1. Что наиболее отличает римскую юриспруденцию того времени, что было наиболее сильной стороной? Пожалуй то, что римлянам удавалось подвести конкретные юридические отношения под абстрактные нормы. И при этом они руководствовались не требованиями справедливости или целесообразности. Такие мотивы присутствовали, но они не определяли сути решения. Римляне всегда старались встать на правильную с формально-логической точки зрения позицию. Поэтому им удалось создать то, что потом известный философ-математик Лейбниц назвал счетом понятий. То есть по точности решений и правильности, выверенности своих суждений они в чем-то приблизились к математике, что вообще для общественных наук в принципе не характерно. Благодаря таким положительным свойствам римского частного права оно и стало основой современного юридического быта народов Европы, прежде всего народов континентальной Европы: Франция, Германия, Швейцария, Италия – законодательства этих стран основаны на римском праве. ЧП противопоставляется публичному и являлось облачтью, куда госдарственное регулирование являлось ограниченным. Оно предоствляет известный простор автономии отдельных лиц, те глав семейств, товаропроизводителей, выступающих на рынке… человек волен защищать или не защищать свою частную собств, может предьявлять иск или не предъявлять иска, содержание договора определяется соглашением сторон, - договор защищается органами гос-ва лишь в случае предьявления иска лицом, потерпевшим от неисполнения договора. *ЧЕРТЫ* сформировалось два института 1-ин-т неограниченной идивидуальной частной собственности, выросший из необходимости установить в ↑ V-ме права владельцев на землю, обеспечить полную несвободу рабам, купцам-право распоряжаться своими товарами. 2-ин-т договора те подробная разработка различн типов договоров с детальнейшей ф-кой прав и обязанностей на основе твёрдости и безжалостного отношения к должникам. Два основных противоположных принципа 1-Консерватизм (уважение к правилам эдикта, закону, мнением коллег-предшественников, старому праву. 2- Прогрессивность те если закон не подходит, то юрист обходит его те не засыпая старого русла, прокапывае новое. Прогресс всё-таки.
2. *Цивильное и прэторское право.* Древнеримское-квиритское позднее наз Ц. –закреплённая законами узконациональная система частного права, включающая разъяснения и комментарии к цивильным з-нам, дававшиеся римскими юристами применительно к системе изложения в 12 табл. Прэторское право- вызвана к жизни развитием экономики, если потановления ЦП недостаточны с колличественной и качественной стороны..
3. *Национальное РП и Право Народов.* ПН противопоставлялось ЦП и ПП. ЦП применялось только к гражданам Рима, остальные-враги и не пользовались защитой, но развивалась экономика и сталотнеобходимым признать основные частные права за не-римлянами. Когда прэтор признавал притязание подлежащим защите, но не мог его защитьть основываясь на нормах ЦП он давл формулы иска в которых содержались основные моменты международной торговли и оборота. ПН разрабатывалось практикой судебных магистратов и нередко выражалось в торговых обычаях. ПН, свободное от норм квиритского права
4. *Значение римского права* для современного юридического образования огромно, оно изучается и в странах, в законодательстве которых нет основных принципов римского права, и тем не менее они изучают очень внимательно римское право. Прежде всего это связано с тем, что это прекрасная школа юридического мышления. Это школа, в которой вы можете увидеть точность юридических формулировок, эластичность понятий и принципов, способность этих принципов идти навстречу потребностям жизни. Это не застойные, незыблемые, стандартные правила, а гибкая система норм. Кроме того, основные положения римских правовых институтов не носят узко национального характера. Это положения, которые имеют наднациональный характер, международное значение, независимо от тех или иных отличий в общественном, социальном строе, которые есть между государствами, эти положения сохраняют свою актуальность. И надо честно сказать, что вся современная литература западноевропейская по вопросам частного права строится на базе римского права. Без римского права даже невозможно объясняться с западными юристами, это просто способ понять друг друга.
5. *Рецепция РП* с 12 века происходит рец-я РП на большинство стран Западной европы. Развивающаяся экономика требовала развитой правовой надстройки, не тормозящей, но стимулирующей прогресс производственных сил и производственных отношений. По своему содержанию РЧП удовлетвлряло потребностям средневековья в регламентации частной собственности. Немалую роль при этом сыграла абстрактность РП и его приспособленность к регулированию хозяйственного оборота различных народов.
6. *Система РП*

8 *Законы 12 таблиц* в 451 г. до н.э. была созвана комис- сия из 10 мужей (decem viri), кот. разраб. законы 12 табл. они были одобрены комици-ями. Источник всего публ. и част. права. 1-3 к процессу, 4-семейное право, 8-9 угол., 10 огран. роскошь похорон-ных обрядов. 5-8 гражд. Эти з-ны- рез-т соглашения двух сословий патрициев и плебеев. Совокупность норм, которые были отражены в законе «12 таблиц», и тех норм, которые появились вследствие интерпретации этих законов, мы называем цивильное право.

9 *Кодификация Юстиниана* 120 печат. листов. Включает в себя учебник – составл. из институций Гая, Флорентина, Марциана, Уль пиана и др. Антология сочи нений классиков-Дигесты, подгот. спец. комиссией- 530-533.Собр. императорс-ких конституций. Структура дигестов: 1 кн.- формы права, права лиц, классиф. вещей и должн. лицах империи. 2-46- эдикты. 47-48- уголовному праву, 49- апелляции, финансы, воен- ное право.50-муници-пальному и между-народному праву. 275 соч. 38 юристов. Институции Юстиниана распадались на 1-лица 2-вещи 3-права на вещи, наследственное и обязательное право. Третья и четвёртая книги полсвещены искам и публичному праву.

**10.** *Обычай, как источник РП* Обычай- источник РП, осущ-ся тогда, когда не было ни определённого закона, ни определённого права. Сущ-ли только обычаи и религиозные предписания.Ноебходимость О РП объяняло неизвестностью права, которое до тех пор оставалось неформулированным в акте, а сами з-ны 12 таблиц были закреплением обычаев. Сюда относились нормы, укрепившие полноту отцовской власти, регуляция семейных отношений, порядок опёки и наследования. С установлением римского мирового господства обычай стал выполнять новые задачи- отмена и продоления явно устаревших

**11.** Важную роль для развития римского права сыграла юриспруденция. Дело в том, что очень рано в римском государстве произошло отделение юриспруденции от рук жрецов, как это было у большинства народов древности. И право стало предметом научных исследований, было положено начало преподаванию права. Любой желающий мог посвятить себя этому. Это не была какая-то сакральная, божественная область, окутанная тайнами, а скорее набор позитивных предписаний, и каждый желающий мог знать все действующие законы.

**12.** *Функции юристов-* респондера - это дача советов по вопросам юридического характера, кавере. Это содействие юристов при заключении различных сделок: проведение переговоров, консультирование по вопросам о правовых последствиях совершения тех или иных сделок, поиски различных компромиссных решений. – агел агере и постуларе. Это то, что сегодня называется процессуальная деятельность юристов. Иначе говоря, поддержание дел на суде своими речами. – скрибере, составление письменных юридических советов, письменных документов.

**13.** Легисакционный, формулярный, экстраординарный. легисакционный процесс. В древнем Риме единственным источником права был закон - Lex, и права, которые основывались на законе, не нуждались в каком-либо активном участии государственных органов. Единственным средством их защиты являлось самоуправство. Поэтому первоначально сам термин искомый, который и является ключевым для понимания этой формы процесса, означал не вести процесс в буквальном смысле слова, а действовать по закону: lege agere, действовать по закону, а не вести процесс, не вести судебное судопроизводство. И legis actio легисакцио - был не какой-либо иск в его традиционном понимании, а непосредственное осуществление права его субъектом. Недостатками этого процесса является прежде всего его казуистичность и обрядовая сторона. Даже более порочна была обрядовая сторона. Она, конечно, существенно осложняла ведение процесса. При этом, если в своем заявлении одна из сторон допускала ошибку формальную, это влекло сразу же проигрыш дела. Поэтому очень ответственно должны были подходить стороны к тому, чтобы делать заявление.

Постепенно на смену легисакционному процессу пришел процесс формулярный. Вот здесь вместо торжественных формальностей легисакционного процесса должностное лицо, претор, стал писать на табличке, на формуле какие-то инструкции, указания судье. Сначала это употреблялось претором перигринов, потом уже стало применяться и римским претором. Эта табличка-инструкция выглядела примерно следующим образом: такой-то назначается судьей (так называемая номинация). И далее следовал примерно такой текст: если окажется, что ответчик должен истцу энную сумму, то ты, судья, эту сумму присуди. Эта инструкция и получила название формулы.

экстраординарный процесс магистрат не назначает судью и не составляет никакой формулы, инструкции судье, а сам руководит процессом от начала до конца – от предъявления иска до вынесения решения. Здесь сокращенное судопроизводство, нет деления на стадии, хотя термин ин-юре и ин-юдициум употребляется и здесь, но имеет иное значение. Он означает окончание дебатов сторон. Дебаты закончены, заканчивается ин-юре, дальше – ин-юдициум. Литис контестация здесь также невозможна в подлинном смысле слова. Но само выражение литис контестация применяется. Материально-правовое значение, не процессуальное, сохраняется.

**14** *Легесакционный процесс*(Legis actio- иск из закона) древнейшая форма Р процесса. Действовать по закону, а не ивести процесс.Ψ-ло 2 формы: 1-я- самовольное взятие вещей в залог 2-я процесс наложения руки (фестука) Основной же формой легисакционного процесса являлся процесс Legis actio sacramento - легис актио сакраменто. Этот так называемый процесс пари. Фактически речь идет о пари. В этой форме римского процесса мы видим соединение двух основных признаков римского гражданского процесса. Во-первых, идея самоуправства, пусть и в узаконенном виде, а во вторых, идея добровольного подчинения сторон решению избранного ими третейского судьи, добровольного подчинения решению того, кого стороны назначили рассмотреть их спор. Стороны здесь в торжественных формулах (отсюда и название этой формы легисакционного процесса) заявляют претензии, и при этом в залог своей правоты предоставляют определенную денежную сумму, которая называется сакраменто, залог денежной суммы. Производство в суде непосредственно назначенными сторонами называлось **ин-юдициум.** Ин-юре и ин-юдициум это две стадии судопроизводства. Нельзя обжаловать.

**15** *Формулярный процесс* узаконен во 2в. до н.э. Пре- тор взял на себя задачу правовой формулировки споров. Мог оказать защиту без спец. буквы закона, осн. на принципе доброй совес-ти и справедливости. Две стадии, вызов ответчика ис-цом, предусм. штраф за неявку по неуваж. причине -штраф. Выслуш. исца и отв. претор сост. письменную формулу. Все проходило в устной произвольной фор-ме. Бремя доказывния ле-жит на исце, но возражения ответчика нужно было дока-зывать. Исход дела зависел от преторской формулы. Основных частей формулы 6:интенция, кондемнация, демонстрация, адъюдикация, прескрипция и эксцепция.Интенция заменяла в формулярном процессе все заявления сторон о праве в прежних формах гражданского процесса. Кондемнация определяла то, к чему ответчик мог быть присужден. демонстрация, то в ней указывалось основание того правоотношения, которое послужило причиной спора, то есть описывались фактические обстоятельства, которые и дали повод к разбирательству дела. в интенции нельзя было требовать больше, чем то, на что был вправе истец притязать. Если он заявлял требование больше хоть на ничтожно малую часть, то это вело к проигрышу процесса. Предъявил больше, чем имел права, – суд не уменьшал размер требования, а просто отказывал иске. Адъюдикацио было частью формулы в исках о разделе общего имущества, когда претор уполномочивал судью присудить целиком спорную вещь одной из сторон, а другой стороне присуждалась. прескрипции, то наиболее часто она являлась средством преодолеть процессуальную консумцию, наступавшую после литис контестации.

Дело в том, что с момента литис контестации иск признавался консумированным, то есть нельзя было снова предъявить тот же иск по тому же основанию и по тому же предмету. Сегодня это понятие называется - процессуальное тождество. Если уже ранее был рассмотрен об аналогичном предмете на основе аналогичных оснований, то предъявить заново, повторно такой же иск нельзя. Также в римском праве. Называется это консумция.

Так вот, прескрипция - это составная часть формулы, которая позволяла эту консумцию преодолеть. Предположим, что наследодатель установил в завещании завещательный отказ в пользу отказополучателя, скажем гражданина, и наследник, если он принимает наследство, должен выплачивать, скажем, тысячу ассов ежемесячно отказополучателю. Наступает первый месяц, и отказополучатель не получает этой условленной суммы. Он предъявляет иск, выигрывает дело, ему присуждается тысяча ассов. Наступает второй месяц, а наследник снова не платит. Предъявить повторный иск было бы нельзя, потому что действовало бы правило о процессуальной консумции. Так вот для этого вводилась в формулу прескрипция, что это решение не препятствует предъявлению аналогичного риска на случай, если должник в будущем допустит аналогичное нарушение.

Что касается эксцепции, то это очень важная часть формулы, которая заставляет нас о ней сказать несколько подробнее. Эксцепция обычно следовала за интенцией и имела вид условно отрицательного предложения: “Если не...“. Вот если какое-нибудь обстоятельство не подтвердится, то претор давал инструкцию судье действовать иначе, чем в основном варианте, когда предполагалось наличие этого обстоятельства.

Эксцепция по сути своей стала средством борьбы преторского права с цивильным правом. С помощью эксцепции претор, по сути говоря, парализовал действие цивильного права. Если цивильное право приводит к тому результату, который претора не устраивает, тогда он включал в свою формулу эксцепцию и, по сути говоря, аннулировал цивильное право.

16 *Экстраординарный про-цесс*. в 294 г. конституция Диоклетиана уст. эо как единств. форму процесса. Дело от нач. до кон. рассмат. чиновником, принимал заявл., назн. день, вызывал ответчика. Суд. пошлины. Писм. процесс. Огран. пуб-личность судоговорения. Участв. представители – адвокаты. Решение в писм. форме. Можно частично. Аппеляция. Решение воплощалось силой исп. влати. Диспозитивность и состоятельность.

