

В.А. МАКСИМОВ, С.С. ЖЕЛОНКИН

с е р и я о б р а з о в а н и я



РИМСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Сергей Сергеевич Желонкин
Виталий Алексеевич Максимов

Римское право

Серия «Образование (Юстицинформ)»

Текст предоставлен правообладателем

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=38982584

Римское право. Учебное пособие : Юстицинформ; Москва; 2019

ISBN 978-5-7205-1491-4

Аннотация

Особенностью учебного пособия является то, что оно рассчитано на обучающихся, осваивающих курс римского права в сокращенном объеме, что не позволяет подробно остановиться на всех явлениях богатого римского частного права. Авторы отразили в учебном пособии наиболее важные понятия и институты римского частного права, особенно те, которые воплощены в современном законодательстве России и стран романо-германской правовой семьи. Важной задачей настоящего пособия является осознание будущими специалистами понимания объективного характера права, логики предписаний закона, основанной на справедливости и естественных правах личности.

Предназначено для обучающихся по очной и заочной формам обучения образовательных организаций высшего образования юридического профиля.

Содержание

Введение	6
Тема 1	9
Тема 2	42
Конец ознакомительного фрагмента.	50

**В. А. Максимов,
С. С. Желонкин
Римское право.
Учебное пособие**

© ООО «Юстицинформ», 2019

*** * ***

Введение

Учебное пособие по «Римскому праву» подготовлено в соответствии с программой высшего профессионального образования по специальности «юриспруденция», с углубленным изучением теоретических положений по наиболее важным темам учебной дисциплины «римское право».

Римское право, вопросы его развития и рецепции – предмет особого интереса многих поколений историков и юристов. Римское право продолжило свою юридическую жизнь и после гибели породившего его государства. Свидетельством тому служит *рецепция* римского права, восприятие (заимствования) другими государствами феодального и буржуазного типа.

Римское право было положено и в основе германского, французского гражданского кодекса, а в последующем и российского гражданского законодательства.

Менее всего это влияние сказалось в России. Определенное соединение самобытных русских юридических построений с римскими частноправовыми конструкциями наблюдалось в Своде законов Российской Империи Сперанского. В гораздо большей степени такое влияние дает о себе знать в проектах гражданских уложений 1903 и 1905 годов. В период развития Советского государства обращения к римскому частному праву практически не наблюдалось, В.И. Ленин в

20-х гг. XX в. указывал, что: «Мы ничего «частного» не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное». Обосновывая необходимость вмешательства Советского государства в сферу гражданско-правовых отношений, он выдвинул требование: «Применять не свод римского права к гражданским правоотношениям, а наше революционное правосознание»¹.

Становление правового государства и проведение правовой реформы невозможно без освоения общечеловеческих ценностей, существенной частью которых является римское право. В связи с этим значимость римского права в настоящее время определяется его полезностью для юридического образования. Каждый юрист должен иметь представление об уровне знаний римских юристов и о том инструментарии, который они использовали.

Деятельность юриста в обществе требует широкого и глубокого понимания общей культуры. Ввиду этого, значение римского права в современных условиях отнюдь не уменьшилось от того, что утратило непосредственное действие и применимость. Как и прежде, оно представляет собой ценность для профессионального образования современного юриста, а также для повышения общей образованности и расширения кругозора.

Юрист учится критически мыслить. Многие понятия и

¹ Пухан Иво, Поленак-Акимовская Мирьяна. Римское право (базовый учебник) / под ред. д. ю. н., профессора В.А. Томсинова. М. 2010. С.3.

термины, укоренившиеся в юридической теории и практике, могут быть наилучшим образом усвоены лишь при изучении их у самого источника их образования (например, таких как реституция, цессия, наследственная трансмиссия, виндикация и др.)

Используемые в темах термины на латинском языке и их перевод приводились на основании следующих изданий:

- 1) Дигесты Юстиниана. Т. 1, 2, 3: пер. с лат. / отв. ред. Л.Л. Кофанов. М.: Статус, 2011.
- 2) Омельченко О.А. Римское право: учебник, 5-е изд., испр. и доп. М.: Изд-во Эксмо, 2011.
- 3) Римское право. Учебник. / под ред. проф. И.Б. Новицкого и проф. И.С. Перетерского. М., 2011.

Тема 1

«Понятие, предмет, система римского права»

Учебные вопросы

1. Понятие, предмет и система римского права.
2. Источники римского частного права.

Глоссарий к теме

1. *ager publicus* – общинные (публичные) земли;
2. *civitas* – государство-город;
3. *definitiones* – определения;
4. *honores* – почетная должность;
5. *hostes* – чужестранцы, враги; 6. *ius gentium* – право народов.
7. *institutiones* – институты;
8. *interpretatio iuris* – толкование права;
9. *ius civile (jus Quiritium)* – древнее право римских граждан, гражданское право;
10. *ius praetorium* или *honorarium* – преторское право;
11. *ius privatum* – частное право; 12. *ius publicum* – публичное право;
13. *ius respondendi* – комментарии;
14. *jus Quiritium*, позднее – *ius civile* – древнее право римских граждан, гражданское право;

- 15. *mores maiorum (ius non scriptum)* – древний обычай;
- 16. *pater familias* – отец семейства, домовладыка;
- 17. *pax Romana* – римский мир; 18. *plebiscita (leges)* – законы;
- 19. *populus* – народное собрание; 20. *praescriptio* – надпись;
- 21. *regulae* – ряд юридических правил;
- 22. *responsa* – ответы;
- 23. *responsa prudentium* – ответы юристов;
- 24. *rogatio legis* – проект закона; 25. *sanctio* – санкция.

