

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ФГБОУ ВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н.Г. Чернышевского»
Институт истории и международных отношений

ИСТОРИЯ РИМСКОГО ПРАВА

УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ

направление подготовки

46.04.01. – История

Профиль:

«Истоки европейской цивилизации:

Археология и исторический нарратив»

Квалификация (степень) выпускника

магистр

Форма обучения

Очная

Автор: С.Н. Ахиев

Саратов

2017

Рекомендовано

Научно-методической комиссией Института истории и международных отношений СГУ в качестве учебно-методического пособия для магистрантов по направлению 46.04.01 – История (уровень магистратуры)

Учебно-методическое пособие составлено в соответствии с государственными требованиями к минимуму содержания образования и уровню подготовки выпускника по направлению подготовки 46.04.01 – История.

Целью дисциплины «История римского права» является знакомство с историей развития правовой культуры римской цивилизации. Курс знакомит с основными составляющими правовой системы, которая регулировала отношения между частными лицами в пределах Римского государства. Эта правовая система через посредство средневековых юридических школ легла в основание европейской (прежде всего французской и немецкой) правовой системы, поэтому является неотъемлемой базой профессионального исторического образования, подготавливающей магистрантов к более сознательному изучению курсов, связанных с изучением истории и исторического наследия различных цивилизаций.

Учебно-методическое пособие «История римского права» содержит план учебно-образовательных модулей дисциплины, списки рекомендуемой учебной и научной литературы, темы практических занятий и методических рекомендаций к ним, проверочные вопросы.

ПЛАН

учебно-образовательных модулей дисциплины

«История римского права»

Тема 1. Понятие римского права

Римское право – право античного Рима, Римского государства рабовладельческой формации. Право в объективном смысле – совокупность правовых норм, в субъективном смысле – право, принадлежащее субъекту права. Римские юристы не проводили такого различия. Они делили право на 2 части, различие которых проводилось путем противопоставления интересов государства и общества интересам отдельных личностей.

1. Публичное право (*jus publicum*) – совокупность норм, регулирующих вопросы религиозного характера и вопросы управления. Это право, которое «*ad statum rei Romanae spectat*» (относится к положениям Римского государства). Публичное право включало в себя святыни, служение жрецов, положение магистратов (Ульпиан). К нему относились нормы, определяющие правовое положение государства и его органов и регулирующие их отношения с частными лицами. Римское публичное право содержало нормы о судопроизводстве: формах судебного процесса, вызове в суд, доказывании и доказательствах, процессуальном представительстве; уголовного права: о преступлениях и наказаниях, об ответственности за преступления; о законах, сенатус-консультах и долговременном обычае; о порядке похорон и церемоний; о правоспособности и дееспособности лиц, о структуре власти, о занятии государственных должностей. Нормы публичного права носили повелительный характер (императивные) и не могли быть изменены. Применялись методы власти и подчинения. Публичное право неразрывно связано с обязанностями.

2. Частное право (*jus privatum*) – совокупность норм, регулирующих вопросы имущественных и семейных отношений в римском обществе. Это право, которое относится «*ad singulorum utilitatem*» (касается выгоды, интересов отдельных лиц). Частное право регулировало отношения частных лиц между

собой и в институтах, связанных с производством, обменом вещей и услуг. Частное право делилось на комплекс имущественных (по поводу вещей) и личных прав (абсолютных, неотчуждаемых).

Римское частное право регулировало: имущественные и некоторые неимущественные отношения; семейные отношения: порядок заключения брака, положение главы семьи, личные неимущественные и имущественные отношения в семье; отношения собственности, права на чужие вещи (сервитуты, залоговое право, эмпитевзис и суперфиций); обязательственные правоотношения, т. е. порядок заключения и исполнения договоров, ответственность за неисполнение; наследование, т. е. переход имущества к другим лицам после смерти наследодателя. Для римского общества понятие частного права не совпадало с понятием гражданского права (*ius civile*), поскольку не все жители Рима были гражданами. Государство минимально вмешивалось в частное право. Основное место занимали условно-обязательные, разрешающие нормы, т. е. нормы диспозитивные (восполняющие). Частное право могло изменяться и либо применяться, либо нет, было глубоко индивидуалистичным, что дало Генриху Гейне назвать его «библией эгоизма». Частное право, в отличие от публичного, – действительно право, за редким исключением (например, обязанность принятия наследства при наличии отказа). Частное право – самая оформленная и законченная часть римского права.

Особое значение римского права объясняется влиянием на развитие человечества. Римское право оказалось основным источником современных кодификаций права. Римское право вводилось как субсидиарное, но по своему объему оно занимало первое место. Поскольку римское право было приспособленным к различным жизненным условиям, оно образовало «современное римское право», которое действовало в Германии до 1900 г. Всеобщее применение римского права в Европе официально впервые осуществлялось в XII в. по закону Лотаря II (Франция), но фактически его применение никогда не прекращалось.

Римское право определило характер всех будущих правовых систем, поскольку сами «варвары» – завоеватели не имели системы частного права. При отсутствии римского права они, возможно, выработали бы свою систему, но в данном случае оказалась в готовом виде система, которая соответствовала возникающим запросам. Римское право было построено как абстрактное право и как частное право. Оно существовало и при феодализме, и при капитализме, выражая интересы эксплуататоров: купцов (нашедших свободу частной собственности и договоров); помещиков (захвативших общинные земли); церкви (в качестве политической силы и одного из крупнейших землевладельцев).

Римское право имело огромное влияние на развитие культуры в целом. Важную роль в истории права играют:

1) юридическая техника римского права, что, соответственно, влияет на точность и лаконичность нормы права, а также цельность и практичность права в целом;

2) исключительность римского права, являющаяся результатом интенсивного развития общества и его культуры, а также результатом развития товарно-денежных отношений.

Успехи римского права объясняются мастерством юристов, которые создали целый арсенал правовых средств. Роль римского права в историко-правовых учениях: в связи с завоеванием варварами Рима в 1080 г. была образована Болонская юридическая школа (с этой даты ведут свою родословную европейские университеты). Эта школа насчитывала 10 000 слушателей и положила начало течению глоссаторов (Ирнерий, Аккурсий и др.), которые не допускали противоречий римского частного права. В этих целях они:

- 1) выбрасывали из свода Юстиниана *inscriptiones* и греческие слова;
- 2) в толковании выводили *lex Fufia Caninia*;
- 3) установили принцип: *Quicquid non agnoscit glossa, nec agnoscit forum*.

Болонская юридическая школа породила другую школу – постглоссаторов, или комментаторов, (XII в., Бартол). Одной из основных целей деятель-

ности этой школы явилось приспособление римского права к практическим нуждам. Научное значение работ постглоссаторов невелико, господствует арифметическое *communis opinio doctorum*. Юридическое образование сокращается, наука популяризуется и проникается кляузничеством. Такие гуманисты XIV–XV вв., как Петрарка, Боккаччо и Валла, резко критикуют произошедшее в данный период времени падение юриспруденции. Полициан, Болоньин и Холондер занимаются восстановлением текста *Corpus iuris*. Особенно большая заслуга в данном направлении принадлежит Куяцию и Донеллу. В XIX в. существовала историческая школа Гуго и Савиньи, которая занималась римским правом в реакционных целях.

Периодизация римского права – выделение в развитии римского права определенных этапов, имеющих соответствующий временной промежуток и характерные черты. Ниже перечислены периоды развития римского права.

1. VIII–III в. до н. э. – период древнего, или квирицкого права – период начального формирования римского права. Право существовало только в рамках патриархальной римской общины, для членов общины и ради сохранения ее ценностей и привилегий, оно неразрывно с юридической практикой жрецов-понтификов, пронизано сакральным, и потому формально-консервативным началом. В этот период отмечается становление главных видов источников римского права, переход от обычного права к государственному законодательству и основанной на нем постоянной судебной практике. В V в. до н. э. была осуществлена первая кодификация – Законы XII Таблиц, которые закрепили основные институты правовой системы Рима (деление вещей, способы их передачи, деликты и т. д.). Систематизация правовых норм была примитивна, и не всегда четко выделялись правовые институты. В этот период зародились способы осуществления права. Сначала это было понтификальное производство, осуществлявшееся жрецами. В конце периода появилась должность претора и зародился легисакционный процесс. Римское право в этот период представляло привилегированное право – цивильное (или квирицкое) право.

2. III–I в. до н. э. – предклассический период, характеризующийся социальной унификацией римской общины, стиранием принципиальных граней между патрицианством и плебеями. В этот период складывалась деятельность всех институтов римской государственности и судебной системы; источник права наряду с общенародным государственным законодательством – судебское и магистратское правотворчество. Издавались законы, развивающие отдельные институты римского права и создающие новые. Развивались институты наследственного права, сервитуты, деликты. Легисакционный процесс преобразовался в формулярный. На требования права оказывали влияние греческая философия и греческие правовые доктрины. Зарождались традиции римской юриспруденции и связанной с ней частной практики, судебного красноречия.

