

Раздел I. Иски. Лица

Тема 1. Введение. Предмет, система и источники римского права

Понятие и предмет римского права

1. Римское право - это *система права*, сложившаяся в наиболее развитом государстве древнего мира — Древнем Риме, и *ставшая основой для правовых систем большинства современных европейских государств*. Оно получило наибольшее развитие в эпоху принципата (первые три века нашей эры).

Римское право включало две части:

- публичное право;
- частное право.

Публичное право - право, которое регулировало *властные отношения*, отношения *между государством и частными лицами*. Его нормы были обязательны во всех случаях и не могли быть изменены соглашением сторон (частных лиц).

Частное право регулировало *имущественные отношения между частными лицами*. Его положения могли быть изменены соглашением сторон обязательства.

Римские юристы создали стройную систему норм, регулирующих частно-правовые отношения, которые неоднократно использовались при создании правовых систем других государств. Данная система была наиболее разработанной в истории античности, что предопределило рецепцию римского права и его изучение как в научных, так и в учебных целях.

2. Основные институты римского права:

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

3. Значение курса римского права выражается в следующем:

- дает возможность глубже *понять* те или иные *правовые явления*;
- ведет к пониманию истоков существующих правовых институтов;
- дает *примеры решения правовых ситуаций*, возникающих в современности;
- римское право последовательно прошло все стадии развития, известные в отношении права, в наиболее развитом государстве древности (историческая ценность, *модель развития права* вообще);
- послужило *основой для развития многих других правовых систем*, в том числе и российской.

Система римского права

1. Система права - это *порядок изложения правовых норм, их расположения в законодательных актах и трудах римских юристов*.

Выделяются две основные системы группировки правовых норм:

- пандектная;
- институционная.

2. Пандектная система состоит из общего раздела и четырех специальных:

- вещное право;
- обязательственное право;

- *семейное право*;
- *наследственное право*.

Такая система была характерна для *Дигест (Пандектов) Юстиниана*. Она была воспринята *германской правовой системой* и на ее основе было создано Германское Гражданское Уложение. Пандектная система воспринята также и современным российским частным правом.

3. В институционной системе отсутствует общая часть, и из состава вещного права не выделяется наследственное право. Нормы, носящие общий характер, располагаются в каждом из разделов.

Гай говорит: "Все то право, которым мы пользуемся, относится или к лицам, или к вещам, или к правовым действиям (искам)" (1.1.2). Выделяются **три группы правовых норм**:

- *право лиц* (субъекты права);
- *вещное право*;
- *обязательственное право*.

Институционная система уступает по юридической технике пандектной, однако она была господствующей в классическую эпоху и была воспринята *французской правовой системой* при создании Гражданского кодекса (Кодекса Наполеона).

Система римского частного права постоянно развивалась и совершенствовалась, в связи с чем является ценным источником для изучения и использования.

Периодизация римского права

1. Периодизация римского права ~ выделение в развитии права определенных этапов, имеющих соответствующий временной промежуток и характерные признаки.

Периодизация римского права позволяет сформировать представление о качественных состояниях права на различных этапах развития. Она дает понятие о преемственности развития права и последовательности этого процесса.

2. Выделяются следующие критерии, характеризующие состояние права в различные периоды его развития:

- *источники права*;
- *институты права*;
- *способы осуществления права*.

Способы осуществления права — возможность принудительного исполнения правовых предписаний и порядок такого исполнения.

3. Первый период — эпоха от создания Законов XII таблиц (451 — 52 гг. до н.э.) до III в. до н.э. — **период Древнего или квирицкого права**.

Основным источником в этот период были *Законы XII таблиц*, которые закрепили основные институты правовой системы Рима (деление вещей, способы их передачи, деликты и др.), однако систематизация правовых норм была примитивная, и не всегда четко выделялись правовые институты.

В этот период зарождаются способы осуществления права. Вначале это было *пontiфикальное производство*, осуществлявшееся *жрецами*. В конце периода появляется должность претора и создается *легисакционный процесс*.

Следующий период - **предклассический (с III в. до н.э. до начала I в. н.э.)**.

В этот период издаются *законы, развивающие отдельные институты римского права*, а также создающие новые. Развиваются институты наследственного права, сервитута, деликты; появляются законы о судопроизводстве.

Появляются новые способы создания правовых норм: *формулы претора*, в которых претор давал указание судье, как решить спор, если данный вопрос не был урегулирован правом. В связи с этим *легисакционный процесс преобразуется в формулярный*, в основе которого лежит формула претора. Появляются *эдикты претора*, которые содержали определенную совокупность формул претора.

Период с I — III вв. н.э. является *классическим*.

Основные институты на этом этапе приобретают законченный вид, накапливается теоретический опыт.

Среди источников появляются *сенатусконсулты, конституции принцепса и ответы юристов*. Эти источники права становятся основными.

Получил законченный вид формулярный процесс. В конце периода появляется *экстраординарный процесс*.

Следующий период - *постклассический (с IV — VI вв. я. э.)*.

На этом этапе предпринимаются попытки кодификации права. В конце периода создается *кодификация императора Юстиниана - Corpus iuris civilis*.

Правовые институты изменяются незначительно.

В данную периодизацию не входят *Архаический период (VIII — V вв. до н.э.)* и *Постюстинианов период (после VI в. н.э.)*, знаменующий собой переход к средневековому праву.

Источники римского права

1. Источники римского права — это формы закрепления и выражения правовых норм, имеющие общеобязательное значение.

Римскому частному праву известны следующие *виды источников*:

- обычное право;
- законы;
- сенатусконсулты;
- конституции императоров;
- эдикты магистратов;
- ответы юристов.

По кругу субъектов, на которых распространялось действие норм, можно выделить:

- источники *гражданского* права;
- источники *преторского* права.

Гражданское право было создано для граждан Рима и действовало только в отношении них.

С разрастанием Римской империи и развитием товарооборота, в который вступали лица, не имеющие римского гражданства, возникла необходимость в правовом оформлении данных отношений. Эта проблема была решена созданием должности претора, в частности *претора peregrinorum*, который решал вопросы взаимоотношений римлян и чужестранцев. Совокупность правил и формул, созданных претором, образовывала *преторское право*.

К концу III в. н. э. различие между гражданским и преторским правом практически исчезло.

2. Обычное право — совокупность общеобязательных правил поведения, сложившихся в Древнем Риме в результате их неоднократного использования, санкционированных и защищаемых государством, однако не зафиксированных в каком-либо формальном акте. Римские юристы так говорили об обычаях:

- "Прежний укоренившийся обычай заслуженно признается как закон, и это право называется правом, установленным нравами" (Дигесты.1.3.32.1)-(далее по тексту-Д.);

- "Долго применявшийся обычай следует, соблюдать как право и закон в тех случаях, когда не имеется писаного закона" (Д. 1.3.33);

- "Обычное право является самой древней формой образования и выражения римского частного права";

- "Закон есть общее для всех предписание, общее обещание государства" (Д.1.3.1).

3. Законы представляли собой **решения народных собраний какого-либо вида** (*куруитного, трибутного, центуриатного*). При издании закона магистрат, имевший право созывать народное собрание (консул, претор); разрабатывал проект, который затем принимался комициями целиком без обсуждения. После этого сенат одобрял этот закон.

По **структуре** закон можно разделить на **три части**: *надпись* (имена инициаторов закона, вид народного собрания, причины издания), собственно *содержание закона* и *санкцию* (гарантию его исполнения).

На собраниях плебеев принимались постановления (*плебисциты*). Сначала не имевшие общеобязательного значения, эти акты к концу предклассического периода приобрели силу закона: "Между плебисцитами и законами есть разница в способе установления, но сила их одинакова" (Д. 1.2.2.8).

4. "Сенатское постановление есть то, что сенат повелевает и устанавливает; оно имеет силу закона, хотя это было спорно" (сочинения юриста Гая 1.1.4) - далее - Гай.