1. Понятие, предмет и система римского права

В настоящее время в юридической науке нет единого общепризнанного понимания того, что есть «римское право». В разные эпохи его юристы давали разные определения, в том числе, как в широком его понимании, так и в узком его смысле. В процессе своего развития римское право развивалось последовательно с учетом преобразований, которые вносила жизнь самого Римского государства.

Так римское право прошло несколько этапов:

- 1. Древнейший (VI в. – середина III в. до н. э.)
- 2. Классический (середина III в. до н. э. – конец III в. н. э.)
- 3. Постклассический (IV–VI вв. н. э.)

Какие же характерные черты имело римское право на каждом этапе своего развития?

Древнейший этап:

- неразвитость и простота основных правовых институтов, которые в свою очередь были тесно переплетены с религией;
- сравнительно медленно происходили изменения в области права, так как было слишком велико влияние религии;
- казуальность норм (невысокая степень обобщения);
- отсутствие общих правил поведения, пригодных для большинства сходных ситуаций, право возникало из конкретных судебных решений, запрещая или предписывая то или иное определенное действие, не охватывая всего круга однородных отношений, и сфера действия права была сравнительно узкой.

Указанные черты римского права отразились и на его источниках, среди которых преимущественное значение имели обычаи.

Классический этап:

- закрепление абсолютного права частной собственности, в том числе на рабов;
- в этот период развивается система преторского права, которая полнее отвечала требованиям товарного производства. Именно в преторском праве высокого уровня достигают отдельные институты и понятия гражданского права;
- на данном этапе имеют основой не религиозные традиции и обычаи, а рационализаторское мировоззрение и уче-

ние о естественном праве. Греческая философия помогла римским юристам придать праву логическую последовательность, освободиться от религиозной обрядности, символики и приобрести вполне светский характер;

– свойственен высокий уровень техники выражения общих норм поведения, точность формулировок, обоснованность решений. Многие правовые нормы и сентенции юристов приобрели характер афоризмов. Например: «знать законы – не значит держаться за их слова, но понимать их силу и значение» (д. 1, 3, 17); «неправильно давать ответы, консультации или решать дело, имея в виду не весь закон, а только какую-нибудь его часть» (д. 1, 3, 24) и др.² Подобные афоризмы были широко представлены в особых сборниках, которые использовались в учебных целях.

На источники римского права религия и древние обычаи уже оказывают ограниченное влияние.

Огромное влияние на римское право оказало учение о естественном праве. Естественное право понималось юристами как то, что соответствует естественному разуму и является началом нравственности и справедливости.

В соответствии с естественным правом все люди равны и рождаются свободными. Непосредственно из принципа справедливости выводилось равенство римских граждан перед законом. Конечно, естественное право находилось в

² Цит. Дигесты Юстиниана. Т. 1. / отв. ред. Л.Л. Кофанов. М., 2011. С. 34, 45, 67, 78.

явном противоречии с произволом императорской власти, гражданских и военных чиновников.

Постклассический этап:

- воплотил в себя основные результаты предшествующего развития права;
- совершенствуется юридическо-техническое состояние права, повышается теоретический уровень его разработки;
- наблюдается и отрицательная тенденция – упрочнение сословного деления населения;
- значительным фактом развития права стала систематизация в законодательстве Юстиниана.

Происходят существенные изменения в круге источников права. Из их числа исключаются постановления народных собраний. Важнейшим источником права становятся императорские распоряжения и указы.

Таковы основные характерные черты римского права на соответствующих этапах развития.

В Риме еще в древние времена различались две отрасли права – публичное и частное право. Классическое разграничение, перешедшее в следующие века, дал римский юрист Ульпиан: «Публичное право есть то, которое относится к положению римского государства; частное, которое относится к пользе отдельных лиц»³. В основе данного определения ле-

³ Омельченко О.А. Римское право. Учебник. 5-е изд., испр. и доп. М., Изд-во Эксмо. 2011. С.9.

жит различие в охраняемых правом интересах.

Публичное право – это нормы права, которые непосредственно охраняют интересы государства и определяют правовое положение его органов.

Частное право – это нормы права, защищающие интересы отдельного лица в его взаимоотношениях с другими людьми.

Приступая к изучению римского частного права, определим, что **предметом римского частного права являются важнейшие институты имущественного права, а в связи с ними также семейного права.** К числу таких правовых институтов относятся: право собственности, обязательственное право, наследственное право и т. п.

Сфера действия частного права в Риме была весьма широка. Гражданско-правовыми считались некоторые отношения, которые к ним не относились. Например, кража (фуртум) рассматривалась как частный деликт, а не как уголовное преступление.

В силу особенностей исторического развития в составе римского права различали отдельные системы. Эти системы возникли не одновременно, а складывались последовательно одна за другой.

Древнейшее римское право называлось *квиритским правом* по имени древнейшего племени квиритов. Эта система права позднее получила название *цивильного права* (iūs cīvile). Цивильное право подчеркивало строго национальный характер права римского гражданина, права государ-

ства. Цивильным правом считалась закреплённая законами узко национальная система частного права. При этом цивильное право признавало в какой-то мере субъектом права не только римского гражданина, но и иноплеменника, без чего немислимой была бы торговля.

Наряду с системой цивильного права постепенно сложилась другая система права – *преторское право* (*ius praetorium*). Предпосылками возникновения этой системы права являлись:

- развитие экономики;
- рост рабовладения;
- сосредоточение в руках господствующей верхушки рабовладельческого класса торгового и ростовщического капитала и крупной земельной собственности.

