранить переданную ей другой стороной (поклажедателем) индивидуально-определенную вещь и возвратить ее в целости и сохранности по окончании срока хранения.

2.* **Признаки договора хранения:**

- ✔ договор хранения - это реальный договор, то есть считался заключенным с момента фактической передачи вещи на хранение;
- ✔ предмет договора - индивидуально-определенная вещь. Родовые вещи в виде исключения тоже могли быть предметом хранения, однако в данном случае возникал особый вид договора хранения (см. п. 4);

- вещь передавалась только на хранение, то есть хранитель не становился ни собственником, ни даже владельцем переданного ему имущества. Он лишь являлся держателем вещи и поэтому не мог ею даже пользоваться;
- хранение всегда было безвозмездным;
- риск случайной гибели вещи лежал на поклажедателе.

Срок не являлся существенным условием договора, и поэтому хранение могло осуществляться в течение неопределенного периода времени (до востребования).

3.* **Хранитель был обязан** обеспечить сохранность вещи в течение срока действия договора и своевременно возвратить ее.

В связи с тем, что хранитель исполнял свои обязанности безвозмездно, его ответственность носила ограниченный характер - он отвечал только за умысел и грубую неосторожность. Легкая небрежность не влекла ответственности для хранителя.

Если хранитель без согласия с поклажедателем пользовался вещью либо не возвращал ее в срок, то поклажедатель вправе был предъявить к хранителю *прямой иск из хранения.* Удовлетворение данного иска влекло для хранителя "infamia" (бесчестье).

Поклажедатель был обязан обеспечить, чтобы его вещь не причинила ущерба хранителю, а также предупредить хранителя об особых ее свойствах. В противном случае хранитель имел право предъявить *обратный иск изхранения.*

4. **Особые правила** были установлены для трех видов хранения:

- вынужденного хранения;
- иррегулярного хранения;
- секвестра.

Вынужденное хранение возникало в тех случаях, когда поклажедатель был вынужден немедленно отдать свою вещь на сохранение третьему лицу. Это было вызвано чаще всего каким-либо стихийным бедствием (пожар, наводнение и т. д.).

Так как в данном случае поклажедатель был лишен возможности выбрать подходящего хранителя и проверить его добросовестность, то хранитель нес повышенную ответственность.

Во-первых, он отвечал за всякую свою вину, в том числе и за легкую небрежность.

Во-вторых, в случае гибели или повреждения вещи хранитель был обязан компенсировать поклажедателю не одинарную, а двойную стоимость вещи.

Иррегулярное (необычное) хранение - это передача на хранение вещей, определенных родовыми признаками.

При иррегулярном хранении сданные поклажедателем вещи смешивались с однородными вещами хранителя, поэтому на хранителя возлагалась обязанность возвратить не те же самые вещи, которые он фактически получил, а лишь такое же количество и такого же рода вещи.

Риск случайной гибели вещи в данном договоре возлагался на хранителя.

В отличие от договора займа целью иррегулярного хранения было удовлетворить хозяйственную потребность поклажедателя.

Секвестр - это особый вид хранения, в соответствии с которым несколько лиц отдавали на хранение вещь третьему лицу с тем условием, что она будет возвращена тому или другому лицу в зависимости от того, как сложатся в дальнейшем обстоятельства.

Секвестр чаще всего применялся в случае возникновения спора о праве на вещь. В таком случае вещь по договоренности сторон изымалась из владения спорящих и передавалась на хранение какому-либо незаинтересованному лицу, у которого она и оставалась до разрешения спора.

Хранителю могло быть предоставлено право не только хранить спорное имущество, но и управлять им.

За хранителем признавалось не только держание, но и юридическое владение вещью. Такая особенность объясняется тем, что если бы хранитель рассматривался только как держатель вещи, то было бы неясно, от чьего имени он хранит вещь (ведь о вещи шел спор), а это бы не позволяло хранителю защитить фактическое обладание вещью от необоснованных посягательств на нее.

Секвестр мог быть установлен не только по соглашению сторон, но и по решению суда.

ВОПРОС 42. Договор заклада

1. Характер договора заклада.
2. Формы договора заклада.

1.* Если залог сопровождался передачей вещи (договор заклада), то между сторонами помимо собственно залоговых отношений также устанавливались и отношения договорного характера. Такие отношения имели *характерреального контракта.*

2.* Древнейшей формой договора заклада была **фидуция,** при которой заложенное имущество переходило в собственность кредитора, и при этом на кредиторе лежала лишь моральная обязанность вернуть вещь в случае исполнения должником своего обязательства.

При залоге в форме **пигнуса** вещь переходила не в собственность, а лишь во владение залогодержателю, и должник вправе был ее истребовать назад.

Раздел IX.
БЕЗЫМЕННЫЕ КОНТРАКТЫ И ПАКТЫ

ВОПРОС 43 Безыменные контракты

/. Понятие и виды безыменных контрактов.
2. Договор мены.
3. Оценочный договор.

1.* **Безыменные контракты** - это контракты, которые возникли позднее других типов договоров и поэтому не входили ни в одну из известных тогда групп или видов договоров. В связи с этим данная группа новых договоров не имела такого обозначения, как основные типы контрактов: вербальные, литтеральные, реальные и консенсуальные, и поэтому в средние века таким договорам было дано название *безыменные,* хотя некоторые из них все-таки имели свое наименование (например, договор мены).

Разнообразные случаи безыменных контрактов в Дигестах Юстиниана были сведены к четырем основным типам:

- я передаю тебе право собственности на вещь, с тем чтобы и ты передал мне право собственности на другую вещь;
- я передаю тебе право собственности на вещь, с тем чтобы ты совершил для меня определенное действие;
- я совершаю для тебя определенное действие, с тем чтобы ты мне передал право собственности на вещь;
- я совершаю для тебя действие, с тем чтобы и ты совершил для меня определенное действие.