Сенатусконсульты приобретают значение источника права со II в. н. э. "Сенат начал таким образом воздействовать на дела, и то, что он постановлял, соблюдалось, и это право называлось сенатусконсультами" (Д.1.2.2.9).

Сенатусконсульты назывались по имени лица, которое было их инициатором, и в них часто устанавливались, нормы частного права или какие-либо общие положения, позволявшие влиять на преторские эдикты.

5. "**Указ императора есть** то, что постановил император или декретом, или эдиктом или рескриптом; и никогда не было сомнения в том, что указ императора имеет силу настоящего закона, так как сам император приобретает власть на основании особого закона" (Гай 1.1.5).

Декреты — это *решения по судебным делам*.

Эдикты — *постановления общего характера*.

Рескрипты содержали в себе *ответы на различные вопросы*.

Существовали также **мандаты**, в которых были зафиксированы инструкции должностным лицам по судебным делам.

Указы (конституции) появились после 27г. до н.э., с введением принципата.

6. **Эдикты магистратов** - *специальные акты, в которых должностное лицо излагало принципы своей деятельности или решения по каким-либо вопросам*.

Эдикты могли издавать *преторы, правители провинций, курульные эдилы*.

Эдикты претора *развились из преторских формул*. Первоначально эдикты издавались на срок деятельности издавшего их магистрата, а поэтому новый магистрат мог продлить действие эдикта, а мог и отменить его. В начале II в. н.э. преторский эдикт был систематизирован и объявлен императором Адрианом вечным и неизменным.

Эдикт претора содержал в себе перечень условий (обстоятельств), при которых претор предоставлял судебную защиту. В эдикте были особенности и условия конкретных исков и типовые формулы исков.

Куральные эдилы — чиновники, призванные обеспечивать организацию торговли на рынке. В процессе своей деятельности они могли издавать обязательные для торгующих распоряжения. Эдикты содержали правила торговли, условия купли-продажи.

7. В древности юристами могли быть только жрецы. Они осуществляли толкование закона, разрешали споры. Они никого не посвящали в свои тайны.

В 308 г. до н.э. Гней Флавий сделал общеизвестными исковые формулы. С этого момента появилась возможность светского развития юриспруденции.

Деятельность римских юристов выражалась в следующем:

- консультирование;
- составление и оформление письменных документов;
- руководство процессуальными действиями сторон.

Ответы юристов представляли собой мнения их по тому или иному вопросу применения права. Данными мнениями часто пользовались в судах для подкрепления своих позиций.

До времен императора Августа указанные мнения имели частный характер. **Август** же дал право некоторым юристам давать толкование законов по запросам, поступающим к нему. Эти акты толкования получили силу императорских толкований и были обязательны для судей. Поскольку разные юристы давали толкование со своих позиций, их мнения могли противоречить друг другу. Поэтому родился принцип: *"Если мнения этих лиц сходятся, то приобретает силу закона то, в чем они согласны. Если же мнения юристов не согласны между собой, то судье предоставляется право следовать тому мнению, которое он считает самым лучшим"*(Гай 1.1.7).

В итоге правотворчество юристов получило официальное признание и стало одним из источников римского частного права.

8. Большой объем не систематизированного законодательства выявил потребность в кодификации римского права.

Вначале были попытки частных лиц систематизировать императорские конституции.

В первой половине V в. н.э. была предпринята попытка кодификации права императором **Феодосией**. Были собраны императорские конституции начиная с Константина. В результате был создан **кодекс Феодосия**, включавший 16 книг.

При императоре **Юстиниане** была проведена новая масштабная и всеобъемлющая кодификация римского частного права.

В 528 г. н.э. была создана комиссия под руководством Трибониана, которая в 529 г. составила Кодекс в первой редакции, состоявший из императорских конституций; в 533 г. были составлены **Дигесты (Пандекты)**, включавшие в себя отрывки из сочинений римских юристов, касавшихся определенных вопросов. Данный сборник состоял из 50 книг, разделенных на титулы и фрагменты. В том же году был обна-

родован элементарный учебник по праву - *Институции*, который вместе с тем получил силу закона.

Параллельно с кодификационными работами Юстиниан разрешал конкретные споры. Эти решения вошли в *Кодекс второго издания*.

По окончании кодификационных работ Юстинианом был издан еще ряд законодательных актов, которые затем были объединены в сборник под названием "*Новеллы*".

В итоге, по окончании царствования Юстиниана, появилось несколько произведений, которые в совокупности образовали **Corpus iuris civilis**.

Рецепция римского права

1. Рецепция римского права - это восприятие (заимствование) его положений правовыми системами других государств более позднего периода. Рецепция выражает собой преемственность в праве. Рецепция римского частного права больше всего видна а формировании германской и французской правовых систем, заметна она и в российской правовой системе. Во Франции и Германии наблюдалась прямая рецепция, то есть заимствование правовых решений из положений римского права.

2. В России прямой рецепции не было, а воспринимались главным образом идеи римского частного права.

Однако и в России, в ГК РФ, заметна рецепция римского частного права. Вот несколько примеров. *Условия ответственности и освобождения от нее (вина, случай, непреодолимая сила)*. Степени ограничения дееспособности имеют три возрастные категории. *Институт эмансипации* (ст. 27 ГК) — освобождение от опеки родителей или попечителя. *Опека над умалишенным* (ст. 29) и *попечительство над расточителем* (ст. 30). Контроль административных органов за деятельностью опекунов и попечителей (ст. 34). *Институт товарищества* (статьи 66—86) аналогичен римскому. *Деление вещей* (статьи 128 — 135), *ипотека, сервитуты* (статьи 131, 216). *Институт приобретения по давности* (ст. 234), *окупация, переработка, клад* (статьи 220, 221, 233). *Земельные сервитуты* (статьи 274 — 276). *Основания возникновения обязательств* (ст. 307). *Обеспечение исполнения обязательств* (ст. 329). *Классификация и понятие договоров. Обязательства из деликтов и неосновательного обогащения* (статьи 1064 — 1109). В действующем законодательстве в основном принят *юстинианов порядок призвания к наследству по закону*. Рецепция касается также целого ряда принципов и положений процессуального права.

3. 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 право оказалось тем базисом, на котором веками формировались и продолжают формироваться правовые системы различных стран мира.

Тема 2. Защита нарушенных прав

Гражданский процесс по римскому праву

1. В древнейшее время единственным способом защиты нарушенного права была **самозащита**, то есть самоуправное отражение притязаний третьих лиц. Постепенно самоуправство ограничивается и ставится в определенные законом рамки.

По мере развития Римского государства в целях социального спокойствия и квалифицированного разрешения возникающих споров появляется специальный орган — **суд**.

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

2. Основные признаки гражданского процесса Древнего Рима:

- *стороны обязательно должны были принимать участие в судебном процессе лично* (как истец, так и ответчик); и лишь в ходе развития судебных процедур в процесс стали допускаться представители из числа юристов;

- *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"*. На первой стадии (производство *in iure*) проходила подготовка к вынесению решения. Если на этой стадии ответчик признавал претензии истца, то дальнейшее производство прекращалось и судья выносил окончательное решение. То же происходило, если магистрат находил требования истца необоснованными. Основной являлась вторая стадия процесса (производство *in iudicio*), так как именно в этой стадии осуществлялась проверка всех обстоятельств дела и выносилось судебное решение;

- *строгий формализм процесса на первоначальных стадиях его развития* (формулярный процесс). В дальнейшем происходит упрощение судебной процедуры;

- *однажды поданный иск не мог быть повторен тем же истцом к тому же ответчику*.

Виды гражданского процесса

1. Разным периодам развития Древнего Рима соответствовали и **разные типы гражданского процесса**. В период Республики процесс назывался **легисакционным**. С развитием деятельности претора легисакционный процесс преобразился в **формулярный**. В дальнейшем формулярный процесс был вытеснен **экстраординарным**.

2. Легисакционный процесс состоял из двух стадий.