3. I в. до н. э.–III в. н. э. – классический период. Происходило формирование принципов публичного права. Складывалось уголовное право с самостоятельными объектами правовой охраны и принципами применения. Сформировался общий правовой статус свободного гражданина. Законченный вид приобрели институты собственности, владения, видов дозволенных и охраняемых правом сделок, правовых требований и т. д. Основные источники права – сенатусконсульты, конституции и ответы юристов. Появился экстраординарный процесс. К этому времени относится расцвет римской юридической науки и судебной юриспруденции (деятельность Цицерона).

4. IV–V в. н. э. – постклассический период, характеризующийся развитием императорского законодательства. Преобладающая форма права и источник норм – закон. Судебный процесс стал неразделим с государственным администрированием. Предпринимались попытки кодификации права. В конце периода была создана кодификация императора Юстиниана. Правовые институты изменились незначительно.

Практическое занятие: Система римского права

Вопросы:

1. Понятие божественного и гражданского права.
2. Исторические виды права в Риме.
3. Система правовых норм.

Методические рекомендации к теме

Римское право постоянно развивалось исторически несколькими параллельными потоками, совершенствовалось и сложилось как система в эпоху Юстиниана. Древнейшее право *fas* носило религиозный характер – *jus sacrum*. Познание и толкование его сосредоточивалось в жреческих коллегиях понтификов, являвшихся первыми римскими юристами.

Позже от древнейшего права *fas* стали отличать светское право – *jus*. Различие *fas* и *ius* окончательно определилось в период республики с отделением жреческих должностей от светских магистратур. Толчком послужило обнаружение книги об исках и календаря (*jus Flavianum*).

Натуральному хозяйству соответствовал замкнутый характер древнейшего права, регулировавшего отношения только между римскими гражданами, – *jus civile*. Право отличалось крайним формализмом, символикой, сильным влиянием религии, подобной греческому язычеству. Пришельцы, иностранцы никакой правовой защитой не пользовались.

С развитием торгово-рыночных отношений появилась необходимость охраны приезжающих в Рим иностранцев. Первоначально эта охрана осуществлялась по законам страны, из которой прибыл иностранец, – *lex patria*, а затем и по римским законам. Наряду с *jus civile* появилось *jus gentium* – право народов. *jus gentium* отличалось большей свободой, упрощением формы и принципом: важно не то, что сказано, а что имелось в виду.

Римское право начинало терять свои черты и все больше заимствовать из прав других стран. В нем отмечались черты универсальности, что дает долгую жизнь данному праву и столь широкое распространение. Возникли

понятия *jus naturale* и *aequitas (jus aequum)*. Со слиянием этих потоков в одно русло право именуется гражданским, а по содержанию становится общеправовым.

Развитие частных имущественных отношений требовало развития римского частного права. Появилось *jus pretorium* – преторское право, когда претор давал эдикты. Судебная деятельность претора не изменяла нормы гражданского права, а придавала им новое значение. Основа преторского права – принцип совести, справедливости, его нормы были освобождены от формализма.

Система римского права – порядок изложения правовых норм, их расположения в законодательных актах и трудах римских юристов.

Системы группировки правовых норм:

1) пандектная характерна для Дигест (Пандектов) Юстиниана. Состоит из общего и специальных разделов: вещное право, обязательственное право, семейное право и наследственное право.

Пандектная система была воспринята германской правовой системой, и на ее основе было создано Германское Гражданское Уложение. Пандектная система воспринята и современным российским частным правом;

2) институционная. В ней отсутствовала общая часть, а из состава вещного права не выделялось наследственное право. Нормы, носившие общий характер, располагались в каждом из разделов. «Все то право, которым мы пользуемся, относится или к лицам, или к вещам, или к правовым действиям (искам)», – говорил (Гай). Группы правовых норм: право лиц (субъекты права), вещное право, обязательственное право. Институционная система была господствующей в классическую эпоху и была воспринята французской правовой системой при создании Гражданского кодекса (Кодекса Наполеона).

Тема 2. Источники римского права

Источники римского права – формы закрепления и выражения правовых норм, имеющие общеобязательное значение и включающие способы, формы образования норм права и условия жизни общества.

Виды источников римского права:

- обычное право;
- законы;
- плебисциты – акты собрания плебеев без сенаторов. Отличие плебисцитов от обычных законов – плебисциты принимались народным собранием без предварительного обсуждения в сенате по инициативе плебейских трибунов. Закон Гортензия 287 г. до н. э. придал плебисцитам силу законов;
- сенатусконсульты;
- конституции императоров;
- эдикты магистратов;
- ответы юристов.

Основные источники римского права:

1. Надписи на дереве, камне, бронзе (например, «Гераклейская таблица», бронзовая доска, на которой был изложен закон о муниципальном устройстве), на стенах построек (например, надписи, найденные при раскопках г. Помпеи, засыпанного лавой при извержении Везувия в 79 г. н. э.) и т. д. В новое время (начиная со второй половины XIX в.) надписи опубликовывали в специальном издании *Corpus inscriptionum latinarum* (Свод латинских надписей); над этим изданием поработали историки Моммзен, Дессау, Гюбнер, Гиршфельди др. Наиболее важные с правовой стороны надписи даются в 7 изд. (1909 г.) книги Брунса «Источники римского права» (Bruns. *Fontes iuris romani*).

2. Законы XII Таблиц – свод законов, признаваемый источником всего публичного и частного права, запечатленный в виде медных многогранных колонн, выставленных на римском форуме. Законы XII Таблиц состояли из разделов: о вызове в суд (таблица I), о вершении исков (таблица II), о долго-

вом рабстве (таблица III), о порядке манципации при сделках (таблица IV), о завещании и семейных делах (таблица V), о пользовании земельным участком (таблица VI), о воровстве (таблица VII), о личном оскорблении – обиде (таблица VIII), об уголовных наказаниях (таблица IX), о порядке похорон и церемоний (таблица X), о публичных делах в городе (таблица XI), о неиспрашивании привилегий (таблица XII). Подлинный и полный текст Законов XII Таблиц неизвестен, известны попытки их реконструкции и систематизации на основании цитат из других римских юридических источников классической эпохи.

3. *Corpus juris civilis* – кодификация императора Юстиниана.

4. Произведения римских юристов, в особенности произведения римских историков : Тита Ливия (конец I в. до н. э. – начало I в. н. э.), Тацита вв. н. э.), Аммиана Марцеллина (IV в. н. э.); римских антикваров («грамматиков»): Варрона (II-

I вв. до н. э.), Феста (I в. н. э.); римских ораторов (в особенности Цицерона, I в. до н. э.); римских писателей: Плавтаи Теренция, в комедиях которых немало указаний на состояние права; лириков и сатириков (Катулла, Горация, Ювенала и др.); философа Сенеки и др.

5. Папирусы, изучению которых посвящена специальная отрасль исторической науки – папирология. Папирусы содержат богатый материал для познания местных особенностей в праве отдельных провинций Римского государства. Есть папирусы, содержащие и документы общеимперского значения, например на папирусе сохранился эдикт Антонина Каракаллы – *Constitutio Antonina* 212 г. н. э. о предоставлении прав римского гражданства провинциалам.

Обычное право – древнейшая форма образования римского права. Обычное право – совокупность общеобязательных правил поведения, сложившихся в Древнем Риме в результате их неоднократного использования, санкционированных и защищаемых государством, но не зафиксированных в каком-либо формальном акте.

Если такие сложившиеся в практике правила поведения людей не получали признания и защиты от государственной власти, они оставались простыми обычаями (бытовыми); если обычаи признавались и защищались государством, они становились правовыми обычаями, составляли обычное право, а иногда даже воспринимались государственной властью, придающей им форму закона.

Обычное право – неписаное право (*jus non scriptum*), восходящее к обычаям первобытного общества.

Нормы обычного права:

- *mores maiorum* – обычаи предков;
- *usus* – обычная практика;
- *commentarii pontificum* – обычаи, сложившиеся в практике жрецов;
- *commentarii magistratuum* – обычаи, сложившиеся в практике магистратов;
- *consuetudo* – обычай в императорский период. Значение обычаев:
 - заменяли указания других, более определенных источников права, прежде всего законов;
 - свидетельствовали о способе применения законов и других источников права в юридической практике.

Обычаи признавались источником права, если отсутствовали конкретные требования, выраженные в других формах: «В тех делах, в которых мы не пользуемся писаными законами, нужно соблюдать то, что указано нравами и обычаями». В этой ситуации требование обычая, безусловно, обязательно. «Укоренившийся обычай заслуженно применяется как закон, и это есть право, о котором говорится, что оно установлено нравами» (Дигесты).

В императорский период обычай не должен был противоречить закону; обычай не мог отменять указание закона. «Долго принявшийся обычай следует соблюдать как право и закон в тех случаях, когда не имеется писаного закона» (Дигесты).

Для признания обычая правовым, т. е. дающим основание для защиты судом, он должен был:

– выражать продолжительную правовую практику в пределах жизни более одного поколения;

– выражать однообразную практику, причем безразлично, действия или бездействия;

– воплощать неотложную и разумную потребность именно в правовом регулировании ситуации, т. е. далеко не все обыкновения даже коммерческого оборота могли составить правовое требование обычая (например, не создавали такого обыкновения «давать на чай», разные принятые формы отчетности, обычаи делать подарки и т. п.). Специфика правового применения обычая – ссылающийся на обычай должен был сам доказывать факт его наличия, обычай не презюмировался (предполагался) в суде, а доказывался.