**17.** *Виды исков* Вещные и личные. Вещные дел на 3 группы 1 –иск для восстановления нарушщенногго состояния им-х прав(требование только утраченной вещи или иной ценности, поступившую к отвнтчику) 2-Штрафной иск цель-наказание отв-ка предмет иска- взыскание частного штрафа, возмещение убытков 3-иски осущ-е и вом-е убутков и наказание ответчиков. ЛИЧНЫЕ иск , направленный на получение вещей или совершение действий. Различаются ЦИВИЛЬНЫЕ иски( основанные на цивильеом праве0 ГОНОРАРНЫЕ(ПРЭТОРСКИЕ (основанные на прэторском праве) ФИКТИВНЫЕ (содержат фикцию, те указание судье присодинит к сущ-м фактам несуществущ. Или утранить то же, а весь случай разрешить по образцу другого случая) АРБИТРАРНЫЙ (когда судья определял объ возмещения по своему усмотрению)

**18.** *Виды прэторской* защиты 1- интердикт Это приказ о запрете, грубо говоря, запрете нарушать чье-либо право.2- преторская стипуляция Здесь, когда действующее право не позволяло истцу предъявить определенные требования, то претор заставлял ответчика дать обязательство безусловное уплатить определенную сумму, если произойдет то или иное нарушение права истца, то есть истец, если бы этого обязательства не дал ответчик, был бы лишен возможности защитить свое право, а так претор обязывал его дать такое письменное обязательство. 3- ввод во владение. Это мера, которая позволяла кредитору получить во владение имущество определенного лица для того, чтобы обеспечить его интересы. Тот же пример со стеной соседского дома. Предположим, сосед просто отсутствует, находится в военном походе, и его дом находится в таком заброшенном состоянии.

Известный пример: кацу дамни инфекти - это обязательство возместить ущерб, который может возникнуть.4- реституция ин интегро – восстановление в прежнее состояние Реституция – возврат имущества. В римском праве имелось в виду, что гражданин какое-то претерпел невыгодное и несправедливое последствие, которое на самом деле было предписано правом. Так получилось, так по закону, но претор шел навстречу эту гражданину и допускал восстановление его в прежнее состояние. Скажем, гражданин находился в плену и не мог предъявить требование о защите своего права. Возвратился, а срок давности уже прошел. И вот претор применял это средство с целью, чтобы этот истец мог восстановить прежнее состояние.

**19** *Исковая давность* означает погашение возможности процессуальной защиты права в следствии того, что в течении времени такая защита не была ос-на заинтересованным лицом. При иск давн право , установленное в принципе бессрочно погашается бездеятельностью управомоченного лица. Когда безд-ть не могла быть поставлена в вину допускались перерыв и приостонавление этой давности невозможные при срочных исках. В 5 веке была введена ИД почти для всех личных исков и исков на вещи. При Юстиниане все иски подлежали давности, если погашались через 30лет и наз-АКТИОНЕСПЕРПЕТУА и если срок погашения был короче, то наз АКТИОНЕСТЕМПОЛАРИС. Здесь было сглажено понятие между срочностью и давностью. Начало иска устанавливается с момента искового притязания. Срок ИД 30 лет по Юстиниану. Течение давности прерывали: -предъе иска –признание требований обязанным лицом. Момент до процесса нге включался в срок ИД и отсчёт ИД начинался снова.

**20** *Правоспособность и дее- способность в РП*рабы и свободные. Рабы- объекты прав. Свободные- правос- пособные. В 1 в до н.э. –все свободные Италии. 212 г. Эдиктом Каракалы- все свободные империи. Юстиниан утвердил равенс-тво свободных частных лиц независимо от нац. принад-лежности. Лица своего пра-ва –патерфамилиас. Лица чужого права-все осталь-ные члены римской семьи. Патерфамилиас был носи- телем полной правоспособ-ности. В древнейшую эпоху власть пф. была абсолют- ной. Все приобретения членов семьи становились собст-тью пф. К концу РИ власть пф. осталась незна- чительна. Правоспособнос-ть могла быть утрачена пол ностью или частично. capetis demenutio maxima –максимальная- утрата статуса свободы, полная утрата правоспособности (пленение врагами, прода-жа в рабство вора или др.) полная утрата личных и имущ. прав. media-средняя- утрата прав гражданина, но сохр. статус свободы. теря-лась семья.( средняя насту- пала при ссылке). minima при выходе из семьи при браке. Эмансипация. Огра-ничны в деесп. несовершен нолетние(25), безумцы, жен щины. в 1 в. отм. опек. жен.

**21.** *Учение о трёх* статусах Правоспособность (способность быть субъектом прав и обязанностей) зависела от трех статусов:

Статус либертатис. Естественно, чтобы быть правоспособным, необходимо быть свободным человеком. Рабы таким статусом не обладают, поэтому они не правоспособны.

Статус сивитатис – гражданский статус, принадлежность к римскому гражданству. Если я не принадлежу к римскому гражданству, я являюсь перегрином, у меня ограниченная правоспособность, на меня цивильное римское право не распространяется.

Статус фамилиэ - это семейная состоятельность. С точки зрения этого статуса, все лица делились на лица своего права и лица чужого права. Первое лицо - суи юрис и али ани юрис.

**22** см.20

**23** *Правовое положение рабов в ДР*. Приобретение: пленение воинов вражес-кого гос-ва, обращение в рабство иностранцев. Рож- дение от рабыни. Если мать в любой отрезок берем. была свободной, то реб. стан. свободным. По иници- ативе потерпевшего вор, застигнут. на месте преступ. мог стать рабом. На терри-тории римской республики бывш. гражд. не могли быть рабами. Их продавали за границу- trans Tiberim. К началу класс. периода запрещается рабство, долговая кабала сокраща-ется. Обращались в рабство приговоренные к см. казни, каторге. Женщи-ны, улич. в интимн. связи с рабом и продолж. её после предупреждения. Клиент, плохо вып. свои обязан. пат рону. Ответственности за убийство своего раба не возникало. У рабов не было прав, но были обязанности. Эдиктом Клавдия больной раб, брошенный хоз. стан. свободным, конст. Антония Пия уст. угол. ответствен-ность за убийство раба. Раб мог обращ. в суд на правах жалобщика. Пекулий- обо-собленное имущество, выд. рабу господином для сам. управления, с внесением последнему опр. части дохода. Раб мог обращ. в суд от имени хозяина.

**24.** *Способы установления и прекращения рабства.* 1-пленение (при войне государств, или просто захват в плен) 2-рождение от матери рабыни 3-когда сам себя продавал в рабство 4-когда римского гражданина продавали в рабство за долги 5-обращались в рабство лица, приговор-е к см казни или вечной каторге. ОСВОБОЖДЕНИЕ 1-по воле гасподина (распор-е в завещание, внесение раба в списки граждан, заявление в присутствии свидетелей- отпускное письмо, если раб открыл убийцу господина- на 20 лет, больной раб брошенный господином) с обязательной регистрацией у магистра. В 4-м веке –заявление господина в церкви.

**25.** *Степени дееспособности лиц в РП*

**26.** *Понятие Юр.лица* основная логическая идея заключалась в том, чтобы создать прием юридической техники для введения в оборот некой имущественной массы, так или иначе обособленной от имущества отдельных, составляющих его юридическое лицо, членов, физических лиц. Сущность конструкции юридического лица можно кратко представить так: юридическое лицо являло собой фикцию, это не реально существующая организация, не явление социальной жизни, как рождение человека, смерть, а фикция, предположение, что в этих случаях существует как бы физическое лицо, которое является носителем прав и обязанностей. Римские юристы предполагали, что права и обязанности могут принадлежать только гражданам, только физическим лицами. А раз здесь не так, то это фикция, предположение, которое, конечно же, не соответствует действительности. То есть юридическое лицо - это фиктивный субъект права.

**27.** *Виды юр.лиц.* Вообще иногда создание понятия юридического лица относят к числу важнейших заслуг римского права. Едва ли есть основания для такого мнения. Дело в том, что это понятие не слишком было разработано в римском праве Тем не менее, нужно признать, что мысль об юридическом лице возникла и зародилась в юридическом праве достаточно четко. И основная логическая идея заключалась в том, чтобы создать прием юридической техники для введения в оборот некой имущественной массы, так или иначе обособленной от имущества отдельных, составляющих его юридическое лицо, членов, физических лиц.

Изъяты были из оборота ряд вещей так называемого божественного права Но уже даже в самое древнее время в Риме существовало значительное количество частных корпораций. Это различные союзы ремесленников, религиозные, профессиональные союзы. Было огромное количество союзов: скажем, корпорация низших служителей при магистратах, корпорация взаимопомощи, похоронная корпорация и так далее. Имущество этих лиц рассматривается или как имущество всех членов, как бы каждому принадлежит в известной доле часть имущества, или же как имущество одного из членов, который является казначеем и управляет этим имуществом в интересах всех остальных. Но постепенно создаются предпосылки для появления идеи юридического лица.Связано это прежде всего с тем, что выявляется потребность установить принцип нераздельности имущества в частных корпорациях, чтобы при выходе из корпорации член ее, ее участник не мог потребовать выдела своей доли, возврата того, что он внес, вступая в эту корпорацию. В противном случае всегда есть неуверенность, что какой-то участник завтра не пожелает выйти из состава этой корпорации.

Аналогичный процесс наблюдается в сфере государственных имуществ. Зарождается представление о субъективных правах народа, всего римского народа, как единства, на то имущество, которое принадлежит этому народу. И действия магистрата, должностного лица являются в этом случае действиями от имени этого единого римского народа. По сделкам, которые заключает магистрат в отношении этого имущества, приобретает права и становится обязанным сам римский народ, а не магистрат, не должностное лицо.

Решающее значение для появления конструкции юридического лица имело наделение правами гражданства и так называемая инкорпорация муниципий - городских общин, которые ранее составляли отдельные античные города-государства. Рим их завоевывал, Римская империя разрасталась, и эти ранее отдельные города, государства, включались в Римскую империю. Возникал вопрос, а как строить отношния с таким городом, с таким образованием публично-правовым. И очень важно, что они были подчинены гражданскому суду, то есть так же, как частные лица, как субъекты римского права, как граждане, также рассматривались и муниципии. Вот выработанные применительно к ним принципы постепенно переносятся на частные корпорации, и здесь мы видим принцип **нераздельности общего имущества.** Вот это существование организации не зависит от изменения членства. Члены меняются, одни входят, другие выходят, а корпорация продолжает существовать как некое единое целое. И что очень важно, члены такой корпорации не являются субъектами прав, которые принадлежат самой корпорации. Вот так появляется один из важнейших признаков юридического лица в современном праве - **принцип имущественной обособленности**. Имущество корпорации юридически обособлено от имущества ее членов. Скажем, это проявляется в том, что члены корпорации могут заключать договоры с самой корпорацией. Я же не могу заключить договор сам с собой. Я заключаю договор с самостоятельным лицом, которое мне противостоит.

Члены корпорации не являются патронами рабов, которые отпущены на волю самой корпорацией. Этот патронат принадлежит самой корпорации, но не ее членам. Главное, что члены этой корпорации не отвечают по обязательствам корпорации. А она несет ответственность своим имуществом.

Можно сказать, что правоспособность корпораций была сходной в чем-то с правоспособностью муниципий, городских общин.

Главное то, что в некоторых отношениях она была более узкой. Скажем, корпорация не могла быть наследником имущества (нельзя было завещать свое имущество по наследству корпорации), а муниципии могли быть.

Что же касается государства как участника гражданского оборота, то происходил процесс его превращения в юридическое лицо. Этот процесс был объективен. Но надо сказать, что он был осложнен тем обстоятельством, что с установлением империи, принципата, рядом с государственной казной, которая называлась эрариум, появилась особая часть государственного имущества – так называемый фиск. И первоначально фиск рассматривался в качестве имущества императора и членов его семьи. Но впоследствии этот фиск поглотил собою все источники государственных доходов и, в принципе, подчинялся общим нормам гражданского права. То есть некая имущественная масса была введена в гражданский оборот и на нее распространялись те нормы, которые регулировали отношения между частными лицами.

Государственная природа фиска все же сказывалась, так как существовала система привилегий, что фиск, в силу своей исключительности, освобождался от государственной пошлины при предъявлении исков.

Тем не менее, как бы не оценивая роль фисков в создании концепции юридического лица, надо констатировать, что римское право не создало ясно выраженной теории о государстве, как особом юридическом лице, то есть формы участия государства в частных правовых отношениях остаются не до конца ясными. Здесь, пожалуй, можно только говорить, что благодаря широкому участию фиска в частноправовых отношениях он как бы представлял собой государство, но в этом есть большая натяжка, потому что фиск не выражал единое государственное имущество, а являлся имуществом лично императора.

Были еще особые образования, такие, как компании публиканов. Это особые богатые люди из класса всадников, которые получили привилегию заниматься какими-то общественно значимыми видами деятельности (общественными постройками, мощением улиц, заведованием и разработкой рудников полезных ископаемых). Такие компании создавались на началах товарищества. Товарищество – это прямая противоположность юридического лица. Наиболее характерно и наиболее типично проводить отличие между юридическим лицом и товариществом. Поскольку товарищество – как договор, предполагающий личное участие каждого из членов в каких-то общих делах, то с выходом, со сменой участника этот договор прекращается, поскольку нарушается личная связь. С компанией публикан было иначе. Здесь не было столь сильного личного характера отношений между товарищами. Они не могли произвольно забрать ранее внесенный пай, имущественный взнос при вступлении в члены товарищества. Но, правда, эти паи могли переходить от одного товарища к другому, могли передаваться по наследству. Главное же отличие состояло в том, что управляющий этой компанией не обязательно являлся товарищем. То есть это мог быть наемный работник, который действовал от имени всей компании, действовал за всю компанию, все товарищество. А отсюда вытекала и другая особенность - отсутствие личного момента, не надо было поддерживать один и тот же личный состав компании. Сама компания существовала независимо от смены ее членов. Римские юристы называли такое устройство “корпус”, компания - единое целое, а не просто совокупность отдельных лиц.

Есть еще такая категория юридических лиц как учреждения. Как правило они являли собой религиозную организацию, в которой отсутствуют члены, а есть лишь так называемые дестинаторы. Для возникновения учреждения было достаточно, чтобы существовала вероятность того, что рано или поздно появится дестинатор, и что в интересах этого дестинатора будет использоваться имущество данного учреждения.

Сущность конструкции юридического лица можно кратко представить так: юридическое лицо являло собой фикцию, это не реально существующая организация, не явление социальной жизни, как рождение человека, смерть, а фикция, предположение, что в этих случаях существует как бы физическое лицо, которое является носителем прав и обязанностей. Римские юристы предполагали, что права и обязанности могут принадлежать только гражданам, только физическим лицами. А раз здесь не так, то это фикция, предположение, которое, конечно же, не соответствует действительности. То есть юридическое лицо - это фиктивный субъект права. Вся современная теория юридических лиц предполагает обоснование этой конструкции в двух направлениях: теория фикции и теория социальной реальности так называемая. Это уже современная юриспруденция. Одни считают, что это фикция, как было в римском праве, другие, что это социальная реальность, которую государство лишь признает, а не создает.