Особенность безыменных контрактов заключалась в том, что за стороной, исполнившей свое обязательство и не получившей исполнение от другой, было сохранено право взамен предъявления иска о понуждении должника исполнить договор, предъявить иск о возврате исполненного, то есть возможно было отказаться от договора, даже если он был уже одной из сторон исполнен.

Основными видами безыменных контрактов были:

- договор мены;
- оценочный договор.

• **Договор мены** - это безыменный контракт, по которому происходил обмен одной вещи на другую. Предметом договора не могли быть деньги, так как в этом случае мена превращалась бы в куплю-продажу.

Договор мены был реальным контрактом и считался заключенным с момента передачи хотя бы одного из обмениваемых предметов.

Обмен мог быть неэквивалентным.

Если первая сторона передала вещь, которая ей в действительности не принадлежала и в дальнейшем была кем-либо отсужена у второй стороны, договор признавался незаключенным.

3 **Оценочный договор** - это такой договор, по которому определенная вещь передавалась одной из сторон другой для продажи по цене не менее установленной оценки. Другая сторона должна была продать данную вещь по цене не менее той, которая была указана передающей стороной, и передать ей все деньги либо возвратить вещь, если продать ее не удавалось.

Если вещь удалось продать по большей цене, чем указано в оценке, то продавец мог оставить разницу (излишек) себе.

Оценочный договор применялся в основном в отношениях крупного торговца с мелкими и отдаленно напоминал договор комиссии.

ВОПРОС 44 Пакты

1. Понятие и виды пактов.
2. Присоединенные (дополнительные) пакты.
3. Преторские пакты.
4. Законные пакты.

1. **Пакт** - это неформальное соглашение, которое в отличие от контракта, как правило, не пользовалось исковой защитой.

С течением времени некоторые категории пактов все же получили в виде исключения исковую защиту.

В результате возникли две категории пактов:

- "голые пакты", то есть те, которые так и не получили исковую защиту;
- "одетые" пакты, то есть снабженные исковой защитой.

"Одетые" пакты делились на три вида:

- присоединенные (дополнительные) пакты;
- преторские пакты;
- законные пакты.

2. **Дополнительные пакты** - это соглашения, с помощью которых вносились изменения в уже заключенный ранее договор.

Пакт мог был быть оформлен как непосредственно при заключении договора в виде дополнительного соглашения, так и спустя некоторое время после заключения договора.

Однако пакт, присоединенный к договору спустя некоторое время после его заключения, имел юридическую силу только в том случае, если он облегчал положение должника (например, стороны договаривались об отсрочке возврата займа).

* **Преторские пакты** - это пакты, получившие исковую защиту в преторских эдиктах.

Различались три вида преторских пактов:

- подтверждение долга;
- соглашение об установлении денежного долга;
- принятие обязательства.

Подтверждение долга - это неформальное соглашение, по которому одно лицо обязывалось уплатить другому лицу уже существующий долг, то есть тем самым подтверждало наличие долга.

Значение данного пакта заключалось в том, что он порождал иск, если дело касалось долга, не защищаемого иском. Кроме того, данным пактом лицо могло обязаться уплатить долг за третье лицо.

Заключая данный пакт, можно было и изменить условия договора.

Соглашение об установлении денежного долга применялось в том случае, когда ответчик признавал предъявленный к нему иск, но просил об отсрочке и кредитор на это соглашался.

Если должник в будущем уклонялся от платежа, то долг взыскивался с увеличением от 1/3 до 1/2 по усмотрению претора.

Принятие обязательства выражалось в трех формах:

- принятие на хранение имущества постояльцев хозяевами судов, гостиниц, трактиров и конюшен. Так как лица, проезжавшие по морю или по дорогам, были часто вынуждены пользоваться услугами указанных хозяев, последние несли повышенную ответственность: они отвечали за кражу или ущерб вещи, сданной им на хранение, даже если это произошло по воле случая. Непреодолимая сила (например, стихийное бедствие) освобождала хранителя от ответственности;
- принятие платежа. В данном случае банкир обязывался оплатить долг своего клиента, то есть фактически чужой долг. Если у клиента не оказывалось средств для оплаты долга, то он предлагал своему кредитору получить долг с банкира. Если банкир отказывался платить, то клиент был вправе предъявить к нему иск;
- соглашение о третейском суде. Стороны могли передать возникший между ними спор на разрешение третейского судьи (арбитра). С судьей заклю-

чался пакт, по которому арбитр обязывался рассмотреть спор и вынести решение. Если арбитр уклонялся от рассмотрения спора, то он подвергался штрафу. Исполнение решения арбитра осуществлялось преторг i.

4 • **Законные пакты** - это пакты, получившие исковую защиту в императорском законодательстве.

Основным законным пактом было неформальное соглашение о дарении.

Дарение - это договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно предоставляла другой стороне (одаряемому) какое-либо имущество (вещь, право требования и т. д.).

Частным случаем дарения было *дарственное обещание.* Сперва такое обещание имело юридическую силу, только если оно было совершено в форме стипуляции. В дальнейшем обещание необходимо было заявить в суде и занести в специальный реестр. При Юстиниане дарственное обещание стало признаваться действительным, даже если оно было совершено без всяких формальностей.

Допускалась односторонняя отмена дарения. В частности, это было возможно, если одаряемый проявил явную неблагодарность к дарителю (например, нанес тяжкую обиду дарителю).

Даритель нес ответственность за недостатки вещи, которые причинили ущерб одаряемому, только при умысле или грубой неосторожности.