Новые социально-экономические условия делали существующие постановления цивильного права недостаточными, появилась реальная необходимость их пополнения и даже обновления. Эта работа легла на судебных магистратов, главным образом на преторов. Путём издания преторами эдиктов (извещений, предписаний) был разработан ряд правовых институтов.

Таким образом, параллельно цивильному праву создавалась система преторского права. Дуализм цивильного и преторского права был довольно длительным явлением, но затем постепенно произошло их слияние.

Наряду с цивильным и преторским правом существова-

ла еще одна система права. Цивильное право, как мы знаем, применялось только к римским гражданам. Однако с развитием производства и обмена, расширением торгового оборота возникла необходимость признания основных частных прав – права собственности, права заключения договоров и т. д. и за не римскими гражданами. На этой почве сложилась система права, которая получила название *право народов* (*ius gentium*).

К понятию права народов относилось древнее право, регулировавшее договоры римлян с иностранными общинами по установлению взаимного права на вступление в брак и права торговли.

Затем к нему относилось обычное право, применявшееся в практике торговых отношений. С распространением римского господства на провинции, право народов заимствовало торговые институты различных частей империи.

В противоположность цивильному праву, строго формальному и малоподвижному, право народов быстрее приспособляется к развивающимся потребностям. Право народов, выросшее на базе торговых отношений, в которых участвовали и римляне, и представители других народностей, является правом универсальным, так как оно применялось ко всем участникам торгового оборота независимо от их гражданства.

Необходимо отметить, что постепенно шел процесс слияния цивильного права и права народов. Этому процессу спо-

собствовал, прежде всего, интерес господствующего класса в развитии торгового оборота и укреплении торговых отношений с другими странами.

Рассматривая исторические системы римского частного права, следует коснуться и естественного права. Римский юрист Цицерон первым определил естественное право как требование морали и утверждал, что оно покоится на неизменном нравственном сознании и законе, который природа вложила в сердца всем людям. Другой римский юрист, Ульпиан, признавал, что естественное право распространяется даже на животных, тогда как право народов ограничивает свое действие только людьми.

Таким образом, рассматривая римское частное право, было бы неверным говорить о нем как о единой системе.

2. Источники римского частного права

В юридической литературе различных народов по римскому праву выражение «источник права» употребляется в различных смыслах: как источник содержания правовых норм; как форма образования (возникновения) норм права; как источник познания права.

Представляется, что правильнее будет говорить об источнике права как о форме образования права (или о форме выражения права). К источникам римского частного права относятся:

1. Обычное право.
2. Законы.
3. Эдикты Магистратов.
4. Ответы Юристов.

Обычное право

Обычное право является древнейшей формой образования римского права.

Институции⁴ Юстиниана разделяли все право по признаку письменной и устной формы источников. В последнюю категорию источников входил древнейший источник права – обычай. Обычаи содержали в себе неписанные нормы поведения, которые вырабатывались жизненной практикой.

Обычаи признавались источником права в том случае, если отсутствовали конкретные требования, выраженные в других формах. Об этом свидетельствуют высказывания римских юристов, например: «В тех делах, в которых мы не пользуемся писаными законами, нужно соблюдать то, что указано нравами и обычаями»⁵.

С усилением законодательной деятельности государства обычай в значительной степени утратил свое значение, но не переставал быть источником права.

⁴ Институции (лат. *Institutio* – наставление) – элементарные учебники права в Древнем Риме. В период правления императора Юстиниана институции имели, как и дигесты, силу закона.

⁵ См.: Омельченко О.А. Основы римского права. М., 2005. С. 26.

Наряду с прежним обычаем появился новый – судебный и судебная практика. В период I в. до н. э. – III в. н. э. значение обычая как живого источника права было отмечено Юлианом. Он признавал за обычаем такую же силу, равно и основание, как и закона. Юлиан указывал даже на признаки, которые образуют обычай: давнее применение; молчаливое согласие общества.

По мере укрепления и расширения государства обычай уступает место закону и другим формам правообразования. При этом «авторитет обычая и долговременного применения представляется не малым, однако его не следует доводить до такого значения, чтобы он преодолевал разум или закон»⁶.

Законы

Римская правовая культура считала законы (*leges*) главным воплощением писаного права. Правовое предписание признавалось в качестве закона при условии, что оно исходило от имеющего соответствующие полномочия органа, и надлежащим образом было обнародовано. Так, в Древнем Риме законом являлось решение народного собрания. К концу I в. н. э. народные собрания перестали проводить законы, несмотря на то, что их законодательная власть не была упразднена. Последнее упоминание о народных собраниях содержится в аграрном законе конца I в. н. э.

С I в. н. э. и до середины III в. н. э. основной формой за-

⁶ Там же.

конодательства являлись сенатусконсульты – постановления сената.

Во II в. н. э. римские юристы обосновали положение, согласно которому римский народ передал свою законодательную власть императорам. К этому времени законодательство императоров превратилось в важнейший источник права. Конституции императоров не ограничивались пределами города или отдельной провинции, а действовали на всей территории Римского государства, Конституции издавались в четырех основных формах:

1. *Эдикты* – общие распоряжения, основанные на власти императора. Эти распоряжения были обязательны для всех должностных лиц и граждан. Вначале эдикты были обязательными только при жизни императора. Но уже начиная со II в. н. э. они начинают соблюдаться и его преемниками.

2. *Декреты* – решения по судебным делам. На основе этих решений сложилась самостоятельная императорская юриспруденция.