На *первой стадии (in iure)* стороны являлись в назначенный день к магистрату (вначале к консулу, потом к претору; в провинциях - к правителям провинций) и выполняли в его присутствии ряд формальных действий (выполнение обрядов и произнесение строго установленных формул), в которых истец выражал свои требования, а ответчик - возражения. Если спор был по поводу вещи, то ее приносили с собой (если спор шел о вещи недвижимой, то приносилась какая-либо ее часть: кусок земли, кирпич 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 вносился *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 магистрат 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 (m iudicio) заключалась в том, что *назначенный магистратом 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 не являлась в суд. Впоследствии некоторые причины отсутствия стали признаваться судом уважительными, и процесс мог быть отложен.

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.

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

На смену легисакционному процессу с ограниченным числом формул, предусмотренных Законами XII таблиц (пять), пришел процесс формулярный.

3. Формулярный процесс *развился из деятельности преторов*. Он 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.

Если из интенции нельзя было понять спорное отношение, то перед интенцией в формулу включалась демонстрация, описывавшая данное отношение. Если спор касался раздела общего имущества и вещь не могла быть разделена в натуре, то она присуждалась одной из сторон, а другой полагалась компенсация. В этом случае в формулу вносилась особая часть — *adiudicatio*.

Указанные части формулы назывались основными. 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 формуле и обязывал судью учесть обстоятельства, приведенные в возражении, и отказать в ис-

ке (если обязательство принято в результате насилия истца) или отсрочить иск (если он подан вопреки договоренности сторон раньше времени), если возражения, подтвердятся. Возражения не должны отрицать интенцию;

- *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 довызывать 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.

4. Уже в классическую эпоху все чаще стали встречаться случаи, когда дело целиком разбиралось только магистратом без его передачи на разрешение судьи. Это касалось главным образом не обычной судебной компетенции.

Такой исключительный (экстраординарный) порядок со временем (к IV в. 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 велся одним и тем же лицом*.

Дело возбуждалось по жалобе истца, которая заносилась в протокол. Ответчик вызывался в суд не истцом, а магистратом. 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. Данный вид процесса наиболее приближен к современному.

Понятие и виды исков

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

"Иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование" (Д.44.7.51).

Основные воды исков:

- иски вещные и личные;
- иски строгого права и основанные на принципе добросовестности;
- иски по аналогии;
- иски с фикцией;
- иски для восстановления нарушенного права, штрафные иски и иски, осуществляющие и возмещение убытков, и наказание ответчика;
- кондикции.

2. **Вещный иск** являлся средством защиты вещных прав какого-либо лица (право собственности, владения и т.д.). Этот иск мог быть направлен против любого лица, посягнувшего на право собственности. Основными вещными исками были *виндикационный* и *негагорный* иски.

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 или лиц. Только они могли нарушить право истца, принадлежащее ему по обязательству.

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. Судья был обязан дополнить действующее право каким-либо положением, регулирующим спорный вопрос, исходя из принципов доброй совести и обычаев оборота.

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

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 гражданского 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 гражданском 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.

7. Пользуясь исками для восстановления нарушенных прав, истец мог потребовать от ответчика только утраченную вещь.

При применении **штрафных исков** присутствовала цель наказания ответчика. При использовании данных исков могли быть взысканы не только прямо причиненные убытки, но и штраф за их причинение или ущерб, которому на стороне ответчика не соответствовало какое-либо обогащение.

Иски, с использованием которых возмещались и убытки, и осуществлялось наказание ответчика. Так при повреждении вещей взыскивалась не стоимость вещи в данный момент, но стоимость наивысшая в течение последнего года или месяца. Последние два вида исков вытекали из особенностей уголовного права Рима. К ним, например, относились иски вследствие кражи или иного хищения.

Средства преторской защиты нарушенного права

1. В римском частном праве, кроме исковой защиты, существовали и иные (особые) способы защиты нарушенного права. Преторы, помимо предоставления исков, оказывали защиту иными способами. Данные способы защиты были безусловными

(в отличие от исков), и лишь впоследствии некоторые из них стали приобретать условный характер. **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 или общественные интересы (например, претор предписывал виновному немедленно освободить самовольно занятый им земельный участок). Интердиктное производство было удобным и быстрым административным способом защиты прав лиц и общества. Интердикты различались по некоторым признакам:

- в зависимости от обращения его к одной стороне или к двум интердикт мог быть односторонним или двусторонним;

- известны запретительные, восстановительные и предъявительские интердикты.

Запретительные интердикты были направлены на запрещение определенного поведения (запрещение нарушать чье-либо владение).

Восстановительные интердикты имели целью возвращение какой-либо вещи ее владельцу или воссоздание публичного здания.

При использовании *предъявительского интердикта* от лица требовалось предъявить человека или документ.

3. Стипуляция - ничем не обусловленное обещание лица в присутствии претора что-либо сделать или предоставить. Как таковая стипуляция - это не мера защиты, а правоустанавливающий акт. Употреблялся часто для упрощенного перехода права собственности. В случае нарушения данного обязательства возможно было 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). Основаниями реституции были также несовершеннолетие одной из сторон, временное отсутствие одной из сторон, злой умысел одной из сторон, применение при заключении договора одной из сторон угрозы, а также заблуждения относительно характера сделки, предмета договора или личности контрагента.

5. Ввод во владение применялся в наследственных правоотношениях. При наследовании имущества, для того чтобы защитить права лица, которое признавалось наследником не по старому (цивильному) праву, а по преторскому, претор вводил лицо во владение имуществом.

Исковая давность

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. В классическом римском частном праве не было понятия исковой давности. В итоге погашения процессуальных прав истца вследствие

вие хозяйственной и правовой бездеятельности лица не происходило. Только **при Юстиниане был установлен общий срок исковой давности, равный 30 годам**, а для некоторых исков — меньший. Течение исковой давности прерывалось в случае предъявления иска или признания долга должником.

2. В классическом римском праве вместо исковой давности существовали так называемые **законные сроки для предъявления иска**. Однако это не одно и то же.

Законные сроки отличаются от исковой давности тем, что прекращают не только право на иск, но и само материальное право, которое лежит в его основе. Право в этом случае погашается вне зависимости от поведения управомоченного лица (истца), исковая же давность прекращает право на иск ввиду бездеятельности истца (например неподача иска в течение срока исковой давности).

Тема 3. Лица в римском частном праве. Понятие лица

1. **Лицами**, или субъектами прав, были в Риме как отдельные люди - *физические лица, так и объединения физических лиц (род, цех, корпорация) или независимые от них учреждения - юридические лица*. Эти лица должны были иметь возможность обладать правами. Способность обладать правами называется *правоспособностью*.

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"). Только впоследствии в целях стабильности гражданского оборота некоторым категориям рабов были даны некоторые элементы правоспособности. Это были, например, управляющие имением, капитаны кораблей, владельцы пекулия.

2. 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), лиц своего права, и подвластных им лиц, лиц чужого права. "Домовладыкой называется тот, кто имеет в доме господство, и правильно он так называется, хотя бы он и не имел сына" (Д.50.16.195.2).

Только лица, обладавшие всеми тремя статусами в совокупности признавались субъектами права в полном смысле этого слова, то есть могли самостоятельно и от своего имени осуществлять любые права и нести обязанности. *Способность самостоятельно осуществлять права и нести обязанности* называется **дееспособностью**.

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

3. **Физическое лицо, человек**, возникает после отделения плода от тела матери. Для признания родившегося физическим лицом необходимо наличие следующих

признаков: жизнь, человеческий образ, достаточное развитие. По римскому праву не родившееся дитя не может быть лицом, так как это часть материнского тела.

Для признания возникновения физического лица не имеет значения способ обнаружения жизни и ее продолжительность.

"Не считаются детьми те, которые родились, имея вид, противоположный человеческому роду и извращенный" (Д.1.5.14).

