

М. Н. Прудников

РИМСКОЕ ПРАВО

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРОВ

3–е издание, переработанное и дополненное

*Допущено УМО по юридическому образованию вузов
Российской Федерации в качестве учебника
для студентов высших учебных заведений,
обучающихся по направлению подготовки 030501 (021100)
«Юриспруденция», по специальностям 030501 (021100)
«Юриспруденция», 030500 (521400) «Юриспруденция (бакалавр)»*

**Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru**

Москва • Юрайт • 2014

УДК 34
ББК 67.3я73
П85

Автор:

Прудников Михаил Николаевич — доктор исторических наук, профессор, действительный член двух международных академий информатизации и науки о природе и обществе.

Рецензенты:

Кузьмин С. И. — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой государственного и международного права Московского государственного университета приборостроения и информатики;

Пахомов В. Г. — доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Российского государственного социального университета.

Прудников, М. Н.

П85 Римское право : учебник для бакалавров / М. Н. Прудников. — 3-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт ; ИД Юрайт, 2014. — 311 с. — Серия : Бакалавр. Базовый курс.

ISBN 978-5-9916-3410-6 (Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-1508-5 (ИД Юрайт)

Учебник подготовлен в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования третьего поколения по юридической специальности. В нем раскрываются основные начала публичного и частного права, основные отрасли, институты, рецепция римского права. Изложение носит обобщенный характер, основано на системе и правилах римского классического права и преследует цель сформировать у обучающихся высокое правосознание, правовую культуру, общекультурные и профессиональные компетенции.

Материал, представленный в учебнике, достаточно четко делится на обучающий и справочный. Такой учебник может использоваться как начинающий студент, так и опытный преподаватель.

Для студентов вузов, обучающихся по специальностям 030501 (021100) «Юриспруденция», 030500 (521400) «Юриспруденция (бакалавр)», а также для аспирантов и преподавателей юридических вузов и факультетов.

УДК 34
ББК 67.3я73

ISBN 978-5-9916-3410-6
(Издательство Юрайт)
ISBN 978-5-9692-1508-5
(ИД Юрайт)

© Прудников М. Н., 2010
© Прудников М. Н., 2012,
с изменениями
© ООО «ИД Юрайт», 2014

Оглавление

Предисловие	6
Введение. Предмет, задачи, компетенции, методы изучения курса	11

Раздел I ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА, ИСТОЧНИКИ И ЭТАПЫ РАЗВИТИЯ РИМСКОГО ПРАВА

Глава 1. Понятие и система римского права	23
Глава 2. Источники римского права. Законы XII Таблиц	27
Глава 3. Периоды истории римского права и их особенности	38
Глава 4. Систематизация римского права. Свод гражданского права Юстиниана	43
Глава 5. Рецепция римского права	47

Раздел II ПУБЛИЧНОЕ ПРАВО ДРЕВНЕГО РИМА

Глава 6. Государственное право Рима	61
6.1. Управление Римом	61
6.2. Римское гражданство	72
6.3. Публичные права и обязанности граждан	75
Глава 7. Уголовное право	85
7.1. Понятие, предписания и принципы уголовного права	85
7.2. Организация уголовного процесса	90
7.3. Общая характеристика преступных деяний и юридической ответственности	99
Глава 8. Право Рима и внеримский мир	112

Раздел III РИМСКОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

Глава 9. Статусное право (лица)	119
9.1. Правоспособность и дееспособность римских граждан	119

9.2. Правовое положение латинов, перегринов, рабов, вольноотпущенников, колонов.....	123
9.3. Юридические лица	128
Глава 10. Общие начала частной правозащиты и судебного порядка	131
10.1. Защита нарушенных прав.....	131
10.2. Основные презумпции гражданского процесса.....	134
10.3. Легисакционное судопроизводство.....	136
10.4. Формулярный процесс	139
10.5. Экстраординарный процесс	142
Глава 11. Иски	146
11.1. Понятие и виды исков	146
11.2. Особые средства преторской защиты.....	150
11.3. Исковая давность.....	151
Глава 12. Брачно-семейные отношения.....	153
12.1. Агнатское и когнатское родство	153
12.2. Заключение и прекращение брака.....	154
12.3. Личные и имущественные отношения супругов.....	158
12.4. Отцовская власть	161
12.5. Опекa и попечительство.....	164
Глава 13. Вещные права.....	168
13.1. Различие вещного и обязательственного права	168
13.2. Виды вещей.....	169
Глава 14. Владение	173
14.1. Понятие и виды владения	173
14.2. Порядок установления и прекращения владения ...	175
14.3. Формы защиты владения.....	176
Глава 15. Право собственности	179
15.1. Понятие и виды права собственности.....	179
15.2. Содержание права частной собственности.....	182
15.3. Приобретение и утрата права частной собственности	184
15.4. Сособственность.....	191
15.5. Защита права собственности	192
Глава 16. Право на чужие вещи.....	196
16.1. Понятие и виды права на чужие вещи.....	196
16.2. Сервитуты.....	197
16.3. Эмфитевзис и суперфиций	201
16.4. Формы залога (фидуция, пигнус, ипотека)	202
Глава 17. Обязательственное право	206
17.1. Понятие и сущность обязательств	206
17.2. Основания возникновения обязательств.....	209
17.3. Стороны в обязательстве	215
17.4. Прекращение обязательств	218
17.5. Обеспечение обязательств.....	224

Глава 18. Договоры	227
18.1. Система договоров	227
18.2. Условия действительности договоров	229
18.3. Содержание и заключение договоров	231
Глава 19. Развитие классической системы контрактов (договоров). Безыменные контракты и пакты	235
19.1. Вербальные контракты	235
19.2. Литеральные контракты	237
19.3. Реальные контракты	238
19.4. Консенсуальные контракты	242
19.5. Безыменные контракты и пакты	249
Глава 20. Обязательства как бы из договоров (квазидоговоров) и как бы из деликтов (квазиделиктов)	253
20.1. Обязательства как бы из договоров	253
20.2. Обязательства как бы из деликтов	255
Глава 21. Наследственное право	257
21.1. Понятие права наследования	257
21.2. Наследование по завещанию	259
21.3. Наследование по закону	261
21.4. Принятие наследства	264
21.5. Легат и фидеикомиссы	266
Библиографический список	270
Программное обеспечение и интернет-ресурсы	275
Римские юридические сентенции, выражения и поговорки	277
Терминологический словарь	280
Проверочные тесты	285
Ключи к тестам	304
Именной указатель	306
Предметный указатель	308

Через римское право,
но вперед, дальше него!