3. *Рескрипты* – ответы или советы императора отдельным лицам или магистратам, которые запрашивали консультации по правовым вопросам.

4. *Мандаты* – инструкции, адресованные правителям провинций по административным и судебным вопросам.

Из этих четырех форм в период домината мандаты выходят из употребления, декреты и рескрипты имеют силу только по конкретным делам, в связи с которыми они даны. Та-

ким образом, основной формой закона являлся императорский эдикт.

Закон должен был содержать определенные элементы:

- введение, которое указывало обстоятельства издания;
- нормативное предписание или текст, включающие в себя содержание правила поведения и условия его действия;
- последствия нарушения закона (санкция).

Римское право различало типы законов. Главным классифицирующим элементом являлся заключительный элемент – санкция. В зависимости от характера санкции сформировалось несколько видов законов, и в частности, законы *несовершенные*, которые не содержали в себе санкции.

Процедура обнародования или опубликования закона самым непосредственным образом влияла на вступление его в силу. Закон считался вступившим в силу либо с момента его формального обнародования, либо с истечением времени, достаточного для ознакомления с его содержанием на всей территории, для которой он предназначен.

Большую роль в становлении римского права сыграло издание в середине V в. до н. э. Законов XII таблиц, которые являются источником всего публичного и частного права.

В 450–451 гг. до н. э. появились первые X Таблиц, а в 450–499 гг. до н. э. были опубликованы еще II Таблицы законов. Эти законы были написаны на досках и утверждены народным собранием. Это был главнейший свод права. Несколько позднее законы были запечатлены в виде своеобразного па-

мятника – двух медных многогранных колонн, которые были выставлены на римском форуме. Подлинный и полный текст Законов XII таблиц неизвестен. Делаются попытки их реконструкции на основании цитат из других римских юридических источников.

Римский юрист Цицерон писал о Законах XII таблиц: «Для всякого, кто ищет основ и источников права, одна небольшая книжица законов XII таблиц весом своего авторитета и объемом пользы воистину превосходит все библиотеки философов».

По свидетельству Цицерона, в его время (I в. до н. э.) мальчики заучивали Законы XII таблиц наизусть, как *«необходимую песню»*.

Законы XII таблиц положили основание развитию римского общегражданского права.

Эдикты магистратов

Магистратами в Риме назывались выборные должностные лица. Все должности были срочными, то есть ограниченные определенным сроком (обычный срок полномочий – 1 год), коллегиальными и безвозмездными. Принцип коллегиальности не означал, что магистраты принимали решения по большинству голосов, а заключался в праве каждого коллеги распоряжаться самостоятельно. Любой магистрат мог вмешаться в действие своего коллеги и отменить то или иное распоряжение последнего.

В традициях римского государственного политического строя не существовало чисто административных функций должностных лиц государства.

Полномочия по изданию правоформирующих эдиктов имели только некоторые из римских должностных лиц – магистратов.

Эти полномочия вытекали из:

а) права лично отправлять правосудие в определенной сфере;

б) собственно специального уполномочия высшего магистрата, согласно которому ему предоставлялась власть как судебная, так и административно-принудительная в целях общего блага, в том числе и «поддерживать, дополнять и улучшать гражданское право».

Первым видом полномочий (отправлять правосудие в определенной сфере) обладали так называемые курульные эдикты, в обязанность которых входило поддержание общественного порядка.

Вторым видом полномочий обладали консулы, начальники провинций и преторы.

Первоначально распоряжения магистратов (эдикты) давались устно, откуда и происходило их название (слово «эдикт» произошло от «dico» – говорю), затем они выставлялись на форуме, написанными на досках.

Важнейшее место среди эдиктов магистратов имели преторские эдикты, которые сформировали систему преторско-

го права. Преторская магистратура была учреждена в 367 г. до н. э. В обязанности преторов входило осуществление общего контроля за правоприменением, а также дача рекомендательных указаний назначаемым судьям по вопросам применения права.

При вступлении в должность претор издавал эдикт, в котором объявлял программу своей деятельности, обязательную для него на время его службы. Данный эдикт содержал указания, при каких обстоятельствах будет даваться судебная защита. Срок преторских полномочий составлял 1 год.

Различали следующие виды преторских эдиктов.

Новые – в них указывались новшества правоприменения и юридической практики.

Перенесенные – в них содержались заявления претора о том, что он будет придерживаться в своей деятельности воззрений и практики своего предшественника.

Постоянные – в них указывались правоположения, обязательные для юридической практики на протяжении всего срока полномочий.

Непредвиденные – они касались казусных обстоятельств, либо правоприменения в отношении отдельных личностей.

Среди вышеуказанных эдиктов особое назначение имел постоянный эдикт.

В эпоху принципата (I–III вв. до н. э.) за преторами сохранялось прежнее право издавать эдикты. Однако их независимое положение и самостоятельное осуществление ими

своей власти не согласовывалось больше с новыми формами государственного устройства. Издание преторами эдиктов формально не прекратилось, но они не могли вступать в конфликт с императорской властью.

Таким образом, хотя претор и не вправе был отменять старые законы и устанавливать новые, он обладал практической возможностью, руководствуясь соображениями «целесообразности» и «доброй совести» вносить исправления, изменения, дополнения в существующие законы. На основе деятельности преторов сложилась система так называемого преторского права.

Ответы юристов

Важную роль в развитии римского частного права сыграли юристы. В большинстве случаев они были выходцы из знатных и зажиточных семей, глубоко и разносторонне образованные.

В традиции римского общества занятия юриспруденцией были одним из почетнейших и благородных видов деятельности. На этот счет была даже пословица: «Постыдно знатному и благородному человеку не знать права, в котором он обращается».

