1. Нормы принятые в древнем Риме, для урегулирования имущественных и семейных правоотношений. Древний Рим всецело влиял не только на развитие некоторых стран, но и дал мощнейший толчок для развития такой науки как «право». Фундамент был заложен ими, и люди веками дорабатывали эту науку, чтобы в ней не было изъянов, сохранив в ней укоренившиеся термины которые задали предки.
2. **Цивильное право** – это извечное государственное древнеримское право, разносящие своё влияние исключительно только на римских граждан.

**Право народов** - расширяло свое воздействие на всё римское население. Регулировало имущественные отношения, возникавшие и между перегринами, и между римскими гражданами, и между теми и другими, таким образом представляя собой разновидность римского гражданского права.

**Преторское право** - появилось в следствии правотворческому делу преторов, курульных эдилов и правителей провинций, что своими эдиктами расширяли пробелы цивильного права.

**Естественное право -**  это такое право, в котором природа направила все живые существа. Ибо оно не является характерным лишь роду человеческому, но совместно неотъемлемо всем живым существам, обитающим как на суше, так и в море, а также и птицам. Таким образом, равняется по природе своей к некоему инстинкту, подсказывающему человеку разумному правопорядок.

1. Рецепция римского права была вызвана исторической необходимостью. Причинами рецепции римского права в Западной Европе являлись:

1. **Потребности средневекового города, городского сословия в новых нормах права**, которые регулировали бы торговлю, морские перевозки, кредит, договоры. Купцы стремились к тому, чтобы сделать частную собственность свободной и оградить её от каких-либо феодальных ограничений. Высокоразвитое римское право было способно регулировать довольно сложные отношения торгового оборота. Практика, конечно, могла бы обойтись и без римского права, создавая новое, соответствующее условиям места и времени право. Но заимствование римского права оказалось более простым и экономным с точки зрения затраты сил.

2. **Поддержка католической церкви, которая имела римское образование**, жила по римскому праву и видела в римском праве средство, способное поддержать каноническое право.

3. **Поддержка рецепции римского права королевской властью**, которая в союзе с городами боролась с феодальной раздробленностью, за политическое объединение всей страны. Римское право Свода Юстиниана было построено на принципе абсолютной власти монарха и в нем можно было найти много мест, с помощью которых короли могли оправдывать стремление к увеличению своей власти.

1. **Римское право как высокоразвитое право великого Рима** и притом продукт деятельности важнейшего народа, возбуждало научный интерес. Изучавшие римское право юристы считали римское право вечным, идеальным и всеобщим правом, писаным разумом. Они воспринимали право Юстиниана не как право, применимое в Византии в 534 г., а как право, применимое всегда и везде.

**Обыкновенное право и закон**. Самым древним неписаным источником права Рима было обычное право как комплекс правовых обычаев. В современной концепции права под правовым обычаем подразумевается правило поведения, сформировавшееся из-за его фактического применения в течение длительного времени и признаваемое государством и качестве общеобязательного правила.

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

Формально эдикт был обязателен только для того магистра, коим он был издан, и, следовательно, только на тот год, в течение которого магистрат распологался у власти. Однако, действительно те пункты эдикта, которые обнаруживались удачным выражением интересов господствующего класса, повторялись и в эдикте вновь выбранного магистрата и приобретали устойчивое значение.

**Деятельность юристов.**

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

В период республики деятельность юристов сводилась к:

– консультации граждан, обратившихся за юридической помощью;

– даче образцов и редактированию договоров и судебных исков;

– руководству юридическими действиями сторон без их защиты в суде.

Результат деятельности юристов – появление в Риме наряду с цивильным правом права, созданного толкованием юристов. Именно путем толкования развивалась большая часть институтов римского права.

1. **Причина кодификации римского права — к III в. н. э. накопился большой объем несистематизированных римских законов, противоречащих друг другу.**

Официальная кодификация римского права началась в первой половине V в, итогом которой стал кодекс Феодосия 437 г., содержащий в 16 книгах конституции императоров начиная от Константина. Кодекс Феодосия содержал вещное и обязательственное право.

В 527 г. в Византии к власти пришел Юстиниан. **Стремясь создать дисциплинированное чиновничество, навести порядок в судах и придать своей империи стройную единую правовую основу**, Юстиниан созвал на помощь выдающихся юристов. В результате была реализована и всеобъемлющая кодификация права на новых принципах. В начале 528 г. была учреждена государственная комиссия из 10 специалистов под руководством известного юриста Трибониана. В апреле 529 г. комиссия опубликовала кодекс императорских конституций в 12 книгах, с изданием которого все прежние сборники и отдельные акты стали рассматриваться как не имеющие юридической силы.

Комиссия осуществила грандиозную компиляцию отрывков из трудов римских юристов примерно пяти предыдущих столетий, опубликованную в декабре 533 г., под названием «Дигест» (от лат. digеsta — «собранное»). Одновременно Юстиниан поставил перед комиссией задачу выделить общие принципы римского права — в целях как учебных, так и идейно-политических, результатом чего стали «Институции». В 534 г. был переработан и обновлен Кодекс императорских конституций, в котором на этот раз преимущественно обобщалось право уже христианской эпохи.

***Кодекс Юстиниана 529 г. представлял собой учебник, состоящий из 4 частей: Институции, Дигесты, Кодекс, Новеллы.***

1. ***Легиксационный процесс*** *– наиболее древний вид искового судопроизводства в* ***римском праве.***

Обязательным условием было присутствие истца и ответчика. При этом явку ответчика обеспечивал истец, используя принуждение. Процесс делился на две стадии: «возведение к праву» и «обращение к правосудию». Первая стадия представляла собой заявление претензии в суд, вторая — судебное разбирательство.

***Формулярный процесс*** - вторая форма судопроизводства по частным искам в римской юстиции.

Перерождение исходных видов легиксационного процесса. Смысл Ф.п. заключался в том, что юридический предмет спора формулировала не сторона, заявлявшая иск, а претор. Истец и ответчик излагали дело перед магистратом в любых выражениях. Претор уяснял юридическую сущность спора и излагал ее в специальной записке, адресованной судье, - formula. Формулы были типовыми.

***Экстраординарный*** - в римском праве разбирательство частных исков в порядке чрезвычайной юстиции.

В Э.п. вызов в суд и судебное рассмотрение дела осуществлялись при участии магистратов или судей. Жалоба истца подавалась согласно установленной подсудности, заносилась в протокол и затем сообщалась ответчику. Если стороны зафиксировали дополнительными действиями свои намерения оспаривать заявление и вести спор по делу, то назначалось судоговорение по выясненному таким образом предмету. Явка сторон в суд не была обязательной, допускались представительство сторон и рассмотрение дела при неявке одной из них.

1. **Иск** *– требование истца к ответчику, подаваемое посредством установленной судебной процедуры и подлежащее в случае удовлетворения принудительному исполнению. Всякий иск содержит в себе материальную и процессуальную стороны.*

***Классификация****:*

*1. Личные (обращаются к личности ответчика) и вещные (направлены на истребование вещи).*

*2. Иски по цивильному праву и иски по преторскому праву.*

*3. По распределению бремени доказывания: прямые (каждый доказывает свое требование); иски, в которых истец освобождается от доказывания; иски, в основе которых лежит фикция (правовое признание фактов, которых в действительности не было); иски по аналогии (служили одним из средств для осуществления правотворчества без изменения буквы закона).*

*4. По характеру требования: восстановительные (об удовлетворении, т.е. о восстановлении нарушенного состояния имущественных прав, такие иски также назывались реиперсекуторными); штрафные (о взыскании штрафа); смешанные (реиперсекуторный + штрафной).*

*Отдельно выделялись популярные иски. Такие иски мог заявить любой гражданин, не только тот, чье право нарушено (иск о вылитом или выброшенном).*

***Исковая давность:***

*Исковая давность в современном понимании возникла в римском праве лишь в V в, ее промежуток был определен в 30 лет. Начало хода этого срока определяется моментом происхождения искового притязания.*

*Течение давности может останавливаться на то время, когда существуют уважительные препятствия для предъявления иска (отсутствие по государственному делу). После отпадения подобного препятствия течение давности продолжается.*

*Течение давности может быть прервано (в частности, признанием требования со стороны обязанного лица, предъявлением иска), в этом случае вышедшее (до перерыва) время в расчет не принимается, после этого может возникнуть только течение новой давности.*

1. Особые формы преторской защиты:

*1)* **интердикт** *- приказание претора о прекращении каких-либо деяний нарушающих права граждан, издаваемый преторами по гражданским разбирательствам на стадии расследовании дела, чаще всего по поводу штрафов или залога, и исполняемый незамедлительно;*

*Интердикты могли быть направлены как к одной так и к обеим сторонам спора, запрещать некоторые действия, восстанавливать лицо в праве, требовать предъявления кого-либо претору.*

*2)* **реституция** *- это «возврат сделки в первоначальное положение». Использовалась претором, если нормы общего права использовать было невозможно или если претор находил что их применение будет несправедливым. Основаниями реституции могли быть несовершеннолетие, временное отсутствие одной из сторон, совершение сделки под угрозой, т.е основания, которые не были указаны цивильным правом как основание для расторжения сделки, но являлись достаточными предлогами для того чтобы это сделать.*

*3)* **Стипуляця** *- обещание лица сделать что-либо, например, дать право собственности, произносимое в присутствии и по предписанию претора.* **Стипуляции** *по просьбе претора могли состоять для регулирования проведения спора, для обеспечения процессу свободного проведения, а также могли быть внесудебными.*

*4)* **Введение****во****владение** *- применялся в исках по наследственному праву. Претор «вводил наследника во владение», т. е. фактически объявлял его наследником.*

1. **Понятие «лица» и правоспособности по римскому праву.**

**Лицами в римском обществе были отдельные люди** *- физические лица, сообщества физических лиц и независимые от физических лиц учреждения - юридические лица. Людям, сообществам и учреждениям качество лица придает правоспособность, состоящая в возможности иметь права и обязанности.*

Правоспособность возникает с рождением человека и прекращается с его смертью.

