МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

УТВЕРЖДАЮ

директор ЮИ ТГУ

профессор В.А. Уткин

"\_\_\_\_\_"\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_200\_\_ г.

**Учебно – методический комплекс**

**Римское право**

Направление подготовки

**030900 Юриспруденция**

Профиль подготовки

**Юриспруденция**

Квалификация (степень) выпускника

Бакалавр

Форма обучения

**(для всех форм обучения)**

**Томск 2012**

Учебно – методический комплекс составлен в соответствии с требованиями ФГОС ВПО Б - 3 по направлению и профилю подготовки 030900 Юриспруденция.

Автор (ы) старший преподаватель Копылов А.Ю.

Рецензент (ы) доцент Соболева Н.В.

Одобрен на заседании кафедры Гражданского права

от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года, протокол № \_\_\_\_\_\_\_\_.

Одобрен на заседании учебно-методической комиссии Юридического института ТГУ

от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года, протокол № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ С.Л. Лонь

«\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2012 г.

**С О Д Е Р Ж А Н И Е**

 I. Организационно-методический раздел – стр 4 - 5

II. Рабочая программа курса «Римское право» (содержание курса) - стр 6 - 14 III. Учебно-методическое обеспечение курса «Римское право» – стр. 15 - 17

IV. Методические указания студентам для самостоятельной работы - стр. 18 - 74

 V. Вопросы для зачета и экзамена – стр. 75 - 78

**I. ОРГАНИЗАЦИОННО-МЕТОДИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ**

**1. ЦЕЛЬ КУРСА**

Римское, как учебная дисциплина, представляет собой понятийно - гносеологическую основу современного континентального права.

Целью изучения данной дисциплины является усвоение студентами основ римской правовой догмы.

Перед преподавателями данной дисциплины стоят следующие задачи:

1. Помочь студенту освоить понятийный аппарат догмы римского права, в частности усвоить такие понятия как: "иск", "лицо", "правосубъектность", "юридическое лицо", "договор" и "обязательство", "наследование" и "правопреемство", "право собственности", "вещи" и "вещные права" и др.

2. Преподать студенту основы римской казуистики, что должно выработать у них правильное понимание сущности различных спорных и конфликтных ситуаций в сфере имущественного оборота и навыки их разрешения.

3. На примерах опосредованной рецепции отдельных институтов римского частного права в современном гражданском законодательстве сформировать у студентов навыки сравнительного правоведения.

 **2. ТРЕБОВАНИЯ К УРОВНЮ ОСВОЕНИЯ ПРОГРАММ**:

 - знать содержание основных источников римского права;

 - уметь разъяснять содержание римских правовых институтов;

- уметь толковать римские правовые казусы;

- владеть понятийным аппаратом, используемым в научных работах по романистике.

 **4. ФОРМЫ КОНТРОЛЯ:**

- текущий, индивидуальные вызывные консультации,

- промежуточный (экзамен),

**Учебные дисциплины, знание которых необходимо для освоения курса: теория государства и права, история государства и права зарубежных стран.**

**П. РАБОЧАЯ ПРОГРАММА**

 **КУРСА «РИМСКОЕ ПРАВО »**

**(СОДЕРЖАНИЕ КУРСА)**

**1. НАЗВАНИЯ ТЕМ И ИХ СОДЕРЖАНИЕ**

**Тема 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ РИМСКОГО ПРАВА..**

 Понятие римского права. Дуализм римского права. Публичное право (ius publicum) и частное право(ius privatum). Основания разграничения римского права на публичное и частное. Круг отношений, регулируемых частным правом на территории Римского государства.

Характерные признаки римского частного права: универсализм, казуистичность, абстрактность, индивидуализм. Значение римского частного права.

 Исторические системы римского права. Дуализм частного права в Древнем Риме. Сущность ius civil и ius gentium. Роль преторского права (ius praetorium) в сближении и слиянии этих систем.

 Рецепция римского частного права. Понятие и значение рецепции. Причины рецепции. Этапы рецепции. Рецепция в Германии и во Франции. Общий итог рецепции в Европе. Рецепция в России.

**Тема 2. ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА.**

 Периодизация и источники римского частного права. Понятие, виды и значение правовых обычаев (mores maiorum, consuetudo, mos regionis). Законы (Legis). Состав и структура республиканского закона. Постановления Сената (senatusconsultum). Конституции принцепсов.

 Система исков (actiones) и судебных прецедентов (iudicatum). Эдикты магистратов (eadicta magistratorum). «Вечный преторский эдикт» и его значение.

 Деятельность римских юристов. Ее роль в развитии и совершенствовании частного права. Сабинианцы и прокулианцы. Постклассическая юриспруденция. Эдикт Феодосия II и Валентиниана о применении произведений классических юристов в правоприменительной практике.

 Систематизация римского частного права. Значение и виды систематизаций (incorporatio и codificatio). Ранние кодификации. Кодификация императора Юстиниана. Причины, процесс и итоги кодификации. Состав "Corpus iuris civilis".

**Тема.3. ИСКИ. ФОРМЫ ЗАЩИТЫ НАРУШЕННЫХ ПРАВ.**

 Понятие и виды исков. Значение исков по римскому праву. Иски вещные (actiones rem) и иски личные (actiones personarum). Иные классификации исков.

 Легисакционный процесс. Его характерные черты. Стадии легисакционного процесса (in iure и in iudicio). Засвидетельствование спора (littis contestatio). Бремя доказывания (onus probandi).

 Формулярный процесс. Состав и содержание исковой формулы Виды присуждений (condemnatio). Возражения и защита против иска. Сущность и виды эксцепций.

 Экстраординарный процесс. Предпосылки возникновения и развитие экстраординарного судопроизводства. Система апелляций.

 Исковая давность. Понятие исковой давности, предпосылки ее возникновения. Исчисление, перерыв и приостановление исковой давности.

Особые средства преторской защиты, их виды и значение.

 **Тема. 4. ЛИЦА. СУБЪЕКТЫ РИМСКОГО ПРАВА.**

 Понятие "persona". Римская правосубъектность: понятие и содержание. Утрата и ограничение правосубъектности (capitus deminutio).

 Правовое положение квиритов и латинов. Вольноотпущенники (libertini) и чужестранцы (peregrini). Их правовое положение.

 Опека (tutela) и попечительство (cura). Понятие и значение, способы установления опеки, обязанности опекуна. Попечительство.

 Правовое положение рабов. Рабы в качестве "квазисубъектов оборота". Правовые последствия сделок, совершаемых рабами. Случаи ответственности господина по сделкам рабов. Рабский пекулий.

 Юридические лица (universitates). Правовое положение казны (fiscus). Правовое положение городских общин (municipia) и религиозных организаций (collegia sacra). Частные организации (corporatio, collegia). Создание и прекращение юридических лиц.

**Тема. 5. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО В ДРЕВНЕМ РИМЕ.**

 Понятие римской семьи. Высказывания Ф. Энгельса о характере римской семьи. Состав и структура римской семьи. Агнатское и когнатское родство. Структура когнатских родственных связей: линии и степени родства.

 Римский брак (iustum matrimonium). Брак под ″ мужней властью″ (cum manu mariti) и брак ″без мужней власти″ (sine manu mariti). Условия и порядок заключения брака.

 Особенности отцовской власти (patria potestas). Правовое положение детей и иных подвластных.

Сыновние пекулии. Личные и имущественные отношения между супругами. Приданое (dos) и его значенние.

 **Тема. 6. ВЕЩНОЕ ПРАВО ДРЕВНЕГО РИМА.**

 Учение о вещах (res). Классификация вещей и ее правовое значение. Понятие и виды вещных прав. Их отличие от обязательственных прав.

 Право собственности (proprietas, dominium). Ограничения права собственности. Основания приобретения права собственности. Первоначальные и производные способы. Захват (occupatio), переработка (specificatio), приращение и присоединение (accessio, alluvio), присвоение плодов (separatio, perceptio), приобретательная давность (usucapio).

 Общая собственность (condominium). Сущность и значение "идеальной доли" (pro parts).

 Бонитарная собственность (res sua in bonis). Основания возникновения и защита бонитарной собственности. Сущность и значение иска Публициана.

 Защита права собственности. Виндикационный иск. Предмет и условия удовлетворения виндикационного иска. Порядок расчетов между собственником и добросовестным владельцем при возврате вещи. Негаторный иск.

 Права на чужие вещи (res in aliena juri). Сервитут: понятие, хозяйственное значение, виды сервитуто. Способы установления и прекращения сервитутов. Защита сервитутных прав.

 Эмфитевзис и суперфиций. Понятие, хозяйственное значение, социально экономические предпосылки возникновения эмфитевзиса и суперфиция.

 Владение (possessio). Содержание владения, классификация владельческих ситуаций. Способы приобретения владения. Защита владения, виды владельческих интердиктов.

**Тема. 7. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА И ДОГОВОРЫ.**

 Понятие и сущность обязательства (obligatio). Система римских обязательств и основания их возникновения. Сущность натуральных обязательств.

 Исполнение обязательств. Значение места и времени исполнения. Исполнение денежных обязательств. Личность кредитора и должника.

 Перемена лиц в обязательствах. Уступка права требования (cessio) и перевод долга (intercessio). Когнитура как историческая предпосылка института цессии.

 Исполнение обязательств со множественностью лиц. Долевые, солидарные и корреальные обязательства.

 Способы обеспечения исполнения обязательств. Личные гарантии. Поручительство и его виды. Реальные гарантии. Залог и его формы.

 Ответственность за неисполнение обязательств. Вина и ее формы. Состав и виды убытков.

 Прекращение обязательств. Отступное и зачет. Новация и передача предмета исполнения на хранение.

 Договор (contractus) как основание возникновения обязательств. Классификация римских договоров. Реальные и консенсуальные договоры. Условия действительности договоров. Вербальные и литтеральные договоры.

 **Тема. 8. КОНСЕНСУАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ.**

 Договор купли-продажи (emptio-venditio). Содержание договора купли продажи. Основные обязанности продавца и покупателя. Момент перехода права собственности на товар к покупателю. Эдикт Диоклетиана о "разумных" и "справедливых" ценах. Эвикция.

 Договор найма вещей (locatio-conductio rem). Содержание договора найма вещей. Основные обязанности наймодателя и нанимателя. Пролонгация.

 Договор найма работ (locanio-conductio operarum). Содержание договора найма работ. Смета. Основные обязанности подрядчика и заказчика. Переход риска случайной гибели предмета договора найма работ.

 Договор найма услуг (locatio-conductio operis). Содержание договора найма услуг. Основные обязанности услугодателя и услугополучателя. Договор морской перевозки (locatio-conductio navis) как разновидность найма. Сущность и значение Родосского закона "О выбрасывании".

 Договор поручения (mandatuum). Содержание договора поручения. Обязанности мандатария.

 Договор товарищества (societas). Виды товарищеских объединений. Общность имущества в товариществе. Распределение прибылей и убытков в товариществе. Обязанности товарищей. Прекращение договора товарищества.

**Тема. 9. РЕАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ.**

 Договор займа(mutuum). Содержание договора займа. стипуляция для целей займа (stipulatio usurarum). Проценты в договоре займа. Морской заем (foenus navticum) как разновидность договора займа.

 Договор ссуды (commodatum). Предмет договора ссуды. Отличие ссуды от займа. Ответственность ссудодателя за недостатки переданной в пользование вещи.