4. Прекращением физического лица является смерть. *В римском праве прекращением физического лица можно признать также максимальное умаление статуса человека, то есть утери им статуса свободы, и превращение в раба. Таким образом лицо превращалось из субъекта права в его объект.*

Правовое положение римских граждан

1. Лицо становилось **римским гражданином** по следующим основаниям:

- по рождению (в законном браке, где отец и мать или только отец были римскими гражданами; вне брака - если мать была римской гражданкой);
- в результате усыновления римским гражданином иностранца;
- в результате отпущения на свободу из рабства (здесь, однако, действовали некоторые ограничения в пользу патрона);
- посредством дарования римского гражданства иностранцу.

2. **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).

3. Дееспособность в Древнем Риме зависела прежде всего от возраста. С возрастом изменяется способность руководить своими поступками и осмысливать их.

Римское право различало следующие возрастные категории:

- несовершеннолетние;
- совершеннолетние.

Каждая из этих категорий делилась еще на две.

"Признается, что несовершеннолетние, действующие без опекуна, ничего не могут и не знают" (Д.22.6.10).

Совершеннолетние делились на детей до 7 лет (они были полностью недееспособны) и подростков. Мальчики до 14 лет и девочки, до 12 лет были частично дееспособны (они могли приобретать имущество, совершать сделки).

Совершеннолетние делились на полнолетних и неполнолетних. Неполнолетние могли, кроме совершения сделок, направленных на их пользу, составлять завещание.

Полнолетние — лица, достигшие 25 лет, становились полностью дееспособными.

Женщины обладали в области частного права примерно одинаковой с мужчинами право- и дееспособностью. Однако в зависимости от ее семейного положения и вида брака правоспособность женщины могла изменяться. Если женщина состояла в браке без власти мужа, то она самостоятельно осуществляла свои права и распоряжалась имуществом. Если же она находилась под властью мужа или отца, то она была лицом чужого права и фактически бесправна.

На дееспособность оказывало также влияние физическое или психическое состояние лица. Например, немые и глухие не могли совершать сделок, в которых надо было говорить или слышать. Лица, бывшие душевнобольными, были недееспособными, однако в периоды просветления могли считаться дееспособными.

К разряду душевнобольных римское право не относило людей психически вменяемых, но умственно ограниченных.

На дееспособность могла влиять принадлежность к какой-либо городской общине. Италия вся распадалась на округа, которые создавались вокруг какого-либо города. Принадлежность к городской общине влекла различия в правах гражданства в городской общине (уплата и размер повинностей), подсудности.

Принадлежность к городской общине определялась местом жительства лица или местом его постоянной деятельности.

На право- и дееспособность влияла также степень родства: когнатическое или агнатическое. Наибольшая зависимость здесь была видна в наследственных правоотношениях. *Агнаты* ~ родственники по прямой восходящей или нисходящей линии. Агнатическое родство относится к лицам чужого права, то есть лицам, подчиненным общему домовладыке. *Когнаты* могли происходить из разных семей и были чаще всего независимыми.

4. Особым обстоятельством, которое ограничивало правовое положение гражданина, являлось **умаление в правоспособности**. "Умаление в правоспособности есть изменение положения" (Д.4.5.1).

Различали *три вида изменения статуса (capitis deminutio)*: максимальное, среднее и минимальное.

Наибольшее изменение статуса — превращение свободного человека утраता статуса свободы. Имущество раба переходило господину. Источниками рабства были плен, ссылка на рудники.

Среднее изменение статуса — это изменение статуса гражданства. По этому признаку различались римские граждане, латины, перегрины.

Минимальное изменение в правоспособности происходило при изменении положения в семье. Лицо либо становилось самостоятельным, либо поступало под власть домовладыки. По римскому праву был возможен переход в обоих направлениях.

На состоянии право- и дееспособности оказывала также влияние **честь человека, то** есть соответствие его поведения морально-этическим нормам общества. Лицо могло быть лишено чести или она могла быть умалена.

Состояние бесчестия наступало из-за:

- осуждения за преступление или за иное особо порочащее правонарушение или вследствие нечестности в отношении, в которых требуется особая честность (например, за нарушение условия договора товарищества, где предполагается особая честность и взаимодоверие его участников, договоров поручения, хранения);
- 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.

"Осужденный за составление пасквиля не способен быть свидетелем" Д.22.6.21).

"Признается, что позором заклеяны и те женщины, которые живут постыдно и продают себя, хотя бы и не открыто" (Д.23.2.41).

Правовое положение латинов и перегринов

1. Латины делились первоначально на две группы:

- древние латины;
- латины колоний.

Древние латины - это жители *Лациума (области вокруг Рима), которые получили римское гражданство до середины III в. до н. э.*

Латаны колоний — жители колоний, образованных Латинским союзом, и колоний, созданных Римом в завоеванных областях.

Неимущественной сфере древние латаны 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 Рима и др.).

Латины колоний были полностью лишены публичных прав и были ограничены в имущественных (на них не распространялось семейное право Рима, право торговать и совершать сделки по римскому праву; они не могли вести гражданский процесс и составлять завещания).

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 имели римские граждане.*

2. *Перегрины* - это лица иностранных государств, оказавшиеся на территории Древнего Рима. Перегринами также считались и римские подданные, 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 (для разбирательства дел, в которых участвовали перегрины, была создана должность перегринского претора), а в 272г. н.э. император Каракалла даровал им права римского гражданства. С этого года правоспособность римских граждан и перегринов стала одинаковой.

Правовое положение рабов

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. По большей части рабы находились в собственности частных лиц, однако были и государственные рабы.

2. Рабство устанавливалось (возникало) следующими способами:

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

Правовое положение вольноотпущенников

1. *Вольноотпущенник (либертин) - это раб, отпущенный на свободу.* Правовое положение вольноотпущенника связывалось с объемом прав лица, отпустившего его на свободу.

2. До I в. н. э. раб мог быть освобожден только по воле господина. Существовало три способа отпущения рабов на волю:

- *при составлении завещания* (раб отпускался самим завещателем и он становился свободным с момента смерти господина; наследнику предписывалось отпустить раба; раб освобождался после уплаты определенной суммы наследнику);

- *путем внесения раба с ведома хозяина в списки граждан;*

- *путем использования мнимого процесса в суде.*

В дальнейшем появляются новые способы отпущения рабов на волю:

- *господин заявлял об освобождении раба в присутствии свидетелей;*

- *господин мог составить отпускное письмо.*

Однако эти способы не подпадали под гражданское право и их пребывание в состоянии свободы обеспечивалось претором, так же как и рабов, отпущенных на свободу бонитарным собственником.

Кроме перечисленных, появляются также способы приобретения рабом свободы в силу закона:

- *освобождается раб, открывший убийцу господина;*

- *раб, проживший в состоянии свободы в течение 20 лет.*

3. 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. В случае отсутствия у вольноотпущенника наследников патрон получал все его наследство.

Понятие и виды юридических лиц по римскому праву

1. В римском праве не существовало понятия юридического лица, так как предполагалось, что носителями прав могут быть только люди. "Так как все право установлено для людей, то сначала мы будем говорить о положении лиц, а потом о прочих предметах" (Д.1.5.2). Однако в ходе развития хозяйственного оборота стали появляться образования, которые объединяли нескольких лиц и их капиталы в некое целое. Такие образования сейчас носят название юридических лиц, но в римском праве не разработали какого-либо понятия, признав только их существование. Для включения их в оборот на них были распространены свойства физических лиц, они уподоблялись человеку.

Однако это не значит, что такого понятия не было вовсе. В Дигестах есть описание, которое можно назвать понятием юридического лица: "Те, которым разрешено образовать союз под именем коллегии, товарищества или под другим именем того же рода, приобретают свойство иметь по образцу общины общие вещи, общую казну и представителя или синдика, посредством которых, как и, в общине, делается и совершается то, что должно совершаться и делаться сообща" (Д.3.4.1.1).