Полноценным субъектом права, лицо, обладающее тремя статусами:

1) **status** **libertatis**, находящееся и свободном состоянии,

2) **status** **civitatis**, принадлежащее к римскому гражданству,

3) **status** **familiae**, занимающее особое положение в римской семье, т.е. обладающее завершенной дееспособностью;

**Дополнительно подразумевалось, что все эти характеристики относятся к человеку не моложе 25 лет по возрасту, а также к лицу мужскою пола, не подвергшемуся законным запретам и ограничениям по религиозным и другим основаниям.**

Составляющие правоспособности гражданина:

- право вступать в законный брак (дети – граждане, отец имеет власть над детьми),

- право совершать сделки, приобретать и отчуждать имущество, торговать.

С 3 в. – формальное равенство правоспособности, но – явные признаки сословий: разное налогообложение, недопустимость брака между сенатором и вольноотпущенницей.

Дееспособность (совершение действий, имеющих юридические последствия) по возрасту:

1. до 7 лет – недееспособные,

2. 7-12 (дев.) и 7-14 (мальч.) – только по сделкам по приобретению (если есть потери или установление обязанностей, то нужно разрешение опекуна непосредственно при совершении сделки, если же разрешения не было – юридически значимо только приобретенное по сделке; опекун – ближайший родственник по завещанию отца или по назначению магистрата; опекун не мог без экстренной необходимости отчуждать имущество опекаемого; опека над женщиной остается независимо от ее возраста),

до 25 лет – дееспособность с правом отказаться от сделки (реституция) через просьбу претору, право без чьей-либо санкции вступать в брак и составлять завещание (кроме того, со 2 в. н.э. – право испросить себе попечителя, наличие которого требовало предварительного или последующего одобрения им сделки по уменьшению имущества попекаемого).

1. **Правовое положение римских граждан**

С точки зрения своего правового положения римские граждане делились на две большие группы: а) свободнорожденные, б) освобожденные из рабства римским гражданином, вольноотпущенники, подвергавшиеся и в качестве римских граждан некоторым ограничениям в правах.

1. Свободнорожденные римские граждане были носителями полной правоспособности, политической, семейной и имущественной. Основными политическими правами граждан были: а) право нести службу в регулярных римских войсках; б) право участвовать и голосовать в народных собраниях; в) право быть избираемым в магистрат.
2. **Правовое положение латинов, перегринов, колонов.**

1) «**Древние латины**», хотя и не включались в состав римских граждан, могли заключать сделки на территории Рима и выступать в суде. Иногда им предоставлялось право заключать браки с римскими гражданами и участвовать в работе народного собрания с правом голоса.

**Латины колоний** пользовались правом заключать сделки, участвовать в суде, однако были лишены

права заключать браки с римскими гражданами и составлять завещания.

**Латины-вольноотпущенники** — лица, освобожденные от рабства латином, а также римлянином в определенных условиях: в неформальных, домашних. Эта категория была существенно ограничена в правосубъектности — они пользовались только имущественными правами, но имущество после смерти переходило к господам.

2) **Перегрины**. На территории Рима обитало немалое число иностранцев. Они вступали в те или иные имущественные отношения с римскими гражданами, но так как они не пользовались их правами, то были лишены и правовой защиты. Поэтому они искали себе покровителя или защитника — патрона из числа римских граждан.

В категорию **Перегринов** входили жители завоеванных областей, включенных в состав Римского государства, но не получивших ни прав гражданства, ни прав латинов, а также римские граждане, высланные из Рима в результате применения к ним уголовного наказания и рожденные от не состоявшей в браке **перегринки**.

**Перегрины** не только были лишены публично-правового статуса, присущего римским гражданам, но и существенно ограничивались в сфере частных прав.

В своих общинах во взаимоотношениях друг с другом они жили по своему праву. С развитием хозяйственной жизни правоотношения между римлянами и **Перегринами**, конкретно в Риме,стали регулироваться нормами «права народов».

Они могли заключать договоры купли-продажи, товарищества, но не могли заключать договоры займа и ссуды, как римские граждане. Впоследствии экономические процессы, протекающие в недрах римского государства, привели к отмене такого положения.

**Перегрины** могли становится римскими гражданами: в силу закона, в награду за услуги, оказанные государству, в силу специального акта власти.

3) **Колоны**. В период республики и принципата «колон» означал свободного арендатора земли, состоящего в договорных отношениях с собственником.

Римские землевладельцы стали предпочитать сдавать землю в аренду мелкими участками, нередко даже не за вознаграждение, а за определенную долю урожая.

В начале арендаторы были свободными и могли уйти с обрабатываемой земли. Со временем они попадали в экономическую кабалу ввиду того, что часто не могли погасить долги. Будучи обязанным (должником) колон становился связанным с землей, которую он сам, по своей воле не мог оставить.

Бесправие колонов вскоре стало юридически оформленным. В IV в. появился закон, запретивший колонам оставлять арендуемые участки, а землевладельцам отчуждать свои земли отдельно от колонов, сидящих на земле. Колоны из свободных превратились в крепостных. Они были наследственно прикреплены к земле. Бежавший колон возвращался на свой участок. Ему было запрещено оставлять ту местность, где он родился.

Статус колонов приобретали иногда народы, покоренные Римом и переселявшиеся на римскую территорию. Как колоны рассматривались и рабы, которым предоставлялись земельные участки.

13**. Правовое положение рабов, вольноотпущенников.**

1)Граждане, принадлежавшие к числу вольноотпущенников, оставались в принципе навсегда носителями некоторой ограниченной правоспособности в сфере как публичных, так и частноправовых отношений. Прежнее рабское состояние словно налагало печать на правовую сферу человека и после вступления его в число свободных римских граждан.

2) Рабы. В древнейший период рабство носило домашний (патриархальный) характер. Рабы использовались преимущественно в домашних хозяйствах в довольно сносных бытовых условиях.

1. **Римская семья. Агнатское и Когнатское родство.**
2. Под агнатским родством понимали изначальное подчинение власти одного и того же домовладыки, отца семейства; это родство по мужской линии. Когда дочь выходила замуж и переезжала в новый дом, она поступала под власть нового домовладыки, нового агната и переставала быть агнатской родственницей своего отца, братьев и т. д. Так же это распространялось и на мужчин детей, они подчинялись отцу, пока не становились и сами домовладыками.
3. Когнаты — в римском праве лица, находящиеся в юридически признанном кровном родстве по женской линии и вообще кровные родственники. В отличие от агнатского родства когнатское основывалось на общности происхождения. В когнатском родстве учитывались линии и степени кровного родства.
4. **Брак по Римскому праву: понятие и виды, Личные и имущественные отношения между супругами.**

**Понятие:**

Понятие брака в римском праве трактуется как «**Союз мужчины и женщины, объединение всей жизни, связь в праве божественном и человеческом**» или «**Союз мужа и жены, основанный на совместной жизни**»

**Виды:**

1. cum manu - брак, устанавливавший власть мужа над женой, в силу которой жена поступала под власть мужа (или домовладыки, если муж сам был подвластным лицом).

2)sine manu - брак, не порождавший власть мужа над женой (жена оставалась подвластной прежнему домовладыке, либо была самостоятельным лицом).

1. В I в. до н. э. появилась особая форма брака — конкубинат, дозволенное законом постоянное (а не случайное) сожительство мужчины и женщины, однако не отвечающее требованиям законного брака. Конкубина не разделяла социального состояния мужа, дети от конкубины не подлежали отцовской власти. Это постоянное сожительство двух лиц, ни одно из которых не состояло в браке с целью создания жизненной общности. Рожденные конкубиной дети не считались законными, поэтому были ограничены в наследственных правах.
2. **Порядок заключения брака и основания прекращения брачно-семейных отношений по Римскому праву.**

1)**Порядок заключения:**

Браку и условиям его заключения предшествовало обручение. В древнее время его совершали жених и невеста с согласия глав семейств. Обручение совершалось в форме манципации. В более позднее время оно проходило без соблюдения формальностей.

**Способы заключения брака в римском праве:**

Браку и условиям его заключения предшествовало обручение. В древнее время его совершали жених и невеста с согласия глав семейств. Обручение совершалось в форме манципации. В более позднее время оно проходило без соблюдения формальностей.

**Религиозный обряд** (confarreatio) имел место в богатых патрицианских семьях. Данный способ представлял собой пышную церемонию, сопровождаемую поеданием лепешек (хлеба), принесением съестного в пользу Юпитера. Обряд проходил в присутствии жреца и 10 свидетелей.

**Покупка женихом невесты** (coemptio) осуществлялась в форме манципации, которую осуществлял домовладыка. Она проходила в присутствии пяти свидетелей, весовщика с весами и сопровождалась произнесением определенных слов.

**Простое соглашение сторон** не требовало особых брачных формальностей. Брак считался заключенным с отведением невесты в дом жениха. При этом способе заключения брака власть мужа над женой устанавливалась одногодичным непрерывным осуществлением брачного сожительства.

Два первых способа заключения брака порождали «правильный брак», брак с мужской властью (cum manu). Третий способ заключения брака вел к установлению «неправильного брака», брака без мужской власти (sine manu).

2)**Основания прекращения:**

**Смерть одного из супругов**. В случае естественной смерти жены мужчины могли сразу же вступать в новый брак. Для женщин был установлен срок траура (tempus lugendi), во время которого женщина не могла выйти замуж.

**Утрата свободы** (capitus deminutio maxima) одним из супругов, т. е. обращение его в рабство. Так как с рабом возможно только сожительство, а брак невозможен, то законный брак считался расторгнутым. Если же утрата свободы наступала в связи с попаданием супруга в плен, то женщина не могла больше выйти замуж, так как муж мог вернуться. Во времена Юстиниана срок ожидания возвращения мужа из плена был ограничен пятью годами.

**Утрата гражданства** (capitus deminutio media) одним из супругов. Брак продолжал считаться действительным только согласно естественному праву.

**Умаление гражданской правоспособности в виде кровосмешения** (incestum superveniens). Если в результате усыновления супруги становились агнатическими родственниками, брак между которыми невозможен, то их брак расторгался. Например, если глава семьи дочери усыновлял зятя, он становился как бы братом собственной жены. Этого можно было избежать, только предварительно сделав дочь правоспособной.

**Воля главы семьи**. В браке sine manu, в котором женщина осталась под властью своего отца, глава семьи мог истребовать женщину обратно, тем самым лишив ее возможности жить совместной жизнью. В браках между не вполне правоспособными любой из домовладык мог по своему желанию расторгнуть их брак, объявив его сожительством.