Особенность римского правового обычая – неразрывность понимания обычая с нравами. Предписания обычая – «молчаливое согласие народа, подтвержденное древними нравами». В силу этого обычай носил черты религиозного правила, опирающегося на авторитет жреческого толкования; в языческую пору глашатаем обычая нередко становилось обращение к оракулу, что само по себе подчиняло вытекающие из него правовые требования религиозной традиции. В христианскую эпоху аналогичный характер стали носить ссылки на Священное писание и евангелический канон.

Эдикт (*edictum*) (от *dico* – «говорю») – устное объявление магистрата по тому или иному вопросу.

С течением времени эдикт получил специальное значение программного объявления, какое по установившейся практике делали (уже в письменной форме) республиканские магистры при вступлении в должность.

Формально эдикт был обязателен только для того магистрата, которым он был издан, и, следовательно, только на тот год, в течение которого магистрат находился у власти (отсюда принадлежащее Цицерону название эдикта *lex annua*, закон на год). Однако фактически те пункты эдикта, которые оказыва-

лись удачным выражением интересов господствующего класса, повторялись и в эдикте вновь избранного магистрата и приобретали устойчивое значение (часть эдикта данного магистрата, переходившая в эдикты его преемников, называется *edictum tralaticium*).

Виды магистратских эдиктов:

– эдикты эдилов регулировали в основном вопросы торговли, прав и обязанностей участников гражданских сделок, исковых требований, вытекавших из рыночного оборота;

– провинциальные эдикты заключали в себе: утверждение местных узаконений и правовых обычаев, нововведения собственно начальников провинций – главным образом в административной, и финансовой сфере, заимствования из преторских эдиктов, пригодные для того или другого города или провинции по усмотрению начальника;

– преторские эдикты.

При назначении на должность претор издавал указ, в котором декларировал те правовые положения и принципы, которых он будет держаться в течение года (срок преторских полномочий).

Претор не посягал на авторитет гражданского права, а помогал их осуществлению, подкрепляя общественные отношения, урегулированные гражданским правом, также и своими исками.

Виды эдиктов:

1) новые (в них указывались новшества правоприменения и юридической практики) и перенесенные (претор заявлял, что будет придерживаться практики своего предшественника) эдикты;

2) постоянные, где указывались правовые положения, обязательные для юридической практики на протяжении всего срока полномочий, и непредвиденные, касавшиеся казусных обстоятельств, либо правоприменения в отношении отдельных личностей. Законом Корнелия 67 г. до н. э. преторам было строго предписано держаться деклараций постоянного эдикта.

Ни претор, ни другие магистраты, издававшие эдикты, не были компетентны отменять или изменять законы, издавать новые законы и т. п. Однако в качестве руководителя судебной деятельности претор мог придать норме цивилизованного права практическое значение или, наоборот, лишить силы то или иное положение гражданского права. Например, претор мог при известных условиях защитить не собственника как собственника, но он не мог не собственника превратить в собственника.

Во II в. н. э. император Адриан возложил на юриста Юлиана кодификацию отдельных постановлений, содержащихся в преторских эдиктах. Окончательная редакция «постоянного эдикта» Юлиана (*edictum perpetuum*) была одобрена императором и объявлена постановлением сената неизменной, однако император оставил за собой право делать дополнения к эдикту.

С этого времени правотворческая деятельность претора (и других магистратов) прекратилась.

Формирование юриспруденции как самостоятельного и важного источника права началось примерно в III в. до н. э.

В период республики деятельность юристов сводилась к:

- консультации граждан, обратившихся за юридической помощью (*presponsa*);
- даче образцов и редактированию договоров и судебных исков (*cavere*);
- руководству юридическими действиями сторон без их защиты в суде (*agere*).

Результат деятельности юристов – появление в Риме наряду с гражданским правом права, созданного толкованием юристов. Именно путем толкования развивалась большая часть институтов римского права. Литературная деятельность республиканских юристов выражалась в комментариях к Законам XII Таблиц. Комментарии состоят из трех частей:

- объяснение текста;
- толкование юриста;
- образец исковой формулы.

Более поздние юридические произведения содержали обобщение практики и новые юридические материалы, правила.

Римские юристы составляли многочисленные юридические трактаты, монографии и учебные руководства. Наиболее авторитетными и известными стали «Фрагменты» Ульпиана, правоведа и администратора III в. н. э., «Сентенции» Юлия Павла (III в. н. э.), а также учебное руководство для начинающих или своего рода очерк права с точки зрения бытовой повседневности, правоведа и судьи Гая (II в. н. э.) «Институции», получившее особое распространение в римских провинциях простотой изложения основ права.

Первые республиканские юристы – основатели гражданского права. К ним относятся: Марк Манилий, Марк Юний Брут, Публий Муций Сцевола, Цицерон (красноречивейший из юрисконсультов). Деятельность римских юристов достигла расцвета в период принципата – классический период. В классическую эпоху частное право достигло наивысшего развития.

В эпоху республики юристы толковали закон буквально. В классический период появляется свободное толкование, основанное на выявлении воли сторон или законодателя. «Знать законы – это не значит держаться за их слова, но понимать их смысл и значение» (юрист Цельс). Классические юристы отошли от старого толкования, а новые толкования были направлены на отыскание справедливости. Прокульянцы: Лабейон (основатель), Цельз-отец, Цельз-сын, Пегасий, Нераций. Сабиньянцы: Капитон (основатель), Массурий Сабин, Яволен Приск, Юлиан, Помпоний, Гай. Сабиньянская школа – более формальная, монархическая, прокульянская школа – менее формальная, республиканская.

Папиниан славился умением абсолютно точно подвести отдельные жизненные случаи под конкретные нормы права. Павел и Ульпиан занимались сбором, обработкой и комментированием трудов предшественников.

Последним в эпохе крупных юристов был грек Модестин. По закону о цитировании юристов 426 г. комментарии юристов Павла, Ульпиана, Папиниана, Гая и Модестина приравниваются к закону. Все судьи и чиновники

империи были обязаны руководствоваться мнением, которого придерживалось большинство этих юристов, в случае равенства голосов предпочтение отдавалось мнению Папиниана.

Занятия юриспруденцией – один из почетнейших и благородных видов деятельности в Риме. Труд юристов был в правовом отношении бесплатным, однако они имели право претендовать на *honorarium* (благодарственный подарок) за их услуги.

Практическое занятие: Закон как источник римского права

Вопросы:

1. Структура римского закона.
2. Виды законов в Риме.
3. Постановление сената как законодательный акт.

Методические рекомендации к теме

Законы (*leges*) – главное воплощение римского писаного права. Для признания правового предписания в качестве закона необходимо было, чтобы он исходил от имеющего соответствующие полномочия органа, т. е. так или иначе воплощал весь римский народ, и чтобы он был надлежащим образом обнародован: тайный правовой акт не мог иметь верховной юридической силы. Для его принятия закон должен был быть доведен до сведения граждан – выставлен магистратом заблаговременно на специальном месте форума.

«Законы – имеющие предписывающий характер общие постановления, предложенные магистратом, принятые народным собранием и утвержденные Сенатом». Закон для придания ему должной значимости мог исходить только от законно избранного магистрата и только в пределах его компетенции. Римские законы и получали, как правило, наименование по его инициатору: закон Корнелия, закон Аквиллия и т. д. Иногда наименование было двойным по двум именам, например закон Валерия-Горация.

Закон должен был содержать обязательные элементы:

- 1) *praescriptio* – вводная часть, или указатель обстоятельств издания;
- 2) *rogatio* – текст закона, который мог подразделяться на главы и т. п.;
- 3) *sanctio* – последствия нарушения закона и ответственность нарушителей.

Древнейший закон – *Leges XII tabularum* 451 г. до н. э. (Законы XII Таблиц). Их появление объясняют борьбой плебеев с патрициями за ограничение произвола. Законы XII таблиц установили одинаковые нормы для коренных жителей и плебеев, но не провели их равенства. Содержание Законов XII Таблиц отражает жизнь Рима – земледельческого общинного натурального хозяйства. Нет норм о меновой торговле, об обязательствах, за исключением займа.

Виды законов:

- *lex perfecta*, нарушение которых влечет недействительность сделки;
- *lex minus quam perfecta* – влечет невыгодные последствия без признания сделки недействительной;
- *lex imperfecta* – без санкции.

В Риме республиканского периода законами являлись постановления народного собрания – *plebiscita*. Причем народное собрание не имело законодательной инициативы. Чиновник, имеющий право созыва народного собрания, выдвигал на нем свой законопроект, который либо принимался в предложенном виде, как правило, с именем автора (*uti rogas*), либо отвергался полностью (*antiqno*). Частичные изменения в законе, не внесенные самим магистратом, римская практика не допускала.