Исторически уже в Законах XII 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. Можно выделить несколько признаков юридического лица по римскому праву:

- *корпорация рассматривалась в обороте как физическое лицо, то есть наделялась его свойствами;*

- *корпорации состояли из определенного количества членов, но они не прекращались, если их состав менялся, - главным было наличие согласия между участниками юридического лица;*

- *имущество корпорации обособлялось от имущества ее участников и было принадлежностью юридического лица как целого;*

- *корпорация выступала в гражданском обороте через своих представителей - физических лиц, которые имели на то соответствующие полномочия.*

3. Римское право знало три вида юридических лиц:

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

Корпорации создавались по религиозному или профессиональному принципу. Это были союзы жрецов (коллегии понтификов, авгуров); союзы должностных лиц (писцов, счетоводов); производственные союзы - цехи (союзы ремесленников, торговцев, булочников и т. д. по однородности деятельности).

Вначале 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 избравшиеся для этой цели физические лица. 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. **Муниципии** — *политические союзы внутри территории Римского государства наравне с цивитас, колониями и республиками.*

Так, помимо собственного имущества и органов управления, муниципии изначально обладали правом получать имущество по завещательным отказам. Корпорации получили такое право лишь со II в. н. э.

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

Особый (привилегированный) статусе имела **государственная казна (фискус)**. Так, на фискальное имущество не распространялись сроки давности; исковые требования государственной казны имели преимущество на удовлетворение по сравнению с иными требованиями; существовали ограничения по ответственности самой казны перед третьими лицами и т. д.

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

Кроме того, **статусом юридического лица наделялись военные подразделения - легионы.**

Раздел II. Вещное право

Тема 4. Вещные права. Владение

Понятие и признаки вещного права

1. Римское право не выработало понятий вещного и обязательственного права и их отличий, однако, основываясь на трудах римских юристов, такое различие провести можно, учитывая, что они различали вещные и личные иски.

При определении вещного права надо различать вещное право в объективном и в субъективном смысле.

Вещное право (в объективном смысле) - это комплекс норм гражданского права, регулирующий права и обязанности, связанные с обладанием материальными объектами.

Вещное право (в субъективном смысле) — это право (возможность) непосредственно и независимо от чьей-либо воли осуществлять господство над вещью.

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

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

2. Существует несколько черт, отличающих вещное право от обязательственного:

- *вещное право является абсолютным правом* — обладателю вещи противопостоят неограниченное число лиц, которые обязаны не нарушать его права;

- *при удовлетворении своих потребностей обладатель вещи использует ее сам по своей воле*. Если же эта вещь выступает в качестве предмета в обязательственных отношениях (наем), то лицо должно соблюдать определенные правила, установленные законом или хозяином вещи;

- *вещное право является бессрочным, обязательственное же рассчитано на определенный срок*;

- *в вещном праве лицо воздействует непосредственно на вещь, в обязательственном — на человека, на контрагента (требует от него определенного поведения*;

- *вещное право защищается особыми способами, отличными от способов защиты обязательственного права*.

Понятие вещи и классификация вещей по римскому праву

1. "Вещь - означает все то, что представляет собой некоторое единство и имеет имущественную ценность" (Д.50.16.1.23).

"Наименованием вещи охватываются как права, так и юридические отношения" (Д.50.16.23).

2. "Наиболее общим образом вещи делятся на две части: одни являются вещами божественного права, другие человеческого" (Д. 1.8.1).

Вещи божественного права находились вне частного права. Существовало три вида таких вещей: священные, святые и религиозные. Эти вещи не могли входить в состав чьего-либо имущества.

"Священные вещи - те, которые посвящены богам обществам" (Д. 1.8.6.3). К этому виду вещей относятся прежде всего храмы. При этом, даже после разрушения священного здания, земля, на которой оно находилось, оставалась священной.

Место делает религиозным любое лицо, если хоронит умершего на своей земле. К данному виду вещей относятся, кроме участков земли, также гробницы, домашние божки, изваяния предков и т. п.

Святым являлось то, что защищалось от противоправных действий людей. "В собственном смысле мы называем святым то, что защищено санкцией (неприкосновенно); так законы являются святыми, так как защищены санкцией" (ДЛ.8.9). В число таких вещей входят, например, городские стены.

Вещи человеческого права разделялись на *публичные и частные*. *Публичные* *вещи* не входили в состав чье-либо имущества, а принадлежали некоей совокупности граждан. Публичными вещами являлись театры, стадионы; раб, принадлежавший общине; гавани, реки и пользование их берегами. Совокупность граждан, которой могли принадлежать публичные вещи, была политической (муниципия), а не частной (товарищество, корпорация).

В соответствии с римским правом были также вещи общие для всех в силу их естественного права: воздух, текучая вода, море, его берега.

3. "Вещи частного права - это те, которые принадлежат отдельным лицам" (Д. 1.8.1). Главным делением вещей по римскому праву было различие телесных и нетелесных вещей.

Нетелесные вещи — "те, которые не могут быть осязаемы; таковы те вещи, которые заключаются в праве (являются правом), такие как наследство, узуррукт, обязательства, заключенные каким-либо образом" (Д. 1.8.1.1).

Телесные вещи — "те, которые могут быть осязаемы, как-то: земля, раб, платье, золото, серебро, и, наконец, другие бесчисленные вещи" (Гай Инст.2.13). Телесная вещь может быть простой (плуг), может состоять из отдельных вещей, каждая из которых может являться отдельным объектом права (корабль), а может состоять из совокупности вещей (ожерелье).

Все **остальные классификационные основания** подразделяются на:

- движимые и недвижимые вещи;
- делимые и неделимые;
- потребляемые и непотребляемые;
- манципируемые и неманципируемые;
- вещи, находящиеся в обороте, и изъятые из оборота;
- главные вещи и их принадлежности;
- вещи индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками;
- плоды.

Недвижимые вещи — земельные участки и все то, что с ними неразрывно связано и не может быть отделено без существенного повреждения. Сюда относятся здания, растения.

Движимыми вещами могут быть любые вещи, не отнесенные к числу недвижимых. Среди них в римском праве выделялись вещи, осуществлявшие движение собственной силой.

К делимым вещам относятся те вещи, которые могут быть разделены без их уничтожения или существенного повреждения, приводящего к уменьшению ценности (значимости в обороте). **Неделимые вещи** соответственно составляют целое, которое при разделении теряет все или большинство своих полезных свойств.

К потребляемым вещам относятся те, которые в процессе их использования исчезают. **Непотребляемые вещи** могут длительное время участвовать в гражданском обороте, а их износ происходит постепенно, растягиваясь во времени.

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

Мандипация 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 немандипируемого и могло отчуждаться без всяких формальностей путем простого вручения приобретателю.

Вещи, находящиеся 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).

Главная вещь самостоятельно участвует в обороте, принадлежность же следует судьбе главной вещи; если последняя передается, то вместе с ней передается и ее принадлежность.

Индивидуально-определенная вещь, в отличие от родовых, 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). Вещные права возможны только на индивидуально-определенные вещи.

"Естественные произведения вещи, которые она дает согласно своему назначению, называются плодами" (Д.22.1).

"Проценты занимают место плодов и по справедливости не должны быть отделяемы от плодов" (Д.22.1.34).

Плоды поступают в обладание того лица, которое обладает вещью, производшей эти плоды.

Виды вещных прав

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

2. 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.

Владение

1. Владение — это фактическое обладание вещью, соединенное с волей лица самостоятельно обладать вещью для себя. 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.

Фактическое обладание - это материальный признак владения. Он состоял в том, что лицо физически держало вещь у себя или находилось на ней.

Воля - субъективный элемент владения. Воля как элемент владения могла быть как у собственника, у другого законного владельца, так и у недобросовестного владельца.

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 иск не мог.

2. В римском праве различаются:

- 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).

Владение также различалось на гражданское, посредственное и преторское.

Гражданское владение - это владение в соответствии с гражданским правом. Наиболее ярким примером такого владения является владение домовладыки для себя и от своего имени; подвластные владели от его имени.