**Развод**. В Древнем Риме развод мог инициировать только мужчина. Брак мог быть расторгнут при неподобающем поведении женщины: пьянстве, измене, бесплодии и даже выкидыше. Развод как таковой (divortium) получил свое распространение с возросшей популярностью браков sine manu. Расторжение брака стало возможно как по воле мужа (repudium), так и по воле жены, а также по взаимному согласию супругов.

**Назначение мужа вольноотпущенницы сенатором**. Такое основание расторжения брака было упразднено во времена Юстиниана.

1. **Отцовская власть.**

Отцовская власть, первоначально безграничная, постепенно, с развитием древнеримского общества, смягчалась. Основной причиной этого являлось распадение прежней крестьянской семьи (в связи с развитием рабовладельческих хозяйств), развитие в городах ремесел: сыновья все в больших размерах ведут самостоятельное хозяйство. Наряду с этим сыновья приобретают самостоятельное положение в постоянной армии и в государственном аппарате, причем еще до достижения пожилого возраста.

**Способы установления:**

1. Рождение ребенка от данных родителей, состоящих в законном браке.

2. Узаконение (отец узаконивает своего сына, рожденного вне брака): 1) последующим браком родителей внебрачного ребенка; 2) путем получения соответствующего императорского рескрипта;

3) путем зачисления незаконного сына в члены муниципального сената, замужества незаконной дочери за членом муниципального сената.

3. Усыновление. Усыновить можно было лицо, находящееся под властью другого домовладыки, либо лицо, не являющееся подвластным.

**Способы прекращения:**

1. Смерть домовладыки или подвластного.

2. Утрата свободы или гражданства домовладыкой или подвластным.

3. Лишение домовладыки прав отцовской власти (напр., в случае оставления им подвластного без помощи).

4. Приобретение подвластным почетного звания (консула, епископа).

5. Освобождение подвластного из-под власти домовладыки (в форме манципации по цивильному праву или с использованием судебных полномочий претора). Эманципация могла быть отменена в случае неблагодарности бывшего подвластного. В Юстиниановом праве эманципация совершалась: 1) получением императорского рескрипта, заносившегося в протокол суда; 2) заявлением домовладыки, заносившимся в протокол суда; 3) фактическим предоставлением в течение продолжительного времени самостоятельного положения подвластному

1. **Вещи: понятия и классификация.**

**Вещи в римском праве** – не только местно ограниченные части материального, телесного внешнего мира, не имеющие в глазах права способности быть субъектом права, но и всякое имущество как имеющее материальную ценность, благо, комплекс юридических прав или требований, также обладающий признанной самостоятельной правовой целостностью.

Естественное понятие имущества – все, что фактически имеет для субъекта имущественную цену, правовое понятие – имущество, юридически принадлежащее лицу.

**Классификация вещей:**

- телесные, которые можно осязать (земля, человек, золото и т. д. ), и бестелесные, которые состоят только в праве и не имеют в собственном смысле материального выражения, но подразумевают осуществление некоторых действий в отношении предметов: наследство, обязательство, сервитут и т. д.

- движимые и недвижимые. Недвижимость – земельные участки, недра, посевы, постройки.

- манципируемые – особо ценные вещи и права, требующие для передачи права собственности соблюдения сложной обрядовой процедуры – манципации: земельные участки, расположенные в Италии, построенные на них дома, упряжные и вьючные животные; и неманципируемые – остальные вещи (и имения вне Италии), для передачи права собственности на которые достаточно было простой фактической передачи – традиция;

- потребляемые, которые изменяли свою количественную характеристику в процессе пользования вплоть до полного уничтожения без превращения качества вещи, и непотребляемые, которые не изменяли своих основных характеристик в процессе использования.

- делимые, не изменяющие своей сути от деления, и неделимые.

- вещи, определенные родовыми признаками, – измеряемые мерой, весом (вино, песок, деньги и т. д. ), и вещи, индивидуально определенные, – имеющие единичные свойства, помимо меры, веса, либо важные для их обладателя в их единичном качестве.

- главные (материально, физически законченные) и побочные (или придаточные) (теряют свое качество при отделении от главной вещи).

- сложные, которые включали в себя несколько самостоятельных элементов, могущих быть признанными за отдельные вещи, и простые. Подвид сложных вещей – составные вещи (которые не уничтожали качеств простых элементов, в них включенных).

- бесхозяйные (ничьи вещи), которые на данный момент никому конкретно не принадлежат и принадлежать не могут (рыба в море, звери в лесу, вещи военного врага и т. д. ); и вещи, находящиеся в правовом обладании, – любая вещь, включая перечисленные, но имеющая конкретного владельца, признаваемая за такового римским правом.

- плоды – вещи, регулярно получаемые от эксплуатации другой вещи: рабочая сила животных и рабов; натуральные – хлеб, фрукты и т. д доход – чистая прибыль; цивильные – проценты на капитал.

1. **Понятия и виды владения.**

**Понятие:**

Понятие владения. Владение — это такое общественное отношение, при котором данное лицо считает ту или иную вещь находящейся в составе своего хозяйства, а также считает ее своей. Это реальное господство лица над вещью

**Классификация:**

1) законное владение — вещью владеет ее собственник;

2) незаконное владение — когда тот, кто владеет вещью, не имеет на это права:

— добросовестное владение — владелец вещи не знает, что вещь принадлежит не ему;

— недобросовестное владение — владелец знает, что вещь ему не принадлежит, но ведет себя так, как будто вещь ему принадлежит. В этом случае не действует приобретение права собственности по давности, и предъявляются более строгие требования относительно возмещения реальному владельцу после суда стоимости плодов или ухудшения состояния вещи;

3) производное владение возникало из временного нахождения вещи у третьего лица.

Владение вещью третьим лицом осуществляется до разрешения спора о том, чья это вещь на самом деле (фактически он — хранитель вещи). Такие отношения считались владением с целью упрощения возможности хранителю осуществить защиту вещи в случае посягательств на нее.

4)цивильное владение — владение в соответствии с цивильным правом. Этот вид владения существовал в древнее время еще до принятия Законов XII таблиц. Цивильный владелец должен был быть лицом правоспособным, поэтому чаще всего таким владельцем являлся глава семьи. Он владел имуществом на свое имя, подвластные владели имуществом также на его имя. В то время были уже известны сроки для обращения владения в право собственности по давности владения;

5)посредственное владение — нахождение вещи во владении у третьих лиц (фактически — держание вещи). Оно не признавалось владением, несмотря на то, что имело место воздействие на вещь, но держатель не имел права владеть вещью от своего имени. Чаще всего в роли держателей выступали поверенный, поклажеприниматель и ссудоприниматель. Они были экономически зависимы от владельца и владели «для него». По усмотрению владельца вещи такое держание могло быть прекращено. С течением времени отношения держания развивались, стали появляться договоры пожизненного «посредственного владения» землей и другим имуществом по договору найма;

5)преторское владение — владение, признанное претором и защищаемое им до истечения срока владельческой давности. Претор предоставлял свою защиту на основе интердикта. С течением времени защита претора стала предоставляться любому лицу, осуществляющему господство над вещью, при наличии у него кроме фактического обладания вещью намерения владеть ею. Защита предоставлялась вне зависимости от способа, которым это лицо приобрело право владения, кроме незаконного недобросовестного.

1. **Установление, прекращение и защиты владения.**

**Установление**: приобретение владения всегда устанавливается впервые и самостоятельно самим лицом, желающим владеть предметом. Общим термином для акта установления фактического господства над вещью было завладение.

1) захват — приобретение в собственность никому не принадлежащих движимых вещей и диких животных, т. е. установление фактического господства над вещью. Подобным образом в собственность приобретались и земельные участки. При возникновении споров о захвате наличие захвата определялось путем установления объективного и субъективного элементов владения;

1. передача владения, традиция. Данный способ приобретения владения наиболее часто применялся в хозяйственной жизни римского общества как наиболее простой по сравнению с захватом. Для приобретения вещи путем традиции достаточно простого соглашения с лицом, владеющим вещью. Подтвердить факт владения вещью возможно путем ее помещения в доме приобретателя. Приобретение владения являлось первоначальным, даже если оно передавалось от одного лица к другому. Существовало несколько способов передачи владения: путем передачи ключей (достаточно было передать не сами вещи, а ключи от склада, где они хранились), «передача длинной рукой» (для передачи владения было достаточно, чтобы продавец показал покупателю земельный участок с башни); «передача короткой рукой», в результате чего изменялась только воля сторон в отношении определенной вещи.

**Прекращения владения:**

1) потеря материального и волевого элементов;

2) утрата господства над вещью;

3) отказ от владения вещью;

4) смерть владельца;

1. гибель вещи или изъятие ее из оборота.

**Защита владения:**

Владение защищалось интердиктами, которые представляли собой особые распоряжения претора о прекращении всех действий, нарушающих владение. Интердикты подразделялись на три вида:

1) Интердикты, направленные на удержание существующего владения - в которых за лицом утверждалось осуществление владения и воспрещались какие-либо посягательства на его нарушения другой стороной.

2) Интердикты о возвращении насильственно или тайно утраченного владения, с помощью которых вытребовалось и возвращалось назад утраченное таким образом владение.

1. Интердикты об установлении владения впервые - (например, в области наследования). Интердикты этой категории носят особый квази-владельческий характер.
2. **Собственность: понятие и виды. Защита права собственности.**

**Понятие** – правовое господство лица над вещью.

**Виды:**

1) от субъекта права:

— индивидуальная — обладателем было физическое лицо, обладающее соответствующим правовым статусом;

— публичная — обладателем было юридическое лицо — корпорация публичного права или государственная казна (находившаяся на особом положении);

— общая (condominium) — одна и та же вещь была предметом господства нескольких равноправных лиц;

2) от объекта права:

— общественная (коллективная) — распространялась на вещи, которые не могли быть по своей природе и общественному предназначению предметами индивидуального обладания;

— частная, когда вещи по своей природе признавались возможными к индивидуальному обладанию;

3) от происхождения и степени обладания:

— квиритская — древнейший вид собственности. Субъектом мог быть только римский гражданин. Могла быть приобретена путем манципации или мнимого судебного спора. Объектом могли быть только вещи, способные участвовать в обороте;

— преторская (бонитарная). Возникала, когда манципируемые вещи отчуждались без обязательной в таком случае манципации. По закону получалось, что, несмотря на передачу вещи и уплату приобретателем ее цены, вещь оставалась в собственности отчуждателя. В некоторых случаях отчуждатель, несмотря на то что он продал вещь приобретателю, заявлял виндикационный иск о возврате вещи, ссылаясь на то, что передача вещи была совершена незаконным образом. В этих случаях претор включал в формулу иска эксцепцию, что вещь должна быть присуждена истцу только при условии, что он не продавал ее ответчику. Приобретатель становился собственником вещи, вещь прочно закреплялась в его имуществе (in bonus);

— провинциальная — распространялась на провинциальные земли, которые принадлежали римскому народу на праве общей собственности по правузавоевания. Одна часть провинциальных земель составляла государственную собственность, другая предоставлялась прежним владельцам. С данной собственности взимались платежи в пользу государства, их оборот регулировался не цивильным правом, а правом народов;

— перегринская — собственность, принадлежащая перегринам. Получала защиту в эдиктах перегринских преторов.