Р. Иеринг

Право Рима явилось характерным и долговечным выражением сущности римского духа. Как Греция стоит в истории символом свободы, так Рим — символом порядка; Греция завещала демократию и философию в качестве основания личной свободы — Рим оставил нам законы, традиции управления в качестве фундамента социального порядка.

Вил Дюрант, американский историк

Предисловие

Сегодня существуют различные мнения по поводу того, каким должен быть учебник по курсу «Римское право». Одни считают, что необходимо развернутое рассмотрение юридической природы и значения фундаментальных принципов и институтов данной дисциплины, утверждая, что только в этом случае студенты и преподаватели находят полные и научно-выверенные ответы. И они какой-то мере правы. Учиться по «толстым», объемным учебникам легче — здесь студенты и преподаватели находят большинство ответов. Другие, ссылаясь на малый объем учебного времени, обычно отводимый дисциплине «Римское право» (40—50 часов), считают, что в этих условиях в учебнике должен быть представлен небольшой объем учебного материала.

Все это нашло отражение в многочисленной учебно-методической литературе — переизданы труды старых правоведов, посвященные римскому праву, изданы учебники современных историков права. Сформировались целые серии типа «завтра экзамен», «краткие курсы в схемах», экспресс-справочники «экзаменационные ответы», «шпаргалки». Все

это открывает перед студентами достаточные возможности для изучения римского права.

В результате сегодня на юридических факультетах сохраняются как классическое преподавание римского права — своего рода всеобщей догмы и универсальной конструкции правовых институтов и норм, основанное на классических учебниках римского права, — так и преподавание на основе сокращенных и усеченных до предела учебных пособий, типа упомянутых выше «шпаргалок», материал в которых обычно подается в обобщенном, приблизительно «научном» виде. Невысокий научный уровень и фактологическая бедность последних оказываются дорогой платой. В стороне остаются многие детали, важные для понимания отдельных правовых институтов, противоречий в доктринальной оценке тех или иных положений римского права. Все богатство мнений сводится к простейшим схемам.

Необходима «золотая середина». К ней стремился автор данного учебника. Учебник предназначен для изучения начального курса римского права в объеме учебного семестра, чем ограничивается изучение предмета на большинстве юридических факультетах вузов.

Предлагаемый учебник имеет скромное назначение — быть элементарным руководством для лиц, желающих получить представление об основных положениях римского права. Основная цель — дать сжатый, но возможно ясный и понятный правовой анализ, познакомить читателя с важнейшими проблемами данной учебной дисциплины. Ввиду этого детали оставляются в стороне; равным образом и научные изыскания даются лишь в очень ограниченном размере. Лица, заинтересовавшиеся тем или иным вопросом, легко могут найти соответствующую информацию в научной и учебной литературе, список которой приводится в учебнике.

Автор придерживается мнения, что изучение данного курса должно включать освещение основ как римского частного права, так и публичного римского права. (Сегодня авторы «кратких» курсов, да и не только кратких, из-за небольшого объема вынуждены отказываться от рассмотрения римского публичного права, отсылая студентов к курсу истории государства и права зарубежных стран.) Очевидно, что частное право вырабатывалось не изолированно и вопреки публичному праву, но и благодаря римскому публичному праву. Поэтому в учебнике представлен и материал

по публичному, в первую очередь государственному, праву. Значительное внимание уделяется рецепции римского права, его влиянию во внеримском мире.

В этом одно из отличий данного учебника от подавляющего большинства учебных пособий, с которыми может столкнуться студент, начинающий изучать данный курс. В силу учебного предназначения данного издания в нем раскрываются доктринальные задачи публичного и частного римского права. В то же время учебник, с учетом отведенного времени, включает лишь только научно установленные и традиционные проблемы предмета (это должно быть всегда присуще жанру учебника).

Раскрывать доктринальные вопросы курса требуется с учетом современного развития историко-юридической мысли. Органическое включение римского правового наследия в общий процесс развития современной науки, трактовка римских правовых институтов с высоты современного публичного и частного права приводит к замечательным результатам. В частности, дает возможность освободить курс от тех деталей, которые не влияют на фундаментальное освоение знаний. Это не упрощение, а наоборот, зачастую, углубление традиционных представлений о тех или иных институтах римского права. Читатели данного труда смогут это отметить, что изменит представление о возможностях начального курса, каким является представленный учебник.

Безусловно, необходимо учитывать как время обучения, так и то обстоятельство, что традиционно римское право изучается на первом курсе студентами, вступающими в мир юридических наук, к тому же не знающими латынь. Надо быть реалистами. Поэтому самое большее, на что можно рассчитывать, это на усвоение некоторых знаний, запоминания некоторых юридических формул. Материал учебника учитывает уровень подготовки вчерашних школьников, многие из которых еще не достигли совершеннолетия. Все это требует очевидных упрощений и приближения материала учебника к учебным изданиям научно-популярного характера. Но не за счет отказа от исторических и фундаментальных положений римского права.

Текст учебника насыщен латинскими словами и выражениями. Это диктуется самим материалом и позволяет избегать переводов, которые неизбежно страдают приблизительностью и неточностью. Российский студент не все-

гда готов к восприятию латинской терминологии. Поэтому в учебнике приводится терминологический словарь, перечень крылатых латинских сентенций, пословиц и поговорок.