 Договор хранения (depositum). Виды хранения. Договор секвестрации.

**Тема. 10. БЕЗЫМЕННЫЕ КОНТРАКТЫ И ПАКТЫ.**

 Общие положения о безымянных контрактах. Формы безымянных контрактов. Договор мены (permutatio). Комиссия (aestimatio). Инспекция(datio ad inspiciendum).

 "Одетые пакты" (pacta vestita). Присоединенные пакты. Преторские пакты. Императорские пакты.

 **Тема. 11. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА.**

 Обязательство "как бы из договора" (quasi ex contracti): общие положения. Обязательства из ведения чужих дел без поручения (negotiorum gestio) Условия удовлетворения фактических расходов гестору. Обязательства из неосновательного обогащения. Сущность и виды кондикций.

 Обязательства из частных правонарушений (ex delicto). Кража (furtum). Грабеж (rapina). Противоправное нанесение ущерба чужому имуществу (damnium iniuria datum). Оскорбление (iniuria). Обязательства "как бы из деликтов" (quasi ex delicto).

 **Тема. 12. НАСЛЕДОВАНИЕ.**

 Понятие наследования (sucessio in juniversum). Значение наследственного правопреемства и его признаки. Состав наследственной массы (hereditas). Открытие и принятие наследства. "Лежачее наследство". Защита наследственных прав.

 Наследование по закону (sucessio legitima). Круг наследников по закону и очередность их призвания к наследству по цивильному праву. Наследование по преторским эдиктам (bonorum possessio). Наследование по Новеллам Юстиниана. Сущность наследования по "праву представления".

 Наследование по завещанию (sucessio testamentaria). Условия действительности и форма завещания. Содержание завещания. Подназначение наследника. Ограничения свободы завещаний. Обязательная доля "необходимых наследников".

 Отказы по завещаниям (legatum). Значение и виды легатов. Ограничения свободы легатов. Фальцидиева четверть. Неформальные отказы (fideicommissa). Их отличия от легатов. Защита прав отказополучателей по неформальным отказам.

**II. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ КУРСА РИМСКОГО ПРАВА.**

**а) Основная литература**

1. Баринов М.Н., Максименко С.Т. Римское частное право: учебник. М.: Юстицинформ, 2006 г, 208;

2. Дигесты Юстиниана том 3, М.: Статут, 2008, с. 784;

3. Дождев Д.В. Римское частное право: учебник. изд. 3 – е, исправ., доп / под ред. В.С Нерсесянца. М.: НОРМА, 2008. с. 620;

4. Косарев А.Н. Римское частное право: учебник. М.: Юриспруденция, 2007 г, с. 192;

5. Морев М.П. Римское право. М.: Дашков и К, 2009, с. 720;

6. Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права: учебник для вузов. Лекции. – М.: Издательство ЗЕРЦАЛО, 2007. С. 230;

7. Пиляева В.В. Римское право в схемах и определениях: учебное пособие. М.: КноРус, 2010 г, с. 80;

8. Прудников М.Н. Римское право: учебник для вузов. М.: Юрайт, 2010 г, с. 280;

9. Омельченко О.А. Римское право: учебник для вузов. М.: Эксмо, 2008 г, с. 224;

10. Рассолов М.М., Горбунов М.А. Римское право: учебник для вузов. М.: Юнити – дана, 2010 г, с. 495;

11. Римское частное право: учебник / под ред. И.Б Новицкого, И.С Перетерского. - М.: Зерцало, 2008 г. с.560;

 12.Санфелиппе Чезаре. Курс римского частного права: Учебник /под. Ред. Д.В. Дождева. М: Норма, 2007, с. 464;

 13. Сафаров Р.А. Римское право: учебное пособие. М.: Феникс, 2008, с. 409;

14. Хутыз М.Х. Римское частное право. М.: Былина, 2006 г, с. 176;

15. Яковлев В.Н древнеримское частное право и современное российское гражданское право. М.: Волтерс Клувер, 2010 г, с. 960.

**б) Дополнительная литература**

1. Барон Ю. Система римского гражданского права. М.: Юридический центр пресс, 2005, с. 1100;

 2. Виноградов П.Г. Очерки по теории права. Римское право в средневековой Европе (под редакцией и с биографическим очерком У.Э. Батлера и В.А. Томсинова). - М.: "Издательство "Зерцало", 2010, с. 450;

 3. Категории римского права в русском издании Дигест Юстиниана (Д.О. Тузов, "Журнал российского права", N 6, июнь 2007 г.);

 3.Дарение в римском праве и в современном законодательстве (В.А. Савельев, "Журнал российского права", N 3, март 2007 г.)

 4. Зарождение институтов конкурсного процесса в римском праве (О.М. Свириденко, "Журнал российского права", N 6, июнь 2005 г.);

 5. Развитие русской юриспруденции в первой трети XIX века. Статья девятая (В.А. Томсинов, "Законодательство", N 9, сентябрь 2007 г.);

6. Суворов Н.С. Об юридических лицах по римскому праву. М.: СТАТУТ, 2000, с. 360;

 7. Тузов Д.О. Недопущение реституции и конфискация при недействительности сделок: теоретический очерк. - М.: "Статут", 2008, с. 460.

**III. МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ СТУДЕНТАМ ДЛЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ**

Данные Указания предназначены для самостоятельной работы студентов Юридического института

Томского государственного университета.

Целью Указаний является выработка общих рекомендаций, которых желательно придерживаться студенту при изучении данного курса.

При изучении данного курса следует придерживаться учебной программы по данной дисциплине.

Приступая к самостоятельному изучению курса, следует внимательно ознакомиться с учебной программой, а затем, при изучении рекомендуемой учебной литературы, постоянно обращаться к ней, добиваясь того, чтобы каждый вопрос программы был уяснен и студент мог бы дать по нему развернутый ответ.

После первого прочтения учебника необходимо обратиться к методическим указаниям и, руководствуясь ими, начать повторное чтение учебника, стараясь с помощью этих указаний устранить возникшие неясности и более глубоко изучить материал курса.

Методические указания имеют своей целью обратить внимание студентов на наиболее важные вопросы курса; они также дают пояснения по некоторым, наиболее сложным вопросам.

**Тема 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ РИМСКОГО ПРАВА..**

 Традиционно предметом изучения курса "Римское частное право" в высших юридических учебных заведениях является правовая система Римского государства периода так называемого принципата (первые три века нашей эры - период классического римского права), а также периода абсолютной монархии - домината (конец III - середина VI в. н.э.).

Прежде всего студент должен уяснить для себя сущность противопоставления частного права публичному, которое характерно для современной правовой системы. Следует иметь ввиду, что сами римские юристы рассматривали современную им правовую систему в синкретическом единстве, выделяя отдельные аспекты правовых институтов в зависимости от той социальной роли, в которой выступали участники регулируемых правом отношений, а также от того, какой социальный приоритет обеспечивал нормативный характер типовых общественных связей между людьми.

Если речь шла об отношениях между отдельными, частными лицами, представляющими свои личные или семейные интересы, то такие отношения трактовались как частные, а внешне формализованная воля участников, выраженная в договоре или иной сделке и определявшая правовой режим их связей, считалась "частным законом" - lex privata.

Особенно четко это прослеживается в высказывании римского юриста Павла - "Договор это закон для двоих". Если же возникшее отношение затрагивало интересы государства, официального религиозного культа, или римской общности в целом, то их нормативной основой выступала формализованная воля римского народа, выраженная в актах представительной демократии, а позднее, в имперский период - воля принцепса, получившая название lex publica ("публичный закон").

Один из римских юристов классического периода, Домиций Ульпиан проводил разграничение этих системных правовых образований следующим образом.

*"Публичное право - есть то, которое "ad statumrei Romanae spectat" - обращено к статусу, состоянию Римского государства, а частное право - то, которое относится "ad singulorum utilitatem", то есть к частной выгоде".*

Таким образом в основание данного разграничения Ульпианом был положен охраняемый и выражаемый правом интерес. Ныне публичное право Римского государства представляет собой главным образом лишь исторический интерес и изучается студентами юридических вузов в курсе "История государства и права зарубежных стран", римское же частное право нельзя считать чисто исторической дисциплиной, поскольку оно в рецепиированном виде продолжает жить в современных гражданских кодексах и уложениях.

В этом смысле римское частное право представляет собой понятийно - гносеологическую основу современной цивилистики. На его основе благодаря процессу рецепции сложилась в первой половине XX века романо- германская (континентальная) система частного права.

Отсюда второй важный вопрос этой темы, который должен для себя уяснить студент касается процесса восприятия римского частного права государствами континентальной Европы и создания на их основе национальных гражданских кодексов и уложений (рецепция).

 Приступая к изучению вопроса о рецепции студент должен выяснить причины, лежащие в ее основе, рассмотреть этапы этого процесса и уяснить общий итог рецепции. Сам термин "рецепция" происходит от глагола "recipere"- "принимать". Студенту необходимо уяснить причины, вызвавшие процесс рецепции. И в этой связи студент должен знать характер изменений, которые произошли в экономической и политической жизни Европы в 14 - 15 веках.

Кроме того, следует обратить внимание на последовательность этапов процесса рецепции в Европе и его особенности в Германии и во Франции.

Необходимо представить себе итоги европейской рецепции и особенности опосредованной рецепции в России.

**Тема 2. ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА.**

 Приступая к изучению данной темы следует выяснить понятие источника права вообще как оно сформулировано наукой теории права. Затем используя общие критерии источников права следует составить классификацию источников правового регулирования римского права.

 Приступая к рассмотрению вопроса об обычаях и законах как источниках римского частного права следует уяснить для себя, что в Древнем Риме не существовало понятия "обычай" как некоей всеобщей для государства абстрактной категории.

 Можно выделить обычаи римской патриархальной общины, обычаи делового и торгового оборота, местные обычаи, каждый из которых необходимо охарактеризовать и показать их значение.

 Рассматривая вопрос о законах как источниках римского частного права, студент должен остановить свое внимание на законах периода Римской республики, на сенатусконсультах периода принципата и конституциях императоров.

 Среди источников римского частного права необходимо выделить эдикты магистратов - выборных, а иногда и назначаемых должностных лиц, обладавших imperium - публичными полномочиями, которые позволяли им издавать общеобязательтельные распоряжения.

Эдикты первоначально были средством судебной защиты и инструментом применения цивильного права и поэтому необходимо уяснить для себя механизм становления эдикта как формы правообразования.

 Вопрос о деятельности римских юристов необходимо рассматривать в контексте исторической периодизации развития римского частного права: доклассическая, классическая и постклассическая юриспруденция.

 Необходимо учитывать, что в доклассический период деятельность юристов носила главным образом правоприменительный характер и сводилась к трем основным направлениям: cavere, agere, respondere. Охарактеризовать эти направления можно путем перевода соответствующих глагольных форм древнего латинского языка.

Сavere (от глагола "составлять", "записывать") – составление текстов юридических документов, ведение записей, имеющих юридическое значение;

agere (сложная глагольная форма, от "ager" - поле, здесь достаточно вспомнить, что в древних правовых системах судебный поединок обозначался термином "поле") - участие в суде.;

respondere (от глагола "отвечать") - консультации граждан по вопросам применения права.

В классический период деятельность юристов становится формой правообразования. Это объяснялось тем, что в классический период судьи как правило не обладали юридическими образованием, а позитивное право в силу его казуистичного характера развито было слабо. И поэтому судьи часто использовали при рассмотрении и разрешении споров мнения известных и авторитетных юристов.