В римском праве юридическое лицо мыслилось как фикция. Это как бы физическое лицо. Но это “как бы” означает, что полного тождества правоспособности физического лица и юридического лица не существовало. Различия сводились к трем моментам.

Во-первых, по общему правилу юридические лица могли иметь лишь имущественные гражданские права. Они по общему правилу не могли быть субъектами семейных прав, нельзя было жениться или выйти замуж за юридическое лицо, не могли быть носителями других семейных прав за исключением патроната, патроната над вольноотпущенниками. Это институт, который позволял патрону получать личные какие-то услуги от бывшего своего раба. Раб должен был в течение своей жизни оказывать почтение своему бывшему господину и выполнять для него какие-то мелкие и не очень мелкие поручения.

Были ограничения в области наследственных прав, то есть не каждое юридическое лицо могло быть субъектом наследственного права, то есть получать имущество по наследству. Для этого для корпорации требовалось получить специальную привилегию.

Во-вторых, поскольку юридическое лицо является фиктивным субъектом права, то оно признавалось недееспособным и поэтому не могло приобретать такие права и обязанности иначе, как через своих представителей, и не могло приобретать такие права, для приобретения которых необходима наличность воли самого представляемого. Да, можно приобретать права через представителей, но в некоторых случаях для приобретения права требовалась наличность воли самого представляемого лица. И представитель не мог заменить собою волю представляемого.

В частности, по этому основанию первоначально не допускалось, чтобы юридическое лицо было субъектом правовладения. Для владения необходимо анимус томини – намерение лица относиться к вещи, как к своей, воля лица: я владею и я уверен, что никто другой не имеет на вещь больше прав, чем я. Но раз юридическое лицо – это фиктивный субъект, он не имеет воли, то как же он может быть субъектом владения?

В более позднюю эпоху жизнь заставила отступить от этого правила, и юридические лица стали рассматриваться в качестве субъектов правовладения.

Третий момент состоит в том, что юридическое лицо не было деликтоспособным, то есть оно не могло считаться деликтвентом, то есть тем, кто совершил правонарушение из деликта. Дело в том, что в римском праве, если представитель совершал деликт, то обязательство у представляемого было лишь в том, чтобы вернуть неосновательное обогащение, то есть то, на что он обогатился в результате незаконных действий представителя. Если сам он ничего противоправного не совершал, то, соответственно, никакой ответственности не нес. Этот же принцип был перенесен и на юридические лица. Обоснованность – это также недееспособность юридического лица. Раз оно недееспособно, то как же оно может отвечать за деликт, совершенный одним из его членов? Ведь деликт предполагает наличие вины, а вина невозможна без воли. Должна быть воля. Воля, вина, деликт. Раз воли нет, то нет вины, а отсюда нет и деликта. Поэтому можно было требовать лишь то, что меру обогащения составляло для данного юридического лица. Если кто-то из членов совершал правонарушение и в результате этого увеличивалось имущество юридического лица, можно было потребовать возвратить это имущество, но непосредственно привлечь к ответственности нельзя. В отличие от современного права, в частности российского, которое стоит на позициях теории коллектива Анатолия Васильевича Бенедиктова, предполагающей, что действия работников являются действиями самого юридического лица, но только если они связаны с исполнением служебных обязанностей. Римское право, как я уже сказал, предполагало, что юридическое лицо не может являться субъектом деликтной ответственности.

**28.** *Деление вещей* ДВИЖИМЫЕ и НЕДВИЖИМЫЕ (зем.уч-ки, недра, всё,что создано чужим трудом на земле собственника, предметы, связанные с землёй или фундаментально скреплённые с её по-ю. Правило- сделанное на по-ти следует за пов-ю, возд- пространство) ДВИЖИМЫЕ( мебель, домашняя утварь, рабы, животные.) Вещи МАНЦИПИЯ(зем. Уч-ки на итальянской земле, рабы и животные, кот прируч-ся к упряжке) НЕМАНЦИПИЯ( остальные вещи)

ДЕЛИМЫЕ( не изменяют ни рода ни ценности, а только становятся меньше в V- зем.уч-ки, здания(только вертикальные) Вннешние призхнаки разделения- межи, стены, границы. И НЕДЕЛИМЫЕ

ПОТРЕБЛЯЕМЫЕ( согласно их прямого назн-я (продов-е, деньги)) НЕПОТРЕБЛЯЕМЫЕ- которые неизнашивались от употребления или если уничтожались, то постепенно теряя свою ценность-драг.камни и тп)) ъ

РОДОВЫЕ( вещи, кот-е своим родом осущ.своё назначение, кот опред-ся числом, мерой весом. ) ИНДИВИДУАЛЬНЫЕ

ПРОСТЫЕ(образуют нечто физически связанное и однородное, нерасподающееся на сост части –раб, бревно, камень) СЛОЖНЫЕ( сост-е из исск.соединений разнородных вещей, носящие общее название здание, корабль, шкаф) СОВОКУПНОСТЬ РАЗДЕЛЬНЫХ ВЕЩЕЙ (связаны общим названием- стадо, легтон)

ПОБОЧНЫЕ( определённым образом зависящие от главной вещи, подчинённые юридическому положению главной. Виды : -части вещи, принадлежности, плоды) и ГЛАВНЫЕ

В ОБОРОТЕ (объекты частной собственности и оборота между отдельными людми- предмет мены) ВНЕОБОРОТНЫЕ( не могли быть предметами частных правоотношений –воздух, река, моря, публичные вещи-римский народ, дороги, вещи божеского права- храмы…, стены и ворота каждой лбщины)

**30.** *Вещи движимые и недвижиме* см.28

**31.** *Индивидуально определённые вещи* см.28

**32.** *Простые и сложные Главноая и принадлежность.* см.28 основными видами побочных вещей считались Части вещи, принадлежности, плоды. ЧАСТИ вещи- когда вещь являлась объектом сделки, то ЧВ тоже являлась объектом ( про чужое бревнов своём доме- при постройке). ПРИНАДЛЕЖНОСТЬ (вещь, связанная с главной вещью не физически, а экономически (замок и ключ ) на принодлежность можно претендовать отдельно. ПЛОД- органические произведения вещей (огороды, деревья, шерсть, молоко) делятся –соединённые с произв-й их вещью, -уже отделённые –не только отделённые, но и захваченные кем-то для себя или другого. Последние делятся на –личные в натуре –плоды потреблённые. ПЛОДЫ делятся –несобранные по упущению, но подлежащие сбору при правильной хоз-й экплуатации вещи.

**33. П***убличные, ничейные и общедоступные вещи* см.28

**34.** *Понятие и виды сделок.*

**36.** *Понятие и осн-е черты Вещных прав.* Вещным правом предполагается именовать право, которое дает его обладателю непосредственное господство над вещью. Объектом этого права является сама вещь, какая-то обособленная часть внешней природы, имеющая телесную субстанцию. Всякое вещное право представляет собой некую непосредственную юридическую связь лица с вещью. Право принадлежит одному лицу, и все другие члены общества должны признавать эту принадлежность. Вещные права являются абсолютными. Вещное право предоставляет определенное господство над вещью, но степень этого господства может быть различной. В связи с этим вещные права подразделяются на две основные категории 1-право собственности 2-право на чужую вещь . Полнота власти собственника может быть ограничена государством, только временные огр-я могут стеснять права собственника . Всем вещным правам свойственен ряд общих признаков -о общие основания их прекращения (гибель вещи, юрид-я гибель) юридическое господство не зависит от фактического госп-ва

**37***. Виды ВП* **квиритская** собственность или цивильная. Это собственность по цивильному праву, по исконному римскому праву. Субъектом такой собственности, квиритской или цивильной, мог быть только римский гражданин. Естественно, собственность могла быть только в отношении оборотоспособных вещей, тех, которые в принципе могли быть в собственности других лиц. Для приобретения квиритской собственности существовали определенные способы. Их было не так много, но они должны были приводить к смене собственника. Если вы приобретали вещь иным путем, вы субъектом права квиритской собственности не становились. Первый - так называемая манципация. Обряд манципации - это был способ приобретения права квиритской собственности.Второй такой же способ назывался in jure cessio - ин юре цессио. Под этим термином иногда упоминают о цессии. Цессия - это уступка права. Так вот ин юре цессио - исконный квиритский способ приобретения права собственности посредством так называемой воображаемой виндикации вещи. Вещь как бы изымается собственником у несобственника. Это разыгрывается как судебный процесс. Но на самом деле это, конечно же, не судебный процесс. Здесь нет спора о праве, просто акт передачи облечен в форму судебного процесса. Но в ряде случаев эти обряды по тем или иным причинам не соблюдались. Скажем, вещь была передана посредством традиции. Традиция - это такой способ приобретения права собственности по праву народов, неформальная передача вещи во владение приобретателю, просто взял собственник и передал вещь другому лицу. Такая традиция, конечно же, не могла привести к приобретению права собственности на стороне приобретателя.

**бонитарная** собственность. Она возникла при возникновеннии дефектов при приобретеннии по квиритской совст-ти. Подчеркну, что субъектом бонитарной и кверитской собственности являлся римский гражданин, то есть и там, и там это один и тот же субъект – римский гражданин. Это очень важно. Это часто упускается студентами из виду, потому что существовала собственность не римских граждан, но она к бонитарной собственности никакого отношения не имеет. Бонитарная собственность – это собственность римских граждан, так же как и кверитская собственность, но которая возникала вследствие дефектов в способе приобретения кверитской собственности.

А вот собственность, которая не могла принадлежать римскому гражданину, называлась **перегринская** собственность. Третья категория – это собственность перегринов, тех, кто не являлся гражданином Рима.И близко к ней примыкает собственность на провинциальные земли. Перегринская – здесь специфика субъекта, а собственность на провинциальные земли – здесь специфика объекта. Объектом такой собственности могла быть только провинциальная земля, земельные участки в провинции, то есть на тех территориях, которые были завоеваны Римом.

**Посредственное владение** это фактическое осущ-е владения за других лиц на почве экономической зависимости.

**38,39,40** *Владение*это некое фактическое господство над вещью. Что же из себя представляла владельческая защита? Здесь важно подчеркнуть, что защита этого владения в Риме носила полицейский характер, то есть претор не допускал насилия при разрешении имущественно-правовых споров. Он издавал особые акты, назывались они интердиктами (особые средства преторской защиты). Это так называемые приказы, которые подлежали либо условному, либо безусловному исполнению и как бы пресекали самоуправное осуществление прав. **Узукапия** рассматривалась, как основание приобретения права собственности по давности владения. Но римское право защищало и ряд так называемых держателей – тех лиц, которые владели вещью на праве, предоставленном другому, другим лицом. Это было 4 категории субъектов:

**Секвестарий** – лицо, которое владело предметом спора. Пока шло судебное разбирательство и не ясно было, кто выиграет спор, истец или ответчик, вещь могла быть предоставлена третьему лицу, которое должно было выдать эту вещь победителю спора. Такое лицо называлось секвестарием, а хранение – секвестр. Это лицо, безусловно, как бы не являлось собственником и оно прекрасно понимало, что впоследствии вещь должна быть предоставлена тому, кто выиграет процесс. Тем не менее, на время процесса оно имело самостоятельное защищаемое правомочие владения.

Далее – **владение прекариста**. Прекарист – тот, кто получил вещь в безвозмездное, прекарное пользование, так сказать, до востребования, из милости. Если я оказал такую услугу, что предоставил вещь кому-то в пользование бессрочно, безвозмездно, но с обязанностью вернуть по первому требованию, тогда мы говорим именно о прекарном пользовании. Несмотря на то, что, конечно же, прекарист осознавал, что вещь принадлежит собственнику, тем не менее, римское право предоставляло защиту и ему.

Далее – **владение залогодержателя**.

Виды владельческих интердиктов: 1-И-ты, напроавленные на удержание существующего владения 2-о возвращении насильственного или тайно утраченного владения 3- об установлении владения впервые.

субъектами владельческой защиты были также **суперфициарии**, то есть те, кто имели право суперфиций. Напомню, что это право на дом, находящийся на чужой земле, или владелец владения субъекта эмфитевзиса. Это земельный участок, который не принадлежал данному лицу, но находился в его наследственном владении Основные признаки владельческой защиты заключались прежде всего в двух моментах.Во-первых, самое главное, что при рассмотрении такого владельческого спора не допускалось рассмотрение спора о праве. Здесь необходимо было ограничиться лишь констатацией факта владения и факта нарушения этого владения со стороны другого лица. Этих фактов было достаточно для того, чтобы дело было разрешено тем или иным образом. На этом основании выделяют два вида защиты владения, два вида процесса о защите владения. Это посессорный и петиторный процесс.

Что касается посессорного, такое название он получил от самого понятия possessio, и это владение, которое защищалось посессорными интердиктами. Здесь интердикт был обращен к нарушителю с тем, чтобы он не допускал нарушения владения. А петиторная - это защита, которая предполагает исследование обстоятельств, связанных с основанием владения, кто из субъектов имеет больше прав на спорную вещь, а кто меньше. В римском праве, еще раз подчеркиваю, было невозможно рассматривать спор о праве собственности и о правовом основании владения во владельческом процессе. Неудовлетворенная исходом разбирательства сторона могла предъявить иск и доказывать свое право на имущество, но уже в обычном порядке, скажем, предъявить виндикационный иск.

**41-46** Вещное право предоставляет определенное господство над вещью, но степень этого господства может быть различной. Определенное господство есть почти у каждого вещного права, но степень этого господства не одинакова.

В связи с этим вещные права подразделяются на две основные категории. Первую категорию образует лишь одно вещное право - это право собственности. Это разновидность вещного права, которая как бы совершенно отличается от всех других вещных прав.

Вторую категорию образуют так называемые права на чужую вещь. Эти права как бы имеют ограниченное содержание по сравнению с собственностью. Собственность дает безусловно большее господство, чем ограниченные вещные права.

Это, в принципе, по своему содержанию самое широкое право (право собственности). И в принципе (только в принципе) это право предоставляет своему обладателю неограниченное распоряжение, неограниченную власть над вещью. Собственник может делать всё, что угодно, с вещью. Но вот эта полнота власти собственника может быть ограничена государством, когда на собственность распространяется ряд законных ограничений. Они существовали и в римском праве. Собственник не может владеть вещью: вещь находится у другого лица и он не может прекратить этот нахождение вещи у другого лица. Он не может пользоваться вещью: вещи у него нет (как правило, пользование предполагает нахождение вещи у владельца). И может быть даже, что он лишен права распоряжаться вещью, не может ее продать, обменивать, отчуждать, скажем, когда имущество находится под арестом.