Материал ориентирован как на аудиторное преподавание курса, так и на самостоятельную работу студентов. В издании имеются вопросы и задания для самоконтроля. Это позволит систематизировать и конкретизировать знания студентов в процессе изучения данной дисциплины.

Во втором издании внесены изменения в структуру учебника, содержание отдельных его глав, включена информация о том, какие компетенции должен получить студент после изучения учебного материала, уточнены схемы, контрольные тесты, дополнены список источников и литературы, именной и тематические указатели, выделены и обновлены интернет-ресурсы.

Учебник включает предисловие, введение, три основные раздела, объединяющие 21 главу и 7 приложений.

Введение «Предмет, компетенции, методы изучения курса» знакомит с целью и задачами курса «Римское право», методологическими, методическими и понятийными основами, компетенциями, которые получит студент после изучения данного курса.

Первый раздел «Понятие, система, источники и этапы развития римского права» раскрывает понятие, систему и источники римского права. Показаны периоды истории его развития и их особенности, процесс систематизации римского права, его рецепция после падения Рима.

Раздел второй «Публичное право Древнего Рима» освещает государственное право Рима (процесс управления Римом, состояние римского гражданства, публичные права и обязанности граждан), уголовное право (предписания и принципы уголовного права, организация уголовного процесса, общая характеристика преступных деяний и юридической ответственности), особо показывается роль права Рима во внеримском мире.

Раздел третий «Римское частное право» посвящен статусному праву (правоспособность и дееспособность римских граждан, правовое положение отдельных групп населения, юридических лиц). Показаны общие начала частной правозащиты и судебного порядка, основные презумпции, виды гражданского процесса, виды исков. Особо выделены брачно-семейные отношения (виды родства, заключение

и прекращение брака, личные и имущественные отношения супругов, опека и попечительство). Анализируются вещные права, владение, право собственности, обязательственное право и наследственное право.

В *Приложении* приводится краткий словарь терминов, именной и предметный указатели, библиографический список, проверочные тесты и ключи к ним. Особо выделены программное обеспечение и интернет-ресурсы.

Учебник призван сообщить
непосвященным в римскую
юридическую систему самые
начальные сведения, охватывая
их целостным взглядом,
лишенным пробелов.

*Чезаре Санфилиппо, итальянский исследователь
в области римского права*

Введение. Предмет, задачи, компетенции, методы изучения курса

Римское право занимает уникальное место в правовой истории человечества. Оно представляет собой наивысшую ступень в развитии права в античном обществе и Древнем мире в целом. Римская цивилизация, от которой нас отделяют полторы тысячи лет, оставила глубочайший след в истории человечества. Принято считать, что римляне трижды завоевывали мир: в первый раз они покорили его своими железными легионами, во второй — римским правом, которое стало основой законодательных систем многих современных государств, в третий раз они сделали это повсеместным распространением христианства.

Будучи синтезом всего юридического творчества античного мира, оно стало затем фундаментом для правового развития новых народов, и в качестве такого фундамента, общего для всех народов Западной Европы, изучается повсеместно — в Германии, во Франции, в Италии, Англии и т.д.

Не меньшее значение имел многонациональный характер самой империи, породивший потребность «примирения» различных правовых систем, исторически возникших и существовавших в завоеванных странах, прежде всего в Греции, Египте, Сирии и др. Римские юристы имели возможность воспользоваться результатами правового развития национальных частей империи, особенно Афин. Нель-

зя не отметить, наконец, то внимание, которое уделялось праву, и тот почет, которым была окружена деятельность римских юристов.

Впервые в Древнем Риме была сформулирована правовая система с абстрактными нормами светского права. Она носит вневременной характер и является основой различных правовых систем. Многие народы древности вносили свой вклад в создание основ правового регулирования человеческих отношений. Но именно римское право стало наиболее систематизированным и структурированным, отличается точностью определений, хорошей юридической техникой.

Учебный процесс юридического вуза включает систему научных дисциплин, которые в совокупности определяют содержание профессиональной подготовки специалистов-юристов. Каждая дисциплина занимает особое место, несет свою нагрузку.

В любом строении есть фундамент, без которого оно не может быть устойчивым, прочным. Юридическая профессия как строение тоже имеет свой фундамент, одной из частей которого является римское право. Оно изучается и теперь как теория гражданского права, как правовая система, в которой основные юридические институты и понятия нашли наиболее чистое от всяких случайных и национальных окрасок выражение. Недаром в прежнее время римское право считалось самым «писанным разумом», *ratio scripta*.

Во всех странах, где существует рыночная экономика и отношения частной собственности, римское право продолжает оставаться основой для изучения гражданского и торгового законодательства. Оно еще полторы тысячи лет назад детально (классически) разработало функциональные понятия и принципы правового регулирования гражданских правоотношений.

В наше время, когда происходит реформирование гражданского законодательства Российской Федерации, вызванное переходом к новой экономической системе, вновь подтверждается значение многих фундаментальных понятий и принципов правового регулирования, тщательно разработанных и опробованных еще в римском праве.

В России широко используются понятия и институты римского права, особенно в области обязательственного, договорного и наследственного права. Поэтому изучение рим-

ского права представляет не только исторический интерес, но и актуально для современного юриста в теоретическом и практическом смысле, так как формирует юридическое мышление, правовую культуру в целом.

Изучение курса «Римское право» является необходимой составляющей классического юридического образования. Отсюда понятна его непреходящая роль в подготовке современного квалифицированного юриста. Без знания основ этой учебной дисциплины не только нельзя понять национальное право, цивилистику своей страны, но и воспринимать и профессионально оценивать публичное и частное право зарубежных стран.

В России в рамках юридического образования римское право традиционно изучается и преподается в двух аспектах — историко-правовом (история государства и права зарубежных стран) и цивилистическом, гражданско-правовом (римское частное право), иногда с включением тем, касающихся публичного права. Первый аспект — это развитие всего римского права, второй — преимущественно высших его достижений в области частного и публичного права, это подготовка к овладению основами современного, в том числе российского права.