Подвиды римских законов:

- *lex* как постановление народного собрания, имеющее высшую юридическую силу;
- *plebiscitum* – указ и распоряжение плебейской части римской общины, которые стали иметь силу закона по закону Гортензивса 258 г. до н. э. В период с I до середины III в. основной формой законодательства стали поста-

новления Сената – сенатусконсулты (senatusconsulta). Однако реально сфера сенатусконсулты все же несколько отличалась от полного закона: известные по содержанию сенатусконсулты в основном касались правовых форм деятельности магистратов и применимости их полномочий к разным территориям и типам правоприменения. Постепенно они были вытеснены постановлениями императора – конституциями. Конституции приобретают наименование *leges*, в отличие от прежде созданного права – *jus vetus*.

Тема 3. Развитие права лиц

Правоспособность (*caput*) – способность иметь права, быть субъектом права, а следовательно, получать законную защиту со стороны всех институтов римского государства. Правоспособный субъект – *persona*.

Элементы правоспособности определялись:

– статус свободы (*status libertatis*) – все население делилось на свободных и рабов;

– статус гражданства (*status civitatis*) – население делилось на римских граждан и неграждан;

– статус главы семьи, фамилии (*status familiae*) – делились на никому не подвластных («отцов семейства») и подвластных. Правоспособность возникала:

– естественным путем – рождением – необходимо, чтобы выход ребенка был из утробы матери; чтобы младенец вышел живым (независимо от состояния, продолжительности жизни и того, как он себя проявит, – движением, криком); чтобы младенец был доношен; наличие «образа человеческого»;

– искусственным путем, например при освобождении раба римским гражданином он становился вольноотпущенником и приобретал правоспособность.

Статус свободы и статус главы семьи могли быть установлены с помощью судебного процесса по частным искам; были выработаны специальные иски – средства защиты или оспаривания статуса. Не мог устанавливаться

судом только статус гражданства – принадлежность к римскому гражданству определялась публично-правовыми средствами и гарантировалась публично-правовым порядком. Не подлежал оспариванию объем гражданских прав лица в зависимости от возрастной, половой и сословной характеристики субъекта. Не обладали полной правоспособностью:

- женщины (в том числе римские гражданки), невзирая на положение в семье, никогда не могли претендовать на таковое;

- несовершеннолетние в гражданско-правовом смысле (даже если в отношении публичного права они были полноправными гражданами). Степени утраты правоспособности:

- *capitis deminutio maxima* – полная потеря правоспособности, связанная с утратой статуса гражданства;

- *capitis deminutio media* – промежуточное ограничение правоспособности (если гражданин оставлял Рим и переезжал в провинцию);

- *capitis deminutio minima* – изменение в семейном статусе (не только уменьшение, но и расширение правоспособности).

Ограничение правоспособности – умаление гражданской чести:

- *intestabilitas* – применялась к лицу, которое было свидетелем или вестником при совершении гражданской сделки, а затем отказывалось подтвердить факт такой сделки или ее содержание. Позже поражала лиц, виновных в составлении или распространении пасквилей. Заключалась в лишении права быть свидетелем и прибегать к помощи свидетелей при совершении гражданских сделок. С исчезновением формальных сделок утратила свое значение;

- *infamia* (бесчестье) – влекла за собой лишение права быть представителем в суде, опекуном, избранным на общественные должности. Магистраты не допускали к осуществлению публичных функций лиц с сомнительной репутацией. Цензор мог вычеркнуть такое лицо из списка сенаторов или из всаднических центурий. Консул мог не допустить к выборам в магистрат, а претор – к выступлению в сенате;

– turpitude (позор) – влекла ограничение в правоспособности в связи с занятием некоторыми профессиями, например профессия актера.

Латины (latini) – исторически и этнически сложившаяся категория населения союзнических территорий, окружающих Рим (Лациума – провинции Италии). Существовали еще две категории латинов:

– лица, освобожденные из рабства господином-латином;

– лица, освобожденные из рабства при определенных условиях римским гражданином.

Правовое положение латинов приобреталось:

– рождением; ребенок, рожденный в браке, следовал состоянию отца; ребенок, рожденный женщиной, не состоящей в браке, следовал состоянию матери;

– присвоением правового положения латина актом государственной власти;

– добровольным переходом римского гражданина в число латинов в целях приобретения земель, раздаваемых населению колоний;

– освобождением из рабства господином – латином или римлянином.

Правовое положение латинов различно в зависимости от того, к каким латинам они принадлежат. В сфере публичного права все латины пользовались правом участвовать и голосовать во время пребывания в Риме в римских народных собраниях. Латины не имели публичных прав, признанных для римских граждан, однако они должны были нести воинскую обязанность в составе специальных легионов. Статус латина предполагал право на земельный надел в Лациуме согласно традиционным нормам и порядку наделения им.

В частноправовой сфере латины (жители Лациума) имели право вступать в римский брак и право быть субъектом имущественных правоотношений (вещных и обязательственных). Остальные две категории латинов имели только право быть субъектами имущественных правоотношений, которое ограничивалось для латинов-вольноотпущенников. О них говорили: «Живут,

как свободные, умирают, как рабы»; они не вправе были составлять завещания, в их имуществе не допускалось и наследование по закону: после смерти лица, принадлежавшего к числу латинов-вольноотпущенников, все его имущество переходило к господину, некогда освободившему умершего из рабства, как если бы это имущество принадлежало господину, без обременения господина имущественными обязательствами умершего. Имущественные споры всех латинов разрешались в тех же судах и тем же порядком, что и споры римских граждан.

Латины могли приобрести римское гражданство:

– в силу общих постановлений, присваивавших целым категориям латинов при определенных обстоятельствах римское гражданство;

– в силу специальных актов государства, наделявших правами гражданства отдельных латинов или целые группы их. Так, римское гражданство присваивалось латинам, жителям Лациума, переселившимся в Рим. Так как это правило влекло за собой сокращение населения городов Лациума, то применение его впоследствии было ограничено условием оставления потомства в месте прежнего жительства латина. Права римского гражданства приобретали также и латины, занимавшие в своих общинах должности магистратов или сенаторов. Латины-вольноотпущенники наделялись правами римского гражданства за услуги, оказанные римскому государству в деле охраны безопасности дорог, поставок римскому государству и т. д. Категория латинов, живших за пределами Лациума, утратила значение с распространением в начале III в. н. э. прав гражданства на все население империи. Категория латинов-вольноотпущенников была упразднена при Юстиниане.

Перегрины (*peregrini*) – все свободнорожденные категории граждан, не принадлежавшие к римскому или латинскому гражданству, но находившиеся в подданстве Римского государства.

Основания возникновения правового положения переграина:

– включение в состав римского государства завоеванных Римом территорий, населению которых, не обращаемому в рабство, не сообщалось римское гражданство;

– рождение от брака перегринов или от не состоявшей в браке перегринок;

– присуждение к высылке в период империи. Политических прав перегрины не имели. Структура имени перегринов:

– прозвище;

– имя отца в родительном падеже;

– наименование трибы в составе имени перегринов нет.

Развитие экономических связей привело к необходимости регулирования частноправовых отношений перегринов, первоначально выразившегося в договорах, заключавшихся Римом с дружественными государствами о взаимной защите интересов своих граждан. Далее в частноправовой сфере перегрины были подчинены своим национальным системам права. Формальным основанием действия этих систем были законы провинций, устанавливающие правовое положение отдельных провинций. Отношения перегринов с римлянами строились в соответствии с правом народов (*ius gentium*), специально для разбора судебных дел с ними избирался претор перегринов, который имел право издавать свои эдикты.

Брак римских граждан с перегринами создавал особый случай правового регулирования и вытекающих из этого союза обязанностей, нежели типичные для римлян формы правоустановленного брака. Перегрины не обладали правоспособностью гражданского права в собственном смысле. Однако в рамках *jus gentium* они обладали частными правами, т. е. считались субъектами хозяйственного оборота в тех формах и в тех обязательствах, которые не полагались присущими только римским гражданам (могли заключать договоры купли-продажи, товарищества и так далее, но не могли оформлять сделки посредством манципации).

Перегрины приобретали права римского гражданства:

– в силу законов, присваивавших римское гражданство в награду за различные услуги, оказанные римскому государству;

– в силу специальных актов государственной власти, присваивавших отдельным группам перегринов римское гражданство или отдельные из прав граждан. Издание таких актов вызывалось разнообразными экономическими и политическими соображениями, например задачами пополнения жителями провинций римских легионов, в которых несли военную службу только римские граждане.

Lex Julia 90 г. и lex Plautia Papiria 89 г. уничтожили перегринов в Италии. Для распространения на все население империи налога с наследства был издан закон Каракаллы 212 г., который объявил все свободное население римских провинций (перегринов) римскими гражданами, распространив права гражданства на все население империи. При этом Рим оставался столицей, носителем и источником государственной власти, но с привилегиями «римского народа» было покончено. Категория перегринов в период империи получила значение юридической категории и применялась в двух случаях:

– за известные преступления римские граждане низводились в положение перегринов;

– по lex Aelia Sentia в положение перегринов попадали при отпущении на волю клейменные в наказание рабы.