Юристы обучали знанию права, были юридическими советниками должностных лиц, составляли формулы сделок, совершаемых частными лицами, оказывали юридическую помощь своими советами и давали ответы на юридические

вопросы.

Наиболее важной деятельностью юристов являлись ответы по запросам частных лиц, судей, должностных лиц. Необходимо отметить, что истолкования права не всех юристов имели обязательно-рекомендательный характер. Например, в 426 г. н. э. был даже издан специальный закон, который предусматривал, что только высказывания пяти юристов признавались обязательными для судей. К числу таких юристов относились: *Гай, Папиниан, Павел, Ульпиан, Модестин*. Если среди них имелись разногласия, то приоритет отдавался высказываниям Папиниана.

Исследователи римского частного права так писали о римском юристе Папиниане: «Острейший среди римских казуистов, блестящий по сжатости стилист, ставший для позднейших поколений «первым из всех»⁷.

Большого расцвета римская юриспруденция достигла в период I–III вв. н. э. Это было обусловлено тем, что в это время своего наивысшего развития достигает право частной собственности и частное право. В юридической деятельности, и прежде всего в толковании законов, сказывалось прогрессивное начало. На место прежнего словесно-грамматического толкования законов и сделок приходит толкование, основанное на отыскании воли закона или сторон.

В этот период работали такие выдающиеся юристы, как

⁷ Римское частное право: учебник / под ред. профессора И.Б. Новицкого и профессора И.С. Перетерского. М., 2011. С. 38.

Ульпиан, Лабеон, Гай и др.

С деятельностью Лабеона и Капитона (I в. н. э.) связано образование двух школ римских юристов: *Прокульянской* (названной по имени Прокула, ученика и последователя Лабеона) и *Сабиньянской* (по имени Сабина, ученика и последователя Капитона). Можно предполагать, что возникновение различных школ связано с борьбой прогрессивных и консервативных начал в юриспруденции: «Атей Капитон стоял на том, что ему было передано (его предшественниками), Лабеон же трудился, доверяя разуму и учености... большей частью устанавливал новые положения».

Кодификация конституций

В связи с многочисленностью и разбросанностью императорских конституций возникла необходимость их объединения. Кодификация была проведена частными лицами.

В конце 295 г. н. э. был выпущен кодекс Грегориана, названного по имени его автора. Этот кодекс включал конституции начиная с императора Андриана и заканчивался 295 г. н. э., и не отличался оригинальностью системы. Он состоял из 19 книг: в 13 книгах автор следовал системе преторского эдикта, в остальных трактовались уголовное право и процесс.

После 295 г. н. э. в дополнение к первому кодексу появилась второй – кодекс Гермогениана, так же был назван по имени составителя. Всего в этот кодекс было собрано 120 кон-

ституций, изданных в период с 291 по 365 гг. н. э.

Несмотря на то, что оба кодекса являлись *частными кодификациями*, они получили официальное название.

Первым *официальным* собранием конституций был кодекс восточно-римского императора Феодосия II (402–450 гг. н. э.). Кодекс был издан в 438 г. и состоял из 16 книг, где впервые был произведен отбор только действующего законодательства. В нем нашли отражение изменения, произошедшие в государственной и частноправовой сфере. Кодекс Феодосия II сохранился в многочисленных рукописях и переиздавался как в средние века, так и в новое время.

По сравнению с кодификацией Феодосия II неизмеримо большее значение имеет кодификация, проведенная императором Юстинианом. От предыдущих кодификаций она отличается большим размахом и более высокой творческой силой. Кодификация Юстиниана подвела своеобразную черту под многовековым развитием римского права.

Замысел создания Свода законов принадлежал императору Юстиниану. Его создание было обусловлено, с одной стороны, стремление власти с помощью правовых средств укрепить существующий порядок, а с другой – юридическими причинами:

- а) необходимостью собрать воедино все юридические тексты, систематизировать и классифицировать содержащиеся в них материалы;
- б) устранить устаревшие правовые нормы;

в) придать единообразную форму юридическим предписаниям;

г) стабилизировать применение права и таким образом получить более эффективное средство регулирования общественных отношений.

В этих целях в 528 г. была учреждена государственная комиссия из 10 специалистов, которой руководил видный юрист Трибониан, пользующийся неограниченным доверием императора и характеризовавшийся им как человек, «украшенный красноречием и юридической мудростью».

Результатом работы явилось составление ряда крупных сборников римского права. На более позднем этапе развития истории права (в средние века) эти сборники стали выступать как единый Свод законов Юстиниана.

Свод законов Юстиниана состоял из нескольких частей.

Первой частью являлись Институции. Они были созданы в 533 г. и составлены на основе подобных сборников классических юристов, прежде всего Гая. Институции состояли из 4 книг. Первая книга была посвящена праву в целом и правовому положению лиц; вторая – вещам и вещному праву; третья – наследованию, договорам, обязательствам; четвертая – деликтам и искам. Институции имели силу закона и на них могли ссылаться судьи. Зафиксированные в Институциях нормы права были в полном смысле нормативными требованиями.

Второй частью Свода законов Юстиниана являются Диге-

сты (или Пандекты), также изданные в 533 г.⁸ При составлении Дигест были использованы труды 39 римских юристов, перу которых принадлежит около двух тысяч произведений. Использовались, в частности, труды таких юристов, как Гай, Модестин, Ульпиан, Павел, Папиниан, Пампаний и др.

Дигесты состояли из 50 книг, каждая из которых, в свою очередь, делилась на титулы и фрагменты.