Как дисциплина, преследующая подготовительные, просветительские цели, римское право отличается от других учебных курсов небольшим объемом, отсутствием многочисленных уточняющих деталей и частных, национальных особенностей.

Римское право пересекается с другими юридическими дисциплинами: теорией государства и права, историей политических и правовых учений, историей государства и права зарубежных стран.

Предметом изучения дисциплины «римское право» являются важнейшие институты публичного и частного права в процессе их становления и развития в определенной конкретно-исторической обстановке и хронологической последовательности, выявление их специфики и многообразия, с одной стороны, и общих закономерностей развития — с другой.

Нормы публичного права применялись в сфере защиты интересов государства (структура, компетенция органов Римского государства, судебных органов, охрана религиозных святынь и др.). Защита интересов рядового гражданина находилась прежде всего в гражданско-правовой

сфере — приобретение и защита собственности, владение, заключение и исполнение договоров, наследование имущества, компенсация причиненного вреда, брачно-семейные отношения и т.п.

Учебная дисциплина «Римское право» помогает восприятию и усвоению таких предметов, как «Теория государства и права», «История государства и права зарубежных стран», «История отечественного государства и права».

Изучение курса римского права имеет *цель*: во взаимодействии с другими науками и научными дисциплинами развить и воспитать у студентов стремление к самосовершенствованию, сформировать у них высокое правосознание и правовую культуру, общекультурные и профессиональные компетенции в соответствии с требованиями Федерального государственного образовательного стандарта по юридической специальности.

Задачей курса является формирование теоретического мышления и исторического сознания студента-юриста, усвоение общих принципов и закономерностей развития права.

В результате освоения дисциплины студент должен

знать:

- предмет курса «Римское право», основные его составляющие, источники, основные законы, категории, значимые факты, их содержание и взаимосвязи на протяжении всей истории Рима;
- природу, сущность, исторические этапы, особенности возникновения, функционирования и развития римского права;
- средства правового регулирования в Римском государстве в разные исторические периоды, базовые своды законов, их структуру, наиболее важные статьи (положения);
- законодательную и правоприменительную практику на конкретных примерах в разные периоды развития римского права;
- мировоззренческие и методологические основы юридического мышления в Древнем Риме;
- лексико-грамматический минимум в объеме, необходимом для уяснения некоторых латинских терминов;
- понятийный аппарат (дефиниции) по изучаемому курсу, основные этические понятия и категории, связанные с юриспруденцией Рима, появившиеся на тех или иных этапах его истории;

уметь:

- грамотно и логично излагать свою точку зрения по различным вопросам, относящимся к предмету римского права;
- находить точки соприкосновения современного права и особенностей становления римского частного права;
- оперировать юридическими понятиями и категориями;
- исследовать правовые нормы и правовые отношения в тот или иной период развития римского права;
- толковать нормы римского права, осуществлять правовую экспертизу нормативных правовых актов Рима, проводить их сравнительный анализ;
- реализовывать полученные историко-юридические знания в соответствующей практической деятельности;

владеть навыками:

- конкретно-исторического анализа современной правовой системы на базе знания принципов формирования римского права;
- прогнозирования развития права в настоящее время на основе закономерностей становления римской правовой системы;
- использования римской юридической терминологии;
- применения на практике мировоззренческих и практических знаний, полученных при изучении курса римского права;
- разрешения правовых проблем и коллизий с учетом знания римского права;

быть компетентным:

- в *нормотворческой деятельности*: в разработке законодательных инициатив и обсуждении содержания нормативных правовых актов с учетом полученных знаний римского права;
- в *правоприменительной деятельности*: в профессиональном анализе и разрешении практических задач в учреждениях юридического профиля на основе лучших образцов правовой культуры Рима;
- в *правоохранительной деятельности*: в правильном применении законов на практике при выполнении должностных обязанностей по обеспечению законности и правопорядка, безопасности личности, общества и государства с учетом классических юридических положений римского права;
- в *экспертно-консультационной деятельности*: в даче квалифицированных юридических заключений и кон-

сультаций в конкретных видах юридической деятельности с опорой на лучшие достижения юриспруденции Рима;

- в *педагогической деятельности*: в преподавании историко-правовых дисциплин, осуществлении правового воспитания на основе понимания основных принципов зарождения и развития публичного и частного права на примере Рима.

Методология изучения римского права включает в себя разные приемы и средства его рассмотрения и анализа.

В данном курсе используются как общие для всех наук методы познания, так и специфические.

Перечислим основные *общие методы* познания:

1. **Исторический** подход предполагает изучение римских правовых институтов в тесной связи с исторической обстановкой, в которой происходило их становление и действие. Всякое социальное бытие исторично, оно всегда находится в становлении, в процессе постоянных перемен. Такой подход к познанию предохраняет от превращения положений римского права в формальную теорию, полностью абстрагированную от истории, способствует воспроизведению правовых явлений в их хронологическом развитии, со всеми присущими им неповторимыми чертами, деталями и особенностями. Свойство данного метода — установление исторической последовательности изучаемого процесса развития римского права и, одновременно, выяснение генетических истоков этого процесса и сопровождающих его явлений.

Исторический метод предусматривает конкретное историческое исследование возникновения и развития правовых институтов Рима, способствует оптимальному направлению изучения их сущности, тенденций развития. Причем последнее может быть проведено, по меньшей мере, в двух относительно самостоятельных, но взаимосвязанных ракурсах. Первый предполагает выявление конкретно-исторических закономерностей развития. Вторым связан с раскрытием общих закономерностей на базе конкретных исторических исследований, охватывающих значительный пространственно-временной пласт истории римского права. Исторический анализ римских правовых институтов обязывает учитывать не только условия их становления, развития, но и обратное воздействие на развитие общества и государства.

2. Логический метод. С его помощью исследуемые явления рассматриваются на высшей стадии их развития, когда они приобретают наиболее зрелую форму, и это способствует лучшему пониманию предыдущих стадий развития правовой системы. Частное, конкретное при окончательном формулировании результатов зачастую опускается, хотя при исследовании оно имеется в виду, на него опираются, делая выводы.