Студенту необходимо знать те формы юридической деятельности, которые непосредственно участвовали в правообразовании.

Учитывая, что данная форма правообразования качественно развивалась посредством контроверз (наличие разных мнений, точек зрения, позиций по одному и тому же вопросу) студент должен знать о наличии двух юридических школ - сабинианцев и прокулианцев, уметь правильно проводить между ними казуистические и догматические различия между ними.

В постклассический период с установлением абсолютной монархии – домината качественно меняется характер юриспруденции.

Роль "знатоков права" сводится к роли чиновников имперских канцелярий, но по прежнему сохраняют свое значение труды классических юристов в качестве источников правоприменения.

Уясняя для себя особенности юридической деятельности в доклассический период студент должен знать значение совместного эдикта Валентиниана III и Феодосия II "О цитировании", изданного в 426 г н.э.

Приступая к изучению вопроса о систематизации римского частного права студент должен знать общие положения о систематизации права выработанные теорией права, показать их значение и основные виды - инкорпорацию и кодификацию.

 Как историческую основу византийской кодификации(проторецепции) студент должен знать ранние систематизации: кодексы Григориана, Гермогениана и Феодосия. Изучая кодификацию императора Юстиниана, следует уяснить задачи кодификации, ее назначение, а также содержание трех составляющих ее сборников:

1. Кодекс Юстиниана;

2) Дигесты Юстиниана;

3) Институции Юстиниана. Кодификация была дополнена в дальнейшем сборником конституций самого Юстиниана под общим названием- Новеллы. В своей совокупности кодификация получила название "Свод гражданского права"(Corpus juris civilis).

**Тема.3. ИСКИ. ФОРМЫ ЗАЩИТЫ НАРУШЕННЫХ ПРАВ.**

 Приступая к изучению данного вопроса необходимо иметь в виду, что римское частное право являлось казуистичным, то есть представляло собой систему исков.

 Давая определение понятию иск (actio), следует исходить из того, что иск - это судебное действие, вытекающее из притязания истца к ответчику, влекущее за собой возбуждение производства по делу и вынесение решения.

 Нарушенное субъективное право могло быть защищено, если судебный магистрат давал стороне(истцу) иск против другой стороны(ответчика), то есть давал возможность защищаться, "искать" свое нарушенное право в суде. Предоставляя возможность защищаться судебный магистрат признавал таким образом наличие какого либо права у лица (даже если это не было предусмотрено цивильным правом) и наличие встречной обязанности у другого лица. Следовательно, сделать вывод о том, действует та или иная норма, защищается то или иное субъективное право, можно было лишь на основании факта предоставления исковой защиты или отказа в ней.

Со временем сами иски, дошедшие до своего логического окончания – вынесенного решения, типизируются, то есть для исков схожей или родственной категории дел вырабатываются одинаковые правила рассмотрения и разрешения.

Эти типизированные правила (исковые формулы) являлись одной из форм правообразования. Таким образом иск в римском праве являлся не только средством защиты нарушенных прав, но и одним из источников правового регулирования.

Студент должен знать классификацию исков по различным основаниям, выяснить назначение каждого из них.

Особенно следует уделить внимание наиболее важной классификации, - деление исков в зависимости от личности ответчика на вещные (actiones in rem) и личные (actiones in personam).

Следует запомнить, что вещный иск давался для защиты нарушенного права собственности.

Ответчиком признавалось любое лицо, посягающее на чужую вещь.

Впоследствии такая защита стала называться абсолютной.

Личный иск был направлен к конкретно определенному лицу, таковым признавался должник по заключенному договору, не исполнивший обязательства, или лицо, причинившее вред жизни, здоровью либо имуществу истца.

Такая защита впоследствии стала называться относительной, поскольку в отличие от абсолютной, она ограждает субъекта от неправомерных действий не любого, а заранее известного лица.

Среди иных видов исков студент должен иметь представление о штрафных, ноксальных и кондикционных.

Особое внимание следует уделить искам, содержащим "фикцию"- безусловное предположение о каком либо обстоятельстве, которое на самом деле не имело места в реальной действительности.

В формуле иска фикция помещалась в ее описательной части (intentio) и начиналась с приставки "как бы" (quasi). Например, "Пусть Октавий Приск будет судьей и решает дело так, как будто здесь был договор (quasi ex contractu) ". Таким образом, внесение фикции в исковою формулу позволяло дать судебную защиту тем отношениям, которые не защищались цивильным правом.

 Приступая к изучению отдельных видов судопроизводства, студенту следует последовательно изучить три вида процесса: легисакционный (legis actio), основанный на цивильных исках; процесс, осуществляемый посредством исковых формул (per formulas), или формулярный; экстраординарный процесс (extra ordinem cognito), ставший основной формой судопроизводства в постклассический период, когда правосудие осуществлялось не присяжными судьями, непосредственно судебным магистратом.

Изучая особенности легисакционного процесса следует обратить внимание на характер судебной процедуры, которая делилась на две стадии: перед магистратом, который засвидетельствовал тяжбу (litis contestatio), и у судьи (in judicio), который рассматривал дело по существу и выносил решение (judicatio).

При изучении формулярного процесса, который сохранил деление процедуры на две стадии, следует усвоить состав и содержание исковой формулы, лежащей в основе рассмотрения и разрешения спора.

Рассматривая особенности экстраординарного процесса, сменившего в постклассический период формулярный процесс, следует обратить внимание на систему апелляций.

 Рассматривая понятие исковой давности как срока, по истечении которого утрачивается право на судебную защиту, следует обратить внимание на такие вопросы: с какого момента течет срок исковой давности, когда течение этого срока приостанавливается и прерывается,

и каковы последствия приостановления и перерыва исковой давности.

 Особое внимание следует уделить средствам внесудебной защиты нарушенных прав, которую претор осуществлял самостоятельно, не назначая для этой цели судью.

 **Тема.4. ЛИЦА. СУБЪЕКТЫ РИМСКОГО ПРАВА.**

 При изучении данной темы важно уяснить, что римские юристы понимали под терминами "лицо" - persona и "правоспособность" - caput.

 При каких условиях лицо могло обладать полной правосубъектностью, каким образом на уровене правосубъектности отражались возраст, пол и состояние здоровья человека. Кто и в каких случаях мог быть ограничен в правосубъектности.

 Следует знать, что правоспособность, как важнейший элемент правосубъектности, это общественное свойство лица, выражающееся в возможности лица обладать какими либо правами и обязанностями.

Уровень такого обладания является выражением социально – экономического положения лица в конкретную историческую эпоху. Поэтому объем правоспособности отдельных категорий населения римского общества расширялся по мере развития производственных отношений.

Исходя из экономического и политического развития Римского государства, следует объяснить, почему первоначально только римский гражданин считался субъектом права, а затем была признана правоспособность и за другими жителями страны.

 Рассматривая вопрос об опеке и попечительстве следует знать, что в современном гражданском праве эти категории представляют собой способы восполнения недостающей или отсутствующей дееспособности.

В Древнем Риме опека и попечительство устанавливались публичным порядком в целях защиты и представительства интересов лиц, которые в силу отсутствия или неполноты дееспособности не могли быть полноценными участниками оборота. Студент должен знать круг лиц, на которыми устанавливалась опека; требования, предъявляемые к личности опекуна; виды опеки в зависмости от порядка ее установления, такие как: "завещательная опека" (tutela testamentaria), "законная опека" (tutela legitima) и "распорядительная опека" (tutela dativa); обязанности, которые возлагались на опекуна.

В такой же последовательности следует рассмотреть вопрос о попечительльстве.

 Рассматривая вопрос о правовом положении рабов, следует отметить такую особенность, как использование хозяевами предпринимательских и деловых качеств рабов.

Следует знать, что отказывая рабам в правоспосбности преторская практика признавала за ними отдельные качества дееспособности.

 В частности, через действия рабов хозяева могли совершать различные сделки.

Здесь необходимо обратить особое внимание на то, что сделки рабов по общему правилу порождали так называемые "натуральные обязательства". Поэтому первоначально исков по обязательствам, вытекавшим из сделок рабов, не давали. Исключение составляли те случаи, когда раб совершал сделку во исполнение предварительной договоренности хозяина с контрагентом.

Впоследствии преторская практика выработала случаи, при которых лица, заключавшие с рабами договоры, получали возможность напрямую предъявить требование хозяину, студент должен знать эти случаи.

Необходимо уяснить, какое значение для размера ответственности хозяина имел пекулий (peculium) - имущество, выделенное рабу для самостоятельного хозяйствования.

 Переходя к изучению вопроса о юридических лицах, студент должен уяснить для себя, что в эпоху античного Рима на уровне позитивного права не было разработано понятия "юридическое лицо".

В доктрине современного гражданского права под юридическим лицом понимается организация, обладающая обособленным имуществом и выступающая от собственного имени в имущественном обороте.

Тем не менее римские юристы проводили различие между субъектом права, являющимся физическим лицом - "persona", и организацией, обладающей имуществом на праве собственности - "universitas", "corpora", которая действовала "как бы лицо" (quasi persona).

Признаками юридического лица, как то наличием обособленного имущества и единством воли, обладали публичные корпорации: фиск (fiscus) - имперская казна, (т.н aerarium - республиканскую казну трудно признавать юридическим лицом, поскольку имущественный комплекс, составлявший ее считался принадлежащим общине - "civitas", т.е не был обособлен); муниципии (municipies) – самоуправляющиеся городские общины, религиозные корпорации (collegia sacra); частные корпорации: торговые и доходные, профессиональные и благотворительные.

Студенту также необходимо рассмотреть вопросы создания и прекращения юридических лиц.

**Тема. 5. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО В ДРЕВНЕМ РИМЕ.**

 Переходя к рассмотрению вопроса о понятии римской семьи следует уяснить смысл высказывания Фридриха Энгельса о характере римской семьи.

Энгельс определял римскую семью как *"хозяйственную организацию известного числа лиц, подчиненную отцовской власти главы семьи".* Из данного определения следует, что, римская семья являлась *патриархальной.* Сущность патриархальной семьи состоит в том, что она представляет собой большую семейную общину, которая охватывала несколько поколений потомков старшего предка по мужской линии вместе с их женами, детьми и рабами.

 Структура внутрисемейных связей (родство) в патриархальной семье была основана не на кровной общности, а на принципе подчинения старшему мужчине в семье - домовладыке, отцу семейства (pater familias).

Такую систему родственных связей римские юристы называли агнатской.

Формальной основой агнатской семьи являлась система юридического подчинения - "отцовская власть" (patria potestas), поэтому родство в римской семье устанавливалось лишь по мужской линии.

С развитием товарно - денежных отношений происходит распад патриархальной семьи, и семейная общность строится на кровнородственных связях. Связующими элементами между лицами, входившими в одну семью, становятся предки как по мужской, так и по женской линии. Такая система родства получила название "когнатская". В когнатской системе родства выделяют "линиии" и "степени" родства.

Линии родства: вертикальная, включавшая восходящую (от потомка к предку, например, сын, отец, дед и т.д) и нисходящую (от предка к потомку, например, дед, сын, внук и т.д); боковая линия, включавшая родственников, имеющих общих предков по восходящей линии.

На этой линии находятся братья и сестры, причем как полнородные, имеющие общих отца и мать, так и неполнородные, имеющие разных родителей.