**Защита права собственности:**

В римском праве существовало множество способов защиты права собственности, но наиболее распространенными были виндикационный, негаторный, прогибиторный, публицианов и личный.

1. **Виндикационный иск** — иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании вещи.

На истца возлагалась обязанность по доказыванию своего права собственности на истребуемую вещь, а также требовалось доказать аналогичность вещи, указанной в иске, вещи, которая находится во владении ответчика. В связи с этим истец, прежде чем подать виндикационный иск, подавал ответчику личный иск об осмотре спорной вещи. После того как истец признавал свою вещь, он подавал виндикационный иск.

1. **Негаторный иск** предъявлялся, когда собственник вещи, не утрачивая владения, встречал некоторые ограничения по использованию данной вещью (например, при прогоне скота через земельный участок соседа). Если иск удовлетворялся, то ответчик должен был возместить истцу причиненные убытки.
2. **Прогибиторный иск** по своему содержанию схож с негаторным. Прогибиторный иск предъявлялся, когда третьи лица, не нарушая права собственности, своим поведением создавали помехи по его использованию.
3. **Иск публицианов** защищал право бонитарной собственности и добросовестного владельца.
4. **Личный иск** предъявлялся непосредственно против нарушителя, если правонарушение носило особый характер.
5. **Основания приобретения права собственности и способы его прекращения.**

**Основания приобретения права собственности:**

1) захват бесхозяйной вещи;

а) вещи бесхозяйные, или ничьи, по своей природе: дикие звери, птицы, рыбы, предметы неживой природы; в отношении их первенствовало фактическое обладание, и потеря этого обладания хотя бы на мгновение тотчас делала законным захват этой вещи другим лицом;

б) вещи брошенные в силу утраты ими своего качества для прежнего обладателя: сломанные, испорченные и т.п.;

в) вещи неприятельские, т.е.

любые по своей природе вещи, ранее принадлежавшие врагу римского народа и захваченные в ходе войны или других действий полноправных римских граждан, для которых только и признавалось это право.

2) обнаружение клада т.е. спрятанного кем-то в незапамятные времена ценного имущества;

3) приобретение собственности по давности в результате долгого добросовестного владения;

4) приращение (или присоединение) вещей происходит если вещь становится частью другой целой вещи;

5) слияние и смешение материалов. При смешении однородных материалов прекращаются два права собственности и возникает общая собственность двух субъектов;

6) приобретение плодов происходит при отделении плода от вещи;

7) переход вещей из одной в другую (specifcatio) заключалась в изготовлении из чужого материала новой вещи. К праву на полученные изделия были разные подходы у разных юристов.

Производные способы приобретения права собственности (если вещь уже принадлежит кому-то):

1) манципация (mancipatio) - обряд, совершаемый в тор-

2) передача (traditio) - простая передача вещи отчуждающим ее собственником приобретателю;

3) судебная уступка (in iure cessb) являлась общим способом приобретения абсолютных прав и могла применяться как к манипулируемым, так и неманипулируемым вещам.

1. приобретение посредством истребования (легат per vindicationem) сформировалось из наследования по завещанию.

**Способы прекращения:**

Утрату права собственности на вещь влечет и гибель самой вещи (либо уничтожение) - гибель как физическая, так и юридическая. Под физической гибелью понималось полное уничтожение вещи (вино выпито, хлеб сожжен) или приведение ее в такое состояние, когда она утрачивала свои определяющие качества (статуя рассыпалась на куски мрамора - собственность на статую прекращалась, но по праву спецификации возникало новое право собственности на мраморное крошево и т.п.). Под юридической гибелью понималось изъятие вещи из гражданского оборота но решению магистрата или суда.

Право собственности конкретного лица прекращалось с ограничением его права по содержанию, превращением его в другое вещное право вследствие тех или иных юридических последствий (залога, возникновения совместной собственности), а также в силу отчуждения и передачи права собственности на вещь другому лицу в порядке частноправовых сделок. Наконец, возможно было лишение нрава собственности помимо воли обладателя: физическая потеря вещи, похищение ее, уничтожение вслед-ствие правонарушений со стороны третьих лиц.

1. **Право общей собственности(сособственность). Защита права собственности.**

**Право общей собственности:**

Общая собственность осуществлялась всеми участниками совместно. Доли участия каждого из них могли быть или равные, или неравные (при сомнении — предполагалось равенство долей). Всякого рода изменения вещи или права на нее могли производиться только с общего согласия. Каждый из участников общей собственности имел право в любое время потребовать раздела общей собственности; для этой цели ему давалась actio communi dividundo.

***Пример права собственности* - Люций и Тиций получили по наследству после своего отца земельный участок; не желая сохранять состояние общности права, они вместе с тем не могут достигнуть обоюдного согласия по вопросу о разделе; поэтому они обращаются за содействием к суду (иск о разделе). В этом случае суд или устанавливал для каждого из них право собственности на конкретную часть их земельного участка, или (при невозможности раздела) предоставлял его одному из общих собственников, возложив на него обязательство вы -платить другому соответствующую денежную сумму и т.д.**

**Защита права собственности:**

ладение защищалось не исками (actiones), а интердиктами

Владельческие интердикты давались или для того, чтобы защитить от самовольных посягательств на вещь владельца, еще не утратившего владения, т.е. чтобы удержать за ним владение (это interdicta retinendae possessionis, интердикты "об удержании владения"), или

для того, чтобы вернуть утраченное владение (interdicta recuperandae possessionis, интердикты "о возврате владения").

Классическое право знало два интердикта, направленных на удержание владения: interdictum uti possidetis, для защиты владения недвижимостью, и interdictum utrubi, для защиты владения движимой вещью.

1. **Сервитуты: понятия и виды.**

**Понятие -** Сервитут – вещное право, которое выражается в праве пользования в определенных пределах чужой вещью. Сервитуты не устанавливались на собственную вещь, на собственный сервитут, на сервитуты, которые не имели интереса для окружающих и прекращали существование или изначально не могли быть установлены.

**Виды**: 1) Личные – право пользования вещью определенным лицом, которое устанавливалось в отношении конкретного лица и прекращалась с его смертью:

а) узуфрукт – вещное, личное право лица на пользование вещью и извлечение плодов из непотребляемой вещи без изменения ее сущности;

б) узус – вещное, личное право пользования чужой вещью, но без права извлечения плодов;

1. Вещные (предиальные) – сервитут, который устанавливался в отношении конкретной вещи. Условие – господствующий и служащий (подчиненный) участки должны были быть соседними или такими, когда можно было фактически осуществлять пользование одним участком в интересах другого.

Виды вещных сервитутов: сельские – сервитуты в пользу полевых и незастроенных участков;

а) дорожные, связанные с правом прохода, проезда, прогона скота, правом на дороги;

б) водные, связанные с правом провоза воды через чужое имение, водопоя скота из чужого источника, право проведения водопровода;

в) пастбищные, связанные с правом выпаса скота на чужом участке;

г) городские – сервитуты, устанавливаемые в пользу застроенных участков и связанные с правом на свет, вид, постройку, сток и отводы воды.

1. **Приобретение, утрата, защита сервитутов.**

**Приобретение**: 1)по воле собственника вещи – завещательным отказом (легатом), договором;

2)в силу узукапии, т. е. давностного приобретения владения (владения сервитутом в течение 10 или 20 лет);

2)в силу судебного решения.

**Защита**: Сервитуты защищались вещными исками:

1) actio confessoaria, в которых истец доказывал свое сервитутное право и факт нарушения его со стороны ответчика;

2) actio negotoria, в котором собственник вещи отрицает за лицом, неправомерно пользующимся вещью, право пользования.

**Утрата**: 1) гибель, порча, изменение качества вещи, являвшейся предметом сервитута;

1. смерть субъекта сервитута, истечение 100 лет, если сервитут установлен в пользу юридического лица;
2. отказ от сервитута;
3. непользование сервитутом в течение 2 лет;
4. конфузио, т. е. соединение в руках одного лица прав на служащий и господствующий земельные участки;
5. отчуждение вещи со стороны фикса или императора без упоминания о сервитуте;
6. расторжение, аннулирование.
7. **Эмфитевзис и суперфиций.**

**Суперфиций** — это такое право на чужой участок городской земли, которое предполагает возведение построек на этом участке и их дальнейшее использование (например, проживание в доме). Построенные здания оказывались, конечно, в собственности хозяина земли (в силу правила superficies solo cedit).

Управомоченное лицо (суперфициар) мог передать суперфиций по наследству, отчуждать его путем сделок, обременять залогом или сервитутом. В обязанности суперфициара входила уплата собственнику земли особой ренты — solarium (от solum — «земля»); кроме того, он же платил в казну все подати, связанные с этим участком. В случае неуплаты ренты собственник мог истребовать участок (т.е. прекратить право суперфиция) с помощью виндикационного иска.

Кроме данного случая (виндикация) суперфиций прекращался: (О истечением срока, установленного для этого права в договоре; (и) отказом суперфициара от своего права (derelictio); слиянием суперфиция с правом собственности (confusio); погасительной давностью путем неиспользования.

**Эмфитевзис** - это вещное, отчуждаемое и наследуемое право пользования чужой сельскохозяйственной землей и плодами ее за плату с обязанностью обрабатывать и не ухудшать имения1.