Задачей логического метода является раскрытие роли, которую отдельные элементы системы (например, системы вещного права) играют в составе развитого целого. Логический метод позволяет установить то, что скрыто за внешней формой, за множеством несущественных и случайных деталей. В отличие от исторического, этот метод требует не столько наблюдения, сколько анализа. Оба эти метода дополняют друг друга, ибо исторический метод имеет свои познавательные пределы.

3. Метод классификации. Он облегчает сбор материала и организацию исследовательских процедур, помогает выработке научной терминологии, способствует открытию закономерностей, обеспечивает систематизацию. В основе метода классификации лежит единство и разнообразие объективной правовой реальности, познание которой требует, с одной стороны, объединения сходных явлений, а с другой — обособления их по отличительным признакам.

Наиболее используемыми *частно-научными методами* познания являются:

1. Хронологический метод. Суть этого метода состоит в том, что явления, события правовой истории излагаются строго во временном (хронологическом) порядке. Разновидностью хронологического метода является проблемно-хронологический. Он предполагает расчленение более или менее широкой темы на ряд относительно узких проблем, каждая из которых рассматривается в хронологической последовательности относящихся к ней историко-юридических фактов. В тесной связи с хронологическим методом используется метод периодизации. Он основан на том, что право проходит различные ступени развития, отличающиеся друг от друга определенными качественными рубежами.

2. Ретроспективный метод (от лат. *retro* — назад и *spicio* — смотреть). Он основан на том, что прошлое, настоящее и будущее в праве тесно связаны между собой.

Этот метод дает возможность воссоздать картину прошлого даже при отсутствии значительного числа источников, относящихся к изучаемому времени.

3. Сравнительный метод. Это один из распространенных методов научно-научных историко-юридических исследований. О. Шпенглер называл сравнительный метод «благодатью для исторического мышления». Он основывается на признании известной повторяемости некоторых черт в правовой истории, ориентируется на ее изучении путем сопоставления. Его суть состоит в сравнении аналогичных исторических форм римского права для выявления как общих закономерностей, так и различий. Сравнительный метод в изучении права позволяет видеть общее, устанавливать повторяемость, регулярность и на основе этого видеть закономерное, а также выделять особенности, ведущие к осознанию индивидуального. В изучении римского права сравнительный метод более определенно позволяет установить характерность его норм и институтов, «высветить логику движения», влияние на становление современных правовых систем, помогает овладению опытом римского права.

4. Метод типологии требует из всего наблюдаемого отбирать характерное, типичное. Единичное должно быть отражено лишь в том случае, если оно выражает ярко индивидуальное. Факты, какими бы красноречивыми они ни были, никогда не излагаются сами по себе, а лишь при условии, что они отражают типичное. Применение типологии к римскому праву ведет к устранению разрыва между описательным и обобщающим его изучением.

5. Системно-структурный метод. Опираясь на понятия целого и части, этот метод позволяет лучше видеть целостность права, включающего отдельные взаимосвязанные части как в развитии (этапы), так и в структуре сложившейся системы права (отрасли, институты). Системно-структурный анализ позволяет взглянуть на установление места той или иной правовой системы (в данном случае римского права) в мировом историческом процессе, открывает возможности для анализа и характеристики закономерностей, присущих праву (стадиальности, преемственности, повторяемости, вариантности развития).

6. Формально-юридический метод предполагает изучение правовых явлений, требующих объяснения с помощью юридических терминов, логики и конструкций. Этот метод

требует владения техникой обработки законодательных предписаний и других источников права.

7. Метод актуализма состоит в использовании знаний прошлых правовых систем для понимания настоящего и, наоборот, в применении современных знаний для изучения прошлого. Применительно к изучению римского права использование метода актуализма проявляется, в частности, в наложении на него сети современных правовых понятий и терминов, акцентировании внимания на тех его сторонах, которые позволяют лучше понимать ныне действующие правовые системы, их институты. Такой подход к римскому праву чреват его модернизацией, что допустимо лишь при обязательном учете отличий исторических эпох и признания ограниченности используемых сравнений и аналогий. Работа над курсом требует обязательного изучения важнейших правовых памятников Древнего Рима.

Учебник подготовлен на основе анализа первоисточников: Институций Гая¹, Институций Юстиниана², Дигест Юстиниана, Кодекса и Новелл Юстиниана.

При упоминании источников автором применены общепринятые сокращения, например:

D.1.2.3.4 — Дигесты Юстиниана, книга 1, титул 2, фрагмент 3, параграф 4;

J.2.22.2 — Институция Юстиниана, книга 2, титул 22, параграф 2;

Гай (Gai) 3.1 — Институции Гая, книга 3, параграф 1;

Др. пог. — древнеримская поговорка;

Др. пос. — древнеримская пословица³.

В изложении автор использовал материал учебников и учебных пособий, изданных в последние годы: «Римское частное право» И. Б. Новицкого (М., 2011), «Римское право» О. А. Омельченко (М., 2011), «Римское частное право» Д. В. Дождева (М., 2011), «Римское частное право» А. И. Косарева (М., 2008), «Основы римского права» Е. А. Скрипидева (М., 2009), «Римское право» О. А. Кудинова (М., 2012) и др.

¹ Древнеримский юрист II в. н. э.

² Византийский император (527–565 гг.).

³ Обширный сборник римских юридических пословиц и поговорок содержится в книге: *Лунарев Г. П.* Юридические пословицы и поговорки народов мира. М., 2008.

РАЗДЕЛ I
ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА,
ИСТОЧНИКИ И ЭТАПЫ РАЗВИТИЯ
РИМСКОГО ПРАВА

Глава 1

ПОНЯТИЕ И СИСТЕМА РИМСКОГО ПРАВА

Публичное право — есть право, которое относится к положению римского государства, частное — к пользе отдельных лиц.