Раздел X. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА КАК БЫ ИЗ ДОГОВОРА

ВОПРОС 45. Обязательства как бы из договора

1. *Понятие и виды обязательств как бы из договора.*
2. *Ведение чужих дел без поручения.*
3. *Неосновательное обогащение.*

1 **Обязательства как бы из договора** - это обязательства, которые возникали при отсутствии между сторонами договора, однако по своему содержанию подобные обязательства были очень сходны с обязательствами, вытекающими из договора.

Основанием возникновения таких обязательств чаще всего были односторонние сделки либо другие юридические факты, не относящиеся ни к договору, ни к деликту.

К как бы договорным обязательствам применялись положения того договора, который в наибольшей степени соответствовал характеру возникшего обязательства.

Основными видами как бы договорных обязательств являлись:

- ✔ ведение чужих дел без поручения;
- ✔ неосновательное обогащение.

2.* **Ведение чужих дел без поручения** - это обязательство, возникавшее в случае, если одно лицо *(гестор)* вело дела или действовало в интересах другого лица, не имея на то специального поручения данного лица.

Необходимые условия для возникновения данного обязательства:

- ✔ ведение чужих дел или совершение действий в чужих интересах. Действие в чужих интересах могло выражаться как в совершении юридических, так и фактических действий (например, спасение от пожара чужого имущества);
- ✔ на лице, которое действует в чужом интересе (гесторе), нет никакой обязанности совершать данные действия. Обязанность действовать в чужом интересе могла вытекать из договора или закона (например, договор поручения, опекунство и т. д.);
- ✔ действия в чужих интересах совершались за счет другого лица. Это означало, что гестор имеет намерение отнести расходы, возникшие у него в связи с ведением чужих дел, на то лицо, в интересах которого он действовал;
- ✔ ведение чужих дел осуществлялось безвозмездно, то есть гестор не получал вознаграждения за свои действия.

Лицо, бравшееся за ведение чужого дела (гестор), должно было относиться очень внимательно к нему, и поэтому гестор отвечал за всякую свою вину, в том числе и за легкую небрежность.

После выполнения всех необходимых действий гестор должен был отчитаться перед лицом, в пользу которого он действовал. Данное лицо было обязано возместить гестору понесенные им расходы. Однако если действия гестора нельзя было признать целесообразными (необходимыми), то хозяин дела мог отказать в компенсации расходов.

Более того, если действия гестора нельзя было признать целесообразными и вследствие этого лицо отказалось их одобрить, гестор терял право не только на получение компенсации, но и был обязан восстановить то положение, которое существовало до совершения им своих действий.

Лицо не могло безосновательно отказать в одобрении действий гестора, если по существу они были целесообразными.

Если лицо одобрило действия гестора, то в дальнейшем отношения между ними регулировались по тем же правилам, что и при договоре поручения.

По прямому иску заинтересованного лица гестор был обязан компенсировать убытки, вызванные неправильным ведением дел. По обратному иску гестор мог взыскать с заинтересованного лица произведенные им расходы.

3.* **Обязательство вследствие неосновательного обогащения** возникало в том случае, когда какое-либо лицо (приобретатель) без установленных законом или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица (потерпевший).

Основные случаи неосновательного обогащения по римскому праву:

- ✔ платеж несуществующего долга;
- ✔ иск о возврате предоставления, основание (цель) которого не осуществилось;
- ✔ иск о возврате полученного в результате кражи.

Для возврата ошибочно произведенного платежа *(платеж несуществующего долга)* давался иск о возврате уплаченного.

Необходимые условия для истребования платежа обратно:

а) сам факт платежа, направленный на погашение определенного долга;

б) отсутствие долга, на погашение которого был направлен платеж;

в) платеж произведен ошибочно вследствие добросовестного заблуждения плательщика.

Уплаченное раньше срока не считалось ошибочно уплаченным и возврату не подлежало.

Если долг, хотя и существовал, но кредитором являлся не тот, кому был совершен платеж, или должником - не тот, кто платит, платеж признавался совершенным по несуществующему долгу.

В случае если, например, одно лицо передавало другому лицу имущество под условием, что и это лицо должно было что-то передать или исполнить, однако получивший не исполнил обещанного, то есть основание передачи не осуществилось, то передавший имел право требовать возврата переданного как неосновательное обогащение другого лица - *иск о возврате предоставления, основание (цель) которого не осуществилось.*

Собственник вместо предъявления виндикационного иска мог предъявить к вору иск из неосновательного обогащения - *иск о возврате полученного в результате кражи.*

Данный иск принадлежал только собственнику похищенного имущества и этим отличался от деликтного иска из кражи, который мог быть предъявлен не только собственником, но и иным заинтересованным лицом, например, хранителем вещи.

Ответчиком по иску являлся только вор. Соучастники кражи отвечали по деликтному иску.

Вор отвечал и за случайную гибель имущества.

Если похищенная вещь погибала, то собственник вправе был требовать денежного возмещения ее стоимости. Размер денежного возмещения соответствовал наивысшей цене, какую имела вещь между похищением и присуждением.

Иск из неосновательного обогащения применялся и в том случае, когда возникшее обязательство не подпадало прямо под понятие ошибочно полученного.

Например, передача одним гражданином другому чего-либо по основаниям, запрещенным нормами морали (заем у малолетнего).

В этом случае виновное лицо обязано было полностью возместить причиненный вред, а не только возвратить незаконно полученное.

Раздел XI. ДЕЛИКТНЫЕ И КАК БЫ ДЕЛИКТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

ВОПРОС 46. Деликтные обязательства

1. ***Понятие и признаки деликта.***
2. ***Основные виды частных деликтов.***
3. ***Личная обида (iniuria).***
4. ***Корыстное посягательство на чужую вещь (fiirtum).***
5. ***Уничтожение или повреждение чужого имущества (damnum iniuria datum).***
6. ***Деликты преторского права.***

1. "Деликт" в переводе с латыни означает правонарушение.