Объектами эмфитевзиса могли быть: государственные земли, земли императора, городские земли, земли жреческих коллегий, частные земли, неземельные недвижимости, если достигалось соглашение, что отношения будут строиться не по началам суперфиция, а по началам эмфитевзиса. Субъектами эмфитевзиса являлись, с одной стороны, собственник сдаваемой вещи, с другой — эмфитевта, лицо, управомоченное на эмфитевзис.

1. **Залоговое право, виды залогов.**

**Залог** – один из способов обеспечения обязательств, при котором из имущества залогодателя выделяется определенная вещь, на которую устанавливается право залога залогодержателя.

**Виды залогов:**

1. **Фидуциарная продажа** – должник либо третье лицо продает вещь кредитору в собственность с тем, чтобы при условии неисполнения должником своего обязательства вещь осталась в собственности кредитора. При условии исполнения должником своего долга кредитор продавал вещь обратно залогодателю.
2. **Ручной заклад** – заложенная вещь передавалась залогодержателю не в собственность, а лишь в держание, по общему правилу без права пользования. Иными словами, заложенная вещь уже не продавалась залогополучателю, а передавалась ему на хранение. Ручной заклад может эффективно применяться, если заложенная вещь не нуждается в эксплуатации (уходе), ведь залогодержатель не обязан предпринимать какие-либо усилия по поддержанию вещи в надлежащем состоянии, делать для этого какие-либо траты (напр., может просто не кормить переданное в залог домашнее животное, а потом вернуть лишь его труп). Кроме того, ни залогодатель, ни залогодержатель не вправе был пользоваться вещью.
3. **Ипотека** – залог с оставлением заложенного имущества у залогодателя (чистый залог). Залоговое право залогодержателя состоит лишь в его возможности распоряжаться (в ограниченных пределах, в случае неисполнения должником обязательства) заложенной вещью. Ипотека позволяла свободно закладывать практически любые вещи без особых хозяйственных затруднений для залогодателя.
4. **Обязательства: понятия, виды и основания возникновения.**

**Понятие**: Обязательство — правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано выполнить что-либо в пользу другого лица (кредитора). Как отношения, рассчитанные на будущее время (действия должника на момент установления обязательств и еще не совершенно), обязательство по своей природе — отношение, основанное на доверии (кредитное). Это отношение с самого начала рассчитано на прекращение, обычно путем исполнения, этим оно отличается от права собственности.

**Виды**:

1. Договорные.
2. как бы договорные.
3. деликтные.
4. как бы деликтные.

**Основания возникновения:**

1. договор (договорное обязательство);
2. правонарушение (деликт) - деликтное обязательство;
3. как бы договор.
4. как бы деликт.
5. **Виды договоров. Понятия и виды контрактов.**

**Понятие**: **Договор** — соглашение двух сторон о предмете, имеющем юридическое значение, т.е. такое соглашение, с которым связываются юридические последствия.

Договор как основание возникновения обязательств имел место только когда воля сторон, вступающих в договор, была направлена на установление обязательственных отношений.

**Контракт** – это договор, который признавался цивильным правом и пользовался исковой защитой.

**Виды договоров, контрактов**:

**От того, на ком лежи обязательство**:

Односторонние, в которых обязательство устанавливается только на одной стороне (например, договор займа);

Двухсторонние, в которых обязательство устанавливается на обеих сторонах (например, договор найма). В синаллагматических договорах имеют место два встречных обязательства одинаково существующих и экономически эквивалетных друг другу;

**От формы**:

**Вербальные** — устный договор, устанавливающий обязательство, т.е. получающий юридическую силу посредством и с момента произнесения слов. Виды:

**Стипуляция** — взаимный обмен торжественным обещаниями, ей устанавливалось солидарное обязательство непрерывными вопросами нескольких кредиторов и одним ответом всем или вопросам

Устные обещания без вопроса и ответа;

**Литтеральные** — обязательства. Возникающие путем составления письменного акта (приходило-расходной книги);

**От момента наступления обязательства**:

**Реальные** — обязательство возникает путем передачи вещи. Для их совершения не требовалось никаких формальностей. Они не могут быть абстрактными и действительны лишь как имеющие определенное основание. Виды:

Консенсуальные обязательства возникают с момента достижения согласия сторон. **Консенсуальный договор** — договор купли-продажи — продавец обязуется предоставить покупателю товар, а покупатель обязуется уплатить продавцу денежную цену;

**Безыменные** — приобретает юридическую силу после исполнения договора одной из сторон. Типы:

«дают, чтобы дал», т.е. предаю тебе право собственности на вещь, с тем чтобы и ты предал мне право собственности, с тем чтобы и ты передал мне право собственности и на другую вещь;

«дают, чтобы …», т.е. предаю право собственности, с тем, чтобы ты совершил в мою пользу определенные действия;

Совершают действия, с тем, чтобы ты передал мне право собственности на вещь;

Совершаю действия для тебя, с тем, чтобы и ты совершил для меня определенное действие.

**Безыменные договоры**: мена (каждая из сторон обязана предать вещь в собственность), оценочный (передача одной стороной другой стороне определенной вещи для продажи ее по определенной цене).

**Классификация контрактов**:

**Вербальный контракт** — договор, устанавливающий обязательственные отношения словами, т.е. договор, приобретающий обязывающую силу с момента произнесения определенных фраз.

**Литеральный контракт** — договор, который заключался в письменный форме.

**Консенсуальные контракт** — договор, который считался заключенным с момента достижения, сторонами простого соглашения. Передача вещи рассматривалась уже как исполнение консенсуального контракта.

**Реальные контракты** — договор, который вступал в силу не с момента соглашения сторон (пусть даже и письменного), а лишь с момента фактической передачи вещи.

1. **Условия действительности договоров.**
2. Как всякая сделка, договор предполагает выражение воли лиц, совершающих его. При этом воля той и другой стороны должна соответствовать одна другой; обе воли должны быть согласными между собой. Это наглядно выражается термином conventio, соглашение (буквальный смысл — convenire — сходиться в одном месте: при заключении договора стороны в переносном смысле "сходятся на одном"). Согласная воля сторон, выраженная вовне (в требуемых случаях — в надлежащей форме), является необходимым условием действительности договора.
3. Вторым необходимым условием действительности договора является законность содержания договора: договор не должен иметь своим предметом действие, нарушающее нормы нрава (например, недействительно соглашение о ростовщических процентах); наравне с противозаконным соглашением ставится соглашение, противоречащее морали или "добрым нравам" (например, недействительно обязательство не вступать в брак).
4. Не может иметь силы и такой договор, который страдает полной неопределенностью его содержания. Если должник принимает на себя обязательство предоставить кредитору что-либо по своему усмотрению, отношение принимает неделовой характер, так как должник может предоставить нечто, не имеющее никакого значения, и этим прекратить свое обязательство. Если же должник обязуется предоставить что-либо по усмотрению кредитора, он ставит себя в положение полной зависимости от кредитора, что противоречит морали и "добрым нравам".
5. **Содержание и заключение договора.**

**Содержание**: Обязательство должно иметь определенность содержания. При всем том обязательства делятся, однако, на определенные и неопределенные. Это различие сводится к тому, что в одних случаях содержание обязательства с полной ясностью и точностью определено в самом договоре (определенные обязательства). В других случаях в договоре дается только критерий, с помощью которого можно установить содержание обязательства (например, вещь продается за сумму, в которую оцепит вещь Тиций), или указывается круг предметов, из числа которых должник обязан предоставить какой-то один (продается ваза или сосуд -так называемое альтернативное обязательство). В последнем случае имеют место неопределенные обязательства, т.е. до известного момента не отличающиеся полной точностью и определенностью, но, во всяком случае, являющиеся определимыми.

**Заключение договора:**

Для заключения консенсуального договора одна из сторон должна была сделать предложение заключить договор (оферту), а другая сторона — принять это предложение (акцепт). Для заключения литтерального договора требовалось соблюдение письменной формы договора, а для реального — передача вещи, составляющей предмет договора. Путем обмена письмами или извещениями можно было оформить договор и между отсутствующими сторонами (inter absentes).

1. **Замена лиц в обязательстве.**

1) переход обязательства по наследству.

Вместе с наследством переходили права и обязанности умершего. Еще Законы XII Таблиц содержали положения о разделении между несколькими наследниками права требования долгов пропорционально полученным ими долям;

2) цессия — прямая уступка права требования. Замена в обязательстве должника или кредитора при их жизни другими лицами в древнереспубликанском Риме не допускалась, но позже стали применять новацию, или обновление обязательства (с общего согласия кредитора, должника и третьего лица, которому кредитор хотел передать свое право требования, это третье лицо заключало с должником вместо старого такой же договор). Должник должен быть согласен и требовалось его присутствие. Цессия — сделка абстрактная. Передача главного обязательства передает и придаточные. Цессия оформлялась в виде договора поручения (можно без должника, но его надо было уведомить). Чтобы передать право требования другому лицу, кредитор (цедент) стал назначать то лицо, которому он желал уступить свое право (цессионария), своим представителем в процессе, с оговоркой, что этот представитель может оставить все полученное по иску за собой. Возражения против цедента действительны против цессионария. Этот способ заключает в себе существенные неудобства, поскольку отношения между цедентом и цессионарием основаны на договоре поручения, который по закону может быть в любое время расторгнут односторонней волей поручителя. Смерть поручителя также прекращает этот договор. Поскольку для цели уступки права требования кредитор назначал цессионария своим представителем в суде, то платеж, произведенный должником одному кредитору, был вполне действительным и прекращал обязательства, а следовательно, и право цессионария взыскать долг. Чтобы интересы цессионария не пострадали, в развитом римском праве стали совершать уведомление должника о произошедшей цессии. Платеж, произведенный после такого уведомления цедента, не прекращал обязательства. Цессионарию стали давать особый иск, вводя в формулу иска фикцию о том, что цессионарий — наследник цедента. Цессия производится по самым различным основаниям, и ее действительность не зависит от основания, по которому цессия совершена. Не допускалась:

— цессия прав, связанная с личностью кредитора (иски о личной обиде);

— цессия в пользу более влиятельных лиц;

1. перевод долга. Так как личность кредитора не имеет существенного значения для должника, то при цессии права требования должника ставят в известность, но согласия его не спрашивают. Но личность должника всегда имеет значение для кредитора, так как, вступая в обязательство, кредитор доверяет данному должнику, полагается на его исполнительство и платежеспособность, а новое лицо, которое придет на смену должнику, может оказаться не внушающим кредитору доверия. Поэтому замена одного должника другим (перевод долга) возможна только с согласия кредитора. Осуществляется перевод долга в форме новации, т. е. путем заключения кредитором и новым должником нового договора, имеющего целью прекращение обязательства между данным кредитором и первоначальным должником.
2. **Обязательства с несколькими кредиторами и должниками.**

Обязательства с несколькими кредиторами и должниками. В обязательственные отношения всегда вступают две стороны. Каждая из сторон может быть представлена одним или несколькими лицами. Если в правоотношении фигурируют несколько кредиторов или несколько должников, их взаимные отношения между собой и противоположной стороной всегда одинаковы.