Ульпиан, древнеримский юрист

Понятием «римское право» обозначают право античного Рима, право римского государства рабовладельческой формации. Римские юристы делили право своей страны на две большие части: публичное (*ius publicum*) и частное (*ius privatum*). Критерием такого деления являлся характер интересов, защищаемых правом: нормы публичного права защищали интересы государства, нормы частного права — интересы частных лиц (рис. 1.1).

Западноевропейские и русские специалисты в области римского права истолковывают данную классификацию в том смысле, что в ее основание положено разграничение интересов.

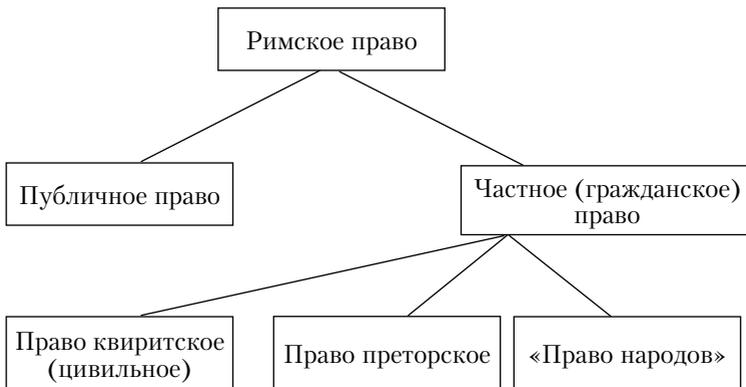


Рис. 1.1. Структура римского права

Публичное право непосредственно охраняет интересы государства и его органов, определяет компетенцию учреждений и должностных лиц, регулирует взимание налогов, определяет, какие деяния являются преступными и какие наказания полагаются за них. К публичному праву, исходя из современной правовой систематики, принято относить государственное, административное, финансовое, уголовное, военное, а также международное право.

Частное право защищает интересы частных лиц, субъектов права, которые считаются равными перед законом. Сюда относятся владение, право собственности, обязательства, выраженные в договорах, семейные правоотношения, право наследования.

В Новое время под частным правом стали понимать гражданское плюс торговое право либо только гражданское право. Принято считать, что, по сравнению с публичным правом, частное право представляет собой более ценный массив римского права, так как оно более развито и до тончайших деталей приспособлено к регулированию отношений, возникающих из форм товарного производства и товарооборота.

Но из этого вовсе не следует, что мы можем пренебрегать положениями публичного права. Оно также представляет ценность и не может быть игнорируемо. Между частным и публичным правом существовала органическая связь. Деятельность тех же юристов и магистратов протекала в рамках публично-правовых установлений. Частное право то явно, то незримо поддерживалось публично-правовыми нормами, публичным правопорядком. Вне этого правопорядка немыслимо было издание законов и вообще правовых норм, невозможны административная и судебная деятельность. Не будет преувеличением сказать, что публичное право составляло не только фон, но и до некоторой степени основу, на которой строилось и развивалось частное право. Возможности публичного права подчеркиваются следующей формулой римских юристов: «Частные соглашения не могут изменить предписаний публичного права».

Римское частное право было представлено тремя ветвями, которые появились в различное время. Первую составляли нормы квинитского (цивильного) права (*ius Quiritium*), формирование и развитие которого приходится на VI в. — середину III в. до н.э. Нормы древнейшего права регулировали отношения исключительно между квинита-

ми — римскими гражданами. Расширение торговли, развитие сельского хозяйства, ремесел, частных имущественных отношений, в целом рабовладельческой системы хозяйства вызвали дальнейшее развитие частного права.

Нормы квинитского права уже не в состоянии были регулировать развитые торгово-денежные отношения. Жизнь настоятельно требовала привести старые нормы в соответствие с новыми условиями и потребностями общества. Вот почему рядом с квинитским правом появилось преторское право (*ius praetorium*) как вторая ветвь частного права. Она выросла из эдиктов магистратов, в особенности преторских эдиктов.

В ходе судебной деятельности преторы не отменяли и не изменяли нормы квинитского права, а лишь придавали нормам старых законов новое значение (лишали силы то или иное положение гражданского права). Осуществляя защиту новых отношений, преторы сделали следующий шаг. С помощью эдиктов они стали заполнять пробелы гражданского права. Позднее преторские эдикты стали включать формулы, которые были направлены на изменение норм гражданского права. Не отменяя норм гражданского права, преторский эдикт указывал пути для признания новых отношений. Предоставляя средства защиты вопреки гражданскому праву или в дополнение его, эдикт претора создавал новые формы права. Нормы преторского права, так же как и нормы квинитского права, регулировали отношения между римскими гражданами.

Однако в отличие от последних эти нормы были освобождены от формализма, религиозной обрядности и символики. Основой преторского права являлись принципы доброй совести, справедливости, гуманности, рационалистическое учение о естественном праве (*ius naturale*). В соответствии с естественным правом все люди равны и рождаются свободными.

Непосредственно из принципа справедливости (*aequitas*) выводилось равенство римских граждан перед законом. Принцип гуманизма означал уважительное отношение к личности.

Торговый обмен между Римом и другими территориями Римского государства требовал создания правовых норм, приемлемых для совершения сделок с участием иностранцев. В республиканский период в силу этого появилась еще одна система римского права — «право народов» (*ius*

gentium). Эта система впитала в себя институты римского права и нормы права Греции, Египта и некоторых других государств. Многие сегодня видят в римском праве истоки международного права (см. гл. 8).

В отличие от квирицкого и преторского права нормы «права народов» регулировали отношения между римскими гражданами и перегринами, а также между перегринами на территории Римского государства. Это право по сравнению с римским правом древнейшего периода отличалось простотой, отсутствием формальностей и гибкостью.

Исконное римское частное право и «право народов» длительное время дополняли друг друга. При этом существенным было влияние «права народов» на квирицское право, и последнее стало терять свои специфические черты.