Всем вещным правам, в том числе, праву собственности свойственен ряд общих признаков. Мы говорим об общих началах всех вещных прав. В частности, всем вещным правам свойственны общие основания их прекращения. Общие основания – гибель вещи. Если вещь погибает, естественно, все вещные права на нее погибают вместе с ней. То же самое с правом собственности. Если объектом вещного права является вещь, то гибель вещи приводит к прекращению самого права. Или, если вещь переходит в разряд неправоспособных, то есть изъятых из оборота. Здесь как раз тот случай, когда вещь не погибает физически, а мы говорим о юридической гибели, что юридически вещь как бы погибает. Она в принципе больше не может быть предметом частноправового господства.

И последнее общее положение, пожалуй, в том, что юридическое господство над вещью, которое обеспечивается вещным правом, не зависит от фактического господства. Юридическое господство над вещью, которое есть у субъекта вещного права, не зависит от фактического господства. Неважно, находится вещь у меня или не находится, я все равно собственник вещи, или если речь идет о другом вещном праве, залогодержатель. Также право залога всегда существует, поскольку есть данная вещь, как бы право следует за вещью, где бы эта вещь не находилась.

В римском праве существовало несколько видов собственности. Вам нужно знать четыре вида собственности.

Прежде всего, это квиритская собственность или цивильная. Это собственность по цивильному праву, по исконному римскому праву. Субъектом такой собственности, квиритской или цивильной, мог быть только римский гражданин. Естественно, собственность могла быть только в отношении оборотоспособных вещей, тех, которые в принципе могли быть в собственности других лиц. Для приобретения квиритской собственности существовали определенные способы. Их было не так много, но они должны были приводить к смене собственника. Если вы приобретали вещь иным путем, вы субъектом права квиритской собственности не становились.

В частности, для приобретения квиритской собственности на протяжении многих лет, многих веков применялось два способа приобретения. Первый - так называемая манципация. Обряд манципации - это был способ приобретения права квиритской собственности.

Второй такой же способ назывался in jure cessio - ин юре цессио. Под этим термином иногда упоминают о цессии. Цессия - это уступка права. Так вот ин юре цессио - исконный квиритский способ приобретения права собственности посредством так называемой воображаемой виндикации вещи. Вещь как бы изымается собственником у несобственника. Это разыгрывается как судебный процесс. Но на самом деле это, конечно же, не судебный процесс. Здесь нет спора о праве, просто акт передачи облечен в форму судебного процесса. Но в ряде случаев эти обряды по тем или иным причинам не соблюдались. Скажем, вещь была передана посредством традиции. Традиция - это такой способ приобретения права собственности по праву народов, неформальная передача вещи во владение приобретателю, просто взял собственник и передал вещь другому лицу. Такая традиция, конечно же, не могла привести к приобретению права собственности на стороне приобретателя. Юридически собственником оставалась как раз передающая сторона. И могла быть только одна спасительная линия у приобретателя, если он провладел имуществом в течение установленного срока для приобретательной давности - год и два года по закону XII таблиц.

По истечении срока приобретательной давности это лицо могло стать юридическим собственником. Более того, такие приобретатели получили не просто защиту от иска кверитского собственника, а они получили нечто большее. Если приобретатель лишался вещи, скажем, другое лицо у него эту вещь физически отняло силой, то этот приобретатель, не являясь собственником, мог истребовать вещь, предъявив публицианов иск – иск добросовестного владельца, которому вещь была передана собственником, а потом отнята у него другим лицом. И вот эта кверитская собственность как бы отодвигается на задний план. С появлением бонитарной собственности уже необходимость соблюдения формальных способов передачи вещи отпадает и как бы образуется так называемая голая кверитская собственность – собственность, которая практически ничего не дает. Просто констатируется, что она наличествует, но основное значение имеет, конечно же, бонитарная собственность.

Подчеркну, что субъектом бонитарной и кверитской собственности являлся римский гражданин, то есть и там, и там это один и тот же субъект – римский гражданин. Это очень важно. Это часто упускается студентами из виду, потому что существовала собственность не римских граждан, но она к бонитарной собственности никакого отношения не имеет. Бонитарная собственность – это собственность римских граждан, так же как и кверитская собственность, но которая возникала вследствие дефектов в способе приобретения кверитской собственности.

А вот собственность, которая не могла принадлежать римскому гражданину, называлась перегринская собственность. Третья категория – это собственность перегринов, тех, кто не являлся гражданином Рима.

И близко к ней примыкает собственность на провинциальные земли. Перегринская – здесь специфика субъекта, а собственность на провинциальные земли – здесь специфика объекта. Объектом такой собственности могла быть только провинциальная земля, земельные участки в провинции, то есть на тех территориях, которые были завоеваны Римом. Дело в том, что эти земли не могли быть в принципе объектом частной собственности, то есть в эпоху республики считалось, что эти земли принадлежат всему римскому народу. А в эпоху империи император объявил их своей собственностью. Но фактически отношения по использованию этой земли незначительно отличались, если вообще отличались, от обычных традиционных отношений собственности

Теперь, что касается законных границ права собственности. Я сказал, что собственность, в принципе, предоставляет субъекту полную власть над вещью. Но, безусловно, это только в принципе. Я сказал, что государство иногда устанавливает ограничения власти собственника. В принципе, в римском праве провозглашалось, что собственник по своему усмотрению осуществляет господство над вещью, то есть он действует по своему усмотрению, и при этом может даже нарушать интересы других лиц. Это вполне возможно, что при осуществлении своего права собственник посягает на интересы третьих лиц.

Например, собственник мог построить какое-то строение и заслонить свет собственнику соседнего участка. Или же вырыть колодец на своей земле и лишить возможности пользоваться колодцем собственника нижележащего участка. Но главное, что при осуществлении своего права не было, во-первых, нарушения сервитутных прав, прав, которые принадлежали другому лицу на имущество собственника. Нельзя было нарушать сервитутные права. Например, сервитут - право проезда по чужой земле, я имею право проезжать по чужой земле, потому что моя земля не имеет доступа к общим дорогам, я выговорил такое право, чтобы проезжать по территории соседа. Нельзя было поставить какую-то преграду.

Во-вторых, собственник не может допустить того, что сегодня называется “шикана”. (?) Шикана - то есть злоупотребление правом с исключительной целью причинить вред другому лицу. Нельзя употреблять свое право во зло так, чтобы преследовалась исключительная цель навредить другому лицу. Вот это действие являлось незаконным.

Что же касается других, законных ограничений права собственности, то они довольно-таки были значительные. Я назову некоторые из них, наиболее явные.

Во-первых, собственник земельного участка не мог протестовать против проникновения в его владения разных неприятных выделений и отбросов, скажем, со стороны соседнего участка, не мог протестовать, чтобы на его территорию проникал дым, пар, пыль с территории соседнего участка, но, конечно, если это вызвано нормальной эксплуатацией соседнего участка. Нельзя было это делать исключительно с тем, чтобы причинить зло интересам другого лица. Собственник соседского участка просто вынужден так поступать, потому что это связано с хозяйственной эксплуатацией его участка.

Во-вторых, сосед, скажем, когда это были два соседских участка, должен был дозволять другому соседу заступать на его участок для собирания упавших плодов. Деревья росли на территории одного участка, но плоды падали на территорию соседнего участка. И собственник соседнего участка должен был допускать другое лицо для собирания плодов через день, не каждый день, а через день.

Далее сосед на нижележащем участке должен был принимать на свою землю сток дождевой воды с территории соседнего участка. Нельзя было установить заслон с тем, чтобы вода обратно пошла и вызвала какие-то неблагоприятные экономические последствия. И собственник вышележащего участка не мог изменять нормальный сток дождевой воды, не мог направить воду так, чтобы она прямо текла в направлении жилища соседа, если она была проложена в другом месте, а теперь возьмет и изменит направление. Это было недопустимо.

Далее – в отношении земельных отношений, когда сосед имеет имущество и это имущество угрожает обвалом. На самом деле обвала еще не произошло, просто существует такая угроза. Так вот, заинтересованный субъект, в частности, сосед мог потребовать от собственника строения дать ему стипуляцию, то есть обязательство возместить возможный убыток от обвала здания. Если произойдет обвал, ты мне заплатишь такую-то сумму. И всё. И здесь будет предельно упрощен порядок взыскания этой суммы.

Землевладелец должен был допускать любого желающего на его участок для занятия горным промыслом либо для того, чтобы добывать иные недра земли. При этом 1/10 дохода должен был разработчик платить собственнику. 1/10 получал собственник в виде ренты, а 1/10 дохода направляли в доход бюджета государства.

В древности как раз было не так, в самую раннюю эпоху римского государства, потому что считалось, что собственник земли имеет исключительные права на недра земли.

В конце концов надо было еще при строительстве зданий сохранять между ними определенный промежуток – 5 футов. Нельзя было строить здания ближе, чем на расстоянии 5 футов. И были ограничения относительно высоты зданий. Очень высокие здания нельзя было строить.

И последнее ограничение – государство могло экспроприировать собственность для государственных нужд, просто взять и лишить собственника его права. Но при этом, конечно, с выплатой вознаграждения.

**способах приобретения** **права собственности**. Здесь обычно различают несколько видов этих способов.

Во-первых, это цивильные способы – те, которые были предусмотрены цивильным, или квиритским, правом. И вторая категория – это способы приобретения права собственности по праву народов, то есть не исконно римские способы, а способы приобретения по праву народов.

К первой категории, к исконно цивильным способам относят следующие виды: это, во-первых, приобретение права собственности от государства (это один из древних способов установления собственности); во-вторых, это манципация, о которой мы уже говорили вкратце, и сегодня я несколько слов добавлю к этому вопросу; третий способ – это in iure cessio; четвертый – адъюдикация; пятый – приобретение собственности по приобретательной давности (по давности владения, иногда говорят), в Риме этот способ назывался usucapio (вы можете этим термином не пользоваться, просто говорить “право собственности по давности владения”). Далее это два способа, которые относятся к наследственному праву – приобретение права по наследству и в силу легата – по завещательному отказу.

Что касается способов приобретения права собственности по праву народов, в эту категорию следует отнести прежде всего такой способ, как традиция; об этом способе мы сегодня будем особо подробно говорить – о традиции. Кроме того, это оккупация (тот же термин, как он в обычном словоупотреблении применяется), далее это спецификация ( это тоже слово, которое на слух воспринимается однозначно всегда).

Можно сюда отнести приобретение плодов вещи. Плоды тоже являлись самостоятельным объектом прав и могли, естественно, быть объектом собственности. Сюда можно отнести находку клада.

Вообще все способы приобретения права собственности делятся на две категории. Это деление, которое актуально для современного права. Это деление на первоначальые и производные способы приобретения собственности.

Итак, все абсолютно способы делятся на две категории в зависимости от того, имеет ли место право приеемства. Все способы права собственности, как цивильные так и по праву народов, делятся на первоначальные и производные.

Первоначальные характеризуются возникновением права собственности в лице данного приобретателя впервые, либо, во всяком случае, назависимо от права предшественника, независимо от того, кому вещь ранее принадлежала. Либо возникает это право впервые, ранее эта вещь вообще никому не принадлежала, либо независимо от права предшественника. Отсюда очень важный практический вывод, который состоял в том, что для производных способов действительность права зависела от права предшественника. Если же речь шла о первоначальном способе, то право собственности опиралось исключительно на способ своего приобретения. Мы в этом случае не говорим ни о каком правопреемстве.

Итак, отдельные способы приобретения права собственности.

Я уже упоминал манципацию. Это исконный цивильный способ приобретения, он предполагал соблюдение сложного обряда. Во всех учебниках это есть. Подчеркну, что особое распространение получила разновидность манципации, которая называлась фидуциарная манципация, от слова фидуция. Иногда сейчас говорят о некоторых правоотношениях, как фидуциарных правоотношениях, фидуциарных сделках в современном праве. Под этим подразумевают лично доверительный характер отношений сторон, когда их отношения строятся на особом доверии. Происхождение термина фидуциарная манципация отсюда. Дело в том, что манципация приводила к тому, что право собственности возникало у приобретателя. Это право было неоспоримым, окончательно перешедшим к приобретателю вещи. Но в ряде случаев манципация должна была обеспечить не просто переход права собственности ради него самого, а имела в виду осуществление иной, специальной цели. Вещь предоставлялась лицу, приобретателю, но для специальной цели, но оформлялось это в виде манципации, этот субъект становился собственником вещи, он получал больше прав, чем следовало.

Скажем, вещь отдавалась на хранение, а оформлялась эта передача как манципация, то есть хранитель становился собственником имущества. Но стороны просто делали оговорку, что эта фидуциация призвана служить этой цели – обеспечивать сохранность имущества.

И цели эти могли быть абсолютно разными. Это могли быть отношения займа таким образом оформлены, отношения ссуды, то есть безвозмездного пользования имуществом, хранения и так далее. То есть, грубо говоря, фидуциарная манципация заключала в себе зародыш целого ряда будущих самостоятельных договорных отношений. Почему стороны прибегали к манципации – потому, что она позволяла субъекту приобрести вещь от другого лица и в дальнейшем владеть этой вещью, иметь ее на праве собственности, осуществлять господство над вещью, и это, в принципе, соответствовало целям сделки.

Иногда на этом примере наглядно виден такой негласный принцип вообще в цивилистике и, можно сказать, в юриспруденции – принцип экономии правовых форм. Юристы очень редко хотят создавать совершенно новые институты и какие-то правила, а стараются новые отношения как бы облечь в форму уже традиционных, испытанных правил. То есть как бы консервативность юриста еще и в этом состоит.

Я, естественно, подчеркну, что при таких сделках, которые облегались в форму фидуциарной манципации, конечно же, положение отчуждателя было очень ненадежным, то есть он в принципе не мог принудительно истребовать вещь от приобретателя, потому что манципация формально совершилась и формально право собственности перешло окончательно и неоспоримо. В этом случае как раз наглядно видно, что этот субъект доверял доброй совести приобретателя, что приобретатель согласится вернуть вещь, когда это потребуется.

Что касается такого способа, как in iure cessio, я о нем говорил на прошлом занятии вкратце и думаю, что этой информации вам будет достаточно. Подчеркну, что здесь речь шла о воображаемой виндикации: как бы стороны разыгрывали судебный процесс об истребовании вещи, но на самом деле, конечно, никакого спорного процесса, разбирательства не было, была передача вещи на основании договоренности сторон.