Во-первых, несколько кредиторов или несколько должников в обязательстве могли иметь долевое право или долевую обязанность. Такое право (обязанность) возникало тогда, когда содержание обязательства допускало деление и при этом ни соглашение между сторонами, ни закон не устанавливали права требования каждого кредитора в полном размере или полную ответственность каждого из нескольких должников. Например, два лица по договору займа взяли у третьего лица 300 сестерциев. Если из договора займа не усматривается, что они отвечают друг за друга, то каждый из заемщиков должен возвратить заимодавцу половину общей суммы – 150 сестерциев.

Во-вторых, в обязательстве могли иметь место солидарное право или солидарная обязанность. Источником возникновения солидарного обязательства могли быть договор, завещание, совместное причинение вреда. Солидарное обязательство могло возникнуть также ввиду неделимости обязательства.

Примером солидарного права в обязательстве может служить договор с несколькими кредиторами, предусматрива ющий право каждого из них требовать от должника исполнения всего обязательства. В этом случае должник, исполнивший обязательство в отношении одного из кредиторов, освобождался от исполнения обязательства в отношении остальных кредиторов.

Солидарная обязанность имела место при наличии нескольких должников. Она предусматривала право кредитора требовать исполнения всего обязатель ства от любого из должников. Исполнение в этом случае обязательства одним из должников прекращало обязательство в отношении остальных должников.

1. **Исполнение обязательства. Просрочка исполнения.**

**Исполнение обязательств**:

1. Обязательство должно быть исполнено в интересах кредитора. Оно признается исполненным при условии, что исполнение принял сам кредитор. Для этого он должен быть способным к принятию исполнения, т. е. быть дееспособным. Исполнение обязательства в пользу других лиц без согласия на то кредитора не допускалось и не признавалось со всеми вытекающими из этого последствиями. Из общего правила существовал ряд исключений. Кредитор мог уступить свое право требования другим лицам по цессии. Если он был недееспособным или стал таковым, то исполнение принимал его законный представитель (опекун, поверенный). Но и при добром здравии кредитор мог поручить третьему лицу принять исполнение по обязательству. Наконец, после смерти кредитора исполнение обязательства вправе были принять его наследники.

2. Исполняет обязательство должник. Для кредитора не всегда имела значение его личность; обязательство могло быть использовано любым третьим лицом по поручению должника. При этом во всех случаях должно соблюдаться правило – должник должен быть способен к исполнению, распоряжению своим имуществом, т. е. дееспособным. В случае его недееспособности исполнение обязательства должен осуществлять законный представитель.

**Просрочка исполнения**: Ответственность должника за неисполнение обязательства и возмещение ущерба. При наступлении срока платежа (исполнения), указанного в договоре или определенного иным путем, должник должен исполнить обязательство. В противном случае имеет место просрочка исполнения обязательства.

Для признания просрочки должника требовались следу ющие условия: а) наличие защищаемого иском обязатель ства; б) наступление срока платежа (исполнения), «зрелость» обязательства; в) наличие вины должника в нарушении срока; г) напоминание кредитора о наступлении срока платежа. В более развитом римском праве законодательством Юстиниана было установлено, что если обязательство содержит точный срок исполнения, то он сам как бы напоминает должнику о необходимости платежа (dies interpellat pro homine – срок напоминает вместо человека). При этом вор всегда считался в просрочке.

Просрочка исполнения влекла важные отрицательные для должника последствия: а) кредитор имел право требовать возмещения всех причиненных просрочкой убытков; б) риск случайной гибели предмета обязательства переходил на виновную в просрочке сторону; в) кредитор мог отказаться от принятия исполнения, если оно утратило для него интерес.

1. **Ответственность должника за неисполнение обязательств.**

Ответственность должника за неисполнение обязательства и возмещение ущерба. При наступлении срока платежа (исполнения), указанного в договоре или определенного иным путем, должник должен исполнить обязательство. В противном случае имеет место просрочка исполнения обязательства.

Для признания просрочки должника требовались следу ющие условия: а) наличие защищаемого иском обязатель ства; б) наступление срока платежа (исполнения), «зрелость» обязательства; в) наличие вины должника в нарушении срока; г) напоминание кредитора о наступлении срока платежа. В более развитом римском праве законодательством Юстиниана было установлено, что если обязательство содержит точный срок исполнения, то он сам как бы напоминает должнику о необходимости платежа (dies interpellat pro homine – срок напоминает вместо человека). При этом вор всегда считался в просрочке.

Просрочка исполнения влекла важные отрицательные для должника последствия: а) кредитор имел право требовать возмещения всех причиненных просрочкой убытков; б) риск случайной гибели предмета обязательства переходил на виновную в просрочке сторону; в) кредитор мог отказаться от принятия исполнения, если оно утратило для него интерес.

1. **Прекращение обязательств помимо исполнения.**

Новация – это договор, отменяющий действие ранее существовавшего обязательства и рождающий новое. Новация погашала действие ранее существовавшего обязательства при условии, что: а) новация заключалась именно с этой целью – погасить предыдущее обязательство; б) в нем имеется новый элемент в сравнении с первоначальным обязательством. Этот новый элемент мог выражаться в изменении основания (например, долг из займа превращался в долг из купли-продажи), содержания (вместо передачи вещи в наем она считалась переданной в ссуду) и т. д. Если же менялись стороны в обязательстве, то это была уже уступка требования или перевод долга.

Зачет (compensatio). В хозяйственной жизни иногда складывалось так, что между одними и теми же субъектами возникало несколько обязательств и притом некоторые из них были встречными. При окончательных расчетах по таким обязательствам применялся взаимный зачет. Для применения зачета необходимо соблюдение установленных правил: а) требования встречные; б) действительные; в) однородные; г) «зрелые», т. е. по обоим наступал срок платежа; д) бесспорные.

По общему правилу смерть одной из сторон не прекращает обязательства, поскольку на наследников переходят как права, так и долги. Однако в случаях, где личность должника имеет особое значение (например, алиментные обязательства), смерть алиментообязанного или алиментоуполномоченного лица прекращает обязательство. Долги, вытекающие из деликтов, также не переходили по наслед ству. Однако, если в результате деликта наследники обогати лись, обогащение подлежит изъятию, в состав наследства оно входить не должно, хотя за сам деликт наследники ответственности не несли.

Прекращение обязательства имело место и при случайной невозможности исполнения. Она могла быть физической и юридической. Физическая наступала в случаях, когда предмет обязательства случайно погибал, а юридическая – когда предмет обязательства изымался из оборота (например, выкупленный на свободу раб после заключения договора о его продаже).

1. **Вербальные (устные) контракты. Стипуляция.**

**Вербальные контракты**: Вербальная форма возникла с развитием римского права с целью упростить процесс установления законного обязательства между сторонами в связи с тем, что в определенный момент сложная формализация процесса заключения договора стала мешать нормальному развитию хозяйственных отношений. С введением вербальных договоров перестали применяться символические жесты, публичные заявления, но сохранилась необходимость в устных ритуальных выражениях. Должнику необходимо было согласиться, что он принимает на себя определенное обязательство. Следует заметить, что ответ на вопрос буквально должен был совпадать в своей редакции с вопросом: «Вербальное обязательство возникает посредством вопроса и ответа, например: обещаешь ли дать? обещаю; дашь ли? дам; ручаешься ли? ручаюсь; сделаешь ли? сделаю»

**Стипуляция** — это односторонний контракт: обязательство возникало на стороне лица, давшего обещание, а кредитором могло быть только лицо, получившее обещание. Стипуляция использовалась для всех видов односторонних договоров. В редких случаях использовалась для двустороннего соглашения. В этом случае приходилось произносить две ритуальные фразы (две стипуляции) вместо одной. Стипуляция использовалась для прощения долга. Она применялась в устной и простой форме, поэтому ее стали использовать в целях новации. Стали заключаться стипуляции для того, чтобы прекратить уже существующее обязательство, поставив на его место новое.

1. **Литтеральные (письменные) контракты.**

**Литеральные контракты** возникли вслед за реальными договорами. Обязывающая сила этих договоров состояла в составлении письменного документа по достигнутому соглашению между сторонами.

**Литтеральные контракты императорской эпохи** появились в связи с возникновением более простых и удобных форм записи долгов. В классический период литтеральный договор стал оформляться долговой распиской, что значительно облегчило порядок заключения такого договора.

1. **Договор займа.**

**Договор займа** – договор, по которому одна сторона (заимодавец) передавала другой стороне (заемщику) денежную сумму или вещи, определенные родовыми признаками, в собственность заемщику, а заемщик принимал на себя обязанность вернуть такую же сумму денег или такие же вещи по истечении срока, указанного в договоре, или по востребованию.

**Договор займа** – реальный договор, считался заключенным с момента фактической передачи денег или вещей, до передачи соглашение сторон не влекло ни прав, ни обязанностей.

**Предмет договора займа** – деньги или телесные, находящиеся в обороте вещи, определенные родовыми признаками (зерно, масло, кирпич и т. д.). Не признавался заем, например, в отношении обязательств, сервитутов, индивидуальноопределенных вещей и т. д.

По договору займа вещи передавались в собственность заемщика, причем была необходима реальная передача вещи в прямое обладание и специальное согласие об условиях займа.

Договор займа заключался в форме:

сделки nexum (в древнейшее время) – путем совершения особого обряда (gestum или negotium per aes et libram) с помощью куска меди и весов, при появлении чеканной монеты – с помощью торжественной формулы;

стипуляции (взаимного обмена торжественными обещаниями);

обыкновенной письменной форме.