В связи с этим деликтные обязательства возникали не из договора, а из правонарушения.

Различались частные и публичные деликты. Публичные деликты посягали на государственные интересы, а частные - на права и интересы отдельной личности.

В настоящем курсе рассматриваются только *частные деликты.*

Система деликтных обязательств характеризовалась тем, что существовал исчерпывающий (закрытый) перечень случаев, из которых они возникали, и в то же время не было установлено общего правила о том, что любое действие, нарушающее чьи-либо права, порождало обязательство возместить причиненный им вред. Это, в частности, привело к возникновению так называемых как бы деликтных обязательств (см. вопрос 47 "Обязательства как бы из деликта").

Для признания действия частным деликтом необходимо было **наличие трех элементов:**

- причинение объективного вреда;
- вина лица, причинившего вред;
- признание совершенного действия правонарушением со стороны закона, то есть наличие формального признака.

Основные отличия деликтного обязательства от договорного:

- основание возникновения - не договор, а правонарушение;
- не допускалось правопреемство в отношении должника;
- штрафная ответственность возлагалась не солидарно на каждого из должников, а кумулятивно, то есть суммировалась по числу ответчиков и могла быть взыскана с каждого в полном объеме;
- недееспособные несли ответственность за деликты.

В то же время существовала "ноксальная ответственность", которая не была известна договорному праву. Смысл *ноксальной ответственности* заключался в том, что в случае совершения деликта подвластным ребенком или рабом давался "ноксальный иск" непосредственно против домовладыки виновного лица или против хозяина раба. Домовладыка должен был либо возместить причиненный подвластным вред или выдать его для отработки долга.

21. Различались **три основных вида частных деликтов:**

- личная обида (iniuria);
- корыстное посягательство на чужую вещь (furtum);
- уничтожение или повреждение чужого имущества (damnum iniuria datum).

22. **Обида** по римскому классическому праву - это любое умышленное и противоправное нанесение одним лицом личной обиды другому лицу.

Личная обида понималась очень широко и фактически включала все правонарушения, направленные против личности.

Обида могла быть нанесена как физическим действием (например, телесное повреждение), так и словом (например, оскорбление).

Обида причиняла только физический или моральный вред, но не имущественный.

Ответственность за личную обиду была первоначально установлена в виде строго фиксированных сумм штрафа, которые судья не имел права изменить.

Со временем конкретный размер штрафа стал определять сам судья.

4. "Furtum" в переводе означает кражу. Однако в римском праве понятие кражи рассматривалось гораздо шире, чем в настоящее время.

Кража рассматривалась как любое умышленное действие, направленное на присвоение чужого имущества. Поэтому к краже относили как собственно кражу, так и различные формы хищения (например, присвоение, растрату), а также противоправное владение или пользование чужим имуществом (например, хранитель пользуется имуществом поклажедателя).

В древнее время вор, которого застигли на месте преступления или у которого вещь была найдена в результате обыска, карался бичеванием и отдавался во власть потерпевшего. В случае ночной или вооруженной кражи вора можно было даже убить-на месте.

Позднее самораспрaва была запрещена. Вместо этого потерпевший имел право предъявить виндикационный иск или иск о возврате похищенного. Последний иск был выгодней потерпевшему, так как в этом случае ему не нужно было доказывать свое право собственности на вещь. Кроме того, потерпевший мог также требовать уплаты ему штрафа в размере двойной стоимости вещи. Если вор был застигнут с поличным, то размер штрафа увеличивался вдвое. В таком же размере отвечали и соучастники кражи (кумулятивная ответственность).

5. **Ответственность за уничтожение или повреждение чужого имущества** была установлена законом Аквилия (III век до н. э.).

В первой главе данного закона устанавливалось, что тот, кто убьет чужого раба или животное, обязан будет уплатить за него максимальную цену, которая существовала на этого раба или животное на протяжении предшествовавшего года.

В третьей главе закона говорилось, что если будет ранен раб или животное либо если будет уничтожена или повреждена иная чужая вещь, то виновный обязан будет уплатить максимальную цену поврежденной или уничтоженной вещи, которая была на протяжении последнего месяца.

Ответственность наступала не только в случае физического причинения вреда имуществу, но и в иных случаях (например, оставление чужого раба без пищи).

Виновный отвечал за всякую свою вину, в том числе и за самую легкую небрежность.

Если было несколько виновных, то они несли солидарную ответственность.

Нормы закона применялись не только при защите собственника имущества, но и в случае причинения имущественного вреда владельцу, узуфруктарию, и даже иногда при защите лиц, имевших обязательственное право требовать передачи им вещи.

6* **Преторскими эдиктами** была предусмотрена особая ответственность за:

✔* *вымогательство;* "

✔ *мошенничество;*

✔* *обман кредиторов.*

Если лицо вымогало у другого лица какое-либо имущество, то оно, согласно эдикту претора Октавия, подлежало ответственности в виде возвращения полученного в результате вымогательства имущества и уплаты штрафа в 4-кратном размере стоимости данного имущества.

Ответственность не наступала лишь в том случае, если вымогатель добровольно и еще до суда вернул незаконно полученное им имущество.

При мошенничестве возмещались только убытки без каких-либо дополнительных санкций. Однако удовлетворение иска влекло для мошенника "infamia" (бесчестье).

Обман кредиторов состоял в том, что должник, стремясь сохранить хоть часть своего имущества от взыскания кредиторов, совершал дарственные акты и тем самым уменьшал размер принадлежащего ему имущества.

Чтобы ограничить такую возможность, кредиторам дано было право оспаривать подобные дарственные сделки должника. Иск предъявлялся одновременно как к самому должнику, так и к его контрагентам (одаряемым).