Длительное время манципация и in iure cessio были господствующими способами приобретения права собственности. Но постепенно все большее распространение получал такой способ, как традиция, и ко времени императора Юстиниана традиция окончательно вытеснила и манципацию, и in iure cessio.

Первоначально же традиция была лишь способом приобретения права собственности по праву народов, то есть квиритский собственник не мог опираться на традицию, обосновывая свое право.

Итак, что же такое традиция? **Традиция** – это передача фактического владения вещью, прежде всего это передача фактического владения вещью.

Я даже могу небольшое отступление сделать и сказать, что, в принципе, законодательства целого ряда государств Европы, регулирующие приобретение права собственности по договору, основываются на так называемой системе традиции. То есть, что это означает – что вещь, для того чтобы поступить в собственность приобретателя по договору, должна быть ему передана в фактическое обладание.

в немногих случаях собственность возникала без ее реальной передачи. Особо здесь выделяют два случая: передача посредством короткой руки, traditio brevi manu. Речь на самом деле идет об очень простой ситуации, когда приобретатель вещи уже являлся в момент приобретения ее экономическим владельцем. Скажем, он эту вещь арендует на основании договора аренды, а в последующем арендатор договаривается с собственником о том, что вещь передается ему, арендатору, на праве собственности. Но раз эта вещь уже находится у арендатора, то, конечно, передача фактическая владения этой вещи не требуется. Здесь иногда говорят, что собственность устанавливается одним лишь соглашением сторон. Следующий важный способ приобретения права собственности - адъюдикация. Я уже говорил, что адъюдикация являлась одним из элементов формулы в формулярном процессе. Когда я об этом говорил, подчеркнул, что этот элемент присутствовал только в одной категории случаев - в исках о разделе общей собственности.

Вещь в принципе в римском праве должна была принадлежать только одному лицу. Мы говорим иногда, что есть римская модель права собственности. В России безусловно действует римская модель права собственности. Какой здесь основной постулат? Очень простой: одна вещь - один собственник, такой принцип. Из этой ситуации было только одно исключение, из этого общего правила, - это ситуация общей собственности, когда вещь принадлежала сообща в определенных долях нескольким лицам. Общая собственность унаследована была и другими законодательствами, не только римским, не только в римском праве она существовала, и существует сейчас в большинстве развитых правопорядков, в том числе и в России.

Здесь говорят о том, что каждый из сособственников имеет долю в праве собственности, не долю на часть вещи, на какую-то обособленную часть имущества, а долю в самом праве. При этом каждый из сособственников мог потребовать выдела своей доли. Выдел приводил к тому, что этот сособственник становился единоличным обладателем какого-то имущества. Было у сособственника право, как и в современных законодательствах, право требовать раздела общей собственности или выдела своей доли. Тогда судья должен был либо выделить ему какую-то часть имущества и установить на нее единоличное право собственности, либо, если выдел какой-то части имущества невозможен, то присудить вещь другому сособственнику или нескольким, а этому лицу обязать выплатить компенсацию в деньгах.

Следующий очень важный способ приобретения права собственности – это приобретение права по давности владения. Выделяют пять условий, которые необходимо было установить, для того чтобы право могло считаться приобретенным.

Первое условие, что владелец должен был владеть вещью и у него должен быть элемент такой, как аnimus domini. Мы об этом говорили на прошлой лекции, я уже не повторяюсь, то есть владеть с желанием иметь вещь для себя, владение как бы на правах собственника, лицо понимает, что нет ни у кого другого больше прав на эту вещь, чем у него.

Второе условие – здесь это значительная специфика этого способа – необходимо наличие справедливого основания владения. Речь идет, если говорить совсем просто, о каких-то сделках, различного рода договорах или сделках односторонних; собственно говоря, на что владелец опирается, осуществляя господство над вещью. В частности, он мог привести в качестве оправдания договор купли-продажи, что он вещь получил от продавца по договору. И как правило, конечно, этот договор должен был привести к праву собственности. То есть исполнение договора, передача вещи должна была сделать его сразу же полноценным квиритским собственником. Но если этого не происходило в силу какого-то лежащего вне этих сделок недостатка. Вот если этого не происходило, владелец не становился собственником (но вследствие лежащего вне этой сделки недостатка), вот тогда эти сделки рассматривались как законное основание для последующего приобретения собственности по приобретательной давности. То есть в принципе должны быть все формальные условия соблюдены для приобретения квиритской собственности – то есть законная сделка с совершеннолетним лицом в отношении имущества, не изъятого из оборота, никаких противоречащих закону условий сделки, - всё нормально, но только какой-то внешний порок. Ну скажем, сам отчуждатель не являлся собственником вещи, поэтому, естественно, не мог перенести эту собственность и на приобретателя.

Тогда мы говорим, что возникает условие для последующего приобретения собственности по так называемой usucapio -узукапии, по приобретательной давности. Сразу же хочу сказать, что владелец никогда не мог приобрести собственности, если он приобрел вещь, скажем, с помощью насилия или тайно отобрал ее у какого-то лица, или получил вещь в прикарное пользование и владел ею какой-то период времени. Эти обстоятельства свидетельствовали о порочности владения и, конечно, в этом случае не было удовлетворено условие наличия законной каузы, законного основания.

Следующее, третье важнейшее условие - это добросовестность. Только в этом случае требовалась добросовестность владельца. Это предполагает, что он не знал и не должен был знать о каких-то правопрепятствующих основаниях для приобретения квиритской собственности. Он предполагал, что вполне законно приобретает вещь и был уверен, что станет ее собственником сразу же.

Интересный пример приводит известный исследователь Бертран Виндшейд, известный немецкий цивилист и романист. Пример с приобретением рабов. Допустим, я приобретаю 10 рабов и думаю, что некоторые из них чужие, я только думаю так, есть подозрения, кто-то что-то сказал, предупредил, но я знаю, какие именно, в отношении каких рабов у меня есть сомнения. В этом случае я могу приобрести право собственности на других рабов, в отношении которых у меня сомнений нет. И другая ситуация, противоположная, когда из 10 приобретенных рабов у меня есть подозрения в отношении некоторых, но каких, я не знаю. В этом случае, не зная, какие именно, я не могу приобрести право ни на одного из рабов.

Важно подчеркнуть, что добросовестность владельца предполагалась. Он не должен был доказывать свою добросовестность. Действовала общая презумпция, что владелец добросовестный. Добросовестность требовалась по общему правилу в момент приобретения владения. Но для купли-продажи она требовалась и в момент заключения договора.

Четвертое условие для приобретения права по приобретательной давности, это срок давностного владения, требовалось истечение определенного срока. Здесь есть разница между недвижимыми вещами и движимыми. Я говорил, что большого значения деление вещей на движимые и недвижимые в римском праве не имело. Но для приобретательной давности имело, потому что срок для движимой вещи был один год, для недвижимой вещи - два года. При этом он должен быть непрерывным, я должен был владеть вещью непрерывно в течение этого срока, а не в общей совокупности: провладел 6 месяцев, потом у меня вещь отобрали, потом я снова вернул владение. Нет, непрерывно: год и два года.

И последнее условие – это то, что вещь должна быть не изъятой из оборота. В противном случае она, конечно, не могла быть объектом частного господства. В частности, не могли быть таким образом приобретены казенные вещи, казенные вещи были забронированы, и издавна существовал закон о недопустимости приобретения права на ворованные вещи, в отношении ворованных вещей не допускалось такое приобретение.

Здесь в отношении сроков, необходимости срока для владения допускалось приращение этого срока. Что имеется в виду? Если вещь была унаследована (в таком виде, как добросовестное владение), то наследник мог ссылаться на время владения этой вещью наследодателем. Если срок был непрерывным, то можно было на это время ссылаться и в этом случае добавлять это время ко времени своего владения.

То же самое при прижизненных сделках. Вещь приобреталась по договору, ко времени владения приобретателя прибавлялось время владения отчуждателя – successio possessionis и accessio possessionis.

И последний момент, очень важный, из этого традиционного института касается прерывания давностного владения, когда же оно прерывалось. Главный здесь момент – это утрата владения; если вы утратили владение, то давность прерывалась. А некоторые исследователи полагают, что предъявление иска к владельцу, скажем, собственником вещи. Собственник предъявлял иск: отдай мне вещь, потому что я собственник, а ты еще нет. Вот в момент предъявления иска также владение прерывалось. Но, в принципе, это вопрос спорный; большинство считают, что прерывалось владение только в отношении лица, предъявившего иск. В отношении всех третьих лиц, которые не предъявили иски, это не имело никакого значения.

защита права собственности. Здесь надо сразу понять, что в римском праве способы защиты собственности зависели прежде всего от характера нарушения. По этому критерию различают два основных способа защиты, два основных иска по защите права собственности, которые без изменений перекочевали в современные законодательства, в том числе в законодательство России. Это **виндикационный иск и негаторный иск.**

Виндикационный иск - это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании вещи из незаконного владения последнего. На что иск направлен? На истребование вещи. Кому предъявляется? Тому, кто владеет вещью. Поэтому условием предъявления этого иска было лишь такое нарушение собственности, которое было сопряжено с лишением владения. Если владение вещью не отнимал никто у собственника, то собственник, конечно же, предъявить такой иск не мог. Истцом выступал, естественно, собственник, тот, кто утратил владение. Ответчиком - всякое третье лицо, в руках которого находилась вещь в данный момент. - **негаторный иск.** Это иск владеющего собственника к невладеющему несобственнику. Это иск о защите права от тех нарушений, которые не связаны с лишением владения. Это иск о такой защите права собственности, когда нарушение этого права не было связано с лишением владения. Я как владел вещью, так и владею, но есть третье лицо, которое, не посягая на мое владение, тем не менее мешает мне пользоваться вещью либо распоряжаться ею. И первоначально, как я сказал, данный иск предназначен был для защиты собственности от посягательств со стороны субъектов сервитутного права. Собственник отрицал за ответчиком какое-либо право на принадлежащую ему вещь. Отсюда и название иска: negat – то есть отрицание, негаторный – отрицаю наличие права у тебя на мою вещь.

**47** *Сервитуты***-** право на чужие вещи. Рабство вещи, служение ее. Предиальные (земельные) –форма восполнения хозяйственной полезности участка. Потребность доступа к воде или дороге через чужой участок. Кроме сельских были и городские серви-туты- право опереть дом на стену соседа, отвести дождевую воду во двор соседа, чтобы сосед не загораживал света. Бессроч ность и неделимость серви- тута. Личные сервитуты: завещательные отказы. Например право пожизнен- ного проживания в завещ. доме кормилице. Узуфрукт. В ГК существуют все виды сервитутов, кроме личных. Но может предусм. компенсация за принесенен ный вред участку. **Узуфрукт** право польз. чужой вещью и ее плодами, сохраняя в целости субс-танцию вещи. Не был отчуждаем и не переходил к наследникам. Узуфруктуа-рий имел право сдавать в аренду, распоряж. плодами. Не имеет право распоряже-ния. Узус-право польз. чужой вещью, но нераспор. плодами. Habitatio-право жить в чужом доме. Operae –право личного польз. ра-бом или животным.

**53.54.** *Понятие обяз-ва. Эл-ты обяз-ва.*

Об-во - правовые оковы, в силу кот. чел принужд-ся что-нибудь исполнить согласно з-нам гос-ва. Сущ-ть обяз-ва сост. не в том, чтобы сделать своим какой-то предмет, а чтобы связать др. чела в том отнош-и, чтобы он что-нибудь дал нам или сделал. Т. обр. в об-ве закл-ся с одной стор. право требовать, с др. - соотв-щая этому праву обяз-ть исполнить треб-е или долг. Как отн-е, расчит. на будущее время (при устан-и об-ва д-е обязанного лица еще не совершено), об-во по своей природе предст. собой отнош-е, осн. на доверии; кредитное. Поэт. сторона в об-ве, имеющая право треб-я, наз. К-тором, а сторона, на кот. лежит обяз-ть исполнить треб-я к-тора, наз. долж-ком.

Об-венное правоотн-е с самого начала расчит. на прекращ-е (нормально - путем исполн-я). В тех сл., когда должник добровольно не исполняет леж. на нем обяз-ти, К-тору дается ср-во принудит. осущ-я своего права треб-я. Это м.б. иск или принудит. взыскание. В этом выр-ся санкция обяз-ва.

Сущ. такие об-ва, кот. не польз-ся исковой защитой, но с кот. все-таки связ. опр. правовые последствия - это так наз. натуральные обяз-ва (Ех: $ заем, совершенный подвластным сыном без согл-я домовл-ки).

Обяз-во д. обладать опр. эл-тами, без кот. оно не м. сущ-ть: 1)об-во д. предст-ть собой правоотн-е м. двумя опр. лицами 2)об-во д. предпол-ть осн-е для его возн-я, т.е. точную и конкретн. причинную связь для треб-я одного лица н ад-е другого. 3)об-во предпол-ет исполн-е им-венного хар-ра 4)об-во д. предпол-ть обяз-ть исполнить треб-е, причем исполн-е д.б. возм-ным, дозволенным, нравственным.

**55.** *Осн-я возн-я об-ва.*

Гл. Деление об-в по пр-ку осн-я их возн-я сводится к противопост-ю об-в из договора и об-в из правонар-й. Эту класс-ю привел Гай в своих институциях. Об-ва из частных правонар-й противопост-сь уголовным прест-ям и были > древн. происх-я по сравн. с дог. обяз-вами. Гай также выдел. помимо об-в из дог. и правонар-й об-ва, возн-щие из разных видоа оснований. Иногда Гаю припис след класс-ю: об-ва из договоров; об-ва как бы из дог.; об-ва из деликтов; об-ва как бы из деликтов.

“как бы из дог.” - означ, что бывают сл., когда договора нет, но возн. об-во (Ех: если лицо, которому др. лицо не поручало упр-е своим им-вом , берется за ведение этого дела, то при известных усл-ях м. ними возн. об-во).