Раб (servus) находился вне политического общества и не являлся субъектом права. По римскому праву он считался вещью. Специфика этой вещи состоит в том, что она не бывает ничейной. Рабы переходили в собственность граждан двумя способами: по цивильному праву и по праву народа.

Цивильные способы перехода в рабство:

– пленение на войне «врага Рима», т. е. человека, принадлежавшего враждебному для римского народа государству;

– обращение в рабство иностранцев, находившихся на территории Рима;

– продажа в рабство в порядке ответственности по обязательствам;

– самопродажа ради получения части выкупной цены;

- осуждение на смерть или каторжные работы;
- уклонение от военной службы;
- непрохождение периодического имущественного ценза.

По праву народов рабами считались плененные или рожденные от рабынь. Рабыней становилась также свободная женщина, уличенная в интимной связи с рабом и продолжавшая ее, несмотря на предупреждение. На раннем этапе истории Рима рабство было домашним, патриархальным и раб, хотя и не мог иметь ни своего имущества, ни своей семьи, все же еще не рассматривался в качестве вещи, за ним сохранялись некоторые права человеческой личности. Они выражались в том, что могила раба находилась под защитой сакрального права, как и могила свободного; кровнородственные отношения рабов являлись препятствием к браку между ними; при отчуждении рабов запрещалось разделять близких родственников.

В имущественной сфере раб выступал как «говорящее орудие». Возможность раба совершать юридические действия (но только в пользу хозяина) выводилась из правоспособности последнего, т. е. как если бы такие действия совершал сам рабовладелец. Однако по обязательствам рабов господин никакой ответственности не нес.

Начиная с I в. юристы признали в некоторых случаях за рабами возможность действовать от своего имени. Отражая потребности экономического развития и защищая интересы контрагентов рабов, они, несмотря на отсутствие у них правоспособности, санкционировали заключаемые ими договоры и вытекающие из них обязательства. Другая новелла состояла в признании ответственности рабовладельцев по обязательствам рабов, возникающим в процессе осуществления ими хозяйственной деятельности по поручению своих хозяев.

Более широких хозяйственных и правовых возможностей требовали отношения, возникавшие на базе пекулия – обособленного имущества, выделенного рабу господином для самостоятельного управления, с внесением последнему определенной части дохода. Поскольку хозяйственная деятель-

ность велась рабом по своей инициативе и в собственных интересах, а пекулий юридически принадлежал господину, то по обязательствам раба он отвечал в пределах пекулия.

С введением когниционного процесса рабы, не имевшие права предъявлять иски в обычных судах, получили возможность обращаться с жалобой к чиновникам (префекту), которые могли принудить соответствующее лицо исполнить обязательство. Освобождение рабов должно было носить правовую форму – *manumissio*. Оно носило только личный характер. Господин мог сделать распоряжение об освобождении раба собственным решением в завещании либо посредством фиктивного судебного процесса об отчуждении имущества.

Практическое занятие: Правовое положение римских граждан

Вопросы:

1. Статус римского гражданина.
2. Права и обязанности гражданина.
3. Обретение и утрата прав римского гражданина.

Методические рекомендации к теме

Римский гражданин (*civis romanus*) – субъект государственной жизни и публичного права. Способы приобретения римского гражданства:

– рождение – ребенок, рожденный в римском браке, следовал состоянию отца, а ребенок, рожденный женщиной, не состоявшей в браке, следовал состоянию матери. Ребенок, рожденный вне брака не римлянкой, не признавался римским гражданином, хотя отцом его был римский гражданин. В I в. н. э. было установлено, что ребенок, рожденный вне брака римской гражданкой, не приобретает прав гражданства, если его отцом был не римский гражданин. Ребенок, рожденный от брака его родителей, становится гражданином, если отец был гражданином в момент зачатия ребенка, независимо от изменений в состоянии родителей к моменту рождения ребенка. Ребенок, рожденный

римской гражданкой, не состоящей в браке, если мать была гражданкой в момент его рождения, был гражданином независимо от ее состояния до этого момента;

- освобождение римским гражданином своего раба;
- усыновление римским гражданином чужеземца;
- предоставление римского гражданства отдельным лицам, общинам, провинциям особыми актами государственной власти.

С точки зрения своего правового положения римские граждане делились на две группы:

- свободнорожденные – были носителями полной правоспособности;
- вольноотпущенники – освобожденные из рабства римским гражданином, подвергавшиеся в качестве римских граждан некоторым ограничениям в правах.

Политические права римских граждан:

- голосование в народном собрании (*jus suffragii*);
- избрание в магистраты (*jus honorum*);
- служба в римских легионах (*militaria*).

Гражданские права римских граждан:

- вступать в римский брак, создавать римскую семью (*jus connubii*);
- быть субъектом всех имущественных правоотношений и соответствующих сделок (*jus commercii*);
- право составлять и быть свидетелем при составлении завещания и право быть назначенным наследником по завещанию (*testamenti factio*).

В эпоху христианства как господствующей религии римский гражданин обязан был исповедывать только каноническое христианское вероучение.

Способы прекращения римского гражданства:

- смерть;
- полная потеря правоспособности (*capitis deminutio maxima*) в связи с утратой гражданином свободы в случаях продажи в рабство за границей, плена, захвата неприятелем. Если захваченный в плен и обращенный в раб-

ство римлянин возвращался в Рим, он рассматривался как никогда не утративший ни свободы, ни гражданства, ни отдельных своих прав;

– отказ гражданина от прав гражданства;

– переход гражданина в число латинов в целях получения земель;

– осуждение римского гражданина на смертную казнь, приговорение его к телесным наказаниям за какие-либо преступления, причем впоследствии не могло следовать восстановления прав гражданства;

– изгнание на срок из пределов Рима.

Тема 4. Развитие судебных процессов и средств защиты нарушенных прав

В Древнем Риме не существовало системы судебных органов. В различные периоды времени их число, структура и компетенция существенно изменялись.

Все органы и должностные лица, выполнявшие судебные функции, помимо этого, занимались также политической, финансовой деятельностью, административным управлением и т. д.

В Царский период (VIII–VI в. до н. э.) в Римском государстве органами управления являлись:

Народное собрание (куриатная комиция), совет старейшин (Сенат) и царская власть (Рex). И куриатные комиции, и рекс выполняли некоторые судебные функции, о точном содержании которых сведения до наших дней не сохранились.

К VI в. до н. э. общинная форма государственности изжила себя и ей на смену пришла Римская рабовладельческая республика с более четким разграничением компетенции всех органов и должностных лиц. С периодом республики связано появление магистратур. Судебные функции выполнялись следующими магистратами: народными трибунами, преторами, диктаторами и провинциальными магистратами из числа бывших преторов и консулов. Народный трибун имел право по своему усмотрению арестовывать любого

человека и производить его публичный допрос. Претор, большую часть компетенции которого занимали судебные полномочия, непосредственно производил процессуальные действия, а в ряде случаев (например, экстраординарный процесс) выступал в роли единственного судьи. Преторам принадлежало право толкования законов, что существенно расширяло их судебные полномочия. На период установления диктатуры вся полнота власти (в том числе и судебной) принадлежала диктатору, который имел право выносить любые решения, не подлежащие обжалованию.

В провинции магистратам принадлежала вся полнота власти, в том числе и судебной.

В период республики народные собрания принимали судебные решения, в отношении которых Сенат не имел права их изменения, сам же Сенат судебным органом не являлся, но мог назначать судебные комиссии и давать указания о производстве по делам об измене, заговоре, изготовлении ядов и злонамеренном убийстве.

С 82 по 27 г. до н. э. в Древнем Риме существовали военные диктатуры, во время которых судебные правомочия некоторых органов и должностных лиц изменились: при Сулле произошло значительное снижение роли народных собраний, а Сенат приобрел ряд судебных правомочий, при Цезаре диктаторская власть включала в себя власть народных трибунов и т. д.

В период принципата еще сохранялись республиканские органы государственной власти и управления, которые теоретически выполняли ряд судебных функций, но фактически вся судебная власть была сосредоточена в руках императора (принцепс обладал правом высшего гражданского и уголовного суда, Август отнял судебные полномочия у народных собраний плюс был организован ряд новых государственных органов, подчинявшихся непосредственно императору, в состав которых входил и юридический отдел канцелярии), а в период домината (с 284 г. н. э.) все республиканские органы были упразднены, а магистраты превратились в муниципальных должност-

ных лиц, что означало переход всех судебных органов и должностных лиц в непосредственное подчинение императора.

Самоуправство – самовольное отражение притязаний третьих лиц. В древнейшее время самоуправство – единственный способ защиты нарушенного права. Допускалось отражение насилия насилием. Постепенно самоуправство ограничивалось законом. Оно допускалось лишь при отсутствии других способов защиты.

В развитом римском праве самоуправство не допускалось. Насильственные действия могли применяться только в чрезвычайных ситуациях как средство необходимой обороны. Самоуправство стало лишь средством защиты от неправомерного нападения, направленного против лица или его имущества. Феодосий I и Валентиниан II (389 г.) заставляли несобственника уплатить владельцу стоимость самоуправно отнятой у него вещи наряду с ее возвратом.