Постепенно происходило сближение всех трех систем права. Если в начале III в. н.э. еще сохранялись некоторые различия между ними, то уже к середине IV в. н.э. все три системы образовали единое римское частное право.

Вопросы и задания для самоконтроля

1. Раскройте понятие римского права.
2. Назовите основные черты римского права
3. Что представляла из себя структура римского права?
4. Что лежало в основе деления римского права на публичное и частное?
5. Какова взаимосвязь римского публичного и частного права?
6. Совпадают ли, если да, то в какой части, современное понятие гражданского права и римское понятие частного права?
7. Дайте характеристику квирицкого (цивильного), преторского права и «права народов».

Глава 2

ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА. ЗАКОНЫ XII ТАБЛИЦ

Главное значение Законов XII Таблиц в том, что теперь обязаны были судить по ним, а всего более в том, что законы были опубликованы и, таким образом, были поставлены под общественный контроль.

Т. Моммзен, германский историк государства и права

Римское право как единое целое восходит к четырем источникам (рис. 2.1).

1. Самым древним неписанным источником права Рима было обычное право как совокупность правовых обычаев. «Обычай, — говорили римляне, — то же право».

Обычай, или правила поведения, сложившиеся исторически в силу постоянной повторяемости в течение длитель-

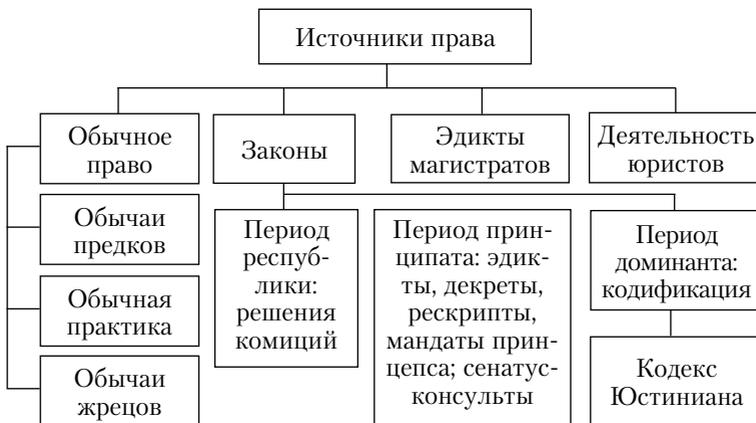


Рис. 2.1. Источники римского права

ного времени, были распространены еще до образования государства. Однако их соблюдение не связывалось с государственным принуждением. Лишь с появлением государства эти правила поведения санкционируются государством и их исполнение стало поддерживаться принудительной силой государственных органов.

Обычай делает закон.

(Др. пог.)

Нормы обычного права длительное время регулировали различные стороны общественных отношений. Даже после появления писаных источников права обычаи длительное время дополняли их.

Обычаи есть лучшее толкование закона. (Др. пог.)

2. Наряду с обычным правом, уже в древнейший период появились законы (*leges*) как вторая форма источников права.

Самым принципиальным моментом в становлении римского законодательства стало издание в середине V в. до н.э. Законов XII Таблиц — свода всего публичного и частного права. Согласно традиционной версии для их составления была создана первоначальная комиссия из 10 патрициев, подготовившая законы на десяти таблицах, текст которых не удовлетворил плебейское население Рима. В результате острого политического конфликта была создана новая комиссия, состоявшая как из патрициев, так и из плебеев, дополнившая первоначальный текст еще двумя таблицами.

Законы XII Таблиц были выполнены на 12 медных досках, выставленных для всеобщего обозрения на форуме — центре политической жизни республиканского Рима. Знание этих Законов было обязательным, а следовательно, с их принятием стало необходимым светское правовое воспитание (образование) римских граждан.

Подлинные таблицы не дошли до нашего времени (погибли во время нашествия галлов в 390 г. до н.э.). Полный текст Законов юридической науке также не известен. Фрагменты текста законов сохранились в виде отдельных исторических письменных текстов или в виде ссылок известных римских юристов. В изучении римского права существует несколько более или менее убедительных попыток их реконструкции и систематизации. Таблицы настолько часто цитировались, что все их существенное содержание известно (однако это утверждение разделяется далеко не всеми специалистами).

В современной юридической науке значение подлинных законов в римском праве признано за 140 правовыми положениями таблиц, которые систематизированы по разделам.

Один только перечень названий таблиц дает возможность представить глубину и широту сфер общественных отношений, которые охватывают этот комплекс документов: о вызове в суд; о вершении исков; о долговом рабстве; о порядке манципации при сделках; о завещании и семейных делах; о пользовании земельным участком; о воровстве; о личном оскорблении — обиде; об уголовных наказаниях; о порядке похорон и церемоний; о публичных делах в городе.

Цицерон подчеркивал, что в Законы XII Таблиц вошло как все публичное, так и гражданское право римлян. В I и II таблицах находились положения о гражданском процессе; в III — производство против несостоятельного должника; в IV — положения об отцовской власти, в V и в VI — опека, наследование и собственность; в VII и VIII — обязательственные отношения, в IX и X — нормы религиозного права; в XI и XII — различные дополнительные статьи, календарь судебных дел.

По своей сути Законы XII Таблиц представляли обработку и консолидацию обычного права Рима. Известное влияние на них оказало греческое право южноиталийских полисов. Но были включены и отдельные новые положения, отступавшие от норм обычного права (например, система штрафов была отходом от древнего принципа талиона).

Законы XII Таблиц отражали еще сравнительно низкий уровень развития римского общества и правовой техники. Они были изложены в виде кратких повелительных суждений и запретов, некоторые из которых несли на себе печать религиозных ритуалов. И даже если многие положения древних законов были малопонятны по содержанию, то ясно, что они охватывали все важнейшие сферы юридической практики того времени. По словам Цицерона, «...для всякого, кто ищет основ и источников права, одна небольшая книжица Законов XII Таблиц весом своего авторитета и объемом пользы воистину превосходит все библиотеки философов».