ВОПРОС 47. Обязательства как бы из деликта

/. Понятие как бы деликтных обязательств.
2. Некоторые виды (примеры) как бы деликтных обязательств.

1. В ряде случаев в результате противоправного поведения лица возникало обязательство, которое не подпадало ни под один из предусмотренных нормой права деликтов.

Подобные обязательства принято называть **как бы деликтные.**

В римском праве такого названия не было, оно впервые появилось лишь в Дигестах Юстиниана (V век н. э.).

Некоторые виды обязательств как бы из деликта:

- ответственность за вылитое либо выброшенное на улицу или площадь;
- ответственность за поставленное или подвешенное на здании или в квартире;
- ответственность судьи за ненадлежащее ведение судопроизводства;
- ответственность хозяев судов и постоялых дворов за имущественный вред, умышленно причиненный их слугами (кража, уничтожение чужого имущества и т. д.).

Ответственность за вылитое либо выброшенное на улицу или площадь наступала независимо от личной вины хозяина дома или квартиры, откуда было что-то вылито или выброшено.

Любой, кто понес какой-либо ущерб от этого, мог предъявить хозяину дома или квартиры иск о вылитом или выброшенном.

За повреждение имущества с виновного взыскивалась двойная стоимость поврежденного имущества.

За ранение свободного человека взыскивался штраф, размер которого определялся судом.

За причинение смерти свободному человеку взыскивался штраф в размере 50000 сестерциев.

Подвешенная на здании вещь могла угрожать здоровью любого человека, поэтому иск мог быть предъявлен любым лицом и независимо от факта причинения или непричинения вреда ("популярный иск").

Ответственность за поставленное или подвешенное на здании или в квартире выражалась в виде уплаты штрафа в размере 10000 сестерциев.

Типичный пример *ответственности судьи за ненадлежащее ведение судопроизводства* - вынесение неправильного решения по делу.

Судья обязан был возместить причиненный ущерб в полном объеме.

При *ответственности хозяев судов и постоялых дворов за имущественный вред, умышленно причиненный их слугами,* хозяин был обязан возместить двойную сумму причиненного ущерба.

Раздел XII.
НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

ВОПРОС 48» Понятие наследования

1. Понятие и краткая характеристика наследования.
2.Основные этапы исторического развития римскогонаследственногоправа.

1. **Наследование** - это переход имущества умершего лица к одному или нескольким другим лицам (наследникам). В результате наследования происходит *универсальное (полное) правопреемство.*

В то же время римское право знало и *сингулярное правопреемство,* то есть предоставление наследнику не всех, а лишь отдельных прав наследодателя (отказы и легаты).

Наследование возможно было либо по закону, либо по завещанию.

Римское право не допускало возможности наследования после одного и того же лица по разным основаниям. Это означало невозможность, чтобы одна часть наследства перешла к наследнику по завещанию, а другая часть того же наследства - к наследникам по закону.

Римское право различало понятия открытия наследства и вступления в наследство.

Открытие наследства происходит в момент смерти наследодателя. С этого момента у наследников возникает право на получение наследства.

Вступление в наследство - это выражение желания принять наследство.

Собственником наследуемого имущества наследник становился не в момент открытия наследства, а только после его принятия.

2* В древнейшее время существовало только **наследование по закону.**

После смерти домовладыки (paterfamilias) все имущество в силу закона автоматически оставалось за агнатской семьей.

Наследниками признавались только агнаты. Наследственное имущество поровну делилось между ними.

Когнаты, то есть кровные родственники, получили право на наследование по закону только в преторском праве, которое посчитало несправедливым лишение права наследования ближайших родственников умершего.

Позднее стали составляться и завещания, однако для их действительности необходимо было соблюсти немало формальностей. Например, в

начале республиканской эпохи любое наследственное распоряжение нуждалось в утверждении народного собрания.

В период поздней республики и принципата большинство формальностей исчезло.

Само завещание стало составляться в письменной форме и удостоверяться семью свидетелями.

Появилось понятие **обязательного наследования,** то есть ближайший родственник наследодателя получил право на часть наследства независимо от воли наследодателя.

Претор стал давать судебную защиту лицам, которые по старым законам не имели права наследовать, и одновременно признавал завещания, составленные без особых формальностей.

Однако первоначально, если наряду с наследником по преторскому праву имелся также и наследник по цивильному праву, то преимущество отдавалось последнему, то есть "преторский" наследник лишался наследства.

В период принципата претор стал защищать наследника независимо от его статуса. Так постепенно формировалась бонитарная (преторская) собственность.

В эпоху империи старая цивильная система наследования и преторская практически слились.

ВОПРОС 49. Виды наследования

1. Общие положения.
2. Наследование по закону.
3. Наследование по завещанию.
4. Обязательная доля.

1. Римское право предусматривало **два вида наследования:**

- *наследование по закону;*
- *наследование по завещанию.*

2. **Наследование по закону** означало, что наследование происходит в порядке, определенном законом.

Таким законом были Законы Двенадцати таблиц, а затем - Уложение Юстиниана.

Общим признаком, определяющим право на наследство на всех этапах, было родство наследника с наследодателем. Однако имел значение вид родства.

Первоначально преимущество при наследовании по закону имели агнаты.

В связи с этим **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 - неполнородные братья и сестры 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 бесхозяйным 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.

3. **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, перегрины 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 объявлен© 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.

4m **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.

ВОПРОС 50. Порядок наследования

1. Открытие наследства.
2. Принятие наследства.
3. Отказ от наследства.
4. Споры и иски о наследстве.

1# **Открытие наследства** происходило в момент смерти наследодателя.

За время между открытием наследства и его принятием наследниками наследственное имущество не принадлежало никому и именовалось *"лежачее"наследство.*

В классическом праве "лежачее" наследство считалось числящимся за умершим, что позволяло исключить какие-либо посягательства на него.