Степень родства по вертикальной линии определялась как количество рождений между предком и потомком, например, отец и сын являются родственниками первой степени родства по восходящей линии.

Степень родства по боковой линии определялась как количество рождений между двумя и более родственниками по отношению к общему предку, например, родные брат и сестра являются родственниками второй степени родства по боковой линии.

 Переходя к рассмотрению вопроса о римском браке, следует знать, что брак рассматривался как *"естественный союз мужчины и женщины, заключенный по канонам божеским и человеческим"* (Модестин) с целью создания римской семьи.

Последовательно следует рассмотреть две формы законного брака: брак, в котором юричическая личность жены почти полностью поглощалась личностью мужа (cum mamu mariti), и брак, в котором супруга сохраняла относительно "свободное" состояние (sine manu mariti).

 Необходимо рассмотреть вопросы заключения и прекращения брака. При рассмотрении вопроса о взаимоотношениях между супругами следует обратить внимание на личный и имущественный аспекты этих отношений. Необходимо определить правовую природу и значение приданого и предбрачного дара.

 Рассматривая вопрос об "отцовской власти" (patria potestas) следует уяснить, что власть эта в классический период распространялась, главным образом, на детей, рожденных в римской семье и лишь номинально на супругу. Следует выяснить вопросы установления, содержания и прекращения отцовской власти.

 **Тема. 6. ВЕЩНОЕ ПРАВО ДРЕВНЕГО РИМА.**

 Переходя к изучению вопроса о вещах следует знать, что вещи (res) являются основными объектами гражданского оборота.

Классическая типология (классификация) вещных объектов была разработана еще римским юристом Гаем, и в практически неизменном виде вошла в современную догму гражданского права.

Рассматривая этот вопрос необходимо разграничить вещные объекты по различным основаниям и показать практическое значение классификации.

Следует выяснить, что римские юристы понимали под вещью в широком смысле этого слова, когда употребляли выражения "телесные вещи" (res corporales) и "бестелесные вещи" (res incorporales).

С делением вещей на средства производства и предметы потребления связано выделение в отдельную группу наиболее ценных элементов римского хозяйственного механизма - "манципиальных вещей" (res mancipi), которым противопоставлялись неманципиальные вещи (res nec mancipi).

Перечень манципиальных вещей являлся исчерпывающим, его составляли: земельные участки на территории Италийского полуострова, здания и сооружения на этих участках, земельные сервитуты, вьючные и тягловые животные, а также рабы. Все остальные вещи, не включенные в данный перечень, признавались неманципиальными.

Различие в правовом режиме данных объектов заключалось в том, что передача манципиальных вещей от одного лица к другому осуществлялась с помощью строгого формального обряда - манципации.

Немалое значение имела классификация вещей по их естественным свойствам.

В этой связи Гай выделял вещи движимые (res mobiles) и недвижимые (res fundis), вещи делимые (res divides) и неделимые (res individes).

Недвижимыми признавались вещи, которые были тесно связаны с поверхностью земли: земельные участки (как части пространственного целого - земной поверхности), здания и сооружения на капитальном фундаменте, многолетние насаждения, закрытые водоемы.

Земля признавалась главной манципиальной вещью, и, в этой связи, в римском праве господстовал принцип - "Созданное над поверхностью, следует за поверхностью".

Делимыми признавались вещи, которые можно было разделить в натуре между несколькими собственниками, при этом каждая часть разделенной вещи сохраняла свойства и ценность целого.

Неделимые вещи при их разделе в натуре утрачивали свои свойства, физически уничтожались.

Значение этой классификации заключалось в том, в случае прекращения отношений общей собственность вещь можно было разделить между собственниками пропорционально их долям.

Неделимая вещь не подлежали разделу в натуре, и ее передавали одному из собственников, а другому полагалась компенсация части ее стоимости в соответствии с его долей.

По настоящее время не утратило свое значение деление вещей на родовые (res generis) и индивидуально - определенные (species), а также потребляемые (fundibiles) и непотребляемые (infundibiles).

Родовыми признавались вещи, обособленные в так называемые "родовые совокупности", посредством родовых количественно – качественных показателей: вес, число, количество и т.п.

Индивидуально - определенными признавались вещи, выделенные из родовой совокупности посредством присущих только им индивидуальных признаков

Гибель родовой вещи, являвшейся предметом обязательства, не освобождала должника от исполнения обязательства, он обязан был предоставить такую же вещь, поскольку родовые вещи юридически "не погибали", гибель же индивидуально - определенной вещи влекла за собой прекращение обязательства "невозможностью исполнения". Лицо, виновное в такой гибели, обязано было возместить собственнику стоимость погибшей вещи.

Потребляемыми признавались вещи, которые уничтожались (утрачивались) при первом же использовании: продукты питания, сырье, материалы, деньги и т.п. Непотребляемые вещи постепенно утрачивали свои свойства (изнашивались), либо не утрачивали их никогда, и их стоимость могла только расти (драгоценности, произведения искусства).

Обе этих классификации позволяли определить природу некоторых договоров. Например, предметом договора займа (mutuum) могли быть только родовые, потребляемые вещи (деньги, зерно, продукты питания и т.п), а предметом родственного ему договора ссуды (commodatuum) - индивидуально - определенные, непотребляемые вещи (например, раб или животное и т.п).

 Одним из самых сложных вопросов римской частно правовой догмы является вопрос о "вещных правах". Вещное право представляет собой юридическую категорию, обеспечивающую лицу определенное господство над вещью.

Все имущественные права римские юристы делили на две категории: вещные права (jus rem) и обязательственные права (jus obligationes).

Поэтому уяснять сущность вещного права студент должен путем отграничения его от обязательственных прав требования.

Разграничения между этими категориями можно проводить по следующим основаниям.

1). В зависимости от степени удовлетворения имущественных интересов управомоченного лица: обладатель вещного права удовлетворял свой интерес посредством самостоятельной эксплуатации принадлежащей ему вещи, а обладатель обязательственного права требования – кредитор удовлетворял свой интерес путем воздействия на поведение обязанного

лица - должника.

2). В зависимости от срока осуществления права: вещное право существовало до тех пор, пока существовал его материальный объект - вещь. Прекращалось оно лишь с гибелью вещи; в этой связи, обязательственное право носило срочный характер, оно прекращалось либо с истечением срока действия договора, либо с исполнением сторонами обязательства своих обязанностей.

Вышеуказанным признакам соответствовали следующие виды вещных прав:

Право собственности как право абсолютного господства лица над принадлежащей ему вещью.

Сервитут - способ обременения чужого имущества в интересах общественной или частной пользы.

Эмфитевзис – наследуемое и отчуждаемое право обработки чужого земельного участка.

Суперфиций - наследуемое и отчуждаемое право владеть и пользоваться строением, возведенным на чужом земельном участке.

Спорную юридическую природу имел залог - право кредитора на преимущественное удовлетворение своих требований из стоимости заложенного имущества должника.

 Абсолютным вещным правом является право собственности (proprietas, dominium).

Сущность права собственности следует раскрывать через характеристику его содержания.

Нужно твердо запомнить три правомочия собственника, так называемую "цивилистическую триаду", которые включаются в содержание субъективного права собственности, а именно: правомочие владения, правомочие пользования и правомочие распоряжения. Это основа догмы вещного права.

 Рассматривая вопрос о способах приобретения права собственности необходимо различать первоначальные способы, в силу которых право собственности возникало у лица впервые или независимо от воли и прав предшествующего собственника, и производные, при которых право собственности переходило от одного лица к другому в порядке правопреемства.

Следует хорошо разобраться в особенностях каждого вида первоначального способа.

Таковыми являлись: захват бесхозяйной вещи (occupatio rei nullius); изготовление вещи из чужого материала путем переработки (specificatio); приращение и соединение (accessio, alluvio); присвоение плодов от использования имущества (separatio, perceptio); приобретение права собственности в порядке приобретательской давности (usucapio).

 В последнем случае необходимо обратить внимание на то, что приобретательскую давность студенты часто путают цивильной давностью владения, поскольку оба этих правовых явления охватываются одним термином - "usucapio".

Отличие состоит в том, что во - первых, давность владения являлась институтом цивильного права, закрепленным Законами XII таблиц, а приобретательская давность являлась продуктом преторской практики; во - вторых, отличие заключалось в сроках, по Законам XII таблиц 1 год для движимых вещей и 2 года для недвижимых, преторская практика оперировала следующими сроками: 3 года для движимых, для недвижимых 10 лет для присутствующих беститульных обладателей (inter praesentes) и 20 лет для отсутствующих (inter absentes); давность владения позволяла преодолеть "дефект титула", приобретательская давность - "дефект волевого основания".

 Беститульный обладатель мог стать собственником по данному основанию при следующих условиях: добросовестность приобретения вещи т.е не знал и не мог знать, что вещь чужая (добросовестность всегда презюмировалось); открытость обладания (скрытость, тайность обладания свидетельствовала о неуверенности в своих правах и, как следствие, о недобросовестности), непрерывность обладания вещью в течении установленных давностных сроков.

Рассматривая производные способы приобретения необходимо обращать внимание на формы этих способов: manсipatio, in iure cessio, traditio.

 От права индивидуально - раздельной частной собственности следует отличать право общей собственности (condominium). При этом надо знать, что право общей собственности характеризуется единством материального объекта и множественностью субъектов.

Отсюда студент должен знать категорию "идеальной доли", которая представляет собой арифметический показатель объема правомочий каждого сособственника по отношению к общему имуществу.

Поэтому идеальная доля это "доля в праве", а не доля в имуществе.

 Переходя к рассмотрению вопроса о бонитарной (преторской) собственности следует знать, что дуализм частного права предопределял в свою очередь дуализм права собственности.

Это выражалось в том, что наряду с собственностью римских граждан (квиритская собственность) выделялась бонитарная собственность, приобретенная без соблюдения строгих формальностей.

Здесь необходимо обратить внимание на особое средство защиты- специальный иск, предоставлявшийся бонитарному собственнику преторским эдиктом, иск Публициана (actio rei Publiciani).

 Очень важным вопросом данной темы является защита права собственности. Студент должен тщательно усвоить способы судебной защиты: виндикационный иск (actio rei vindicatio) и негаторный иск (actio rei negatoria), и условия их применения.

 К вещным правам относятся не только право собственности как "право на свою вещь" (jure in re sui), но и "права на чужие вещи" (jure in re alieni).

Ограничение права собственности правами на чужую вещь, с одной стороны, было продиктовано экономическими интересами частных собственников, поскольку нормальное осуществление права собственности на свою вещь зачастую предполагает приобретение определенного права пользования в каком либо отношении чужим имуществом (например, право прохода или проезда через чужой земельный участок).

Рассматривая сервитуты, необходимо уметь объяснить социально - экономические причины, породившие их, и запомнить виды сервитутов.

 Рассматривая вопрос о суперфиции и эмфитевзисе следует исследовать причины установления этих вещно - правовых институтов в римском частном праве.

Следует знать, что по объему правомочий суперфиций и эмфитевзис являлись наиболее широкими вещными правами. Студент должен знать основания возникновения этих прав, их содержание и основания прекращения.

 Приступая к изучению института владения (status possessio), следует сразу уяснить для себя, что хотя в быту, в обиходе термины "владение" и "собственность" употребляются как равнозначные, но в римском частном праве эти понятия нетождественны, поскольку соответствовали различным экономико - правовым явлениям.