По мере развития Римского государства в целях квалифицированного разрешения возникавших споров появился специальный орган для защиты нарушенного права – суд. Возник и особый порядок разрешения частноправовых споров в суде в форме гражданского процесса. Юрисдикция – право государственных судебных магистратов организовывать для разрешения каждого отдельного спора судебное разбирательство присяжных судей, рассматривающих дело по существу. Дела между гражданами могли разбираться городскими магистратами Рима или того города, в котором лицо имело право гражданства и место жительства. Римские граждане, проживавшие в провинциях, могли требовать перенесения их судебного спора в Рим; ответчик, временно проживавший в Риме, мог просить о переносе процесса в свое место жительства.

Применялись правила специальной подсудности: по роду дел, по месту исполнения (в исках из договора), по месту совершения деяния (в исках из недозволенных действий), т. е. правила о подсудности не носили строгого

характера. Соглашение сторон могло сделать магистрата уполномоченным на рассмотрение спора, превышающего его компетенцию.

Основные признаки гражданского процесса Древнего Рима:

1) истец и ответчик обязательно должны были принимать участие в судебном процессе лично. В ходе развития судебных процедур в процесс стали допускаться представители из числа юристов;

2) обеспечение явки ответчика возлагалось на истца, так как представители власти не могли принудительно воздействовать на ответчика. Истец обладал правом задержать ответчика и силой доставить его в суд;

3) процесс состоял из стадий:

– *jus* (производство *in iure*) – проводилась перед консулом, затем перед претором, сначала только городским, потом – претором peregrinorum; эта стадия проводилась также курульными эдилами. На этой стадии проходила подготовка к вынесению решения. Если на этой стадии ответчик признавал претензии истца или если магистрат находил требования истца необоснованными, то дальнейшее производство прекращалось и судья выносил окончательное решение;

– *judicium* (производство *in iudicio*) – основная стадия гражданского процесса. На этой стадии осуществлялась проверка всех обстоятельств дела и выносилось судебное решение;

4) строгий формализм гражданского процесса на первоначальных стадиях его развития (формулярный процесс). В дальнейшем происходило упрощение судебной процедуры;

5) однажды поданный иск не мог быть повторен тем же истцом к тому же ответчику.

Практическое занятие: Легисакционный процесс

Вопросы:

1. Стадии легисакционного процесса.
2. Формы легисакционного процесса в Риме.

Методические рекомендации к теме

Легисакционный процесс (*legis actio*) – первая и древнейшая форма процесса, представляющая собой иск из закона в противоположность самоуправству. Стадии легисакционного процесса:

– *in iure* – сфера деятельности судебного магистрата (рекса, консула, позже – претора). Лицо, считавшее свое право нарушенным, чтобы возбудить дело в суде, должно было сделать об этом заявление перед магистратом, который устанавливал дозволенность притязания, заявляемого истцом, содержание этого притязания и существование условий его действительности. Цель этой стадии – может ли быть данное притязание предметом судебного разбирательства. Магистрат предоставлял возможность защиты нарушенного субъективного права в суде (т. е. иск) не в – любом случае, а лишь тогда, когда притязание соответствовало закону и его формулировкам. Нет иска – нет и права на судебную защиту;

– *in iudicio*. Спор разрешался судьей по существу. Могла быть начата не раньше, чем через 30 дней. Этот промежуток был установлен с целью предоставления сторонам возможности собрать доказательства. Стороны являлись в суд в назначенное время. Судебное разбирательство начиналось с изложения сторонами сущности спора. Затем они подробно излагали основания своих утверждений. Судья оценивал доказательства по своему собственному усмотрению и объявлял устное решение, не подлежащее обжалованию. В результате производства *in iure* наступало *litis contestatio* (прекращение спора) и *bis de eadem re ne sit actio* (дважды по одному делу иск недопустим).

Формы легисакционного процесса:

– *legis actio sacramento* (самый распространенный) – процесс-пари с залогом при исках о свободе. Словесный поединок между сторонами происходил перед магистратом. На процессе должна была присутствовать спорная вещь или какая-нибудь часть ее. Истец требовал от ответчика обоснования своих действий, от которого ответчик мог отказаться. После этого истец предлагал ответчику внести залог или вносил его сам. Если стоимость спорной вещи превышала 1000 ассов, сумма залога равнялась 500 ассам и 50 ассам – в других случаях. Залог проигравшей стороны шел в пользу сначала жрецов, а позже – казны;

– *legis actio per sponsionem praeiudicalem*. Являлся позднейшим изменением *legis actio sacramento*.

Проигравшая сторона теряла треть спорной суммы в пользу выигравшей. Заключался в приглашении явиться через 30 дней для получения извещения о назначении судьи;

– *legis actio per manus iniunctionem* – вещный иск посредством наложения руки. Применялся при наличии судебного решения или неуплате признанного долга. Ответчик приводился к магистрату, и, если не уплачивал долг или не вступался *vindex* (защитник), истец уводил ответчика, налагая на него оковы не менее 15 фунтов и выдавая не менее 1 фунта муки в день. В течение 60 дней ответчик трижды выводился в базарные дни на площадь, после чего мог быть продан или убит;

– *legis actio per pignoris capionem* – вещный иск посредством захвата залога. Применялся при сделках, связанных с жертвоприношением, а также солдатами и откупщиками податей без магистрата;

– *legis actio per iudicis postulationem* – вещный иск, заключающийся в просьбе к магистрату назначить судью. Применялся при разделе общей собственности.

Тема 5. История семейного права в Риме

Семья – сфера личных прав, имеющих непосредственную связь с конкретным лицом. Строй древнейшей римской семьи во многом схож с первобытно-общинной семьей, которая характеризуется общей совместной собственностью членов семьи на средства производства и продукты производства. С образованием государства в семье происходит трансформация – во главе семьи становится домовладыка (*paterfamilias*).

Правовые черты римской семьи:

1) власть, которую отец семейства имел над детьми, внуками и правнуками, над женой, находившейся на положении дочери, и всеми домочадцами в совокупности. Рим начал свою историю в области семейного права с моногамной семьи, основой которой и была *patria potestas* (отцовская власть). Решающим в такой семье было подчинение членов семьи власти одного и того же *paterfamilias* (отцу семейства). Все они именуется *sui* – «свои», тогда как отец семейства – *sui juris* – «сам себе господин», «полноправный»;

2) на первый план выдвигалась не когнатическая связь между *paterfamilias* и его подвластными, а агнатическая.

Родство определяется по линиям – прямым (*parentes* – родители и *liberi* – дети) и боковым, а также по степеням, определяемым числом рождений, связывающих родственников. Братья и сестры могут быть полнородными (*germani*) и неполнородными: *consanguinei* и *uterini* (единоутробными). Римляне различали и свойства.

Агнатическое родство – родство, определяемое подчиненностью главе семьи, отцу семейства, первоначальное родство (по римской терминологии – юридическая связь). В состав агнатической семьи входили: его жена *in manu mariti*, его дети *in patria potestate*, жены сыновей, состоящие в браке *cum manu* и подчиненные не власти своих мужей, которые сами были подвластны *paterfamilias*, а власти этого последнего, и наконец все потомство подвластных сыновей. Поэтому дочь, выходящая замуж и поступавшая под власть нового домовладыки, переставала быть агнаткой своего отца, братьев и т. д.

В этой семье только *paterfamilias* является вполне правоспособным лицом, *persona sui juris*. Никто из остальных членов семьи *personae alieni juris* полной правоспособности не имеет.

Когнатическое родство – кровное родство. С течением времени власть отца семейства уменьшилась из-за усиления самостоятельности взрослых членов семьи. В связи с этим все большее распространение начало получать когнатическое родство, пока совсем не заняло приоритетное место;

3) термином *familia* (семья) обозначалось совокупность всего того, что принадлежало семье: не только агнаты, но и принадлежащие семье рабы, скот и даже вещи неодушевленные (имущество). Власть *paterfamilias* над женой и детьми по существу мало отличалась от его прав на раба. Существенное отличие *patria potestas* от права собственности на раба проявлялось лишь в момент смерти *paterfamilias*: право собственности на раба переходило к наследнику *paterfamilias*, в то время как лица, бывшие *in patria potestate*, переживали *capitis deminutio*, которая в данном случае означала не умаление прав, а изменение семейного состояния, заключавшееся для некоторых из членов семьи (для сыновей умершего) даже в приобретении полной правоспособности.

Отцовская власть домовладыки в отношении подвластных детей (*patria potestas pater familiae*) – специфический институт римского семейного права. Дети не только были в чисто семейной власти родителя, но и состояли под властью особого рода, которой предполагались дополнительные правовые возможности родителя по отношению к детям.

Все члены семьи считались подвластными домовладыки. Взрослый сын мог занимать высокие государственные должности, руководить армиями, но в семье он был всецело подчинен отцовской власти (даже если сам состоял в браке). Отцовская власть над детьми принадлежала только отцу и только в отношении детей из правильного брака. Власть над внебрачными детьми считалась принадлежащей тому родителю, кто своим поведением демонстрировал брак.