2. После открытия наследства имущество не переходило автоматически в собственность наследников. Для этого они должны были принять наследство.

Принятие наследства - это одностороннее действие наследника, означающее его желание вступить в наследство.

Дети умершего становились его наследниками автоматически, и им не надо было совершать каких-либо действий по принятию наследства.

Существовали *два способа принятия наследства:*

- прямое волеизъявление наследника;
- фактическое поведение лица, свидетельствующее о принятии им наследства.

Например, наследник начинает платить по долгам наследодателя.

Срок для принятия наследства установлен не был. Однако длительная неопределенность в этом вопросе могла причинить ущерб кредиторам умершего, поэтому они могли требовать от наследника ответа - принимает ли он наследство или нет. После некоторого периода времени наследник должен был дать ответ. Если ответа не последовало, то это рассматривалось как отказ лица от наследства. Позднее, по кодексу Юстиниана, такое молчание означало согласие лица принять наследство.

Принимая наследство, лицо приобретало не только права, но и становилось правопреемником по всем долгам умершего. При этом такое правопреемство носило неограниченный характер и не зависело от размера наследства, которое получило лицо, то есть наследник отвечал по долгам не в пределах полученного им наследственного имущества, а всем принадлежащим ему имуществом.

Избежать такой неограниченной ответственности можно было, лишь отказавшись от наследства.

В эпоху империи было установлено, что лица, не достигшие 25 лет, всегда отвечают только в пределах полученного ими наследства.

В праве Юстиниана было установлено, что если наследник с участием нотариуса, оценщика и кредиторов в течение трех месяцев со дня открытия наследства произведет опись и оценку наследственного имущества, то его ответственность ограничивается размером полученного наследства.

3. **Отказ от наследства** имел место, если лицо прямо заявило об этом либо не приняло наследство в установленные сроки и надлежащим способом.

Отказ от наследства приводил к нескольким последствиям:

- наследство переходило к подназначенному наследнику;

- наследство могло перейти к наследникам той же очереди, а при их отсутствии - к другой;
- наследство могло перейти к наследникам по закону;
- при отсутствии иных наследников имущество становилось выморочным.

Наследственное имущество полностью сливалось с личным имуществом наследника.

Это могло ущемить интересы кредиторов умершего, так как у наследника могли быть свои собственные кредиторы, и если задолженность наследника была большой, то кредиторы наследодателя могли не получить удовлетворения из-за конкуренции с кредиторами самого наследника.

Для защиты интересов кредиторов умершего преторским эдиктом было введено право кредиторов требовать отделения наследственной массы от личного имущества наследника. В результате становилось возможным, чтобы наследственное имущество в первую очередь шло на удовлетворение требований кредиторов умершего.

Кредиторы наследника подобного выдела требовать не могли.

Необходимость в судебной защите наследника могла возникнуть в случаях, если кто-то:

- не признавал тех прав, которые входили в наследство (например, оспаривал право собственности умершего на какое-либо имущество);
- своими действиями нарушал права лица как наследника (например, оспаривал действительность завещания).

В первом случае наследник имел те же иски, что и наследодатель.

Наследник мог, например, предъявить виндикационный иск, если кто-то удерживал вещь из состава наследства.

Если лицо не признавалось имеющим право на наследование, то оно могло предъявить иск об истребовании наследства. Данный иск по своему характеру и последствиям был аналогичен виндикационному.

Преторский наследник получал для своей защиты преторский интердикт.

ВОПРОС 51 Легаты и фидеикомиссы

1. Легаты.
2. Приобретениелегатов.
3. Фидеикомиссы.
4. Ограничениялегатов.

1. Легат, или **завещательный** отказ - это возложение на наследника по завещанию исполнения какого-либо обязательства в пользу одного или нескольких лиц (легатариев).

Легат должен был быть прямо указан в завещании.

Легат можно было установить только в завещании и нельзя было возложить на наследников по закону.

Легат приводил к сингулярному правопреемству, то есть преемник получал не все, а лишь отдельные права наследодателя.

Так как преемник получал лишь отдельные права, а не долю в наследстве, он не становился ответственным по долгам наследодателя.

Существовало несколько видов легатов.

Основные:

- "легат по виндикации" устанавливал право собственности легатария на определенную вещь завещателя. Легатарий защищал свои права при помощи виндикационного иска;
- "легат из обязательства" предоставлял легатарию обязательственное право требования от наследника исполнения воли завещателя. Он возникал, если на наследника было возложено обязательство передать что-то легатарию. При данном виде легата легатарий защищал свои права с помощью обязательственного иска к наследнику.

2. Легат приобретался в два этапа.

Первый возникал после смерти наследодателя.

Его значение заключалось в том, что если легатарий пережил наследодателя, то его право на получение легата само становилось способным переходить по наследству. Поэтому если легатарий умирал, не успев получить легата, то его право переходило к его наследникам.

Второй этап - это момент принятия наследства наследниками.

С этого момента легатарий или его наследники получали право требовать осуществления своих прав. При отказе наследников они могли подать соответствующие иски.

3. Фидеикомиссы - это поручение наследодателя наследнику передать какое-либо имущество третьему лицу. Фидеикомиссом часто именовалось и само имущество, которое надлежало передать.

Фидеикомисс возникал в том случае, когда легат был составлен с нарушением норм римского права и, следовательно, не имел юридической силы (например, легат возлагался на наследника по закону, что не допускалось). В эпоху республики подобные распоряжения, в отличие от легатов, не пользовались юридической защитой и их исполнение целиком зависело от доброй воли наследника.

С эпохи принципата фидеикомиссы получили исковую защиту и стали во многом совпадать с легатами.