**56**. *Обяз-ва с мн-венностью лиц по РП.*

В любом об-ве есть 2 стор.: К-тор (активн. сторона) и дол-к (пасс.). Кажд. из сторон м.б. предст. 1 или неск. лицами. Неск. К-торов и дол-ков м. занимать в об-ве ≠ полож-е: быть один - главным, др.- добавоч. (Ех: поручитель явл. добавоч. дол-ком). Неск. К-торов и дол-ков в об-ве м. иметь долевое право или долевую обяз-ть. Во всех сл., когда сод-е об-ва допускает деление без наруш-я хоз. сущ-ти об-ва (Ех: уплатить осн. сумму), причем ни з-ном, ни согл-ем сторон не устан. право или ответств-ть К-тора или дол-ка, имело место дాлевое право или обяз-ть. При соверш-и некот. правонаруш-й (Ех-кража) неск. лицами, кажд, из виновников был обяз. уплатить штраф в полн. сумме, причем уплата штрафа одним из неск дол-ков не освоб. других. Об-ва с неск. К-торами и дол-ками м.б. таково, что кажд. из К-торов имел право требовать исполн-я всего об-ва, но, уплатив одному К-тору, дол-к освоб-ся в отн-и всех, и К-тор (при неск. дол-ках) имел право треб-я от любого дол-ка исполн-я всего об-ва, но уполата одним из дол-ков прекр. об-во в отн-и всех. Такие об-ва наз. солидарными: 1)активными (если кажд. из неск. К-торов имел право требовать) 2)пасс. (если кажд. из неск. дол-ков обяз. перед К-тором).

Призн., что в РП солидар-ть была 2 родов: Если солидарное об-во возн. помимо воли его уч-ков (отв-ть неск. опекунов малолетнего), то это - об-во в собственном смысле. Если по воле уч-ков об-ва - корреальные об-ва.

**57.58.** *Понятие договоров по РП. Виды.*

Сделки - правомерн. д-я, кот. прямо направл. на устан-е, изм-е или преекр-е прав и обяз-тей. В них выр-ся воля совершающих их лиц. Если в сделке выр. воля 1 лица, сделка - одностор. (завещ-е) Если 2 - двусторон. или договор. Не всякий дог. имеет своим последствием устан-е об-ва (Ех: по согл-ю 2 лиц передача 1 лицом др-му вещи с целью перенес-я права соб-ти, то здесь сущ. дог., направл. на передачу права соб-ти, а не устан-е об-ва.

Р. договарная с-ма различ. 2 вида дог.: контракты и пакты. 1- дог., призн. цивильн. правом и снабж. исковой защитой. К ч-лу контрактов относ. только строго опр. виды дог. 2- неформальн. согл-я разнообр. сод-я. (голые - не польз. исковой защитой и одетые - польз. - пакты, присоед. к дог., снабж. иском; пакты, получ защиту от претора; -//- императора).

Будучи 2-стор. сделками, дог. делятся на одностор. и 2-стор., в завис. от того, устан. ли обяз-ть на одну из сторон (дог. займа) или на обеих (дог. найма вещи).

Усл-я действит-ти дог.: 1)дог. предпол выр-е воли лиц, соверш-х его. 2)з-нность и опр-нность сод-я дог. 3)д-е, сост. предм. об-ва д.б. возмлжным 4)В РП д-е, сост-щее предм. д-ра, предст-ть интерес для К-тора.

**59.** *Исполн-е обяз-ва в РП.*

Обяз-во по своей природе - отн-е временное. Норм. сп. его прекр-я - исполн-е. Сначала, в эпоху формализма, одного исполн-я было недост-но для прекр-я - об-во погаш. актом, противопол. тому, с пом. кот. оно устан. Потом это отпало.

Для того, чтобы исполн-е об-ва привело к освоб. дол-ка от об-ва, необх. собл. усл-я: **1**)исполн-е д.б. прекр. лицом, способным распор-ся своим им-вом. Личное исполн-е (по тем об-вам, где это предусм. -Ех-дог. поруч-я). **2**)исполн-е д.б.поруч. лицу, способному его принять. **3**)исполн-е д. строго соотв-ть содерж-ю обяз-ва. По согл-ю сторон взамен предмета об-ва м.б. предост. для погаш-я что-либо иное. **4**)со 2 в. до н.э., когда в практику вошли дог. м. лицами, живущ. в рах\зн. местах, и в отн-и товаров, нах-ся не там, где закл. дог., получ. важн. знач-е место исполн-я. Оно опр. поо тому месту, где м. предъявить иск из данного об-ва, а таким местом счит местожит-во дол-ка или Рим. 5)об-во д.б. исполн. в срок, предусм. в дог., в соотв. с его хар-ром и обстоят-вами. Если это не указ, то дол-к обяз. исполнить об-во по первому треб-ю К-тора. Досрочн. исполн-е допуск. только если это не наруш. интересов К-тора.

Просрочка в исполн-и об-ва влекла для дол-ка то, что К-тор вправе требовать полного вознагр-я за весь ущерб, кот. мог возн. для него вследствие неисполн-я об-ва. За просрочку взыск. %. Просрочка К-тора наступ., если он без уважит. причин не принимал исполн-я об-ва, предлож-го ему дол-ком.

**60**. *Перемена лиц в обяз-ве.*

**1**)Переход об-ва по наследству. “наследник явл. продолжателем лич-ти насл-дателя”. Вместе с насл-вом получ. права и обяз-ти умершего. **2**)Цессия. Замена в обяз-ве долж-ка или К-тора при их жизни др. лицами в древнереспубл. Риме не допуск., но позже - можно - стали применять новацию, или обновление об-ва (с общего согл-я К-тора, дол-ка и 3-го лица, кот. К-тор хотел передать свое право треб-я, это 3 лицо закл. с дол-ком вместо старого такой же дог.). Должник д.б. согласен и треб. его присутствие. Стали оформлять цессию в виде дог. поруч-я (м. без дол-ка, но его надо уведомить). Т. обр., чтобы передать право треб-я др. лицу, цедент (К-тор) стал назначать то лицо, кот-му он желал уступить свое право (цессионария) своим предст-лем в процессе, с оговоркой, что этот предст-ль м. оставить взысканное за собой. **3**)Перевод долга. Замена одного долж-ка др. возм. только с согласия К-тора, т.к. ему не по барабану, с кого получать. Осущ. в форме новации.

**61***. Способы обесп-я исполн-я обяз-в в РП.*

Обяз-во по своей природе - отн-е временное. Норм. сп. его прекр-я - исполн-е. Сначала, в эпоху формализма, одного исполн-я было недост-но для прекр-я - об-во погаш. актом, противопол. тому, с пом. кот. оно устан. Потом это отпало.

Для того, чтобы исполн-е об-ва привело к освоб. дол-ка от об-ва, необх. собл. усл-я: **1**)исполн-е д.б. прекр. лицом, способным распор-ся своим им-вом. Личное исполн-е (по тем об-вам, где это предусм. -Ех-дог. поруч-я). **2**)исполн-е д.б.поруч. лицу, способному его принять. **3**)исполн-е д. строго соотв-ть содерж-ю обяз-ва. По согл-ю сторон взамен предмета об-ва м.б. предост. для погаш-я что-либо иное. **4**)со 2 в. до н.э., когда в практику вошли дог. м. лицами, живущ. в рах\зн. местах, и в отн-и товаров, нах-ся не там, где закл. дог., получ. важн. знач-е место исполн-я. Оно опр. поо тому месту, где м. предъявить иск из данного об-ва, а таким местом счит местожит-во дол-ка или Рим. 5)об-во д.б. исполн. в срок, предусм. в дог., в соотв. с его хар-ром и обстоят-вами. Если это не указ, то дол-к обяз. исполнить об-во по первому треб-ю К-тора. Досрочн. исполн-е допуск. только если это не наруш. интересов К-тора.

Просрочка в исполн-и об-ва влекла для дол-ка то, что К-тор вправе требовать полного вознагр-я за весь ущерб, кот. мог возн. для него вследствие неисполн-я об-ва. За просрочку взыск. %. Просрочка К-тора наступ., если он без уважит. причин не принимал исполн-я об-ва, предлож-го ему дол-ком.

**62**. *Ответств-ть за неисполн-е об-ва по РП.*

Формы отв-ти за неисп-е об-ва были неодинак. в разн. историч. преиоды. В более отдаленные эпохи отв-ть имела личный хар-р: к долж-ку примен. меры возд-я, направл. непоср-но на его личность (закл-е в тбрьму, продажа в рабство). Позже стали отвечать не своей лич-тью .а им-вом. В развитом РП посл-вием неисполн-я или ненадлеж. исполн-я об-ва явл. обяз-ть должника возместить К-тору понес. им ущерб.

Отв-ть должника строилась на принципе вины: он отвечал только в том сл., если он виновен в возникшем для К-тора ущербе. Сущ. различ. степени вины долж-ка: 1)умышл. причин-е вреда 2)неосторожность, небрежность (грубая неостор-ть, легкая небр-ть). За умышл. вред отвечали всегда. Более строгая отв-ть даже за легкую небр-ть, возлаг. на долж-ка, лишь в тех дог., кот. нельзя считать закл-нными искл-но в интересах К-тора. К неосторож-ти = неопытность, неумение. Если лицо проявляло внимательн-ть, заботу, а вред наступил - это случ. вред, *за случай никто не отвечает.* Лишь в некот. катег-ях отн-й, когда призн. необх-мым усилить отв-ть, допуск. отв-ть и за случай, но и тогда долж-к м. освоб-ся от отв-ти, если наступ. сл. был исключительн.

Возмещ. ущерба: понятие вреда склад. из 2 эл-тов: 1)положит. потери, т.е.лишение того, что уже вход. в состав им-ва 2)упущенная выгода. Р-р возм-я вреда иногда опр-ся по рын. ст-ти, но чаще учит. ст-ть вещи при данных конкр. обст-вах. При опр-и вреда не приним. в расчет тот вред, кот. наступ. вследствие беззаботности самого терпилы.

**63.64**.*Вербальные контракты. Литтеральные -//-.*

Важн. ист-ком образ-я обяз-в было соглаш-е 2 сторон относ-но возн-я м. ними обяз-ва опр. содерж-я - договор. Т.обр. для договора подразумевалось необх.: а)наличие О-тивн. эл-та - дозволенной хоз. цели сторон. б)S-тивн. эл-т - взаимное проявление воли сторон.

Каждый договор - контракт имел точно и однозначно признанный правом ист-к возн-я обяз-ва по нему => в завис. от этого ист-ка договор дел. на 4 этапа: 1)вербальные контракты, т.е. м.б. закл. словами. Для действит-ти обяз-ва достаточно произнес-я сторонами слов, свид. об их договорной воле. 2)литтеральные т.е. сделка на письме, достаточно действия, создавшего согласованную сторонами запись (расписку, запись в долговой книге и др.) 3)реальные - т.е. закл-ся непоср-нной передачей вещи, не сопров-ся ни обменом словами, ни записями; для действит-ти обяз-ва достаточно удостоверенной добровольной передачи и приема вещи. 4)консенсуальные, т.е. закл-ся неформальным соглашением, для их действит-ти достаточно было удостоверить факт согласия в отн-и содерж-я обяз-ва.

Вербальные и литтеральные контракты точно связаны их содерж-ем, поэтому они считаются контрактаим “строгого права”; подразумевая наличие у сторон для их реал-ции строго з-нных исков. Реальн. и консенсуальные - это неформальн. договоры - “доброй воли”.

Вербальные. Осн. верб. контракт - стипуляция - устн. договор, закл. поср-вом ? будущ. К-тора и совпад. с ? ответа должника. Черты стипуляции: присутствие догов-ся сторон в одном месте, устный ? и ответ. Не допуск. стип-я для глухих и немых. Стип. обяз-во явл. одностор., т.е. одной стороне ∈ только право, др. - обяз-ть. Обяз-во из стипуляции имело абстрактный хар-р.

Литтеральные. Договор, закл-ся поср-вом записи в приходно-расходную книгу К-тора долга должника. Позже стали употр-ся долговые док-ты: синграфы (сост-ся в 3-м лице - “такой-то должен такому-то столько-то” и подпис. свид-лями), позже - хирографы (сост-ся в 1-м лице - “я, такой-то, должен...”).

**65**. *Заем (mutuum).*

Заем – одна из древнейш. форм договорного права, сохр-ся как один из главнейш. институтов всего хоз. оборота и впоследствие -кредита. Дача взаймы закл-ся в передаче вещей, кот. можно взвесить, подсчитать, измерить. Смысл дог. займа - одна сторона передает др. право соб-ти на вещи, причем необх. Реальная передача вещи в прямое обладание и спец. согласие об усл-ях займа. Сначала это согласие выр. в в специфич. Форме стипуляции (взаимного обмена торжеств. обещаниями), позже - в письм. форме. Предметом дог. займа признавалась не любая вещь, а только телесная, нах-ся в обороте, отмеч. только родовыми пр-ками.

Заем считался одностор. обяз-вом: предпол., что пользу от дог. займа формально извлекает только одна сторона - должник. Поэт. заем был безвозм., в случае с $ - бес%, из него вытекало отсутствие каких-то прав на возмещ-е потерянных выгод, прибылей и т.д. Позже % стал вкл-ся в сумму займа, это делало необх-м допю согл-е о %; органично сформ. различия м. 2 моментами: получ-ем займа и опр-ем ст-ти займа. Доказ-во того, чьл дано по займу лежало на К-торе. Риск случайной гибели вещи возлаг. на должника. Займополучатель обязан был вернуть вещь с собл-ем кач-ва, сорта ,кол-ва. Обяз-ит должника рождались только с реальной передачей предмета; само по себе согласие о займе никакой юр. силы не имело. Момент передачи вещи был началом момента ответств-ти дол-ка, поэт. дог. займа относ. к реальным договорам.

**66.** *Ссуда (kommodatum).*

Cсуда - специфич. правовой вариант передачи вещи одной стороной др. с хоз. целью. Ссудой призн-ся дог., по кот. передавалась вещь, опр-мая только индив. пр-ками (дом, уч-к земли, орудия труда). Эти вещи давались во врем польз-е с обяз-вом вернуть их не только с сохр-ем сущ-ти вещи, но и безусл-го кач-ва. Смысл ссуды - одна сторона передает др. право польз-я на вещь, оставшуюся в соб-ти ссудодателя. Ссуда относ. к категории реальн. договоров; момент реальн. передачи вещи был моментом отсчета возможной ответств-ти. Предметом ссуды призн. вещь телесная, но не обязат. нах-ся в гражд. обороте; м.б. недвиж-ть - это было важн. отличие от дог. займа.

Хоз. выгоду из дог. займа формально извл. только ссудополучатель, т.к. ссуда считалась строго безвозм. дог., подобно займу. Все возможные выгоды для с-дателя д.б. составлять предм. отд. согл-я - пакта. Дог. ссуды был 2-стор. С-датель обяз-ся предоставить вещь надлежащего кач-ва, гарант. её хоз. исп-е с выгодой для с-получателя. При недостаточ. кач-ве вещи лежала доп. обяз-ть по приведению вещи в норм. сост.

Ссуда: 1)предмет дог.- вещи индив.-определенные. 2)вещи перед .во врем. польз-е. 3)получатель обяз. вернуть получ. вещь. 4)риск случ. гибели вещи лежит на передавшем ее соб-ке 5)наряду с осн. обяз-тью получателя вещи может возн. обяз-ть с-дателя возместить вред, причиненный с-получателю.