Договор займа – односторонний договор, т. е. у заимодавца не было обязанностей перед заемщиком, было лишь право требовать от заемщика возврата определенной договором суммы или вещи; у заемщика не было никаких прав по отношению к займодавцу, но была обязанность вернуть в установленный договором срок вернуть деньги или иные вещи.

Заемщик был обязан вернуть такое же количество вещей такого же качества, какое им было получено.

1. **Договор ссуды.**

**Договор ссуды** — реальный договор, по которому одна сторона (ссудодатель) передавала другой стороне (ссудополучателю) индивидуально-определенную вещь во временное безвозмездное пользование, а ссудополучатель принимал на себя обязанность вернуть по истечении срока договора ту же самую вещь в неповрежденном состоянии.

**Признаки договора ссуды**:

1) реальность, так как договор ссуды считался заключенным с момента фактической передачи имущества в пользование;

2) наличие в качестве предмета договора индивидуально-определенной вещи;

3) передача вещи во временное пользование ссудополучателю;

4) обязанность ссудополучателя вернуть полученную вещь;

5) безвозмездность;

6) несение риска случайной гибели ссудодателем, так как он оставался собственником переданного имущества;

7) возможность возмещения ссудодателем вреда, который он причинил ссудополучателю;

1. наличие одностороннего обязательства, когда ссудодатель имел только права и никаких обязанностей, а ссудополучатель — только обязанность вернуть в установленный срок вещь.
2. **Договор хранения (поклажи).**

**Договор хранения** (**поклажи**) — договор, в силу которого одна сторона (хранитель или депозитарий) принимала на себя обязательство хранить переданную ей другой стороной (поклажедателем или депозитантом) индивидуальноопределенную вещь и возвратить ее в неизменном и неповрежденном виде по окончании срока хранения.

Предмет договора хранения — **индивидуальноопределенная вещь**. Исключение: иррегулярное хранение.

**Договор хранения** — безвозмездный и реальный договор, считался заключенным с момента фактической передачи вещи на хранение.

По договору хранения вещь передавалась в обладание депозитария, он не становился ни собственником вещи, ни владельцем переданного ему по договору имущества. Использование переданного на хранение имущества квалифицировалось как кража со всеми вытекающими последствиями.

**Обязанности сторон:**

Обязанности *депозитария*:

— обеспечить сохранность вещи в течение срока действия договора;

— своевременно возвратить переданную на хранение вещь.

Депозитарий отвечал за умысел и грубую неосторожность. Если депозитарий пользовался вещью или не возвращал ее в срок, депозитант был вправе предъявить к депозитарию прямой иск из хранения (actio depositi directa), удовлетворение которого влекло бесчестье (infamia).

Обязанности *депозитанта*:

— обеспечить, чтобы его вещь не причинила ущерба депозитарию;

— предупредить депозитария об особых свойствах вещи.

Если хранение вызывало расходы или причинение ущерба депозитарию, он был вправе посредством обратного иска из хранения (actio depositi contraria) взыскать компенсацию с депозитанта.

Риск случайной гибели лежал на депозитанте.

1. **Договор купли-продажи**.

**Договор купли-продажи** — договор, в силу которого одна сторона (продавец) была обязана предоставить другой стороне (покупателю) вещь (товар) в собственность, а покупатель был обязан уплатить продавцу установленную договором денежную цену.

Договор купли-продажи был направлен на переход права собственности и владения от одного лица к другому на возмездной основе.

**Предмет договора купли-продажи** — вещь как телесная (например, дом), так и нематериальная (например, право требования), но не изъятая из оборота. Предметом договора могли быть вещи как уже существующие в натуре, так и те, которые появятся или поступят в собственность продавца в будущем (договоры под отлагательным условием, т. е. обязательство возникало не с момента заключения договора, а с момента наступления обстоятельств, оговоренных сторонами договора, например созревание урожая).

**Обязанности продавца**:

— передать покупателю товар, свободный от прав любых третьих лиц;

— предоставить товар надлежащего качества либо предупредить покупателя об имеющихся недостатках вещи;

— передать проданную вещь с принадлежностями и плодами, полученными после заключения договора.

**Обязанности покупателя**:

— принять поставленный ему товар;

— своевременно оплатить поставленный ему товар. Риск случайной гибели проданного товара лежал на покупателе.

1. **Договор найма вещей. Договор найма услуг.**

**Наем вещи** представляет собой договор, по которому одна сторона дает вещь другой в возмездное временное пользование.

**Договор найма вещи** – консенсуальный, двусторонний, возмездный.

**Стороны договора** – наймодатель и наниматель.

**Предмет договора** – индивидуально определенная непотребляемая вещь.

Наймодатель обязан передать вещь в пользование нанимателю, обеспечить последнему спокойное пользование переданной вещью (напр., в случае необходимости помочь с владельческой защитой, ведь наниматель был лишь держателем переданной вещи).

Наниматель обязан уплачивать наемную плату, возвратить вещь по окончании срока действия договора в надлежащем состоянии (с учетом естественного износа). Наниматель вправе пользоваться переданной вещью, но не обязан делать это. Улучшения, которые он делает переданной вещи, остаются в его собственности, только если они могут быть отделены.

Смена собственника вещи прекращала действие договора.

**Наем услуг** представляет собой договор, по которому одна сторона принимала на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны определенные услуги за условленное денежное вознаграждение.

**Договор найма услуг** – консенсуальный, двусторонний, возмездный.

**Стороны договора** – нанявшийся и наниматель.

**Предмет договора** – выполнение нанявшимся отдельных услуг по указанию нанимателя.

Нанявшийся обязуется лично выполнять определенные договором услуги в пользу нанимателя. Наниматель обязуется выплатить нанявшемуся соответствующее вознаграждение. Если нанявшийся не мог вследствие болезни или иной причины выполнять условленные услуги, он не имел право и на вознаграждение. Если же нанявшийся готов был оказывать условленные услуги (и в это время не работал нигде на стороне), но наниматель ими не воспользовался по не зависящим от нанявшегося причинам, последний сохранял право на вознаграждение, определенное договором.

Договор мог быть заключен или на точно определенный срок, или без срока. В последнем случае каждая сторона могла в любое время заявить об отказе от договора.

Обычно договор найма услуг заключался по поводу выполнения повседневных домашних дел, не требующих специальных знаний и навыков, при этом существенным является то, что разрешалось только личное исполнение договора найма услуг.

Стороны договора несли ответственность по своим обязательствам в полном объеме.

1. **Договор подряда.**

Это договор, по которому одна сторона принимает на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны определенную работу за условленное денежное вознаграждение.

**Договор подряда** – консенсуальный, двусторонний, возмездный контракт.

Сторонами договора подряда являются заказчик и подрядчик.

Предметом договора является определенный законченный материальный результат, которого должен достичь подрядчик в интересах заказчика, используя свои специальные знания и навыки. При этом процесс достижения этого результата определяется самостоятельно подрядчиком.

Подрядчик обязан выполнить работу в соответствии с требованиями заказчика. Заказчик должен принять фактически проделанную подрядчиком работу (если она соответствует заранее определенным требованиям) и выплатить подрядчику вознаграждение. Заказчик предоставляет подрядчику необходимый материал (во всяком случае, не менее его половины, в противном случае будет иметь место купля-продажа). Если в процессе исполнения работы выяснилась невозможность выполнить работу за условленную цену, то заказчик может либо согласиться на увеличение вознаграждения, либо отказаться от договора без какого-либо вознаграждения подрядчику. Если заказчик произвольно отказывается принять от подрядчика работу, то он не освобождается от обязанности уплаты вознаграждения. Если заказчик прервал выполнение работы раньше срока и подрядчику удалось использовать освободившееся время на другой работе, его заработок по этой второй работе засчитывается в счет вознаграждения, причитающегося ему от первого заказчика.

Подрядчик выполняет работу на свой страх и риск, несет ответственность за случайную гибель или порчу работы до ее сдачи заказчику (это требование не касается предоставленных заказчиком материалов). Подрядчик отвечает даже за вину тех лиц, услугами которых он пользовался при выполнении работы. В случае неисполнения своих обязанностей стороны несут ответственность за любую вину.

1. **Договор поручения**.

**Поручение** представляет собой **договор**, по которому одна сторона поручала другой исполнение каких-либо действий.

**Договор поручения** – консенсуальный, двусторонний, безвозмездный.

**Стороны договора** – мандант (доверитель) и мандатарий (поверенный).

**Предмет договора** – юридические действия (совершение сделок, выполнение некоторых процессуальных действий), услуги фактического характера (напр., безвозмездная починка дома).

1. **Договор товарищества.**

**Товарищество** представляет собой **договор**, в соответствии с которым два или несколько лиц объединялись для достижения определенной общей законной хозяйственной цели.

**Договор товарищества** – консенсуальный, безвозмездный, двусторонний (или многосторонний).

Стороны (участники) договора – **товарищи**.

**Предмет договора** – совместная хозяйственная деятельность товарищества.

Товарищи (из своего имущества) создавали определенную имущественную общность. Равенство вкладов не являлось необходимым, но по общему правилу предполагалось. Это имущество могло находиться как в режиме общей собственности товарищей, так и оставаться в собственности отдельных товарищей, но в общем пользовании для целей товарищества.

1. **Безымянные контракты и пакты.**

У **безымянного контракта** должно быть реальное условие, он должен быть возмездным и подпадать под формулу «Даю (делаю), чтобы ты дал (сделал) – do (facto) ut des (facias)».

Примерами безымянных контрактов являются договор мены, оценочный договор.

В договоре мены (permutatto) в качестве цены передаваемого товара выступают не деньги, а другой товар, а в остальном, как в экономическом, так и в юридическом аспектах он напоминает договор купли-продажи.

Оценочный договор (contractus aestimatorius) является аналогом современного договора комиссии. По этому договору одна сторона передает определенную вещь другой для продажи по заранее оговоренной цене, после продажи вещи ее бывшему хозяину непосредственным продавцом отдается оценочная стоимость. Вместе с тем оценщик мог вернуть вещь хозяину, не продав ее.

Безымянные контракты в постклассический период стали защищаться исками (action praescriptis verbis). За стороной, выполнившей свое обязательство по безымянному контракту и не получившей удовлетворения от другой стороны, признавалось право вместо предъявления иска о понуждении контрагента к встречному предоставлению предъявить кондикционный иск о возврате исполненного первой стороной как неосновательного обогащения.