Основания возникновения отцовской власти:

– рождение детей в римском браке. Законные дети – рожденные в браке, но не ранее 182 дней после свадьбы, до 300 дней после прекращения брака. Рожденные ранее 182 дней дети признавались законными, если муж молчаливо признавал свое отцовство, приняв новорожденного на руки. Муж мог оспорить отцовство;

– узаконение детей, рожденных вне брака;

– усыновление чужих детей.

Права отца семейства в отношении детей:

– право распоряжаться жизнью ребенка в любом возрасте до достижения им совершеннолетия, но это право регулировалось нравами и обычаями, а также требовало участия семейного совета;

– право оставить новорожденного безнадзорным (это право отмирает только с христианской эпохой);

– право и обязанность отвечать за правонарушения, совершенные детьми; ответственность могла быть личной, или же отцу предоставлялось право выдать ребенка истцу головой;

– право продать сына или дочь в рабство – в силу имущественных интересов семьи или в наказание;

– право на виндикационный иск в отношении лиц, удерживающих его детей (похищение детей приравнивалось к краже собственности с соответствующими последствиями).

Дети не обладали до своего освобождения из-под власти отца-домовладыки никаким самостоятельным имуществом.

Однако признавались исключения, вызванные требованиями публичного правопорядка. Например, все приобретенное подвластным сыном на войне считалось только его личной собственностью. На таком же положении были приобретения на гражданской службе. Самостоятельным имуществом детей считалось то, что получено по наследству от матери или из ее семьи.

Отцовская власть над детьми прекращалась:

– смертью домовладыки;
– утратой домовладыкой статуса свободы или римского гражданства;
– высвобождением, или добровольным актом домовладыки (manumissio), который приравнивался по форме к освобождению раба на свободу; или принудительно-правовым (за нарушения обязанностей родителя в отношении детей, троекратную продажу в рабство); или по силе частного права (сын имел право выкупиться из-под власти или реально, или путем символического судебного процесса, если отец отказывал в добровольной manumissio). Дочери не приобретали ни личной, ни имущественной самостоятельности: они могли только перейти под власть другого домовладыки – их брата, племянника, старшего родственника.

Практическое занятие: Брак в древнем Риме

Вопросы:

1. Понятие брака в римском праве.
2. Брак с установлением власти мужа.
3. Брак без власти мужа.
4. Расторжение брака в римском праве

Методические рекомендации к теме

По определению римского юриста Модестина брак (matrimonium) – «союз мужчины и женщины, соединение всей жизни, общность божественного и человеческого нрава». Как проявление требований «человеческого права» брачный союз подчиняется установлениям гражданского права (публичного и частного), как проявление требований «божественного права» брачный союз должен отвечать высшим предписаниям морального и религиозного характера. Правильный брак – союз, заключенный мужчиной и женщиной одного правового качества; этот брак заключался в специальных, признанных законами формах, этот брак рождал все предусмотренные правом личного и имущественного характера последствия для супругов. Неправиль-

ный брак или вообще брачный союз – союз между партнерами разного права (между римлянином и женщиной другого гражданства, между переселенцами и т. п.); этот брак рождал все правовые последствия для супругов, но не в соответствии с предписаниями гражданского права.

Брак характеризовался:

- взаимностью: в него вступают два партнера, причем безусловное равенство сторон не является обязательным условием брака;
- состоянием физической зрелости и наличием определенных сексуальных качеств партнеров;
- согласием партнера;
- наличием половой связи между партнерами в браке;
- стремлением партнеров заключить именно брачный союз;
- постоянной совместной жизнью супругов: партнеры в браке ведут общее хозяйство, живут вместе и т. п.

Отсутствие любого из вышеперечисленных условий ставило под сомнение правовой смысл брачного союза, переводило отношения мужчины и женщины в другое качество либо служило основанием для признания брака недействительным.

Виды римского брака:

- *matrimonium iustum* – законный римский брак между лицами, имеющими *ius conubii*;
- *matrimonium iuris gentium* – брак между лицами, не имеющими *ius conubii*.

Виды законного римского брака:

- *cum manu mariti* – брак с властью мужа, в силу которой жена (*uxor*) поступала либо под власть мужа, либо под власть домовладыки, если сам муж был подвластным лицом. Вступление в такой брак неизбежно означало *capitis deminutio* жены: если до брака жена была *persona sui iuris*, то после вступления в брак *cum manu* она становилась *persona alieni iuris*. Если до брака она была *in potestate* своего отца, то, вступив в этот вид брака, она подпа-

дала под власть мужа или его *paterfamilias*, если муж был под властью отца, и становилась агнаткой семьи мужа;

– *sine manu mariti* – брак без власти мужа, при котором жена оставалась подвластной прежнему домовладыке либо была самостоятельным лицом. В отличие от конкубината обладал особым намерением основать римскую семью, иметь и воспитывать детей. Брак *sine manu* следовало возобновлять ежегодно. Прожив в течение года в доме мужа, жена автоматически подпадала под его власть – по давности. Женщина, не желавшая установления над собой власти мужа фактом давностного с нею сожительства, должна была ежегодно отлучаться из своего дома на три ночи и таким образом прерывать годичное давностное владение ею (Законы XII Таблиц).

Cum manu и *sine manu mariti* различались между собой как по формальным основаниям (порядок заключения, расторжения и т. д.), так и по существу (содержание имущественных и личных отношений супругов).

Брак, заключенный по всем требованиям права, мог быть прекращен только по правовым основаниям.

Способы прекращения брака:

- смерть одного из супругов;
- утрата одним из супругов гражданского правового статуса в связи с утратой свободы, изменением сословного положения или изменением гражданства (*capitis deminutio*). По возвращении из плена брак восстанавливался;
- развод – заявление об отказе от брачного союза. Развод в классическую эпоху был свободным и допускался как по обоюдному согласию супругов (*divortium*), так и по одностороннему заявлению отказа от брачной жизни (*repudium*). Свобода развода – одно из начал римского брачного права.

Тема 6. Развитие наследственного права в Риме

Наследование – переход имущества умершего лица к одному или нескольким другим лицам. Наследство – преемство всех прав наследодателя в частноправовой сфере. Не подразумевается понятием наследства преемство в

сфере публичных прав и публично-правового статуса. Вместе с наследством переходили обязанности по опеке и попечительству. Наследство включало в себя не только выгоды и возможные обогащения имущественного характера; с наследством неразрывно связывались лежащие на наследодателе обязательства, в том числе те, о которых он не имел точного представления или даже вовсе не знал.

Наследство не считалось чисто материальным, имущественным понятием. Оно было реальным, имело юридическое содержание, даже если не было предмета материального обладания, который бы переходил по наследству. В случае материальности наследство не обладало строгой и неизменной имущественной массой: она могла увеличиваться или уменьшаться вне зависимости от чьих-то вредных действий или причиняемого ему ущерба (в наследственную массу могли поступить выплаты третьих лиц по обязательствам, сад – принести плоды, стадо – потерять в весе и т. п.). Но наследство охватывало своим понятием и содержанием все такие возможные приобретения правового характера, утраты (в том числе неправовые).

Наследование возможно было или по завещанию, или по закону (если завещание не составлено, признано недействительным или наследник, назначенный в завещании, не принимал наследства). Особенность римского наследственного права – недопустимость сочетания этих двух оснований в наследовании после одного и того же умершего лица. Недопустимо было, чтобы одна часть наследства перешла к наследнику по завещанию, а другая часть того же наследства – к наследникам по закону.

Наследование – универсальное преемство. Это значит, что наследник, вступая в наследство, приобретает единым актом все имущество наследодателя (или определенную долю имущества) как единое целое. Универсальный характер наследования проявляется в том, что к наследнику переходят сразу и права, и обязанности, входящие в состав наследства, в том, что наследник может приобрести в составе наследства даже такие права и обязанности, о существовании которых он не знал. Наследство подразумевало совокупность

всех выгод, льгот и обременений, прав и обязанностей в целостности и неразрывности; наследник по римскому праву занимал то же правовое положение, что было у наследодателя к моменту его смерти, и воспринимал всю сложившуюся ситуацию в целом. Принцип универсальности наследства был главным элементом, определявшим содержание наследства с точки зрения права.

Сингулярное преемство – предоставление лицу отдельных прав – легаты или завещательные отказы. Наследодатель мог в своем завещании возложить на наследника обязанность выдать что-либо тем или другим лицам. Такие отказы давали этим лицам только известные единичные права, не возлагая на них ни прав, ни обязанностей наследника. Лицо, в пользу которого назначен легат, являлся преемником наследодателя в отдельном праве, но не в какой-то доле наследства, и получение легата не сопровождалось ответственностью за долги наследодателя.

Наследование по закону наступает, если умерший не оставил после себя завещания или в случае утраты силы завещания.

В эпоху Законов XII Таблиц существовали три очереди наследников:

1) лица, находившиеся в момент смерти наследодателя непосредственно под его властью (т. е. дети *paterfamilias*; его внуки в случае смерти подвластных детей; усыновленные; жена в случае брака «с наложением руки»), а также те, которые были зачаты в этот момент;

2) ближайшие по степени родства, т. е. при отсутствии собственной семьи у умершего призываются его братья и сестры, а также мать, если она состояла с отцом покойного в браке *cum manu*, – т. е. лица, находящиеся во второй степени агнатического бокового родства с покойным;

3) родичи, если не было агнатов.