**67.** *Дог. хранения.*

Это реальный контракт, по кот. лицо, получ. от др. лица индив.-опр-нную вещь (поклажеприниматель, депозитарий), обязуется безвозм-нно хранить ее в теч. опр. срока иил до востреб-я и по окончании хранения возвр. в целости и сохо-ти поклажедателю (депоненту).

Признаки: 1)контракт реальный (обяз-во по нему возн. поср-вом передачи вещи). 2)предм. дог. - индив.-опр-нная вещь. Не обязат., чтобы поклажедатель был её соб-ком. 3)цель передачи вещи - хран-е. Поклажеприниматель не стан-ся соб-ком вещи, ее влад-цем; он только держатель вещи, не имеющий права польз-ся вещью. 4)безвозм-ть дог. 5)вещь м.б. передана на опр. срок или до востреб-я => вкл-е в дог. срока хран-я не существенно. 6)по оконч. срока хран-я вещь д.б. возвр., причем именно та вещь, кот. была принята на хран-е.

Дог. хран-я не устан-ет равноценных прав и обяз-тей сторон. Осн. треб-е поклажедателя о возврате вещи защищ. прямым иском. В сл. гибели вещи давался иск поклажепринимателю, с пом. кот. м.б. взыскать с поклажедателя убытки, если тот, давая вещь на хран-е причинил убытки поклажепр-телю, не знавшему о пороках переданной вещи. Поклажепр-тель отвечал, если в его д-ях проявлен умысел, грубая небреж-ть, но не отвечал, если его м. упрекнуть в легкой вине.

**68**. *Дог. купли-продажи.*

Осн. хоз. цель д.к.п. закл. в том, что в хоз-во пок-ля поступ. на праве соб-ти необх. вещи. Дл яэтого в древн. праве сущ. манципация (древн. форма к-прод., и способ приобр-я права соб-ти). В классич. РП д.к.п. - это консенсуальный контракт, поср-вом кот. одна сторона - продавец - обязуется предоставить др. стороне - пок-лю в соб-ть вещь; а др. сторона обяз. уплатить продавцу опр. ден. сумму. Существен. эл-тами д.к.п. явл. товар и цена.

Товаром м.б. телесные вещи, не изъятые из оборота. Однако м.б. продать и нетелесную вещь (Ех: право треб-я). Не было препятствий закл-ю д.к.п. чужих вещей. Сущ. дог. о продаже вещи будущей или ожидаемой. Такой дог. рассм-ся как закл-нный под отлагательным усл-ем, т.е. прав. последствия возникали не немедленно по закл-ю дог., а с наступл-ем опр. усл-й. В ист-ках РП нет четких указаний относ-но практики к.-п. вещей, опред. родовыми пр-ками. Первонач. форма дог.- манципация - предпол. непоср. передачу вещи в соб-ть пок-лю, естественно было треб-е, что предмет договора был индивидуализирован.

Цена д. выр-ся в ден. сумме, д.б. опр-нной, склад-ся в завис. от усл-й рынка и м.б. > или < норм. ст-ти.

Конечная цель дог. - передача вещи пок-лю на праве соб-ти. Но если продавец не явл. соб-ком вещи, то и пок-ль не стан-ся её соб-ком и => вещь м.б. востреб. её соб-ком. В этом сл. продавец нес отв-ть за эвикцию вещи (лишение пок-ля владения полученной вещью вследствие востреб-я её соб-ком вещи) и при закл-и д.к.п. совершалось доп. стипуляция, с пом. кот. выговаривалось получ-е от продавца в сл. эвикции двойной покупной цены. Продавец был обяз. предоставить вещь в надлежащем кач-ве.

Нормы права об ответств-ти продавца за надлежащее кач-во вещи развив. постепенно, т. обр. по цивильн. праву продавец нес отв-ть перед пок-лем, если он прямо обещал, что вещь имеет такие-то положит. кач-ва, а их не оказалось, или что вещь не страдает недостатками, а между тем они имелись. Продавец отвечал и в том сл., когда в его д-ях м.б. усмотреть сокрытие, умолчание о недостатках прод. вещи. Пок-ль обяз. уплатить покупную цену. Платеж, если дог. не предусм. отсрочку, явл. необх. усл-ем для приобр-я пок-лем права соб-ти. Если по закл-и дог. проданная вещь погибала по случайной причине, т.е. без вины пок-ля и продавца, то неблагопр. посл-я факта гибели ложились на пок-ля (т.е. он обяз. уплатить покупную цену), т.е. в действит-ти пок-ль нес риск независ. от того, стал ли он соб-ком.

Т. обр. из д.к.п. возн. 2 взаимных обяз-ва: продавец обяз. предоставить пок-лю вещь, гарантировать облад-е ею, отвеч. за эвикцию и недостатки, а пок-ль - уплатить устан. цену.

**69.** *Наем вещей.*

Это такой дог., по кот. одна сторона (наймодатель) обяз. предоставить др. (нанимателю) 1 или неск. опр. вещей для врем. польз-я, а др. сторона обяз-ся уплачивать за это опр. вознагр-е и по оконч. польз-я возвратить в сохр-ти наймодателю. Предметом найма м.б. вещи движ. и недвиж., но если движ. - то только непотребляемые. Было необяз-но, чтобы наймодатель имел право соб-ти на сдаваемую вещь. Вознагр-е за польз-е (наемная плата) д. опр-ся в $ выр-и, но при найме с/х участков м.б. платить и в натуре. Срок не явл. необх. эл-том дог.

Обяз-ти наймодателя: предост. вещь в польз-е, передать вместе с вещью принадлежности к ней. Вещь д.б. предост. своеврем. В теч. всего срока наймодатель д.б. обесп-ть нанимателю возм-ть спок. польз-я вещью (ремонт и т.п.). Если вещь оказ. непригодной для исп-я по назн-ю, указ. в дог., наймодатель возмещал весь интерес нанимателя, кот. в этом сл. мог отказаться от дог. или треб. ↓ наемн. платы. Если без вины наймодателя стало невозможно польз-ся вещью, он не нес отв-ть перед нанимателем, но и не мог треб. плату за это t. Наймодатель д.б. платить налоги и др. за сданную вещь.

Обяз-ти нанимателя: платить за польз-е плату пропорционально времени польз-я. Нес отв-ть за поврежд-е и ухудш-я вещи, если они - по его вине. Мог передать нанятую вещь в польз-е др. лицу.

Дог. найма м.б. прекр. одностор. отказом одной из сторон. Наниматель м. отказаться, если вещь оказ. непригодна, польз-е связ. с опасностью. Наймодатель м отказ-ся, если наниматель злоупотр. своим правом, портил вещь.

**70**. *Наем услуг.*

Такой дог., по кот. одна сторона (нанявшийся) принимала на себя обяз-во исполнить в пользу др. стороны (нанимателя) опр. услуги, а наниматель прин. на себя об-во заплатить за них опр. вознагр-е. Предмет дог. - вып-е отд. услуг по указ-ю нанявшего. Нанявшийся факт-ки ставил себя в полож-е, близкое рабу. В осн. содерж-е дог. сост. повседневные домработы. Дог. м.б. закл. или на срок или без его указ-я. Если без - в любой момент любая из сторон м. отказаться. Нанявшийся д.б. в теч. срока договора именно те услуги, кот. опр. в договоре, притом лично. Наниматель обяз. уплатить. Если нанявшийся заболел или по др. причине не мог вып-ть обяз-ва, он не имел права и на вознагр-е. Если нанявшийся был готов оказать услуги, а наниматель неважно почему, но не воспольз., нанявшийся д.б. получить вознагр-е.

**71**. *Договор подряда.*

(Найма работы) - одна сторона (подрядчик) приним. на себя обяз-во исполнить в пользу др. (заказчика) известную работу, а заказчик - заплатить. Отличие от дог. найма услуг в том, что там нанявшийся был обязан к предост-ю услуг, а дог. подряда направлен на то, чтобы подрядчик дал опр. законченный рез-т. Различие с дог. куп.-прод. - в завис от того, кто дает осн. материал для вып-я работы. Подрядчик обязан исполнить и сдать работу как законченный рез-т в соотв-и с дог. надлежащим обр., в устан. срок, в надлеж. сост-и и кач-ве.

Подрядчик отвечал за любую вину, даже легкую, мог при исполн-и подряда польз-ся услугами 3-их лиц, но отвечал за их д-я как за свои. В сл. гибели или порчи работы до её сдачи заказчику - вина на подрядчике, после - на заказчике. Если невозм. было вып. работу за условленную цену, ? об ↑ вознагр-я решал заказчик. Если заказчик произвольно отказ. принять работу, он не освоб. от обяз-ти оплатить её.

**72**. *Договор поручения.*

Доверитель поручает поверенному исполнение безвозм-но к-либо действий. Предмет дог. - как юр. д-я (соверш-е сделок и т.д.), так и услуги фактич. хар-ра (отделка платья, починка). Безвозм-сть исполн-я поруч-я явл. существен. пр-ком дог. поруч-я. Дог. поруч-я по мнению Р. юристов происх. из обществ. долга, дружбы, а => free. Если берется плата, то дог. поруч-я превращ. в дог. найма.

Обяз-ти поверенного (мандатария): несмотря на безвозм-ть поруч-я, РП предъявл. к мандатарию жесткие треб-я относ-но точности, тщательности и заботливости в исполн-и поруч-я. Он д.б. довести дело до конца, а если не мог, то уведомить манданта, если он этого не сделал, отвечал за ущерб. Пор-е д.б. исполнено в полном соотв-и с его содерж-ем. Личное исполн-е пор-я не всегда было обязат. В дог. д.б. указано, д. ли быть исполн-е обяз-но личным, или м. передать исполн-е др. лицам. Если только лично, а мандатарий передал 3-м лицам, то он за них отвечает. Мандатарий вообще отвечал за любую вину и был обяз. возместить все убытки. По исполнении - отчитаться и передать все док-ты, относ. к пор-ю.

Для осущ-я прав манданта, ему давался иск. Мандант д.б. возместить мандатарию издержки, понесенные при исполн-и поруч-я. Дог. прекращался также отказом одной из сторон, либо смертью. При расторжении дог. мандантом он просто сообщал об этом.

**73.** *Договор товарищества.*

2 и более лиц объединялись для достиж-я к-либо общей цели (не против. праву). Дог. тов-ва созд. в той или иной мере им-венную общность. Могли устан. общность всего им-ва. Уч-ки дог. могли лишь сделать вклады на общее дело $ или др. цен-тями. При этом м.б., что вклады сост. либо общую соб-ть всех уч-ков, либо кажд. уч-к сохр. индив. право соб-ти на им-во. Big распр-е имела особая форма дог., при кот. уч-ки тов-ва объед. им-во, предназн. для опр. пром. д-ти; в общее им-во д.б. вход. и приобр-я, получ. в рез-те д-ти. Предполагалось равенство долей, если не указано обратное. Уч-ки отвечали и получ прибыль пропорц-но доле вклада. Кажд. уч-к м. в одностор. порядке отказаться от дог. Тов-во м.б. на срок и без срока, не явл. юр. лицом, S-тами прав были только сами уч-ки.

Права и обяз-ти уч-ков: 1)кажд. уч-к обяз. внести вклад (м.б. услугу) 2)риск случайной гибели вклада ложился на всех товарищей: в отн-и индив. вещей - с момента закл. дог.; в отн-и вещей, опр. родовыми пр-ками - с момента их передачи. 3)риск потерь и убытков несли совм. 4)уч-к д. вести дела как “хороший хозяин”, заботливо.

Прав. отн-я м. товарищами и 3-ми лицами: Т.к. тов-во не явл. юр. лицом, выступая вовне по делам тов-ва, отд. товарищ д-вовал лично от себя, и все права и обяз-ти возн. в его лице. В кач-ве договора строго личного и осн. на взаимном доверии, дог. тов-ва прекр., как только отпадало согласие всех т-щей на продолж-е общего дела. Как только 1 из т-щей заявл. об отказе остаться в тов-ве, тов-во прекр., также в сл. смерти одного из т-щей и в сл. несостоят-ти одного из т-щей.

**74.** *Безыменные контракты.*

Они сост. особую группу договоров Р. цивильн. права. Не имеют собственного названия и подразумеваемого этим названием содерж-я, но признанные правом соглаш-я сторон со следующим обобщенным смыслом: а)обмен вещными правами или прямо вещами. б)соверш-е действия в обмен на вещное право или вещь. в)предост-е вещи за действие. г)обмен интересующими стороны д-ями. Все это были практ-ки полностью деформализованные договора, близкие по своейй правовой сути к вообще любым сделкам.

Особ-ть безым. контрактов: именно за стороной, выполнившей свое обяз-во и не получ. удовл-я от др. стороны, было сохр. право взамен предъявл-я иска о понуждении контрагента к встречному предост-ю предьявить кондикционный иск о возврате исполненного как неосновательного обогащения, т.е. право отступиться от договора.

Виды безым. контрактов: 1)дог. мены- обмен вещи на вещь 2)оценочный дог. - опр. вещь передавалась др. стороне, для продажи по известной цене с тем, чтобы др. сторона или предоставила сумму, в кот. оценена вещь, либо возвратила саму вещь.

**75.** *Пакты и их виды.*

Пакт в РП - спец. тип дог., не вход. в осн. категории контрактов, не распол. для защиты вытекавших из них треб-й сторон спец. исками и защищ-ся только в рамках преторского права при непротиворечии справедливости. Кроме того, пакт также явл. сделкой, закл. в границах права, пусть и не оформл. согласно треб-ям и усл-ям конкретного вида.

Первонач. в РП пакты предст. собой доп. согл-я к осн. договору, или вытекающие из главного обяз-ва, или спец-но согласованные с правом оговорки. Пакты признавались обязательными только в рамках конкретн. договора и только для заключивших его лиц персонально. Любой следующий однотипный дог. не влёк за собой ранее входивших в содерж-е пакта усл-й. Позднее под пактами стали поним-ся некот. опр., но самого широкого содерж-я сделки неформального хар-ра. Главное в этих сделках закл. не в соблюдении той или иной формы, а интересов сторон и общих треб-й права в отн-и разумности и целессообр-ти договорного права. Но по-прежнему пакты не имели всеобщего знач-я: стороны могли закладывать в свое согл-е любое сод-е; закл-нное м. ними согл-е имело силу только для них. Др. лица формировали сод-е схожего пакта по-своему. Усл-ем оставались общие принципы действит-ти договоров и отсутствие в усл-ях пакта посягательства на права и интересы лиц. *Т.обр.* нормы частного соглаш-я приближались по своей значимости к треб-ям з-на, т.е. были для сторон правом.