Весь материал Дигест условно подразделялся на 7 частей:

- первая часть (книги 1–4) посвящена общим вопросам права и учению о лицах – субъектах права;
- во второй части (книги 5–11) рассматривались вопросы вещного права;
- в третьей части (книги 12–19) рассматривались двусторонние обязательства и обязательства, возникающие из «взаимного доверия»;
- в четвертой части (книги 20–27) рассматривались вопросы обеспечения обязательств, обязательства, связанные с реализацией семейных и опекунских прав;
- пятая часть (книги 28–36) посвящена завещаниям;
- шестая часть (книги 37–43) посвящена разнообразным коллизиям, решаемым по судейскому усмотрению;
- в седьмой части (книги 44–50) рассматривались вопросы уголовного и публичного права.

⁸ С содержанием дигестов в переводе с латинского языка можно ознакомиться в следующем издании: Дигесты Юстинана. Т. 1, 2, 3 / отв. ред. Л.Л. Кофанов. М., 2011.

Дигесты содержали законодательный документ. Их нередко называли «монументальным памятником классической римской юриспруденции», а также «священным храмом римской юстиции».

При составлении Дигест в тексты римских юристов зачастую вносились поправки (интерполяции), которые изменяли, упрощали их содержание.

По окончании работ над Дигестами Юстиниан издал специальную конституцию на латинском и греческом языках, в которой подробно излагалась история составления Дигест. Запрещалось комментировать Дигесты, так как Юстиниан считал, что всякие комментарии лишь затмят их истинный смысл. Право комментария Дигест сохранялось лишь за императором.

Третья часть Свода законов называлась Кодексом. Первое издание было осуществлено в 529 г., второе, исправленное и дополненное, в 534 г. Кодекс охватил все конституции императоров, начиная с Андриана и кончая самим Юстинианом. Кодекс состоял из 12 книг. 1, 9, 12 книги были посвящены вопросам публичного права, а книги со 2 по 8 – частному праву. В 535–555 гг. указанные три части Свода законов были дополнены сборниками конституций (новелл) самого Юстиниана. Наиболее крупный из сборников включал 168 новелл, из которых 153 принадлежали самому Юстиниану.

В средние века сборники новелл Юстиниана стали включаться в Свод законов Юстиниана в качестве его четвертой

части. В это время все четыре части в своей совокупности получили название *Свода гражданского права*.

В настоящее время сборники, составившие свод гражданского права, именуются следующим образом:

Институции – I

Дигесты – D

Кодекс – C

Новеллы – N

При цитировании первых трех сборников ставятся два числа, из которых первое обозначает номер книги, второе – номер титула. После этого при цитировании Дигест и Кодекса ставится номер фрагмента. В современных изданиях некоторые фрагменты разделены на параграфы. Например: Д.5.8.3.2 (Дигесты, 5-я книга, 8-й титул, 3-й фрагмент, 2-й параграф).

Новеллы цитируются с указанием номеров новеллы, главы и параграфа: № 25, с. 5, 7 (новелла 25, 5-я глава, 7-й параграф).

Тестовые задания

1. Кто определил понятия: «частное право» и «публичное право»?

а) Тит Ливий;

б) Папиниан;

в) Гай;

- г) Юстиниан;
- д) Ульпиниан.

2. Какие отрасли права относятся к частному праву?

- а) торговое;
- б) гражданское;
- в) семейное;
- г) уголовное;
- д) финансовое;
- е) государственное;
- ж) административное.

3. Чьи интересы охраняет публичное право?

- а) интересы государства;
- б) интересы отдельных лиц.

4. Дайте название II этапа (периода) в развитии римского частного права.

- а) постклассический;
- б) древнейший;
- в) классический.

5. Назвать римских юристов.

- а) Сенека;
- б) Цицерон;

- в) Сократ;
- г) Платон;
- д) Павел.

6. Какое государство было более агрессивно?

- а) Римская республика;
- б) Римская империя.

7. В какой из четырех великих держав поздней античности возникла новая мировая религия – христианство?

- а) Индия;
- б) Римская империя;
- в) Иран;
- г) Китай.

8. Что относится к источникам римского частного права?

9. На формирование каких феодальных и буржуазных правовых систем римское право оказало наибольшее влияние?

- а) Германская;
- б) Французская;
- в) Русская.

10. Какое название получила впоследствии система квинритского права?

- а) система преторского права – *jus praetorium*;
- б) система гражданского права – *jus civile*.

11. Верно ли рассматривать римское частное право как единую систему?

- а) верно;
- б) не верно.

12. Эдикты – это:

- а) решения по судебным делам;
- б) инструкции, адресованные правителям провинции;
- в) общие распоряжения, основанные на власти императора.

13. В 425 г. н. э. был издан специальный закон, предусматривающий, что высказывание пяти юристов признавались обязательными для судей. Кто относится к этому числу:

- а) Папиан;
- б) Лабейон;
- в) Сабин;
- г) Гай;
- д) Ульпиан;
- е) Модестин;

- ж) Павел;
- з) Прокул;
- и) Капитон.

14. Инициатор создания «Свода гражданского права»:

- а) Адриан;
- б) Григориан;
- в) Юстиниан.

15. Учебник какого романиста, изданный в 1948 г., получил международное признание?

- а) учебник Новицкого И.Б.;
- б) учебник Перетерского И.С.;
- в) учебник Хвостова В.Т.;
- г) Учебник Дождева Д.С.

16. Назовите памятники римского права:

- а) законы Ману;
- б) законы XII таблиц;
- в) законы Хамурапи.