Исторически владение и право собственности тесно между собой были связаны: право собственности развивалось на основе первоначального владения.

 Владение в отличие от права собственности правом не являлось, а представляло собой фактическое состояние присвоения, обладания вещью.

 В этой связи владение необходимо отличать от субъективного права собственности и от "титульного держания" вещи на основании субъективного обязательственного права. Отграничение необходимо проводить используя два необходимых элемента в составе владения: corpus possidendi - "тело владения", непосредственное физическое держание вещи, и animus possidendi - "дух владения", владельческая воля, желание и намерение обладать вещью для себя, отстраняя от такого обладания любых третьих лиц.

От права собственности владение отличалось отсутствием титула, иначе говоря правового основания владения.

От "титульного держания" (detentio), которое было основано на договоре с собственником, владение отличалось тем, что не обладал "владельческой волей". Например, наниматель, хранитель, ссудополучатель были не владельцами, а "титульными держателями" и самим фактом уплаты наемной платы, обязанностью вернуть вещь признавали господство над вещью собственника.

Рассматривая этот вопрос, следует различать "законное" и "незаконное" владение.

При этом термин "законное" относительно владения не тождественен был термину "титульное".

Законным беститульное владение являлось в том случае, если вещь, находившаяся во владении, ранее никому не принадлежала, т.е являлась бесхозяйной.

Если же вещь принадлежала титульному собственнику, то владение являлось незаконным.

 незаконное беститульное владение могло быть как добросовестным, так и недобросовестным.

 Характер владения обусловил особенности владельческой защиты. Поскольку владение не являлось правом, то оно не подлежало судебно-исковой защите.

Защита владельческих состояний осуществлялась во внесудебном, административном порядке с помощью преторских средств защиты — интердиктов.

Необходимо знать виды владельческих интердиктов и различия между ними.

**Тема. 7. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА И ДОГОВОРЫ.**

 Изучение данной темы нужно начинать с выяснения сущности обязательства (obligatio).

В Институциях Юстиниана обязательство определяется следующим образом:

*"Obligatio est iuris vinculum, quo necessitate adstringimur alicuius solvendae rei secundum nostrae civitatis iura (I. 3. 13. pr.). т.е обязательство - это правовые узы, в силу которых мы связаны необходимостью что-либо исполнить в согласии с правом нашего государства".*

Если приведенное определение Институций Юстиниана воскрешает старинное понятие обязательства на ранних стадиях рабовладельческого общества, то ближе придвигает нас к сути дела определение Павла:

*"Obligationum substantia non in eo consistit, ut aliquod corpus nostrum aut servitutem nostram faciat, sed ut alium nobis obstringat ad dandum aliquid vel faciendum vel praestandum (D. 44. 7. 3),*

*т.е сущность обязательства не в том состоит, чтобы сделать какой-нибудь предмет нашим или какой-нибудь сервитут нашим, но чтобы связать другого перед нами, дабы он дал что-нибудь, или сделал, или предоставил".*

В этом определении проводится размежевание права на вещь и права требовать действия.

Из анализа этих определений можно сделать вывод, что под обязательством римские юристы понимали правовую связь двух лиц - кредитора и должника, в силу которой кредитор имеет право требовать, а должник обязан совершить какое либо полезное действие в пользу кредитора.

Право кредитора и соответствующая ему обязанность должника составляют содержание обязательственного правоотношения.

Первоначально по Законам XII таблиц "правовая связь" дополнялась физической.

Должник в случае неисполнения обязательства отвечал своей личной свободой.

Исходя из социально - экономических условий развития Римского государства, следует уяснить себе, как развивалось и изменялось обязательственное право.

Эти изменения следует связать с развитием меновых и товарно-денежных отношений, которые пришли на смену натуральному хозяйству.

Далее студенту необходимо остановиться на выяснении оснований возникновения обязательств.

Здесь важно усвоить четырехчленную классификацию оснований возникновения обязательств, предложенную Гаем:

1. Обязательства, возникающие из договора (ex contractu);
2. Обязательства, "как бы из договора" (quasi ex contractu);
3. Обязательства, возникающие из факта причинения вреда жизни, здоровью или имуществу (ex delicto); 4) Обязательства, "как бы из причинения вреда" (quasi ex delicto).

Следует так же различать обязательства цивильные и натуральные. В основе этого деления обязательств в классическом римском праве лежал характер правовой связанности должника.

Если степень правовой связанности была такова, что должника можно было принудить к удовлетворению требования кредитора в судебном порядке, путем предъявления иска и принудительного взыскания, то обязательство считалось цивильным.

 Обязательства же, не пользовавшиеся исковой защитой, считались натуральными. Правовой эффект таких обязательств заключался в том, что если должник по такому обязательству добровольно предоставлял исполнение, то он уже не мог вернуть исполненное обратно как неосновательно полученное.

 Приступая к изучению вопроса об исполнении обязательств следует уяснить значение места и времени исполнения, и способы их определения.

Место исполнения имело существенное значение, поскольку цена товаров, работ и услуг, а также стоимость кредитов являлась различной в разных местностях Римского государства.

Место исполнения определялось в договоре, а если оно не было согласовано, то применялись следующие правила: денежные обязательства, а также обязательства по передаче иных родовых вещей исполнялись по месту жительства кредитора; обязательства, связанные с передачей недвижимых вещей - по месту их фактического нахождения; любое обязательство могло быть исполнено в городе Риме.

Срок исполнения определялся соглашением, а в тех случаях, когда он не был согласован, то использовалась категория "разумных сроков", под которыми понималось нормально необходимое время, в течении которого должник мог исполнить обязательство.

 Приступая к изучению вопроса о перемене лиц в обязательстве, следут знать, что первоначальные участники обязательства могли заменяться в порядке сингулярного правопреемства.

Замена кредитора производилась в порядке уступки права требования (цессии).

Историческим праобразом цессии являлся институт процессуального представительства - когнитура.

Суть когнитуры заключалась в том, что кредитор, желавший передать свое право требования какому либо лицу, выдавал ему мандат на ведение судебного дела от своего имени. По этому мандату когнитор мог обратить все присужденное по иску в свою пользу.

Студенту следует изучить правила цессии и способы ее ограничения.

Замена должника осуществлялась в порядке перевода долга - интерцессии, ее важнейшим условием являлось согласие кредитора, поскольку ему была небезразлична личность нового должника.

 Рассматривая вопрос об исполнении обязательств со множественностью лиц, следует знать основания возникновения множественности лиц в обязательствах и виды множественности.

Здесь необходимо исходить из следующего. В обязательственном правоотношении всегда две стороны: кредитор и должник, поэтому множественность представляет собой ситуацию, когда на стороне кредитора присутствуют несколько участников - сокредиторов, и на стороне должника - несколько содолжников.

Соответственно в первом случае имеет место активная множественность, а во втором пассивная множественность.

В зависимости о объема требований и объема исполнения различают долевые и солидарные обязательства.

В долевых обязательствах с активной множественностью каждый сокредитор мог предъявить "общему должнику" требование лишь в пределах своей доли, соответственно в обязательствах с пассивной множественностью кредитор мог требовать от каждого из содолжников исполнения лишь в пределах его доли.

Любое обязательство со множественностью лиц презюмировалось долевым, в тех случаях, когда предмет исполнения был неделим, возникало солидарное обязательство.

При активной множественности каждый из сокредиторов мог потребовать исполнения от "общего должника", соответственно при пассивной множественности кредитор мог потребовать исполнения от любого из содолжников в полном объеме. Режим солидаритета возникал в случае совместного причинения вреда, если предмет исполнения был неделим, а так же мог устанавливаться соглашением.

 Очень важным в доктрине обязательственного права является вопрос о средствах обеспечения исполнения обязательств.

В качестве таковых выступали специальные "гарантии", которые давали кредитору возможность в случае не получения от должника ожидаемого удовлетворения либо обратить дополнительное взыскание на его имущество (реальные гарантии), либо привлечь к имущественной ответственности дополнительного, субсидиарного должника (гаранта, ручателя). В последнем случае имели место "личные гарантии".

 При рассмотрении этого вопроса студент должен хорошо уяснить сущность каждого вида гарантии.

При рассмотрении реальных гарантий особое внимание следует обратить на такие их виды как: arra (задаток), stipulatio poenae (неустойка) и залог в его трех формах - fiducia (доверительная продажа), pignus datum (ручной заклад), залог недвижимости (hypotheca).

При рассмотрении личных гарантий следует уяснить сущность поручительства в его трех формах: sponsio, fidepromissio, fideiussio. Sponsiо и fidepromissio были схожи между собой тем, что применялись они лишь для обеспечения вербальных контрактов заемного характера, обязанности поручителей не переходили по наследству, возможность предъявления иска к поручителю ограничивалась двухлетним сроком сначала погасительной, а затем, после 410 года н.э, исковой давности.

Fideiussio являлось более прогрессивной формой гарантии, поскольку позволяло обеспечивать любые виды обязательств, в том числе и натуральные, обязанности поручителя переходили по наследству, и кроме того, если поручителей было несколько, то все они, включая основного должника, отвечали перед кредитором солидарно.

И лишь с 535 года по новеллам Юстиниана поручителю по fideiussio была предоставлена возможность требовать, что бы кредитор сначала провел процесс против основного должника.

Это позволяло поручителю ограничить свою ответственность непогашенной основным должником частью требования. Таким образом поручительство окончательно приобрело субсидиарный характер.

 Переходя к рассмотрению вопроса об ответственности должника за неисполнение обязательств следует знать, что первоначально в ранний доклассический период ответственность должника носила исключительно личный характер, что позволяло кредитору обращать взыскание на личную свободу должника.

Неисправный должник подлежал продаже в рабство с публичных торгов, а из вырученной суммы кредитор получал свое удовлетворение.

Впрочем такая практика прекратилась еще в доклассический период с того момента, когда консул Петелий провел через народное собрание закон, запрещающий продавать в рабство квиритов за долги (Lex Petelia, 326 год до н.э).

С этого времени ответственность все больше приобретает имущественно - компенсационный характер, взыскание обращается на имущество неисправного должника.

 Рассматривая вопрос о прекращении обязательств следует знать, что нормальным или "естественным" способом прекращения любого обязательства являлось его надлежащее исполнение.

Поэтому студент должен исследовать те ситуации, когда обязательство могло прекратиться до момента его реального исполнения.

 Следует рассмотреть такие способы как: замена исполнения или отступное (datio in solutum), прекращение обязательства зачетом встречных требований (compensatio), передача предмета исполнения на хранение третьему лицу (depositio), новация какого либо имущественного требования в заемное обязательство (novatio), совпадение кредитора и должника в одном лице (confusio), прощение долга (remissio debiti), прекращение обязательства невозможностью исполнения.

 Приступая к рассмотрению вопросов о понятии и видах договоров, об условиях их действительности, следует иметь ввиду, что римская юриспруденция классического периода не разработала "общей части" обязательственного права. Поэтому в источниках не идет речь о возникновении обязательства вообще, а применительно именно к договорам (сontractus).

Дело в том, что глагольные формы contrahere и obligere являются синонимами, и в переводе на русский язык означают одно и то же действие: "связывать" или "стягивать". Отсюда термин "contractus" - контракт, договор. Таким образом значение договора (контракта) состоит в том, что он порождает состояние правовой связанности, обязательство.