Двенадцать таблиц вызвали двойную юридическую революцию: обнародование и секуляризацию¹ римского права. Они привели к превращению неустойчивого неписаного

¹ Секуляризация — процесс освобождения всех сфер общественной и личной жизни из-под влияния религии.

обычая в ясное писаное законодательство. Право освободилось от «божественного» влияния. Законы XII Таблиц формировали правовые нормы, которые носили, как правило, не казуистический, а общий характер, т.е. регулировали наиболее типичные общинные отношения.

Законы — один из самых суровых кодексов в истории. Они стояли на защите патриархального могущества военно-аграрного общества, позволяли отцу бичевать, заключать в оковы, в темницу, продавать и убивать любого из своих сыновей. Отцеубийцу же зашивали в мешок, иногда помещая туда петуха, собаку, обезьяну или гадюку, а затем бросали в воду.

Наказания включали в себя как скромные штрафы, так и ссылку, обращение в рабство, смерть. Некоторые из них принимали форму равного воздаяния (*lex talionis*). При назначении наказания учитывался общественный статус жертвы. Смертью карались клевета, взяточничество, лжесвидетельство, кража урожая, ночная погрома полей соседа, обман клиента, магия, поджог, убийство, «мятежные сборища в городе ночью».

Происходили варварские казни, преследующие идею устрашения: некоторых сбрасывали головой вперед с высокого моста, с Тарпейской скалы¹.

Кредиторы располагали неограниченным правом по отношению к должникам. Права собственности были священны: вор, пойманный на месте преступления, отдавался в рабство потерпевшему. В пределах столицы гражданин мог подать апелляцию собранию граждан. Если обвиняемый понимал, что голосование складывается в его пользу, он мог свободно предпочесть возможному приговору изгнание и покинуть Рим.

Вследствие этого, несмотря на суровость Двенадцати таблиц, в отношении свободных граждан смертная казнь применялась в республиканском Риме довольно редко.

Несмотря на свои недостатки, они достаточно точно отразили коренные потребности римского архаического

¹ Тарпейская скала в те времена представляла собой один из утесов Капитолийского холма в центре Рима. Место казни считалось удобным по признаку близости к площади, где творилось судоговорение. Не только пострадавшая сторона и судьи, но и улюлюкающая толпа зевак могли принять участие в исполнении прозвучавшего приговора. Вначале с Тарпейской скалы сбрасывали только наказанных смертью преступников. Позже утес стал лобным местом и для невинных — лиц с физическими дефектами (*monstrum*).

периода, а поэтому в течение многих веков пользовались в Риме огромным авторитетом, рассматривались, по словам Тита Ливия, как «источник всего публичного и частного права».

В качестве закона понималось не всякое нормативное предписание. Для того чтобы получить статус закона, оно должно было обладать, по мнению римлян, соответствующим внутренним содержанием.

Закон должен представлять оформленное выражение общей воли римского народа. Соответственно, силу закона могли получить только постановления учреждений, воплощавших эту волю. Предписания закона должны быть более общими по ширине охвата регулируемых правовых отношений.

В законе Римского государства присутствуют обязательные составные части, такие как диспозиция и санкция, которые обусловили внутреннюю типологию законодательных актов. Главным классифицирующим элементом закона являлась санкция. В зависимости от содержания этого элемента, от характера санкции, сформировалось несколько видов законов.

Смысл существования закона как источника правовых норм заключался в том, что тот или другой круг важных для регулирования правоотношения вопросов разрешался в единой предписывающей форме. Чтобы всякий вновь изданный закон не ломал каждый раз всей системы правовых норм, выработались определенные правила. Для придания действительности своим правовым предписаниям, закон должен быть надлежащим образом обнародован или опубликован. Эта процедура самым непосредственным образом влияла в Риме на вступление закона в силу. Закон должен был быть вписан определенным образом в систему правовых норм прежнего и будущего законодательства. Сила закона признавалась только на будущее время.

Действие закона характеризовалось временными и территориальными качествами. В отношении временного пространства подразумевалось неограниченное время действия закона, закон не предусматривал точно означенного срока окончания действия. Он прекращал свое действие или с юридическим видоизменением норм по тому же вопросу путем нового закона, или с фактическим прекращением своего действия.

В отношении территориального пространства действия, законы римского государства могли распространяться на территорию данного государства (самый распространенный случай) либо иметь влияние на все завоеванные территории. В этом случае их действие зависело или от признания другим государством действия чужих законов на своей территории, или от наличия субъектов исключительной подсудности вне зависимости от места своего нахождения.

Важное значение в римском государстве имело истолкование закона. В силу принадлежности права области человеческих отношений, а не божественного права, содержание закона в более поздний период было ограниченным. Невозможно создавать законы, чтобы они охватывали все возможные случаи жизни. Из этого общего принципа вытекала практика не только допустимых и возможных исключений из закона, но и безусловной необходимости истолкования закона применительно к конкретным обстоятельствам и времени.

Допустимость и желательность истолкования закона соответственно его так называемому духу, а не букве, вытекали также из прагматической цели римского закона: цель его в том, чтобы выразить благо, чтобы устранить субъективизм применяемого права. Поэтому существовали принципы истолкования в соответствии со следующими критериями: законы должны истолковываться не буквально, но с точки зрения их общего смысла и значения.

Знать законы — значит воспринимать не их слова, но их содержание и значение. (D.1.3.17)

Законы были обязаны своим появлением негативным явлениям общественной жизни. «От дурных нравов, — говорили римляне, — проистекают хорошие законы».

Законами были законодательные акты, принимавшиеся в республиканский период на куриатных и центуриатных собраниях, и *plebiscitum* («постановления плебса»), проводившиеся в трибутном собрании. *Leges* признавались сенатом только в том случае, если перед их вынесением на рассмотрение народного собрания были соблюдены надлежащие формальности, и они представлялись народу магистратом сенаторского сословия. Если сенат и народное собрание были единодушны в принятии закона, его непреложность освящалась именем римского народа (*Populus Romanus*).