Фидеикомисс имел ряд преимуществ перед легатом:

- фидеикомисс мог быть возложен не только на наследника по завещанию, но и на наследника по закону;
- фидеикомисс мог быть установлен в любой форме и необязательно в самом завещании (например, в виде письма, приложения к завещанию и т. д.);
- фидеикомисс мог быть установлен ранее или позднее самого завещания.

Первоначально фидеикомисс, как и легат, приводил к сингулярному правопреемству. Это было невыгодно наследникам, так как именно они оставались ответственными по долгам умершего, несмотря на то что передавали часть наследственного имущества по фидеикомиссу третьему лицу. В связи с этим было установлено, что, если лицо получило в качестве фидеикомисса не отдельное право, а определенную долю наследства, оно в соответствующей доле становилось ответственным за долги наследодателя. С этого времени фидеикомисс мог приводить и к универсальному правопреемству (универсальный фидеикомисс).

В праве Юстиниана сохранились только универсальные фидеикомиссы. Фидеикомиссы, которые приводили к сингулярному правопреемству, были объединены в одну группу с легатами.

4. Легаты получили в Древнем Риме очень широкое распространение, и нередко завещатели устанавливали столько легатов, что наследникам почти ничего не доставалось из наследственного имущества.

В интересах наследников были введены **ограничения легатов.**

Первоначально установили, что нельзя назначать легаты размером свыше 1000 асов каждый и при этом ни один легатарий не должен был получить больше, чем наименее получивший наследник.

Данного ограничения оказалось недостаточно, так как наследственное имущество могло быть существенно уменьшено путем назначения большого числа мелких легатов.

В связи с этим законом Фальцидия (I век до н. э.) были введены более жесткие ограничения:

- наследник получил право не выдавать в качестве легатов более трех четвертей полученного им наследства;
- четверть наследства, оставшегося после погашения долгов наследодателя, должна была поступить наследнику (так называемая Фальцидиева четверть).

Список использованной литературы

1. Римское частное право: Учебник /Под общ. редакцией И.Б. Новицкого и И.С. Перетерского. - М., 1996,

2. Новицкий И.Б. Римское право: Учебник. - М: Издательская фирма "ТЕИС, 1996.

3. Ченцбв Н.В. Римское частное право: Учебное пособие. - Тверь, 1995/

4. Косарев А.И. Римское право. - М., 1986.

5. Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву. - М., 1991.

6. Черниловский З.М. Всеобщая история государства и права: Учебник. - М.: Изд-во "Юристъ", 1995.

Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ 3

ВОПРОС 1. Понятие и предмет римского частного права 3

Понятие римского права.

Основные институты римского частного права.

ВОПРОС 2. Система римского частного права 4

Понятие системы римского частного права.

Пандектная система.

Институционная система.

Этапы формирования системы римского частного права.

ВОПРОС 3. Источники римского частного права 5

Понятие и виды источников римского частного права.

Обычное право - "неписаное право".

Закон - "писаное право".

Эдикты магистратов.

Деятельность юристов.

Систематизация (кодификация) римского частного права.

ВОПРОС 4. Рецепция римского частного права 8

Понятие рецепции римского права.

Факторы рецепции.

Раздел II. ЗАЩИТА НАРУШЕННОГО ПРАВА 9

ВОПРОС 5. Гражданский процесс по римскому праву 9

Возникновение гражданского процесса.

Основные признаки гражданского процесса Древнего Рима.

ВОПРОС 6. Виды гражданского процесса 10

Общие положения.

Легисакционный процесс.

Формулярный процесс.

Экстраординарный процесс.

ВОПРОС 7. Понятие и виды исков 12

Понятие и виды исков.

Иски вещные и обязательственные (личные).

Иски строгого права и основанные на принципе добросовестности.

Иск по аналогии.

Иск с фикцией.

Кондикции.

ВОПРОС 8. Средства преторской защиты нарушенного **права** 14

Виды основных средств преторской защиты нарушенного права.

Интердикты.
Стипуляции.
Реституции.
Ввод во владение.

ВОПРОС 9. Исковая давность **15**
Понятие исковой давности.
Отличие исковой давности от законных сроков для предъявления иска.

Раздел III. ЛИЦА 15

ВОПРОС 10. Понятие лица 15
Определение лица.
Понятие и элементы правоспособности.

ВОПРОС 11. Правовое положение римских граждан **16**
Основные элементы правоспособности римских граждан.
Дееспособность в Древнем Риме.
Умаление чести и бесчестие.

ВОПРОС 12. Правовое положение латинов и перегринов **17**
Латины.
Перегрины.

ВОПРОС 13. Правовое положение рабов **18**
Раб как объект права.
Способы установления рабства.
Изменение правового статуса раба.

ВОПРОС 14. Правовое положение вольноотпущенников **19**
Вольноотпущенник.
Ограничения в его правоспособности.

ВОПРОС 15. Понятие и виды юридических лиц по римскому праву **19**
Понятие юридического лица.
Виды юридических лиц.

Раздел IV. ОПЕКА И ПОПЕЧИТЕЛЬСТВО 21

ВОПРОС 16. Опека 21
Понятие опеки.
Виды опеки.
Права и обязанности опекуна.
Прекращение опеки.

ВОПРОС 17. Попечительство **24**
Понятие попечительства.
Основания попечительства.

Раздел V. БРАК И СЕМЬЯ 24

ВОПРОС 18. Родство и семья 24
Понятие родства по римскому праву.
Отцовская власть в семье.

ВОПРОС 19. Брак **26**
Понятие брака.
Условия вступления в брак.
Порядок и способы заключения брака.
Расторжение брака.

ВОПРОС 20. Имущественные и неимущественные отношения между супругами 28
Общие положения.
Супружеские отношения при браке с властью мужа.
Супружеские отношения при браке без власти мужа ("сине ману").
Право на приданое.