Подобные представления о правовой природе договора впоследствии получили свое закрепление в доктрине гражданского права: договор есть соглашение двух и более лиц, направленное на взаимное установление, изменение или прекращение прав и обязанностей.

 Основываясь на многообразии товарно - денежных отношений, опосредуемых договорами, римские юристы признавали необходимость их детальной классификации.

Наиболее раннии классификации были предложены Лабеоном, который выделял одностороннеобязывающие договоры и взаимообязывающие.

В основу данной классификации был положен характер правовой связи между контрагентами: в одностороннеобязывающих договорах один участник наделялся только правом, а на другого возлагалась лишь обязанность (пример, договор займа), во взаимообязывающих договорах обязанными становились оба контрагента (пример, договор купли - продажи).

Большинство договоров являлись взаимообязывающими или синалагматическими, от греческого термина "synalagma" - взаимное предоставление, мена.

Необходимо учитывать, что некоторые договоры могли содержать "несовершенную синалагму", когда определенные обязанности могли появиться у управомоченного лица (кредитора). Примером могут служить договоры ссуды и хранения.

Лабеон делил договоры в зависимости от характера защиты прав управомоченного лица на контракты и пакты.

Контрактами признавались договоры, обеспеченные цивильными исками, пактами являлись неформальные, простые соглашения.

Первоначально пакты порождали лишь натуральные обязательства, не обеспеченные исковой защитой, впоследствии некоторые виды пактов, которые наиболее часто использовались в обороте, получили преторскую защиту.

Более поздняя классификация, предложенная Гаем предполагала деление договоров в зависимости от момента возникновения обязательств. В этой связи выделялись:

1. Вербальные договоры. От латинского "verbis"- слово, т.е договоры, обязательства по которым возникали с момента произнесения установленных словесных формул;

2. Литтеральные договоры. От латинского "litteris"- буква, т.е договоры, обязательства по которым возникали с момента совершения предписанной письменной формы;

3. Консенсуальные договоры. От латинского "consensus"- соглашение, т.е договоры, обязательства по которым возникали с момента достижения соглашения по всем существенным условиям;

4. Реальные договоры. От латинского "res" - вещь, т.е договоры, обязательства по которым возникали с момента фактической передачи вещи от одного лица к другому.

Заканчивая рассмотрение общих положений о договорах, следует обратить внимание на условия действительности договоров, при совокупном наличии которых могло быть установлено договорное обязательство ex contracti.

В римском частном праве таковыми считались:

1. Наличие соглашения (cosensus).

2. Наличие предмета, по поводу которого достигалось соглашение. Таковым всегда признавалось какое либо действие обязанного лица (actio conditio).

3. Основание соглашения, материально - правовая цель, которую стремились достичь котрагенты (causa).

Все эти условия считались "необходимыми и существенными" (conditio sine qua non contracti), т.е при отсутствии любого из них договор считался незаключенным.

Студент должен внимательно изучить все эти условия и дать им исчерпывающую характеристику.

**Тема. 8. КОНСЕНСУАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ.**

 Договор купли - продажи (emptio - venditio), с рассмотрения которого следует начинать изучение этой темы, является классической, универсальной формой товарно- денежных отношений. Основные положения этого договора впоследствии легли в основу развития современного договорного и обязательственного права.

 Этот договор представляет собой соглашение, в силу которого Продавец обязуется передать Покупателю какую либо вещь в собственность, а Покупатель обязуется принять и оплатить товар. Таким образом в качестве предмета этого договора выступали действия сторон по взаимному предоставлению материальных благ.

Основной обязанностью Продавца являлась обязанность передать вещь. Надлежаще исполненной эта обязанность считалась при наличии следующих условий: передача товара надлежащего качества и свободного от прав третьих лиц. Основной обязанностью Покупателя являлась обязанность уплатить обусловленную сумму.

Переход права собственности по договору купли - продажи определялся двояко. Если предметом договора являлась неманципиальная вещь, то их передача вызывала приобретение права собственности покупателем.

Манципиальные вещи требовали обряда манципации, в противном случае перехода права собственности не было, квиритским собственником оставался продавец, а покупатель становился бонитарным собственником. В целом же классические юристы считали, что договор следует считать состоявшимся, если стороны договорились относительно товара и цены.

Предметом договора купли - продажи могли быть любые вещи, не изъятые из оборота, как телесные, так и бестелесные, как реально существующие в натуре, так и "будущие". Цена признавалась согласованной, если она была определенной, реальной и выраженной в деньгах.

В начале IV века императором Диоклетианом был издан эдикт "О справедливых и разумных ценах", суть которого выражалась в том, что если цена была "не справедливой", т.е не достигала половины реальной стоимости товара, то продавец имел право ввиду понесенного им убытка либо требовать доплаты, либо расторжения договора и возврата товара или его стоимости. Надо признать, что подобная попытка нормативного регулирования цены не прижилась в частном праве и положения эти не были рецепированы.

 Если покупателю передавалась вещь с так называемым "юридическим дефектом", т.е в отношении нее сохранялись права и притязания третьх лиц ( например, проданная вещь была обременена залогом), то она могла быть изъята у покупателя в пользу третьего лица (aevictio). У покупателя возникало в этом случае право взыскать с продавца убытки.

 Консенсуальными являлись также договоры найма (locatio - conductio), они включали в себя отдельные виды: найм вещей (locatio conductio rei),

найм услуг (locatio - conductio operarum), найм работ (location conductio operis).

Как на отдельную разновидность договоров найма следует обратить внимание на договор морской перевозки (locatio - conductio navis), особенностью этого договора являлось то, что во-первых, договор этот являлся комплексным, т.е соединял в себе элементы договоров найма вещей (морское судно) и услуг (услуги по перевозке), а во-вторых, убытки, вызванные т.н "общей аварией" распределялись между судовладельцем и грузовладельцами согласно торговому обычаю, получившему название "Родосский закон о выбрасывании" (Lex Rhodia de iactu).

Если во время морского плавания возникала общая опасность и для корабля, и для перевозимого груза, и для предотвращения этой опасности капитан корабля оказался вынужденным часть груза выбросить в море, то проистекающие отсюда убытки распределяются между теми, кому угрожала опасность. *"Lege Rhodia cavetur, ut, si levandae navis gratia iactus mercium factus est, omnium contributione sarciatur quod pro omnibus datum est", т.е. родосским законом предусматривается, что если для спасения корабля выбрасывается груз в море, то ущерб, получаемый от этого и вызываемый интересами всех, должен возмещаться путем распределения между всеми (D. 14. 2. 1)* "*.*

Это распределение осуществлялось следующим образом. Собственники выброшенного груза, являющиеся locator'ами по отношению к хозяину корабля, взявшемуся их перевезти, предъявляют к этому последнему actio locati, а хозяин корабля получал actio conducti тем грузохозяевам, грузы которых были спасены, *ut detrimentum pro portione communicetur (чтобы ущерб распределился пропорционально*).

 Рассматривая договор поручения (mandatum) следует обратить внимание на его особенности. Существенная черта договора - его безвозмездность, но допускалось предоставление поверенному "почетного дара" (honorarium) исключительно по инициативе доверителя.

Договор поручения являлся одностороннеобязывающим, но при определенных условиях обязанности могли образоваться на управомоченной стороне.

 Замечательным явлением римской договорной практики являлся договор товарищества (societas). В силу этого договора несколько лиц объединяли усилия для достижения общей хозяйственной цели.

Рассматривая особенности этого договора, необходимо четко отграничивать его от корпорации, которая представля собой такую организацию, которая выступала в качестве самостоятельного субъекта права - юридического лица.

При заключении же договора товарищества не возникало нового субъекта, каждый участник этого договора действовал от собственного имени, самостоятельно, хотя и в интересах "общей пользы" (socies utilitatio).

**Тема.9. РЕАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ.**

 Обязательства по реальным договорам возникали с момента фактической передачи вещи на основании достигнутого соглашения.

К числу реальных относили договоры займа (mutuum), ссуды (commodatum) и хранения (depositum). Некоторые авторы добавляют к этому перечню еще один договор - pignus. В этой связи может возникнуть вопрос о том, насколько широким мог быть круг реальных договоров? Ответ на него можно дать в зависимости от трактовки залога. Если воспринимать залог в качестве вещного права, то pignus как и любой вид залога нельзя считать каким либо договором, если же воспринимать залог как обеспечительное обязательство, то pignus есть договор, но договор не носящий самостоятельного характера и, в силу этого вряд ли уместно включать его в данную классификацию.

 Рассматривая договор займа следует отметить, что это классический реальный договор, в котором довольно затруднительно сторонам предусмотреть консенсуальную конструкцию. Среди особенностей этого договора следует отметить, что предметом его могли выступать не только деньги, но и любые потребляемые вещи, определенные родовыми признаками.

 В договоре займа наиболее ярко выражено отсутствие синалагмы, он всегда является одностороннеобязывающим.

Договор займа, как правило, был безвозмездным, т.е беспроцентным, что бы придать ему возмездный характер, стороны должны были достичь соглашения о процентах посредством вербального договора - стипуляции. Поскольку публичная власть не поощряла ростовщичества, размер процентных ставок довольно жестко регулировался государством.

В частности, в классический период стороны должны были при определении процентов учитывать среднюю процентную ставку, которая действовала в той местности, где исполнялся договор.

Если среднюю процентную ставку нельзя было определить в какой либо местности (в силу того, что ее могло и не быть) либо если сам договор исполнялся в городе Риме, то действовала ставка 12% годовых.

При Юстиниане сушествовали две ставки: для предпринимателей 8%, для обычных граждан 6% годовых.

 Рассматривая особенности договора ссуды, следует четко отграничить его от договора займа, поскольку оба этих договора находились в одной родовой плоскости. Предметом договора ссуды всегда являлись непотребляемые, индивидуально - определенные вещи, поскольку по истечении срока договора или по первому требованию ссудополучатель обязан был вернуть ту же самую вещь в состоянии пригодном для использования. Другой особенностью ссуды являлся безвозмездный характер пользования.

 Договор хранения также являлся классическим реальным договором. Общим правилом являлось то, что предметом могли быть только индивидуально - определенные вещи, исключением являлась так называемая "неправильная поклажа" (depositum irregulare), когда на хранение передавались вещи, определяемые родовыми признаками, помещенные в тару поклажедателя.

Особое внимание следует обратить на разновидность хранения - секвестрацию, при которой на хранение передавалась спорная вещь.

**Тема.10. БЕЗЫМЕННЫЕ КОНТРАКТЫ И ПАКТЫ.**

 Замкнутая четырехчленная система договоров, пользовавшихся исковой защитой, уже не могла удовлетворять развитый гражданский оборот Рима. В конце классического периода возникает целый ряд новых договоров, обеспеченных юрисдикционной защитой. Эти договоры находились за пределами устоявшейся четырехчленной классификации.

От вербальных и литтеральных договоров они отличались по форме выражения воли участников. В этой связи они были менее формальными, для возникновения обязательства достаточно было волеизъявления одной из сторон.

От реальных договоров они отличались тем, что всегда порождали синалагматическую правовую связь, в то время как реальные договоры, как правило, были односторонне обязывающими.

От консенсуальных договоров они отличались тем, что простого соглашения для возникновения обязательства было недостаточно, требовалось, что бы один из участников совершил какое либо действие, побуждающее к исполнению другого участника.