Посредственное владение имело место, когда владельцем было одно лицо, а физически вещь находилась в обладании другого лица. "Мы считаемся владеющими не только тогда, когда владеем сами, но и когда кто-нибудь находится во владении от нашего имени, хотя бы он и не был подчинен нашей власти, каковыми являются арендатор и жилец, а также через тех, у кого мы сложили или ссудили (вещи) или кому безвозмездно предоставили жилище, мы считаемся владеющими лично сами так, что даже многие считают владение удерживаемым одним намерением" (Гай Инст.4.153).

Преторское владение — владение, которое признавалось и защищалось претором до истечения срока владельческой давности. Претор защищал владение, в котором присутствовали необходимых оба элемента против любого лица, посягающего на вещь независимо от оснований приобретения владельцем этой вещи. Исключение составляли случаи неправомерного недобросовестного владения.

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, а также многими другими способами. 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**.

Владение, в отличие от права собственности, защищаясь 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). Иск с фикцией давался владельцу только против недобросовестных владельцев, но не против собственника вещи.

Тема 5. Право собственности

Право собственности

В римском праве отсутствовало определение права собственности, да и теоретическая законченность его тоже. Учеными римское право собственности определяется чаще всего как наиболее полное господство над вещью.

В римских источниках при описании права собственности употреблялись два термина - *dominium* и *proprietas*. Наряду с этими терминами использовались конструкции обозначения права через "имущество", через субъекта (хозяин), при помощи местоимений (моя вещь, наша вещь), словосочетанием "в полном праве".

Режим *dominium* употреблялся или применялся:

- при обозначении или сравнении субъектов права;
- при соотношении права собственности по основным подсистемам частного права (цивильного, преторского, права народов);
- исключительно для выделения признака правомерности права "правомерная собственность";
- давал право на судебную защиту с помощью вещных исков.

Режим *proprietas* использовался при соотношении и сопоставлении права собственности с правами на чужие вещи (узуфруктом, узусом). По всей видимости, дан-

ный режим и обозначавший его термин указывали на принадлежность вещи, то есть "мое право" на данную вещь.

Указанные термины выражали различные стороны римского права собственности. Доминиум — право на легальное (законное) правомерное господство (власть) лица над телесным объектом. Проприетас — право, принадлежащее собственнику, право на принадлежность вещи данному, а не другому лицу. Доминиум раскрывает функциональные особенности института, Проприетас — структурные.

Режим доминиум обозначал господство над вещами. Данное господство должно быть надлежаще оформленным и правомерным, в отличие от владения, которое основывалось на факте обладания.

"Господство, в отличие от владения, не зависит от наличия воли: "различие между *dominium* и владением в том, что *dominium* остается у хозяина и в том случае, если он не имеет этого желания, владение же прекращается, если устанавливается нежелание владеть" (Д.41.2.17).

"Господство должно быть нераздельным и полным: "несколько лиц не могут совместно владеть одной и той же вещью в целом, так как было бы противоестественно, чтобы и ты держал в руках то, что я держу,... невозможно двоим стоять или сидеть на одном и том же месте" (Ц.41.2.3.5).

Такое господство приобреталось в большинстве случаев исключительно гражданскими способами (манципацией, судебной уступкой).

Proprietas имеет свои отличительные черты:

- данное право, за малыми исключениями, не включает в себя возможности пользования и извлечения плодов; по существу это голое право;
- если *usufructus* и *proprietas* оказываются у одного лица, то оба права превращаются в *dominium* (Д.7.25.1);
- *proprietas* носил только юридический характер, фактически же вещь находилась у другого лица, которое ее использовало.

Содержание права собственности выражалось в возможности собственника наиболее полно осуществлять свои права над вещью. **Чаще всего называются правомочия:**

- *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 следующие виды собственности:

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

Квиритская собственность являлась древнейшим видом собственности в Древнем Риме.

Признаки квинритской собственности:

- субъектом квинритской собственности мог быть *только римский гражданин* (на более раннем этапе - римский народ);
- объектом квинритской собственности являлись *только вещи, способные участвовать в обороте*;
- собственность по праву квинритов *могла быть приобретена только гражданскими способами*.

По мере развития хозяйственной жизни возникла необходимость обеспечить устойчивость гражданского оборота в том случае, если вещь перешла к новому собственнику, однако были нарушены некоторые формальности перехода.

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

Преторская собственность, в частности, возникала, когда манципируемые вещи отчуждались без обязательной в таком случае манципации:

По квинритскому праву подобная сделка могла быть признана недействительной, возможен был и виндикационный иск, однако такое положение - подрывало устойчивость гражданского оборота и способствовало нечестности продавцов; поэтому в данном случае претор стал приходить на защиту ответчика, и, если сделка была уже исполнена, преторы предписывал судье отказать в иске. В дальнейшем разделение собственности на квинритскую и бонитарную становится чисто номинальным.

Термин **"бонитарная собственность"** становится просто техническим. Режим бонитарной собственности предоставлял некоторые права его обладателю до наступления срока давности, по окончании которого лицо приобретало *dominium*.

"Если вещи, принадлежащей к манципируемым, я не манципирую, не уступаю тебе перед судящим претором, и только передаю тебе, то ты будешь ею просто обладать, а я буду ее квинритским собственником до тех пор, пока ты не приобретешь собственности на основании давностного владения" (Гай Инст.2.41).

Провинциальная собственность распространялась на *провинциальные земли*. Эти земли принадлежали римскому народу на праве общей собственности по праву завоевания. Данная земля делилась на две части: одна часть составляла государственную собственность, другая предоставлялась прежним владельцам для дальнейшего использования. Однако по воле государства данные лица могли быть лишены владения. Впоследствии последнее правило было отменено.

Главным отличием провинциальной собственности от квинритской были взимающиеся с данной собственности платежи в пользу государства, а их оборот регулировался не гражданским правом, а правом народов.

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 возникают из права 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 2 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. Если земля была ничейной или ею владел нашедший клад, то он весь поступал в собственность нашедшего;

• *приобретение плодов* - естественные произведения вещи по отделении ! от нее поступали в собственность обладателя вещи;

• *переработка* - изменение природы вещи, благодаря чему появляется новая вещь других свойств и характера употребления (зерно - мука), которая поступает в собственность лица, ее переработавшего, если первоначальная вещь была его. По вопросу переработки чужой вещи у юристов единого мнения не сложилось;

• *приобретение вновь возникающих участков*. На море такие участки приобретались первым завладевшим; при увеличении береговой линии — собственником участка берега; при изменении русла реки - новые земли приобретались собственниками берегов по середине русла; если на реке появлялись острова - они рассматривались как дно и приобретались собственниками берегов после разделения их по середине русла.

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

Такими способами являются:

• *манципация* — сложный обряд по передаче вещи в присутствии пяти свидетелей и весовщика;

• *судебная уступка* — перед претором или правителем провинции стороны разыгрывали спор по поводу передаваемой вещи. Покупатель как бы виндицирует приобретаемую вещь, а продавец не оспаривает его права, уступая ему вещь;

• *передача вещи* (традиция — "traditio"). Традиция - это простая передача вещи с намерением передать и право собственности на нее. Основанием традиции был договор (купля-продажа, дарение, мена и др.);

• *соединение вещей, которое 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. В результате бревна стали составной частью дома. В таком случае собственник дома обязан был выплатить прежним собственникам бревен их двойную стоимость. При смешении жидкостей каждый из собственников имел право на часть целого;

• *отказ по завещанию*. Право собственности у наследника возникало после смерти завещателя;

• *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 конфискации);
- *изъятия вещи из гражданского оборота*.

Защита права собственности

1. Существовало несколько видов исков по защите права собственности. *Основными являлись виндикационный и негаторный иски.*

Виндикационный иск — это иск невладельца собственника к неправомерно владеющему несобственнику об истребовании вещи из чужого незаконного владения.

Цель иска - возвращение вещи собственнику (римское право не исключало возможности денежной компенсации, в отличие от современного российского).

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 (хранение, ремонт, увеличение ценности 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 лишился 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. Если иск удовлетворялся, ответчик был обязан снести возведенную им стену.