Раздел VI. ВЕЩНЫЕ ПРАВА 29

ВОПРОС 21. Понятие вещного права 29
Понятие вещного права.
Классификация вещей по римскому праву.

ВОПРОС 22. Виды вещных прав **30**
Виды вещных прав.
Виды прав на чужие вещи.

ВОПРОС 23. Владение **31**
Понятие владения.
Виды владения.
Установление и прекращение владения.
Защита владения.

ВОПРОС 24. Право собственности **33**
Понятие и содержание права собственности.
Виды собственности по римскому праву.
Способы приобретения права собственности.
Основания прекращения права собственности.

ВОПРОС 25. Защита права собственности **35**
Виндикационный иск.
Негаторный иск.

ВОПРОС 26. Права на чужие вещи **36**
Понятие и виды прав на чужие вещи.
Сервитут.
Залог.
Эмфитевзис.
Суперфиций.

Раздел VII. ОБЯЗАТЕЛЬСТВО И ДОГОВОР 39

ВОПРОС 27, Понятие и виды обязательств 39

Понятие обязательства.

Виды обязательств.

ВОПРОС 28. Основания возникновения обязательств 40

Виды оснований возникновения обязательств.

Как бы договор.

Как бы деликт.

ВОПРОС 29. Основания прекращения обязательства 41

Исполнение обязательства.

Другие основания прекращения обязательства.

ВОПРОС 30. Понятие и виды договоров 42

Понятие договора.

Виды договоров.

Договоры строгого права и основанные на доброй совести.

Вербальный контракт.

Литтеральный контракт.

Реальный контракт.

Консенсуальный контракт.

ВОПРОС 31. Условия действительности договора 45

Обязательные условия действительности договора.

Воля и волеизъявление.

Существенные условия в договоре.

Каузальные договоры.

ВОПРОС 32. Стороны (субъекты) договора 46

Стороны договора.

Замена лиц в договоре (обязательстве).

ВОПРОС 33. Прекращение договора 48

Основной способ прекращения договора.

Другие способы прекращения договора.

ВОПРОС 34. Ответственность за неисполнение договора 49

Условия ответственности за нарушение договора.

Формы ответственности за нарушение договора.

Раздел VIII. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ДОГОВОРОВ. Консенсуальные договоры 51

ВОПРОС 35. Договор купли-продажи 51

Понятие договора купли-продажи.

Предмет договора купли-продажи.

Цена в договоре купли-продажи.

Обязанности сторон по договору купли-продажи.
Ответственность за нарушение договора купли-продажи.
ВОПРОС 36. Договор найма и его виды **54**
Виды договора найма и его существенные условия.
Договор найма вещей.
Договор найма услуг.
Договор подряда.
ВОПРОС 37. Договор поручения 57
Понятие договора поручения.
Обязанности поверенного.
Обязанности доверителя.
Прекращение договора поручения.
Договор поручительства.
ВОПРОС 38. Договор товарищества 59
Понятие договора товарищества.
Содержание договора товарищества.
Права и обязанности товарищей в отношении друг друга.
Права и обязанности товарищей в отношениях с третьими лицами.
Прекращение договора товарищества.
Реальные договоры **61**
ВОПРОС 39. Договор займа **61**
Понятие договора займа.
Признаки договора займа.
Иск в случае невозврата займа.
ВОПРОС 40. Договор ссуды **63**
Понятие договора ссуды.
Признаки договора ссуды.
Ответственность ссудополучателя.
Ответственность ссудодателя.
Прекарий.
ВОПРОС 41. Договор хранения (поклажи) **65**
Понятие договора хранения.
Признаки договора хранения.
Обязанности сторон.
Особые виды хранения.
ВОПРОС 42. Договор заклада **67**
Характер договора заклада.
Формы договора заклада.

Раздел IX. БЕЗЫМЕННЫЕ КОНТРАКТЫ И ПАКТЫ.....68

ВОПРОС 43. Безыменные контракты.....68

Понятие и виды безыменных контрактов.

Договор мены.

Оценочный договор.

ВОПРОС 44. Пакты.....**69**

Понятие и виды пактов.

Присоединенные (дополнительные) пакты.

Преторские пакты.

Законные пакты.

Раздел X. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА КАК БЫ ИЗ ДОГОВОРА.....71

ВОПРОС 45. Обязательства как бы из договора.....71

Понятие и виды обязательств как бы из договора.

Ведение чужих дел без поручения.

Неосновательное обогащение.

Раздел XI. ДЕЛИКТНЫЕ И КАК БЫ ДЕЛИКТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА.....74

ВОПРОС 46. Деликтные обязательства.....74

Понятие и признаки деликта.

Основные виды частных деликтов.

Личная обида (iniuria).

Корыстное посягательство на чужую вещь (furtum).

Уничтожение или повреждение чужого имущества (damnum iniuria datum).

Деликты преторского права.

ВОПРОС 47. Обязательства как бы из деликта.....**77**

Понятие как бы деликтных обязательств.

Некоторые виды (примеры) как бы деликтных обязательств.

Раздел XII. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО.....79

ВОПРОС 48. Понятие наследования.....79

Понятие и краткая характеристика наследования.

Основные этапы исторического развития римского наследственного права.

ВОПРОС 49. Виды наследования.....**80**

Общие положения.

Наследование по закону.

Наследование по завещанию.

Обязательная доля.

ВОПРОС 50. Порядок наследования.....**84**

Открытие наследства.

Принятие наследства.

Отказ от наследства.
Споры и иски о наследстве.

ВОПРОС 51. Легаты и фидеикомиссы **87**
Легаты.
Приобретение легатов.
Фидеикомиссы.
Ограничения легатов.

Список использованной литературы **89**