По мнению классических юристов *"…те соглашения, которые получили исковую защиту, не остаются под прежним названием (pacta), но переходят в специальную рубрику контрактов, как-то: купля-продажа, наем, товарищество, ссуда, договор хранения и другие подобные контракты. Но и в тех случаях, когда дело не подходит ни под один контракт, однако имеется основание, возникает обязательство, как элегантно ответил Аристон на вопрос Цельза. Например, я дал тебе вещь с тем, чтобы ты мне дал другую; или: я дал тебе вещь, чтобы ты нечто сделал. В этом имеется синаллагма (обоюдное соглашение), и из нее возникает цивильное обязательство. Поэтому я полагаю, что Маврициан правильно критиковал Юлиана по следующему поводу: я дал тебе Стиха, чтобы ты отпустил на волю Памфила; ты его отпустил, а между тем Стих был эвинцирован. Юлиан считает, что должен быть дан преторский иск in factum, а Маврициан говорит, что достаточно цивильного иска incerti, т.е. такого, в котором будет начальная часть (praescriptio), содержащая описание фактических обстоятельств: в данном случае имеется контракт, называемый Аристоном синаллагма; из него и возникает этот иск".)*

Из приведенного фрагмента видно, что Маврициан (юрист середины II в.) полемизировал с Юлианом, который еще придерживался старого взгляда, что договоры данной категории могут защищаться только преторским иском in factum, имевшим своим предметом возмещение того вреда, который терпит сторона, исполнившая свое обязательство; по-видимому, тот же Маврициан впервые признал конкретно цивильный иск об исполнении другой стороной своего обязательства; такой иск иногда назывался actio civilis incerti или описательно praescriptis verbis agere (так как в формулу иска включалась praescriptio с изложением фактических обстоятельств дела).

Так появилась новая категория договоров, при которых обязательство возникало не с момента соглашения сторон, а лишь после исполнения одной из сторон обещанного предоставления. Этот признак в известной мере сближает эти договоры с реальными контрактами - сходство, однако, неполное: все четыре реальные контракта возникают только с момента передачи вещи одной стороной другой стороне; в этой же новой категории договоров иногда предоставление, с которым связывается установление договорного обязательства, состоит не в передаче вещи, а в совершении какого-либо другого действия.

Эти новые контракты в науке римского права (в средние века, а не в самом римском праве) получили название contractus innominati, безыменные, непоименованные договоры; между прочим, название "безыменных" придается и тем из них, которые название получили, как мена (permutatio), оценочный договор (contractus aestimatorius); дело в том, что сама категория не имела такого обозначения, как основные цивильные контракты - вербальные, литтеральные, реальные, консенсуальные.

В кодификации Юстиниана все разнообразные случаи безымянных договоров сводятся к четырем основным формам, которые необходимо запомнить:

1) "даю с тем, чтобы ты дал" - do ut des

2) "даю с тем, чтобы ты сделал" - do ut facias

3) "делаю с тем, чтобы ты дал" - facio ut des

4) "делаю с тем, чтобы ты сделал"- facio ut facias

Следует обратить внимание на то, что участник договора совершал полезное действие по предоставлению вещи или оказанию услуги другому лицу с определенной целью "с тем, чтобы".

Таковой целью являлось встречное предоставление со стороны контрагента - "чтобы ты дал".

При этом участник договора, совершивший полезное действие, вряд ли мог расчитывать на принуждение к исполнению через судебную защиту, поскольку тот или иной безымянный договор не порождал "классического" обязательства.

Защита нарушенного интереса исполнившей стороны осуществлялась посредством кондикционного иска "о возврате имущественного предоставления, цель которого не достигнута" - condictio causa data causa non secuta.

Типичными видами безымянных договоров являлись:

договор мены - permutatio;

договор комиссии- aestimatio;

договор оценки - datio ad inspiciendum

 Переходя к рассмотрению вопроса о неформальных соглашениях - pacta, следует иметь ввиду, что по общему правилу права участников по этим соглашениям не защищались посредством исков.

С течением времени те pacta, которые чаще всего применялись в обороте, стали обеспечиваться юрисдикционной защитой, следовательно у участников таких соглашений появляются права и обязанности.

Эти соглашения получили название "одетые пакты" - pacta vestita.

К таким пактам относились:

1) Дополнительные соглашения к заключенному договору - "присоединенные пакты" pacta adiecta;

2) Соглашения, по которым защиту предоставлял претор - "преторские пакты" pacta pretori;

3) Соглашения, защищавшиеся в силу прямого указания имперского законодательства - "императорские пакты" pacta legitima.

Различие между "одетыми пактами" и безымянными договорами заключается в том, что последние характеризовались встречным исполнением, причем они получали силу с того момента, когда одна сторона из сторон выполняла соглашение, тогда как "одетые пакты" порождали обязательства соглашением как таковым, причем встречность исполнения не являлась необходимым условием.

**Тема. 11. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА.**

 Основаниями возникновения обязательств являлись не только договоры, но и другие юридические факты.

Вторую группу по классификации обязательств, принятой в Риме, составляли обязательства "как бы из договора" - quasi ex contracti.

Следует иметь в виду, что римские юристы термином "как бы из договора" обозначали фактический состав, который не являясь договором, имел сходство с ним и порождал обязательственное правоотношение, как будто между сторонами было соглашение.

В основе возникновения данных обязательств лежали два юридических факта: односторонние действия одного лица по доставлению какой либо выгоды другому лицу без ведома последнего - negotio, и судебное решение - judicatio, которое подтверждало правомочность притязаний и создавало соответствующие права и обязанности.

А поскольку содержание фактических отношений между лицами по своей сути напоминало содержание тех отношений, которые обычно опосредовались договорами определенного вида, то претор предписывал судье решить дело так, как будто бы между сторонами был соответствующий договор, т.е вносил в интенцию исковой формулы "фикцию".

Основными видами таких обязательств являлись: ведение чужих дел без поручения - negotiorum gestio, несновательное обогащение одного лица за счет другого - сondictio.

Студенту необходимо усвоить, как называются стороны в обязательстве, возникающем как в обязательстве negotiuorum gestio, так и в обязательстве condictio; кто из них оказывается кредитором, а кто должником, каковы их права и обязанности.

2. Стороны обязательства negotiorum gestio именовались gestor – фактический поверенный и dominus - "хозяин дела".

При рассмотрении обязательства negotiorum gestio следует уяснить следующие условия, при которых допускалось вмешательство в чужие дела:

1) Необходимость в ведении чужих дел, что выражалось в объективной невозможности для dominus`a самому вести свое дело (например, отсутствие хозяина в месте нахождения своего имущества, тяжкая его болезнь и т.п);

2) Отсутствие какой либо правовой связи между gestor`ом и dominus`ом, предполагавшей наличие поручения или обязанности на ведение дел;

3) Наличие у dominus`a какой либо выгоды - utilitas вследствии действий gestor`a;

4) Отсутствие у gestor`a намерения проявить щедрость по отношению к dominus`у, т.е расходы и издержки по ведению дела gestor заранее возлагает на dominus`a, расчитывая на их возмещение

Если при рассмотрении дела все эти обстоятельства были установлены в комплексе, выносилось судебное решение, которым предписывалось dominus`у возместить все реально понесенные расходы gestor`у.

Изучая самостоятельно данный вопрос студент должен внимательно изучить все особенности этих отношений.

3. Рассматривая вопрос об обязательствах из неосновательного обогащения, студент должен выяснить сущность тех фактических ситуаций, которые порождали подобные явления.

Данные обязательства возникали в случае каких либо приращений в имуществе одного лица за счет другого без законных, достаточных к тому оснований.

Существовали данные обязательства как совокупность различных исков, которые заметно отличались друг от друга по своим основаниям, но обладали некоторыми особенностями, как то:

1) Факт неосновательного обогащения, что выражалось в реальном увеличении имущества одного лица;

2) Факт уменьшения в связи с этим имущества другого лица;

3) Отсутствие какой либо правовой связи между этими лицами, в силу которой могло быть обогащение (в частности, отсутствие долга); Уяснив общие положения об этих обязательствах, студент должен детально изучить их отдельные виды, обращая внимание на особенности:

а) Обязательство о возврате имущественного предоставления, цель которого не достигнута или не осуществилась - condictio causa data, causa non secuta;

б) Обязательство из о возврате неосновательного платежа – condictio indebiti;

в) Обязательство о возврате полученного по "постыдному" основанию - condictio ob turpem vel injustam causam;

г) Обязательство о возврате украденного - condictio furtiva.

4. Приступая к изучению третьей группы внедоговорных обязательств - обязательств из деликтов (obligationes ex delicta), следует учитывать, что в римском частном праве различались два вида правонарушений или деликтов: уголовные преступления - crimes и частные правонарушения, собственно деликты или delicta privata.

В первом случае затрагивались интересы государства, общества в целом, основы официального религиозного культа и основы римских нравов, которые, несмотря на образ жизни отдельных принцепсов (Калигула, Нерон), были достаточно строгими.

За нарушение публичных запретов обычно следовало наказание в виде ссылки, каторжных работ или смертной казни с непременной конфискацией имущества в доход фиска.

Частные деликты затрагивали личные или имущественные интересы отдельных лиц, а потому привлечение причинителя к ответственности осуществлялось исключительно по заявлению потерпевшего.

Ответственность причинителя вреда - деликвента носила исключительно имущественный характер.

Следует знать, что римское частное право не закрепляло общего правила, согласно которому каждый, кто совершил правонарушение, причинившее имущественный вред, должен нести ответственность. Деликтвент отвечал лишь в случаях, установленных законом или преторским эдиктом, когда давался определенный иск. Если иск не предусматривался, то не было и деликта.

Необходимо проследить, каким образом ответственность за причинение вреда - noxa - развивалась от обычая "равным за равное" (lex Talioni) к системе имущественных штрафов, а от них к обязательству имущественного характера.

Благодаря преторскому правотворчеству вырабатывались общие условия имущественной ответственности за причинение вреда, которые впоследствие в доктрине современного частного права образовали систему "генерального деликта".

Таковыми общими условиями являлись:

1) Наличие вреда как личного, так и имущественного;

2) Противоправные действия деликвента;

3) Причинная связь между противоправными действиями деликвента и наличием вреда на стороне потерпевшего;

4) Вина деликвента

Надо сказать, что преторская практика последовательно проводила принцип вины как условие ответственности.

Собственно вину римские юристы представляли в виде умысла (dolus) и неосторожности (culpa).

Наличие умысла предполагало прямое осознание деликтвентом своих действий и желание наступления противоправных последствий.

Неосторожность в свою очередь подразделялась на две степени: грубая неосторожность (culpa lata) и легкая небрежность (culpa levis).

В основе такого разграничения лежали два критерия: абстрактный и конкретный.

Абстрактный критерий использовался для определения в действиях деликтвента грубой неосторожности, за основу брали фигуру "разумного человека".

Считалось, что если лицо неумышленно совершает то, чего не совершит ни один разумный и осмотрительный человек, то действует оно в состоянии грубой неосторожности.

Например, путник развел костер в опасной близости от хлебного поля, искры от костра попали на созревшие хлеба, и пожар погубил урожай.

Умысла на поджог хотя и не было, но ответственность все равно наступала, поскольку "ни один осмотрительный и разумный человек" не станет жечь костер возле хлебного поля.

Конкретный критерий использовался для определения в действиях лица легкой небрежности, за основу брали фигуру "доброго хозяина".