3. ***Иск о воспрещении*** - *actio prohibitoria* - По своему содержанию аналогичен негаторному иску, он также направлен на устранение нарушений прав собственника. *Истец здесь требовал свободы своей деятельности и воспрещения вмешательства ответчика в его дела.*

4. ***Публицианов иск*** — *actio Publiciana* - был создан в I в. до н. э. для защиты бонитарного собственника, лица, добросовестно приобретшего вещь у несобственника. Поскольку указанные лица приобретали право собственности по истечении сро-

ка давности владения, этот иск допускал фикцию, будто лицо уже провладело давностный срок, и таким образом защищались права владельца.

Добросовестному приобретателю данный иск давался против третьего лица, неправоммерно завладевшего вещью.

Право собственности могло также защищаться *личными исками, направленными непосредственно против нарушителя*, если его правонарушение имело особый характер.

Тема 6. Права на чужие вещи

1. Помимо прав на свои вещи, римское частное право знало также и *права на чужие вещи*.

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

Очевидно, что несобственник 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. Сервитут — *вещное право на пользование в определенных пределах чужой вещью, либо запрещающее такое использование другим лицам, в том числе и собственнику*.

"Собственник не может ни устанавливать, ни утрачивать сервитут (самому себе)" (Д.7.1.15.7).

Сервитут прекращается, если собственник, например имения, в пользу которого установлен сервитут, приобретает имение, которое обременено сервитутом в его пользу: "Сервитута имений сливаются, если одно лицо становится собственником обоих имений" (Д.8.6.1).

Установление сервитута не исключает определенных полномочий собственника, а лишь ограничивает их использование.

Установленный сервитут следует за собственностью даже при ее переходе к другому лицу: "Ни узурфрукт, ни право прохода или прогона скота не утрачивается в силу изменения собственности" (Д.7.4.19).

"Природа сервитута не в том, чтобы кто-либо произвел какое-либо действие, например уничтожил строение или предоставил более приятный вид на окружающую участок соседа местность, или, чтобы он сделал у себя украшение, но в том, чтобы лицо допускало что-либо или не делало чего-либо" (Д.8.1.15.1).

Сервитуты защищались вещными исками.

Сервитуты могли быть личными или вещными.

Личный сервитут ~ это право пользования вещью определенным лицом. Такой сервитут устанавливался в отношении конкретного лица и с его смертью прекращался, например узурфрукт и узус.

Узуфрукт - *вещное, личное право лица на пользование вещью и извлечение плодов из непотребляемой вещи без изменения ее сущности.* Если сущность вещи изменялась, то узуфрукт прекращался. Изменять вещь нельзя было даже в сторону улучшения. Данные ограничения отличают узуфрукт от собственности, поскольку узуфруктарий не мог использовать вещь как собственник, то есть по своему усмотрению, а также не мог ею распоряжаться. Однако узуфруктарий мог передать осуществление права другому лицу за плату или безвозмездно. По окончании узуфрукта вещь возвращалась вместе с приращениями.

Узус — *вещное, личное право пользования чужой вещью, но без права извлечения плодов.* В остальном режим узуса похож на узуфрукт.

Вещный сервитут *устанавливался в отношении не конкретного лица, а конкретной вещи.* Вещный сервитут мог быть установлен; участок, который обременяется сервитутом, мог доставлять постоянную выгоду в силу своих свойств владельцу сервитута. Сервитут устанавливался в соответствии с потребностями господствующего участка, однако пользователь сервитута обязан был по возможности щадить собственника и ни в **коем** случае не выходить за установленные пределы использования.

Вещные сервитута могли быть сельскими и городскими.

К сельским сервитутом относились:

- *дорожные* (право прохода, проезда, прогона скота; право на дорогу, право переплывать чужое озеро);
- *водные* (право проведения водопровода через участок и отведения воды на чужой участок для осушения своего, право черпать воду, право водопоя скота);
- *пастбищные* (право выпаса скота).

К городским сервитутом относились:

- *право на свет и на вид;*
- *право постройки* (право опереть конец бревна о стену соседа, построить крышу в пространство соседа, устроить балкон над его участком);
- *право стока и отвода воды* (право отвода воды с крыши через участок соседа, право проведения канализации через участок соседа).

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 независимо от того, принадлежит ли данная вещь еще должнику или нет, и преимущественно перед другими требованиями иных лиц.

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 вещное право долгосрочного пользования и извлечения плодов из недвижимого имущества за определенную плату. Чаще всего это были государственные или муниципальные земли.

"Арендowanными у государства участками называются те, которые сданы внаем навсегда, то есть с таким условием, что пока за них уплачивается арендная плата. Те, которые наняли участок у граждан муниципии навсегда, с целью извлечения плодов, хотя и не становятся собственниками, однако, как это установлено, имеют вещный иск против любого владельца и против самих граждан муниципии" (Д.6.3.1).

Эмфитезис защищался через Публицианов иск: "В отношении арендованных земель и других участков, которые не могут быть приобретены в собственность по давности, может быть применен Публицианов иск" (Д.6.2.12.2).

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 налог. Неуплата арендной платы в течение 3 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 2% с покупной цены эмфитевзиса.

5. 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. Жилище возводилось лицом с согласия собственника за свой счет.

Суперфиций давал право:

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

Раздел III. Обязательственное право

Тема 7. Общее учение об обязательствах и договорах

Понятие и виды обязательств

1. Римское право определяло **обязательство** как *"правовые оковы, в силу которых мы принуждаемся что-нибудь исполнить согласно законам нашего государства"* (Юстиниан 3.13).

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.

"Сущность обязательства не в том состоит, чтобы сделать тело (вещь) нашим или какой-либо сервитут, но чтобы принудить ("связать перед нами") другое лицо нам что-либо передать, сделать или предоставить" (Д.44.7.3).

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.

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. Обязательства по римскому праву имеют следующие признаки:

- в обязательстве участвуют *не менее двух лиц*,
- обязательства *возникают из определенных оснований* (договор, деликт);
- *стороны обязательства — кредитор и должник*;
- *каждому обязательству соответствует свой иск* (в эдикте претора).

3. 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.

"Теперь перейдем к обязательствам, главное деление которых распадается на два вида, каждое обязательство возникает или из договора (контракта), или из правонарушения (деликта)" (Гай Инст.3.88).

Как бы договоры и как бы деликты появляются позднее, и известны из Институций Юстиниана.

Договорные обязательства также подразделяются по основаниям своего возникновения: "Рассмотрим прежде те, которые возникают из договора, их четыре рода: именно, они возникают вследствие передачи вещи, или торжественными словами, или письменным образом, или простым соглашением" (Гай Инст.3.89).

Кроме указанных обязательств в римском праве существовали натуральные обязательства. Их особенность заключалась в том, что они не были обеспечены исковой

защитой. Однако юридическое значение данные обязательства все же имели. Существовало правило: обязательства должны исполняться. Исполненное по таким обязательствам назад не возвращалось. Натуральное обязательство возникало, если одна из сторон не могла выступать субъектом в этом обязательстве (денежный заем подвластного сына без согласия домовладыки).

Основания возникновения обязательств

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.

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

Основания прекращения обязательства

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

Надлежащее исполнение означает:

- исполнение обязательства должником или от его имени;
- 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;
- исполнение произведено в надлежащем месте. Надлежащее место определялось соглашением сторон либо по тому месту, где мог быть предъявлен иск, которое определялось местом жительства исполнителя или принадлежностью к какой-либо общине;
- исполнение произведено в срок, определенный обязательством. Если исполнение не произведено в срок, то возникает просрочка должника. Для наличия просрочки необходимо также, чтобы кредитор мог предъявить требование к должнику, то есть наступил срок, обязательство защищено иском и у должника нет противоправного требования возражения. Иначе просрочка не наступает.

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 о том, 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;

г) при Юстиниане введено требование, чтобы оба требования были ликвидными, то есть не запутанными сложными деталями;

д) против требования нет правопоражающего возражения.