19. Перечислить составные части Кодификации Юстиниана.

20. Древнейшее (квиритское) право позднее полу-

чило название:

- а) преторского;
- б) права народов;
- в) гражданского;
- г) естественного.

21. В период ранней республики имела строго национальный характер следующая система права:

- а) право народов;
- б) гражданское право.

22. Система права, созданная городскими магистратами – это:

- а) гражданское право; б) преторское право; в) квинитское право; г) право народов.

23. Система права, которая признавала основные частные права за неримлянами – это:

- а) квинитское право; б) гражданское право; в) преторское право; г) право народов.

24. Применялось ко всем участникам торгового оборота, независимо от гражданства:

- а) квинитское право; б) гражданское право; в) преторское право; г) право народов.

25. Какова историческая судьба двух систем – гражданского права и права народов?

- а) они продолжали существовать одновременно;
- б) гражданское право перестало применяться;
- в) право народов перестало применяться; г) они слились в одну правовую систему.

26. «Неписаное право» – это:

- а) закон;
- б) ответы юристов;
- в) обычаи.

27. Укажите признаки, которые характеризуют обычаи:

- а) древнее применение;
- б) письменное изложение;
- в) молчаливое согласие общества.

28. С усилением законодательной деятельности государства обычай как источник права:

- а) перестал быть источником права;
- б) не перестал быть источником права;
- в) в некоторой мере потерял свое значение;
- г) приобрел большее значение.

29. Какие органы Римского государства участвова-

ли в законодательной деятельности?

- а) Сенат;
- б) народное собрание;
- в) магистрат (консул, диктатор, претор);
- г) принцепс.

30. Часть республиканского Римского закона, в которой указывались имена инициаторов закона и обстоятельства, вызвавшие его принятие, – это:

- а) надпись;
- б) санкция;
- в) содержание.

31. К какому времени народные собрания перестали созывать для принятия законов?

- а) конец 2 в. до н. э.;
- б) конец 1 в. до н. э.;
- в) конец 1 в. н. э.;
- г) конец 2 в. н. э.

32. Какой акт издавал магистрат, вступая в должность?

- а) мандат;
- б) рескрипт;
- в) эдикт;
- г) проект;

д) закон.

33. Источником образования какого права послужили эдикты преторов?

- а) квиритского;
- б) преторского; в) гонорарного;
- г) права народов;
- д) гражданского.

34. Какой юридический труд римских юристов дошел до современности практически в целом виде?

- а) Закон XII таблиц;
- б) Институции Гая;
- в) Кодекс Грегориана; г) «Вечный эдикт».

35. Общие распоряжения как форма императорских конституций – это:

- а) эдикты;
- б) декреты;
- в) рескрипты;
- г) мандаты.

36. Укажите акт, который систематизировал императорские конституции:

- а) «Вечный эдикт»; б) Институции Гая;
- в) Кодекс Грегориана; г) Закон XII таблиц.

37. Какого кодекса не существовало?

- а) Кодекс Грегориана; б) Кодекс Феодосия; в) Кодекс Ульпиана;
- г) Кодекс Гермогениана.

Тема 2

«Защита частных прав»

Учебные вопросы

1. Понятие и виды исков.
2. Формы гражданского процесса.
3. Процессуальное представительство в римском праве.
4. Особые средства преторской защиты.

Глоссарий к теме

1. *iurisdictio* – юрисдикция;
2. *iudicium* – суд;
3. *imperium* – высшая власть;
4. *iudicium legitimum* – законный суд;
5. *in iure* – фаза процесса «перед магистратом»;
6. *apud iudicem* – фаза процесса «перед судьей»;
7. *actio* – иск;
8. *actiones in rem* – иск к вещи;
9. *actiones in personam* – иск к лицу;
10. *addictio* – присуждение;
11. *eremodicium* – заочное разбирательство;
12. *sententia* – устное суждение;
13. *restitutio in integrum* – возвращение в первоначальное положение;

14. *manu militari* – вооруженные силы;
15. *procurator* – процессуальный представитель.

1. Понятие и виды исков

Первоначально защита частных прав в Риме осуществлялась заинтересованным лицом путем расправы с нарушителем права. Так, законы XII таблиц допускали убийство на месте застигнутого вора.

В процессе исторического развития на смену самоуправству пришла другая форма защиты прав – государственная или судебная защита. В качестве государственных судебных органов выступали магистраты. Они пользовались высшей властью, и им принадлежало право организовывать присяжные суды по спорам частных лиц. Право на судебную защиту реализовывалось путем предъявления иска. Иски вырабатывались в Риме исторически, и их число всегда было ограниченным.

Только при наличии соответствующего иска субъективное право подлежало защите. Древнеримский порядок выражался только формулой «от иска – к праву».

Общее понятие иска дается в Дигестах: «Иск есть не что иное, как право лица осуществлять судебным порядком принадлежащее ему требование» (Д. 44. 7. 51)⁹. Таким образом,

⁹ Цит. Дигесты Юстиниана. Т. 2 / отв. ред. Л.Л. Кофанов. М., 2011. С. 78.

под иском следует понимать право лица на осуществление в судебном порядке принадлежащего ему требования.

В римском праве существовали следующие виды исков.

По личности ответчика иски подразделялись на вещные и личные

Вещный иск был направлен на признание права в отношении определенной вещи. Например, иск собственника вещи об истребовании вещи от другого лица, у которого она находилась. Ответчиком может быть любое лицо, нарушающее право истца. Таким образом, вещный иск опирается на вещное право.