Считалось, что если лицо неумышленно совершало то, чего не сделал бы ни один "добрый хозяин", то оно действовало в состоянии легкой небрежности.

Например, собственник участка, который находился на холме, перекрывал естественный ток ручья плотиной и устраивал запруду, весенние дожди размывали плотину и все посевы, насаждения, которые распологались ниже по течению ручья погибали.

Умысла на уничтожение чужих посевов и насаждений не было, но обязанность возместить вред возникала, поскольку считалось, что ни один добрый хозяин не стал бы создавать подобной угрозы своим посевам.

Усвоив общие положения об ответственности, следует переходить к изучению специальных деликтов, таких как "обида" (jniuria), кража (furtiva), неправомерное уничтожение чужого имущества (damnum jniuria datum).

5. Уникальным явлением римской правовой действительности являлись обязательства "как бы из деликтов" (quasi ex delicto).

Основанием возникновения данных обязательств являлись деликты с "усеченным составом", т.е отсутствовало какое либо из условий "генерального деликта": наличие вреда, противоправность или вина.

Претор предоставлял иск, закрепляя в интенции исковой формулы фикцию о наличии недостающего элемента ответственности.

Впоследствии эти иски были закреплены в Юстиниановой кодификации, в качестве правовых норм - запретов, снабженных соответствующей санкцией.

Студент должен внимательно изучить все виды квазиделиктных обязательств, и запомнить санкции за их нарушение.

Таковыми квазиделиктами являлись:

1) Ответственность за "вылитое и выброшенное" (de effusis, et dejectis). Устанавливалась ответственность хозяев домов и застройщиков в случае причинения вреда предметами или жидкостями, выброшенными или вылитыми из окна частного дома или многоквартирной застройки (insula).

При этом не имело принципиального значения был ли виноват сам хозяин дома или застройщик, либо члены семьи или наниматели жилых помещений.

В случае причинения телесного или имущественного вреда свободному человеку размер вреда определял судья.

Если же такие действия повлекли за собой смерть потерпевшего, то любой римский гражданин предъявить "популярный иск" о взыскании с хозяина штрафа в размере 500 000 сестерциев;

2) Ответственность за "подвешенное и выставленное" (de positis et suspensis) несли домовладельцы, которые выставлением или вывешиванием каких либо предметов с кровли здания, из окна создавали угрозу причинения вреда неопределенному кругу лиц.

В этом случае любое лицо могло предъявить "популярный иск" к домовладельцу о взыскании штрафа в 10 000 сестерциев, не дожидаясь факта причинения вреда.

3) Ответственность за недобросовестное ведение процесса и неправосудное решение нес судья в объёме искового требования.

4) Ответственность за вред, причиненный постояльцам и клиентам своими работниками, хозяева гостиниц и постоялых дворов.

 **Тема. 12. НАСЛЕДОВАНИЕ.**

 Приступая к изучению данной темы, следует отметить для себя ту связь, которая существует между наследованием и субъективным правом собственности.

Далее следует уяснить смысл таких понятий как: "наследование", "наследодатель", "наследник", "наследственная масса", "универсальное и сингулярное правопреемство". Без усвоения этих понятий студенту будет трудно вникать в смысл наследственного права.

В доктрине частного права наследование понимается как процесс перехода прав и обязанностей умершего гражданина к его наследникам в порядке универсального правопреемства, которое является наиболее важным и значимым принципом наследования, к наследнику, который принимал наследство, в качестве единого комплекса переходили имущественные права и обязанности наследодателя (sucessio in universum).

В этой связи, его необходимо отличать от частного или сингулярного правопреемства (sucessio in singulorum), которое имело место при уступке права требования (cessio).

Необходимо проследить в наследственном праве Рима, каким образом разложение патриархальной семьи, вызванное развитием отношений собственности, определило изменение характера наследования, а именно: постепенно из наследственного права вытесняются начала агнатского родства и утверждается система наследования, основанная на кровном родстве.

 Нужно изучить каждый из двух видов наследования - по завещанию и по закону. Необходимо уяснить себе круг наследников по закону и по завещанию. Особое внимание следует обратить на такие вопросы, как понятие завещания (testamentum), содержание завещания и его форма, условия его действительности.

Рассматривая вопросы о содержании завещания, следует обратить внимание на институт подназначения наследника (substitutio) и раскрыть его значение.

Рассматривая вопрос об ограничении свободы завещательных распоряжений, следует обратить внимание на институт "необходимого наследования", который был установлен в интересах членов семьи наследодателя, которых тот обошел в завещании.

 Обращаясь к наследованию по закону в его историческом развитии, нужно остановиться на системе наследования, установленной кодификацией Юстиниана, поскольку именно она лежит в основе современной системы наследования по закону. В первую очередь необходимо рассмотреть порядок призвания наследников к наследованию (очередность наследования), затем уяснить смысл наследования "по праву представления", и отграничить его от "наследственной трансмиссии".

 Рассматривая вопрос об открытии и принятии наследства, следует уяснить с какого момента наследство могло быть принятым и в течении каких сроков, каковы были формы принятия наследства, в каком объеме наследник отвечал по долгам наследства.

Необходимо определиться с понятиями "выморочное наследство" и "лежачее наследство".

 Заключительным вопросом этой темы является вопрос о так называемых "завещательных отказах", когда наследодатель в тексте завещания поручал наследнику или наследникам передать какую либо часть имущества из состава наследства третьим лицам, не обременяя их при этом долгами наследства.

Наиболее значимым видом "отказа" являлся легат (legatum), который представлял собой распоряжение наследодателя, обязывающее наследника либо передать вещь из состава наследственного имущества, либо уступить право требование из состава актива наследственной массы, либо простить долг третьему лицу.

С момента принятия наследства наследник по завещанию становился должником по отношению к отказополучателю (легатарию), а тот соответственно кредитором по отношению к наследнику, и мог требовать исполнения легата.

Наряду с легатами в эпоху принципата получила юридическое закрепление еще одна форма отказов - фидеикомисс (fideicommissum), первоначально возникавшая из различных неформальных просьб умирающего наследодателя, обращенных к наследнику о передаче какого либо блага третьему лицу.

Рассматривая вопрос о фидеикомиссе студенту следует выяснить, каким образом защищались права отказополучателей по фидеикомиссу. Поскольку легатарий не отвечал по долгам наследодателя, то часто возникали ситуации, когда наследодатель обременял актив наследственной массы легатами и наследнику оставался лишь пассив наследства.

Для исключения подобных случаев публичная власть устанавливала ограничения свободы легатов, с целью защиты прав и интересов не только наследников, но и кредиторов наследодателя.

Студент должен знать все виды этих ограничений и показать их значение.

**Перечень вопросов к зачету по курсу**

**Римское частное право**

1. Понятие и предмет римского частного права. Дуализм римского права. Публичное право и частное право. Основания разграничения римского права на публичное и частное. Характерные признаки римского права.

2. Рецепция римского права в государствах континентальной Европы. Понятие и значение рецепции. Причины, этапы и пределы рецепции.

3. Исторические системы римского частного права. Сущность цивильного права и «права народов».

4. Система источников римского права. Обычаи и законы. Стадии принятия и состав республиканского закона. Конституции принцепсов.

5. Эдикты магистратов как источники римского частного права. Сущность преторского права.

6. Деятельность юристов и ее роль в развитии и совершенствовании частного права.

7. Систематизации римского права. Кодификация Юстиниана.. Причины, процесс и итоги кодификации. Состав свода гражданского права ("Corpus juris civilis")

8. Понятие, значение и виды исков. Иски вещные и личные.

9. Легисакционный процесс. Понятие, стадии и особенности.

10. Формулярный процесс. Состав и содержание исковой формулы. Возражения и защита против иска, сущность и виды эксцепций.

11. Экстраординарный процесс. Предпосылки возникновения и развития экстраординарного судопроизводства. Система апелляций.

12. Исковая давность. Понятие, исчисление, основания перерыва и приостановления исковой давности.

13. Особые средства преторской защиты.

14. Римская правосубъектность. Ее содержание, ограничение и утрата.

15. Правовое положение свободных категорий населения римского государства (квиритов, латинов, либертинов и перегринов). Значение эдикта Антонина Каракаллы.

16. Правовое положение рабов. Правовые последствия сделок, совершаемых рабами. Рабский пекулий.

17. Юридические лица по римскому праву. Создание и прекращение юридических лиц.

18. Опека и попечительство по римскому праву.

19. Римская семья. Состав и структура римской семьи. Агнатское и когнатское родство.

20. Брак и его виды. Заключение и прекращение брака.

21. Особенности отцовской власти. Установление и прекращение отцовской власти.

22. Личные и имущественные отношения между супругами. Правовой режим имущества супругов. Институт приданого и его значение.

23. Понятие, сущность и виды вещных прав. Их отличие от обязательственных прав требования.

24.Классификация вещей и ее правовое значение.

25. Понятие права собственности. Содержание субъективного права собственности. Ограничения права собственности.

26. Основания и способы приобретения права собственности. Основания прекращения права собственности.

27. Особенности правового режима общей собственности.

28. Бонитарная собственность. Сущность и значение иска Публициана.

29. Защита права собственности. Виндикационный и негаторный иски.

30. Понятие, хозяйственное значение и виды сервитутов. Установление и прекращение сервитутов.

31. Эмфитевзис и Суперфиций. Понятие и хозяйственное значение. Содержание, основания установления и прекращения эмфитевзиса и суперфиция.

32. Владение и его отличие от права собственности и титульного держания. Виды владения. Защита владения и виды владельческих интердиктов.

33. Обязательства в римском праве. Содержание обязательства. Основания возникновения и виды обязательств.

34. Исполнение обязательств. Требования, предъявляемые к исполнению обязательств.

35. Исполнение обязательств со множественностью лиц. Основания возникновения и порядок исполнения долевых и солидарных обязательств.

36. Способы обеспечения обязательств. Личные и вещные гарантии. Залог и его формы.

37. Перемена лиц в обязательствах. Уступка права требования (цессия) и перевод долга.

38. Ответственность за неисполнение обязательств в римском праве. Личная и имущественная ответственность должника. Формы вины.

39. Основания прекращения обязательств.

40. Договоры в римском праве. Классификация договоров. Условия действительности и содержание договора.

41. Вербальные и литтеральные договоры.

42. Договор купли-продажи.

43. Договор найма вещей.

44. Договоры найма работ и найма услуг. Их сходство и различие.

45. Договор поручения.

46. Договор товарищества.

47. Договор займа и договор ссуды. Их сходство и различие.

48. Договор хранения.

49. Безымянные договоры. Формы и виды безымянных договоров.

50. Пакты. Особенности и виды "одетых" пактов.

51. Обязательства из ведения чужого дела без поручения. Условия возмещения фактически понесенных расходов гестору.

52. Обязательства из неосновательного обогащения. Сущность и виды кондикций.

53. Обязательства из деликтов и квазиделиктов.

54. Понятие, значение и виды наследования. Развитие наследственного права в Древнем Риме.

55. Открытие и принятие наследства. "Лежачее наследство". Наследственная трансмиссия.

56. Наследование по завещанию. Содержание завещания. Ограничение свободы завещания.

57. Легаты (завещательные отказы) и фидеикомиссы (неформальные завещательные отказы). Отличие легатов от фидеикомиссов. Ограничения легатов.

58. Наследование по закону. Основания наследования по закону. Очереди наследников в цивильном праве, по преторским эдиктам, по новеллам Юстиниана.