Преторским эдиктом о *bonorum possessio* было установлено, что в случае неприятия наследства ближайшим наследником по закону оно должно открываться следующему за ним по порядку.

Претор в своем эдикте установил четыре очереди наследников:

1) *unde liberi* – все цивильные наследники, подвластные *paterfamilias* и эмансипированные;

2) *unde legitimi* – цивильные наследники и агнаты (неэмансипированные);

3) *unde cognati* – ближайшие когнаты по порядку степеней вплоть до 6 степени родства включительно, а из лиц 7 степени только дети, троюродные братья и сестры. В этой очереди наследуют также дети (как законные, так и незаконные) после матери и мать после детей;

4) *unde vir et uxor* – переживший супруг. Основной принцип юстиниановской системы – наследование когнатов без различия пола по порядку их близости к умершему и с соблюдением порядка призвания к наследованию. 2 порядка наследования по закону: обыкновенный и особый.

Обыкновенный порядок наследования основан на родстве и супружеской связи и определяется четырьмя очередями:

1) десценденты, т. е. нисходящие умершего – сыновья и дочери, внуки от ранее умерших сыновей и дочерей и т. д. Раздел наследства происходит поколенно: дети ранее умершего отца получают все вместе ту часть, которую получил бы их родитель, и делят ее между собой поровну;

2) ближайшие по степени асцендентов, т. е. восходящие родные покойного (отец, мать, дед, бабушки и т. д.; если есть отец и дед, призывается только отец), а также полнородные родственники братьев и сестер его и детей от ранее умерших полнородных братьев и сестер. Наследники этого класса делят наследство поровну. Дети же ранее умерших братьев и сестер получают долю, которая причиталась бы их умершему родителю. Если наследуют одни восходящие, то наследство делится: одна половина идет восходящим по отцовской линии, а другая – восходящим по материнской линии;

3) неполнородные братья и сестры покойного и их дети, причем последние получают также все вместе часть, следовавшую их умершим родителям;

4) остальные боковые родственники по порядку близости степеней без всякого ограничения, лишь бы только можно было доказать родство. Бли-

жайшая степень отстраняет дальнейшую; близкие делят между собой поровну.

Особый порядок наследования имеет место, когда лицо имеет право на получение доли наследства независимо от того, кто является наследником в остальной части имущества (например, вдова может требовать выдачи четвертой части наследства).

Практическое занятие: Завещание в римском праве

Вопросы:

1. Понятие завещания в римском праве.
2. Формы и виды завещаний в Риме.
3. Ничтожность и недействительность завещаний.

Методические рекомендации к теме

Завещание – распоряжение лица своим имуществом на случай смерти, которое содержит назначение наследника. Завещание – односторонняя сделка, так как в нем выражается воля только наследодателя, который может в одностороннем порядке изменить или отменить завещание. Кроме назначения наследника, в завещании могут заключаться и иные распоряжения на случай смерти: легаты и фидеикомиссы, отпущение рабов на волю, назначение опекунов, распоряжения о погребении и т. д.

Условия для совершения завещания:

– способность завещателя к совершению этого акта, предполагающая наличие общей правоспособности в области имущественных отношений. Завещателями могли быть дееспособные совершеннолетние римские граждане, не находящиеся под чужой властью. Не могли завещать несовершеннолетние, женщины, расточители и т. д.;

- соблюдение установленной законом формы завещания;
- надлежащее назначение наследника в завещании.

Формы завещания:

– *testamentum comitis calatis* – совершалось в народном собрании по куриям, которое созывалось для этого два раза в год. Завещатель устно выражал свою волю, а затем обращался к народу с просьбой это засвидетельствовать;

– *testamentum in procinctu* – завещание перед вступлением в поход, «когда воины брались за оружие и намеревались идти в сражение»;

– завещание посредством весов и меди или манципации – завещатель передавал свою семью и все свое имущество доверенному лицу, который обязывался выполнить распоряжения, делавшиеся тут же завещателем. Держа в руках слиток металла, в присутствии пяти свидетелей (совершеннолетних граждан) и весовщика доверенное лицо произносило формулу. После этого он передавал слиток завещателю, а затем завещатель излагал свои распоряжения и обращался к свидетелям с просьбой засвидетельствовать. Устные распоряжения завещателя составляли *nuncupatio*, присоединявшуюся к завещанию.

Виды завещания:

– устные – вышеперечисленные;

– письменные – воля завещателя излагалась на навощенных табличках, скрепленных подписями завещателя и семи свидетелей;

– публичные – завещание, заявленное перед судом, и завещание, передававшееся на хранение императору.

Завещание ничтожно в случае:

– отсутствия у завещателя активной завещательной правоспособности;

– несоблюдения формы завещания;

– составления нового с уничтожением старого или заявлением об этом в отношении завещаний, составленных 10 лет назад;

– отсутствия действительного назначения наследника;

– совершения под заблуждением, принуждением или обманом;

Завещание недействительно:

– вследствие отмены его завещателем, которая в древнейшее время могла быть произведена только путем составления нового завещания, а по преторскому праву – путем уничтожения *tabulae testamenti* (срывом с них печатей);

– если завещатель потеряет активную завещательную правоспособность по совершении завещания;

– если все назначенные наследники утратят пассивную завещательную правоспособность;

– если наследники умрут раньше завещателя;

– если наследники не примут наследства;

– если в завещании нарушаются интересы необходимых наследников.

Источники и литература:

Источники

- Гай. Институции / Пер. с лат. Ф. Дыдынского; Под ред. В. А. Савельева и Л. Л. Кофанова. М., 1996.
- Дигесты Юстиниана / Пер. И. С. Перетерского. М., 1984.
- Институции Юстиниана / Пер. Д. Расснера; Под ред. Л. Л. Кофанова, В. А. Томсинова. М., 1998.
- Кодекс Феодосия о рабах / Пер. с лат. А. В. Коптева // Древнее право. 1996. № 1. С. 262–312.
- Никольский Б. В. Система и текст XII таблиц: Исследование по истории римского права. СПб., 1897. С. 289–446.
- Павел Юлий. Пять книг сентенций к сыну; Ульпиан, Домиций. Фрагменты / Пер. Е. М. Штаерман; Отв. ред. и сост. Л. Л. Кофанов. М., 1998.
- Памятники римского права: Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М., 1997.
- Сопоставление законов римских и Моисеевых / Пер. с лат. М. Соломатина // Древнее право. 1997. № 1 (2). С. 164–191.
- Ульпиан, Домиций. Фрагменты / Пер. и коммент. Е. М. Штаерман // Вестник древней истории. 1971. № 2. С. 184–209.
- Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран / Под ред. З. М. Черниловского. М., 1984.
- Эдикты Августа из Киренаики / Пер. Н. А. Машкина // Вестник древней истории. 1938. № 3. С. 180–192

Литература

- Бартошек М. Римское право: Понятия, термины, определения. М., 1989.
- Вологдин А.А. Римское право. М., 2015.
- Дождев Д.В. Римское частное право. М., 2003.
- Ерофеева Д. В. Римское право [Электронный ресурс] : учебник. М., 2015.

- Кофанов Л. Л. Основы римского частного права: Программа спецкурса. М., 2000
- Кудинов О. А. Введение в римское право: учебное пособие - 3-е изд. – М., 2016.
- Новицкий И.Б. Римское право. М., 2015.
- Омельченко О. А. Основы римского права: Учеб. пособ. М., 2004.
- Прудников М. Н. Римское право: Учебник. - 4-е изд., пер. и доп. М., 2016.
- Римское право [Электронный ресурс] : схемы и комментарии / Кудинов О. А. - Москва : Дашков и К, 2015
- Римское частное право/ Под ред. И.С.Перетерского и И.Б.Новицкого. М., 2004.
- Хвостов В.М. Система римского права. М., 1996.
- Черниловский З.М. Лекции по римскому частному праву. М., 1991.
- Черниловский З. М. Римское частное право: Элементарный курс. М., 1997

Проверочные вопросы к курсу

1. Источники римского права.
2. Система римского права: цивильное, преторское, право народов и естественное право.
3. Законы 12 таблиц: их место и значение в развитии римского права.
4. Развитие юриспруденции в предклассическую и классическую эпохи.
5. Цивильные и преторские средства защиты – иски и интердикты.
6. Легисакционный процесс.
7. Формулярный процесс.
8. Экстраординарный процесс.
9. Законодательные реформы Юстиниана.
10. Понятия "лицо" и "правоспособность" в римском праве.
11. Деление "лиц" в римском праве. Умаление правоспособности.
12. Правовое положение рабов.
13. Правовое положение латинов и перегринов.
14. Заключение брака и отношения родства в римском праве.
15. Правовое положение женщины в римском обществе и семье.
16. Отцовская власть и правовое положение детей.
17. Опекa и попечительство в римском праве.
18. Основные черты наследственного права и порядок наследования.
19. Наследование по завещанию.
20. Наследование по закону.
21. Легаты и фидеикомиссы.