Освобождение от долга. Это было *одностороннее действие кредитора, которым он объявлял об освобождении должника от долга*. Такое действие совершалось посредством меди и весов (форма воображаемого платежа); формальным заявлением кредитора о том, что исполнение им получено; соглашением о непредъявлении требования; прощением долга.

Совпадение кредитора « должника в одном лице (например, при наследовании), **Невозможность исполнения.**

Такая невозможность могла быть как фактической, так и юридической. *Фактическая невозможность* — это, например, уничтожение индивидуально-определенной вещи.

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

Понятие и виды договоров

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 ее соблюдении признавался и защищался квинтским 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.

"Лабеоном в первой книге эдикта городского претора определено, что контракт влечет обязанность (обязательство) обеим сторонам, что греки называют синаллагма (обоюдный), это купля или продажа, найм или товарищество" (Д.50.16.19).

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.

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

- вербальные контракты;
- литтеральные контракты;
- реальные контракты;
- консенсуальные контракты.

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).

3. *В древнем римском 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. Таким образом, *древнее право основное значение придавало волеизъявлению,* не обращая никакого внимания на волю сторон совершить то или иное действие.

Договоры, допускавшие только буквальное толкование, именовались **договорами строгого права**.

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*. На этом этапе римское право стало придавать соответствующее значение воле сторон договора.

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.

Вербальным (то есть *словесным, устным*) контрактом признается *договор, устанавливающий обязательство словами, то есть договор, приобретающий обязывающую силу посредством и с момента произнесения известных формул или фраз.*

Основным вербальным контрактом являлась стипуляция.

"Стипуляция есть словесная формула, в которой лицо, которому задается вопрос, отвечает, что оно даст или сделает то, о чем его спросили" (Д.45.1.5.1). 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 данный договор 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. Стипуляция могла быть сложной, если на стороне кредитора (корреальное обязательство) или на стороне должника (солидарное обязательство) присутствовала множественность лиц. Различали также стипуляцию с дополнительным должником (адстипуляция) и стипуляцию с поручительством за должника (adpromissio).

Другими типами вербальных договоров были:

- *обещание предоставить приданое;*
- *клятвенное обещание услуг вольноотпущенником своему патрону.*

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

Древнейшей формой литерального 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 литеральный 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 2 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 залога.

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 рассматривалась уже как исполнение консенсуального контракта.

Консенсуальными контрактами являлись:

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

Условия действительности договора

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

• *соблюдение установленной формы договора* (например, стипуляция не порождала юридических последствий, если должник первым выразил свою волю). Для определенных сделок была определенная форма договора (манципация, стипуляция, устный, совершаемый простой передачей вещи);

- *соответствие воли волеизъявлению;*
- *наличие существенных условий* в договоре;
- *наличие основания (цели)* договора (causa).

2. Воля— это желание лица получить какую-либо выгоду, достичь желаемой цели с помощью заключения договора.

Волеизъявление — это воля, выраженная вовне, в тексте договора, в действиях лиц. Благодаря волеизъявлению воля лица становится понятной окружающим людям.

В некоторых случаях может оказаться, что воля выражена, однако лицо, ее выразившее, предполагало другие последствия своего волеизъявления, или же воля и волеизъявление не соответствуют вследствие не зависящих от лица обстоятельств.

Волеизъявление не соответствовало воле, если договор был заключен:

- *под угрозой или вследствие насилия* (лицо не хотело изъявлять волю, но было принуждено к этому силой; однако вначале этому не придавалось никакого значения);
- *вследствие обмана;*
- *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). *Во всех договорах существенным условием является предмет договора.*

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*. Существуют, однако, **абстрактные договоры**, которые не имеют под собой никакого основания (стипуляция - ни на чем не основанное обещание, выплатить определенную сумму денег).

Стороны (субъекты) договора

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 некоторым договорам заключать через представителя (например, договор займа). Договор мог быть самостоятельно заключен *только дееспособным лицам*. 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, то такое обязательство именовалось *корреальным*; а если несколько должников и только один кредитор - *солидарным*. 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* (уступка требования);

- *перевод долга.*

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

Первоначально цессия была абсолютно запрещена, обязательство считалось исключительно личной правовой связью. 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, например 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.

Ответственность за неисполнение 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.

"Нет вины, если соблюдено все, что требовалось" (Д.9.230.3).

"Вина имеется налицо, если не предвидено то, что заботливый мог предвидеть" (Д.9.2.31).

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. Умысел состоял в том, что лицо предвидело последствия своих действий и желало их наступления;

• **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).

По договору товарищества должник отвечал лишь при несоблюдении той степени заботливости, с которой он делает свои дела.

В тех договорах, где особым пунктом предусмотрена обязанность должника охранять вещь, должник отвечает и за случайную гибель вещи.

Римское право знало понятие случая и непреодолимой силы.

Случай — это та, 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 не полученная 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.

Тема 8. Отдельные виды обязательств

Договор купли-продажи

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

Договор был направлен на переход права собственности и владения от одного лица к другому на возмездных условиях. Договор носил доверительный характер.

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 природе, 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.

"Договор купли-продажи считается заключенным, когда договорились о цене, хотя бы цена и не была еще уплачена" (Гай Инст.3.139).

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 был обязан:

- *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 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. Было несколько оснований ответственности продавца.

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

наступала также за ненадлежащее качество поставленного товара. Данный вид ответственности формировался постепенно.

По гражданскому праву продавец несет 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 классическую и постклассическую эпоху, 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 6 месяцев, а в отношении уменьшения покупной цены - в один год.

Если продавец не передавал вещь, то она в случае удовлетворения иска покупателем 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.

Договор найма и его виды

1. Договор найма в римском праве понимался более широко, чем в настоящее время. По **договору найма** одна сторона обязывалась предоставить другой стороне вещь для временного пользования или услуги, а другая сторона была обязана оплатить пользование вещью или услугой. Договор найма - доверительный договор.

2. 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.

3. 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 неповрежденной.

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 провести в случае необходимости ремонт переданной в наем вещи; устра-

нять 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 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, и освобождался от ответственности, если вещь была повреждена случайно или вследствие непреодолимой силы.

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 в наем.

Такое же право было у наймодателя и в том случае, когда наниматель уклонялся от внесения наемной платы более 2 лет подряд.

4. 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.

5. 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.

Римские юристы по-разному подходили к определению права собственности на изготовленную вещь. Если подрядчик изготавливал вещь из своего материала, то договор подряда рассматривался как договор купли-продажи; если же вещь изготовлена из материала заказчика, то налицо был подряд в чистом виде.

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.

Договор поручения

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. Договор носил доверительный характер.

Предметом договора поручения могли быть как действия юридического характера (заключение сделки), так и фактического (бесплатный ремонт). Часто договор поручения использовался для отношений по разрешению проблем по поручению влиятельных лиц.

Самым главным признаком договора поручения была его *безвозмездность*. Если вознаграждение и выплачивалось, то только по желанию доверителя, и носило форму не платы, а гонорара. Право классической эпохи отходит от принципа безвозмездности.

Факт заключения договора подтверждался действиями поверенного с ведома доверителя или в его присутствии.

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, но мог и одобрить действия поверенного.

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 поручить 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 сначала 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 аксессуарный (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 сначала 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 поручи-

теля 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 в. до н. э.). По данному иску уплаченная поручителем сумма взыскивалась с должника не в одинарном, а в двойном размере.

Договор 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). Этот договор - доверительный.

Договор товарищества не приводил к созданию нового лица (организации). Субъектами прав и обязанностей оставались сами товарищи.

Главным условием договора товарищества было согласие всех его участников: "Товарищество продолжается до тех пор, пока существует взаимное согласие участников" (Гай Инст.3.151). Цель товарищества должна быть прямо разрешенной законом и иметь имущественный характер.

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.*

Договор займа

1. **Договор займа** - это реальный контракт, по которому одна сторона (заемодатель) 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 займы в форме сделки "лежит", 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 сопровождалась лишь передачей денег или иного имущества без соблюдения каких-либо формальностей.