**Пакты** (pacta) представляли собой неформальные (т.е. не подпадающие под правила заключения контрактов) соглашения, поэтому они не имели исковой защиты. Признание пактов со стороны претора поначалу выразилось не в предоставлении иска в его защиту, а в возможности для тяжущейся стороны сослаться на пакт в порядке возражения. С течением времени все же некоторые категории пактов в виде исключения получили и исковую защиту.

К пактам относились менее значимые соглашения, дополняющие систему контрактов. Самое общее деление пактов: обеспеченные исковой защитой («одетые пакты»); не обеспеченные исковой защитой («голые пакты»).

1. **Понятия и виды пактов**.

**Выделялись следующие виды пактов, получивших исковую защиту:**

1. **Присоединенные к контракту**. Пакты этого рода были дополнительными соглашениями к какому-либо защищаемому иском договору (контракту), они имели целью внести какие-либо видоизменения в юридические последствия главного договора (напр., возложить на одну из сторон дополнительную обязанность).

2.П**реторские**. Такие пакты были снабжены исковой защитой преторским эдиктом. Виды преторских пактов:

2.1. **Подтверждение долга**. Заключая этот пакт, можно было изменить содержание контракта (напр., уточнить срок платежа).

2.2. **Receptum**: 1) соглашение с третейским судьей. Стороны, передавая свое судебное дело третейскому судье (арбитру), заключали с ним пакт, по которому он обязывался рассмотреть порученное дело; 2) соглашение с хозяином корабля, гостиницы, постоялого двора о сохранности вещей проезжих. На хозяина возлагалась ответственность за пропажу (причинение иного вреда) переданных на хранение вещей проезжего, причем наличие вины было не обязательно (повышенная ответственность), т.е. действовал принцип объективного вменения (от ответственности освобождало только наступление стихийного бедствия); 3) соглашение с банкиром об уплате третьему лицу известной суммы за контрагента банкира, заключившего пакт.

3. **Императорские**, т.е. получившие исковую защиту в императорском законодательстве, включая:

3.1. **Соглашение лиц**, между которыми имеется спор относительно права о передаче этого спора на разрешение третейского судьи. Для обеспечения выполнения решения третейского судьи последнему обычно передавалась спорная вещь (либо денежная сумма) или для этого совершалась стипуляция. За неисполнение решения арбитра на виновную сторону накладывался штраф.

1.2. **Договор дарения**. Так как даритель ничего от акта дарения не приобретает, а даже наоборот теряет, то его ответственность за эвикцию подаренной вещи, за обнаруженные в ней недостатки ограничивалась только случаями допущения дарителем dolus и culpa lata. Допускалась односторонняя отмена дарения дарителем (напр., в случае неблагодарности одаренного).

1. **Обязательства как бы из договоров.**

**Обязательства как бы из договора** (quasi ex contractu) — обязательства, возникающие при отсутствии между сторонами договора, но по своему характеру и содержанию сходные с обязательствами, возникающими из договоров. В данном случае основанием возникновения обязательства являются или односторонние сделки, или другие факты, не сходные по своей природе ни с договорами, ни с деликтами. Основные виды обязательств как бы из договоров: ведение чужих дел без поручения и обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения.

1. **Обязательства из деликтов**.

Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, в юридической литературе традиционно называют деликтными. Это название происходит от латинского delictum, что означает всякое недозволенное действие, правонарушение, влекущее за собой какое-либо наказание.

Обязательства из деликтов — древнейший вид обязательств. Исторически они возникли раньше обязательств из контрактов и имели в своей основе отказ потерпевшего от мести (vindicta), опирающейся на принцип талиона («око за око, зуб за зуб»). Обычай мести в древние времена позволял потерпевшему самостоятельно, без обращения к властным структурам, привлечь к ответственности лицо, совершившее правонарушение, причинив ему адекватный вред. Право на месть, однако, не давало возможности требовать от виновного возмещения ущерба или уплаты штрафа, то есть не порождало обязательства правонарушителя перед потерпевшим.

1. **Обязательства как бы из деликтов.**

В римском праве не существовало общего принципа трактовки любого противоправного причинения имущественного ущерба как деликта, поэтому при рассмотрении исков приходилось соотносить существующие законы и существующие решения по конкретным искам, вынесенные за всю историю Рима. Некоторые нарушения законы не трактовали никак, такие случаи стали называть обязательствами «как бы из деликта», то есть из незаконного поведения при отсутствии соответствующего конкретного деликта. В конце концов их распределили по четырем видам правонарушений:

1. Ответственность судьи за ненадлежащее осуществление судопроизводства. Данная формула определяла как ответственность судьи за ущерб, вызванный принятием неправильного решения по небрежности или недобросовестности, так и ответственность судьи за любое ненадлежащее выполнение им других функций. Судья нес ответственность в полном объеме причиненного им ущерба.

2. Ответственность за вылитое и выброшенное. Данная формула предполагала ответственность хозяина помещения независимо от его вины за любые совершенные действия, причинявшие вред объектам, находившимся на улицах и площадях. Ответственность основывалась на привычке римлян швырять из окон своих домов на общественную дорогу ненужные вещи и помои; пострадавшие могли подать иск на хозяина помещения и истребовать с него за повреждение вещи – в двойной оценке, за ранение свободного человека – по решению судьи, за смерть свободного человека – 50 000 сестерциев, даже если личной вины собственника жилья не было.

1. **Наследование по завещанию.**

**Завещанием (testamentum)** в римском праве называлось распоряжение физического лица на случай своей смерти, в обязательном порядке содержащее назначение наследника. Завещание могло содержать легаты, назначение опекуна малолетним наследникам наследодателя. Завещание является односторонней сделкой, совершаемой по усмотрению наследодателя. Принятие наследства является отдельным от составления завещания правовым актом.

Для совершения завещания требовалось специальное качество физического лица – **активная завещательная способность**, которой не обладали недееспособные лица, лица, осужденные за порочащие преступления, некоторые другие категории.

Для назначения лица наследником **последнее должно было обладать пассивной завещательной способностью**. Такого качества не было у детей государственных преступников, у постумов, т.е. детей, уже зачатых, но еще не родившихся к моменту смерти наследодателя.

Форма завещания, чрезвычайно громоздкая в древнейший период, постепенно упрощалась (требовалось присутствие 7 свидетелей, письменная форма не была обязательным условием совершения завещания). Наряду с совершаемыми таким образом частными завещаниями в Древнем Риме существовали также публичные завещания с участием государственных органов:

1) **путем занесения завещания в протокол суда или определенного магистрата;**

2) **путем передачи в императорскую канцелярию письменного завещания на хранение.**

1. **Принятие наследства и его последствия.**

**Принятие наследства**. Наследование есть преемство в имущественных правах и обязанностях наследодателя, кроме тех, которые (как узуфрукт, штрафные иски из деликтов и некоторые другие) считаются неразрывно связанными с личностью того, для кого они возникли.

Момент, когда преемство признавалось установленным, и порядок этого установления были в римском праве неодинаковы для разных категорий наследников.

Для преемников и назначенных наследниками по завещанию рабов наследодателя момент открытия наследства (delatio hereditatis) был и моментом возникновения преемства. Более того, по цивильному праву ни преемники, ни рабы не имели права отказаться от открывшегося для них наследства. Они были необходимыми наследниками. Это объяснялось тем, что они, как уже указано, не столько наследовали, по взгляду римлян, сколько вступали в управление своим имуществом. Для рабов это было следствием их общего правового положения: назначение наследником означало и освобождение раба, но освобождение с возложением на раба, по воле господина, положения наследника.

**Последствия принятия наследства**. С принятием наследства на наследника переходили все права и обязанности наследователя за исключением личных прав и обязанностей. Кроме того, все наследуемое имущество присоединялось к имуществу наследника.

1. **Легаты и фидеикомиссы.**

**Легат (завещательный отказ)** — распоряжение, которое делалось в завещании наследодателем и состояло в предоставлении определенному лицу какого-либо права или иной выгоды за счет наследственного имущества (например, с помощью легата устанавливалось право ***легатария*** на известную или определенную вещь наследодателя). **Легатарий** — преемник наследодателя в отдельном праве, но не в какой-то доле наследства (сингулярный характер преемства ***легатария***). Получение ***легата*** не сопровождалось ответственностью за долги наследодателя.

***Легат*** мог быть оставлен только в завещании. Нельзя было возложить легаты на наследника по закону. В практике нередко встречались случаи, когда легаты составлялись без соблюдения формы завещания, а распоряжением на случай смерти, не содержащим в себе назначение наследника.

Видов **легатов**:

— **legatum per vindicationem** — устанавливался посредством слов, например: «Отказываю и даю Тицию раба Стиха». Лицо, которому отказано, получало в момент принятия наследства наследником сразу право собственности на отказанную вещь или право на сервитут и могло в случае невыдачи предъявить прямо виндикационный иск;

— **legatum per damnationem** — назначался в форме «heres damnas esto dare» — «наследник пусть будет обязан передать то-то такому-то». Вследствие этого легата на наследника возлагалось обязательство исполнить то, что отказано, — обязательство;

**— legatum sinendi**. Наследник обязывался только позволить легатарию взять отказанную вещь;

— **legatum per praeceptionem** — возможен только в пользу одного из сонаследников: одному из них отдается какая-либо вещь не в счет его наследственной доли. Этот легат возможен и в пользу третьих лиц, причем эти лица имели те же права, что при legatum per vindicationem. В республиканский период такие распоряжения не пользовались юридической защитой, исполнять их было делом совести наследника. Отсюда произошло название этого распоряжения — фидеикомисс — «поручение совести». В период принципата они получили юридическую защиту и стали подобны легатам. Однако путем фидеикомисса можно было возложить на наследника обязанность выдать другому лицу все наследство или его долю; вся ответственность по обязательствам лежала на наследнике. Позднее в случае фидеикомисса (fideicommissum hereditatis) наследник мог оставить четверть наследства, а лицо, получившее часть наследства, отвечало за долги наследства.

**Фидеикомисс** мог быть возложен на наследника как по завещанию, так и по закону; он мог быть установлен и раньше, и позже завещания в виде дополнения к нему; установленный ранее, он мог быть затем утвержден в последующем завещании. Какой-либо формы для них не требовалось: они могли быть установлены даже простым кивком головы. Как правило, фидеикомиссы оставлялись в виде письма на имя наследника.