Личный иск был направлен на выполнение обязательства определенным лицом. Например, требование платежа долга, обязательство всегда предполагают одного или нескольких должников. Личный иск, таким образом, опирается на обязательное право.

По цели иски делились на три группы

Первую группу исков составляли иски *о восстановлении утраченного состояния имущественных прав*. Такие иски назывались *секуторные*. При таких исках истец требовал только утраченную вещь и иную ценность, поступившую ответчику.

Вторую группу исков составляли *штрафные* иски. Цель таких исков сводилась к наказанию ответчика. Предметом

исков служили взыскание частного штрафа или возмещение убытков.

Третью группу исков составляли иски, *осуществляющие возмещение убытков и наказание ответчика*. Например, за повреждение вещей взыскивалась не их стоимость, а высшая цена, которую имела вещь в течение последнего года или месяца.

Смешанные иски, соединяющие в себе элементы вещных и личных притязаний. Например, истец требует возмещения ущерба, причиненного воровством, то есть предъявляет вещный иск о возврате своей вещи, находящейся в чужом неправомерном владении. К этому же иску присоединяется иск о денежном штрафе, который взыскивался с вора, то есть заявлялся личный иск.

По обусловленности своего содержания правом, различались иски строгого права и иски доброй совести

Иски *строного права* предъявлялись в точном соответствии с предписаниями закона.

Иски *доброй совести* не были связаны формальными обстоятельствами. При рассмотрении таких исков судья имел право принимать во внимание те возражения ответчика, которые основывались на требованиях справедливости.

В качестве особого вида выделялись *абстрактные иски* (кондиции), в которых не указывалось основание их возникновения. Например, истец требовал платежа известной сум-

мы, и в иске не указывалось основание данного платежа (по договору и т. п.).

Всего в целом насчитывалось порядка 30 разных типов исковых требований, которые признавались римским частным правом.

2. Формы гражданского процесса

В истории Древнего Рима последовательно сменялись три формы гражданского (частного) процесса: *легисакционный*, *формулярный* и *экстраординарный*.

Рассмотрим указанные формы гражданского процесса.

Легисакционный процесс (legis actiones) – с основания Рима до середины I в. до н. э.

Легисакционный процесс являлся самой первой формой гражданского процесса. Он строился на началах строжайшего формализма и сложной ритуальности.

Совокупность строго формальных действий, жестов и фраз, которые совершались на суде сторонами и магистратом, назывались легисакционными. Отсюда и сам процесс получил название легисакционного.

Предъявление иска допускалось, если он был предусмотрен законом, то есть был основан на предписаниях закона. С древнейших времен особенностью судебной системы и процесса было то, что он предусматривал две стадии судебного

производства:

1. перед магистратом;
2. перед судьей.

На первой стадии дело рассматривалось у магистрата. В качестве магистрата выступал консул, затем претор.

К претору (обычно он выступал в качестве магистрата) должны были явиться истец и ответчик. Истец еще до вызова к претору знакомил ответчика с иском, который собирался ему предъявить. Законы XII таблиц предусматривали особую процедуру вызова в «суд» насильственно гражданина.

Цель этой стадии – определение соответствия предъявленного иска установленному в законе виду. Если в законе отсутствует определенный вид иска, то нет и права на судебную защиту. Как уже отмечалось, легисакционному процессу был присущ формализм. Об этом свидетельствует такой пример: если истец предъявил иск по поводу уничтожения виноградных лоз и назвал их в иске «виноградными лозами», то он проигрывал дело, так как должен был назвать их «деревьями», поскольку законы XII таблиц предусматривали иски только по поводу срубленных деревьев.

Производство на первой стадии могло закончиться без передачи дела на дальнейшее рассмотрение судье в тех случаях, когда магистрат приходил к заключению, что требования истца не соответствуют требованиям закона, или если истец признавал предложения ответчика, или ответчик соглашался с требованиями истца.

Но, как правило, ответчик заявлял о своем несогласии с требованиями истца, и рассмотрение дела переходило во вторую стадию – к судье, которого назначал магистрат.

Основная задача второй стадии – проверить фактическую сторону дела. Если одна из сторон не являлась в суд без уважительных причин, то проигрывала дело. Судебное решение было окончательным и обжалованию не подлежало.

Существовало несколько видов легисакционного процесса:

- процесс пари;
- наложения руки;
- процесс с требованием назначить судью;
- процесс с требованием определенной денежной суммы и количества вещей;
- процесс с взятием залога кредитором.

В случае признания иска ответчиком дело заканчивалось на первой стадии.

Стадия *ин юре* заканчивалась назначением сторонами при участии магистрата судьи.

На второй стадии с учетом представленных доказательств спор разрешался по существу. При отсутствии одной из сторон по уважительной причине разрешение спора откладывалось. Если же сторона отсутствовала по неуважительной причине, то судья разрешал дело без разбора его по существу в пользу явившейся стороны. По этому поводу существовало следующее изречение: «После полудня пусть тяжба будет

присуждена в пользу присутствующего»¹⁰.

Формулярный процесс. В процессе развивающегося оборота, обострения противоречий интересов различных группировок рабовладельцев стал складываться новый порядок рассмотрения частноправовых споров, который получил название *формулярного процесса*.

Формулярный процесс положил конец ритуальности и формализму, присущим легисакционному процессу. На смену жестам и ранее определенным словам пришла преторская формула.

Формулярный процесс, как и легисакционный, состоял из тех же двух стадий перед магистратом и перед судьей.

¹⁰ Новицкий И.Б. Римское право: учебник для вузов. М., 2010. С. 94.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.