2 категории пактов: 1)”голые” - не снабженные иском. 2)”одетые” - снабж. иском: а)пакты, присоед. к договору, снабженному иском б)пакты, получ. защиту от претора в)-//- от императора (pacta legitima).

**76.** *Обяз-ва как бы из договоров.*

Обозн. обяз-ва, возн. при отсутствии м. сторонами договора, но по своему хар-ру и сод-ю сходные с обяз-вами, возн. из договоров. Осн-ем возн-я обяз-ва явл. или одностор. сделки, или некот. др. факты, не явл. дог. Возн. в этих сл. спорные ? об усл-ях и lim ответств-ти сторон разреш-ся как в сл. договора.

Виды об-в как бы из дог.: **1**)Ведение чужих дел без поруч-я. Необх. усл-я: а)ведение чужих дел - м.б. соверш-е опр. дел или упр-е им-вом. б)лично перед хозяином дела (dominus) на ведущем дело (gestor) не было обяз-ти совершать опр. д-е. в)д-е, в кот. выр. ведение дела, совершались за счет др. лица (т.е. гестор д.б. иметь намерение отнести расходы, связ. с ведением дела на того, в чьих интересах соверш-ся д-я). г)безвозмездно (гестор не получ вознагр-е). **2**)Обяз-ва, возн-щие вследствие неосновательного обогащ-я одного лица за сч. др.: а)обяз-во, возн. из ошибочн. платежа недолжного. б)об-во возврата того, что получено лицом по опр., имевшемуся в виду осн-ю, тогда как осн-е не осуществилось. в)об-во возврата недобросовестно полученного. Главное здесь то, что обяз-во возн. из факта нахожд-я $ или др.вещей в им-ве одного лица за счет др именно без з-нного на то осн-я.

**77.** *Обяз-ва из неосновательного обогащения.*

Неосн. обог-е - когда нет юр. осн-я для поступл-я $, вещей в им-во дан. лица или для сохран-я их в этом им-ве за счет им-ва др. лица. Для истреб-я заинтерес-му лицу давался кондикц. иск о возврате опр. $, опр. вещи или др. обогащения.

Осн. категории об-в из н. об-я: **1**)иск о возврате недолжно уплаченного **2**)иск о возврате предоставления, цель кот. не осущ-лась **3**)иск о возврате полученного вследствие кражи. **1**- ошибочный платеж долга, в действит-ти не сущ-го, порождал обяз-ть получившего предмет долга вернуть полученное уплатившему. Необх. предпосылки для истреб-я ошибочно уплаченного: а)факт платежа б)несущ-ние долга в)платеж д.б. произв. ошибочно вследствие извинительного заблуждения. **2**- когда одно лицо получ. за счет др. им-вен. выгоду ввиду опр. цели, кот. не осущ-лась. Необх. усл-я: а)предост-е им-вен. выгоды (передача права соб-ти и др.) б) предост-е им-вен. выгоды д.б. сделано имея ввиду опр. цель (Ех:выданы $ для орг-ции поездки в др. город). в)эта цель не осущ-лась. **3**- давался только тому, за чей счет обогатился вор, т.е. соб-ку вещи. Вор д.б. вернуть вещь, а в сл. гибели вещи - возместить её ст-ть по max цене, вернуть все плоды и доходы, даже те, кот. соб-к мог бы получить, если бы эту вещь не украли.

**78.** *Понятие и виды деликтов.*

Частное правонаруш-е (деликт) - такое правонар-е, кот. рассм. как нар-е прав и интересов отд. частных лиц и потому порождало об-ва лица, совершившего деликт, уплатить потерпевшему штраф, или по крайней мере возместить убытки. С-ма деликтных обяз-в в РП хар-на тем, что сущ. опр. исчерпывающий перечень случаев, в кот. возн. такие обяз-ва.

Понятие частного деликта предпол. 3 эл-та: а)О-тивный вред, причиненный противоз-нным д-ем одного лица другому б)вина лица, соверш-го противоз-нное д-е (умысел или неосторожность) в)устан-е частноправовых последствий деяния.

Иски из деликтных обяз-в предост. наследникам К-тора, за искл. тех, кот. по РП “дышат местью” (Ех: иск о личной обиде дается только обиженному). Наследник должника по деликтному обяз-ву вообще не отвечал, однако к нему м.б. предъявл. иск, если в его им-во поступило нечто полученное в рез-те деликта. В сл. соверш-я деликта рабом или подвластным лицом давался ноксальный иск против домовладыки виновного лица, по кот. домовл-ка д.б. либо возместить вред, либо выдать виновного для отработки долга.

Виды деликтов: 1)обида (iniuria) 2)кража (furtum) - всякое противоз-нное корыстное посягат-во на чужую вещь 3)неправомерное уничтож-е или поврежд-е чужих вещей (damnum iniuria datum).

**79.** *Обида (iniurua).*

Обида - неправомерн. д-е в смысле личной обиды. В з-нах XII табл. были указаны отд. виды личных обид: а)поврежд-е конечностей чел. тела, караемое поз-ну “око за око”, если стороны не достигнут согл-я о выкупе б)поврежд-е внутренней кости, караемое штрафом. Позднее понятие “обида” вкл. в себя не только обиду д-ем, но и др. оскорбит., пренебрежит. отнош-е к чужой личности. Необх. эл-том стало намерение обидеть. Штраф опр-ся судом.

**80**. *Кража (furtum).*

В РП к краже относ. деликты, кот. и сейчас именуются кражей, + те, кот. теперь наз. присвоением и растратой. Кража не огранич. похищением вещи; м.б. совершить кражу польз-я вещью, кражу владения

(соб-к отнимал переданную в залог вещь у К-тора). Т.обр. furtum - всякое противоз-нное корыстное посягат-во на чужую вещь.

В древн. времена вор, захвач. с поличным, а также вор, у кот. вещь обнаруж. после кражи в рез-те обыска, карался бичеванием, после чего отдавался во власть потерпевшего. Позднее саморасправа с вором не допуск. Терпиле давался иск о возврате похищенного (condictio furtiva), он мог также предъявить штрафной иск (actio furti).

**81**. *Неправомерное уничтож-е или поврежд-е чужих вещей (damnum iniuria datum).*

З-ны ХII табл. знали некот. частные случаи причинения имуществ. вреда: порубка деревьев, поджог хлеба или дома и др. В 3 в. до н.э. - Аквилиев з-н, кот. сост. из 3 глав. В 1гл. говорилось, что кто убьет чужого раба или четвероногое животное, тот обяз. уплатить за него высшую цену, кот. сущ. за последний год. В 3гл.: если будет ранен раб или животное, надо уплатить max цену, кот. была в теч. последнего месяца.

По Аквилиеву з-ну возмещ-ся вред, причиненный не только телесным возд-ем, но и таким повед-ем, в кот. нельзя было усмотреть физ. возд-я. Необх. усл-ем примен-я Акв. з-на было причинение вреда противоз-нно. Было введ. треб-е S-тивной вины, даже если это была легкая неосторож-ть

**82.** *Обяз-ва как бы из деликта*.

В некот. сл. об-во возн-ет из недозволенного повед-я лица, однако при таких обстоят-вах, когда нет ни одного из предусм-ных в нормах права деликтов. Об-ва из недозвол-х д-вий, выходящих за lim перечня деликтов, наз. об-вами как бы из д-в (Ех: если из окна здания что-то вылить или выбросить на обществен. проезд, то всякий, кто потерпит от этого ущерб, получ. по преторск. эдикту иск против хозяина дома или кв.; если на подоконнике здания что-либо положено или подвешено так, что угрожает падением или причин. вреда, то любой гражданин м. предъявить иск против хозяина, не ожидая факта причин-я вреда).

**83.** *Историч. формы семьи и виды родства по РП.*

Семья в древнейш. период предст. собой тип патриархальной семьи, объедин-шей под властью главы семьи жену, детей, др. родств-ков, рабов. Термином familia обозн. первонач. рабы в дан. хоз-ве, а потом - всё, относ-ся к составу дом. хоз-ва: им-во, раб. сила, жена, дети, рабы. Глава семьи и властелин - домовладыка, единств. полноправн. гражданин, квирит. Дом-ка первонач-но имел одинак. власть над женой, детьми, рабами, вещами. Всех их он мог истребовать с пом. одинак. иска. Лишь постепенно эта власть дифф-лась. Подчин-ем власти одного и того же главы семьи опр-лось первонач. родство - агнатское. Поэт. дочь, выход. замуж и поступ. под власть нового домовл-ки, переставала быть агнатской родств-цей своего отца (брак cum manu).

В древн. время власть домовл-ки была безгранич. Но постепенно эта власть стала принимать > опр. границы. Стала предпол-ся известная самост-ть взрослых членов семьи. По мере разв-я хоз-ва и ослабл-я патриархальн. устоев > знач-е получ. родство по крови - когнатское, кот. вытеснило агнатское.

Родство опр-сь по линиям и степеням: 1)лица, происх. одно оти другого (отец и дочь) - родств-ки по прямой линии 2)лица, происх. от общего предка - родств-ки по боковой линии

**84.** *Формы брака и отнош-я м. супругами*.

Семья образуется поср-вом брака. РП различ. (вплоть до Юстиниана) з-нный Р брак м. лицами, имевшими право вступать в з-нный брак (ius conubii), и брак, м лицами, не имевшими этого права. От брака отлич-ся конкубинат - дозвол. з-ном постоянное сожит-во мужчины и женщины, но не отвеч. треб-ям з-нного брака (в этом сл. жена не разделяла соц. состояния мужа, дети их не подлежали отцовской власти). В республ. эпоху мужик м. иметь з-нную жену и состоять в конкубинате с др. женщиной. Различ. также брак с мужней властью (cum manu meriti), в силу кот. жена была подвластной мужу, и брак, при кот. жена оставалась подвластной прежнему домовл-ке или была самост-ной (брак sine manu).

Усл-я вступл-я в брак: 1)необх. согласие жениха и невесты, и домовл-ки, если он был. 2)необх. достиж. брачного возраста (12лет-Ж, 14-М) 3)не допуск. брак лиц, сост. в браке. 4)необх., чтобы вступающие в брак лица имели право вступать в брак (ius conubii). Брак призн-ся ничтожным м. родств-ками по прямой линии, и м. боковыми родств-ками, из кот. хотя бы один состоит к общему предку в 1-ой степени родства.

Брак в Р закл-ся неформ-но, достаточно было согласия сторон и отведения невесты в дом жениха. Брак прекр-ся: а)смертью одного из супругов б)утратой свободы одного из них в)разводом.

Им-венные отнош-я: **1**)при браке cum manu все им-во жены поступало в полную соб-ть мужа **2**)при браке sine manu им-во супругов ост. раздельным => отнош-я м. супругами могли оформл-ся дог. поручения (жена поруч. Упр-е им-вом мужу). При **1** -приданое жены полностью ∈ мужу. В сл. **2** -устан. особый порядок: заключ. устное согл-е с мужем, по кот. он обязался возвратить приданое в сл. развода. При отсутствии такого согл-я приданое автоматич. оставалось в им-ве мужа. Позднее мужу запрещ. отчуждать принесенные в приданое земельн. уч-ки, если нет согласия жены.

В императорск. период слож-ся обычай, по кот. муж, получая приданое, со своей стороны делал вклад в семейн. им-во в форме дарения в пользу жены - предбрачн. дар (перед браком, т.к. дарения м. супругами - запрещ., но позже - его м.б. осущ. и во t брака).

**85.86.** *Отнош-я м. родителями и детьми. Устан-е отцовской власти.*

Самост. лицом был только отец, сыновья и дочери были лицами чужого права. Подвластный сын в обл. публичн. права стоит наряду с отцом; м. занимать публич. долж-ти, но в семье он всецело подчин. отцовской власти, при том независ. от возраста и даже когда он уже сост. в браке. Власть над детьми ∈ именно отцу. Отцовская власть возн. с рожд-ем ребенка от родителей, сост. в з-нном браке, а также путем усыновления или узаконения детей от конкубины - признание з-нными детей, рожд. от нез-нного брака.

Узаконение м.б. признано: а)послед-щим браком родителей внебрачн. ребенка б)путем получ-я соотв. императорск. рескрипта в)путем зачисл-я сына в члены муниц. сената, а дочери - выдачи замуж за члена муниц. сената. Усыновление - устан-е отцовск. власти над посторон. лицом. Сущ. 2 вида: аррогация - усын-ся лицо, не нах-ся под отцовской властью; адопция - если усын-мое лицо нах-ся под отцовской властью. Необх. усл-я усын-я: 1)усын-ть мог, как пр-ло, только мужик. 2)усын-тель не д.б. подвластным 3)д.б. старше не < чем на 18 лет.

Личные права и обяз-ти: **1**)Родителей. В древн. вр. отец имел право жизни и смерти детей, потом он мог примен. только меры наказ-я детей. **2**)Детей. Обяз. оказ. уваж-е к родителям. Дети не м. предъявл. к родиелям порочащих исков, не м. вступ. в брак без их согл. И дети и родители в сл. необх. д. предост-ть др. другу алименты.

Отцовская власть прекр-ся: 1)смертью домовл-ки 2)смертью подвластного 3)утратой свободы или гражд-ва домовл-кой или подвластным 4)лишением домовл-ки прав отцовской власти 5)приобр-ем подвластным некот. почетных званий 6)эманципацией подвластного, т.е. освоб-ем из-под власти с обоюдного согласия. Эманц-я м.б. отменена ввиду неблагодарн. отнош-я эманц-го к бывшему домовл-ке.

**87.** *Опека и попечит-во.*

Устан-е правового покровит-ва одного лица в отн-и др., кот. признавались нуждающимися в опеке или “охраняющем управлении” происх. в разн. формах, опр-нных только кач-вом лиц, нуждающихся в опеке или попечит-ве. Виды опеки: 1)обязат. опека домовладыки в отн-и всех членов семьи. 2)завещательная опека - устан. по завещанию домовладыки в отн-и насл-ка, если он не облад. необх. кач-вами, кот. сделали бы его лицом “своего права”. 3)опека наставленная - опекун назнач-ся по реш-ю уполномоченного на то магистрата в отн-и лиц, признанных в этом нуждающимися.

Опека устан. над детьми, подростками (7-12/14 лет). Юношество (до 25 лет) - юноши наход. под покровит-вом з-на, т.к. м. встуапть в брак. Для них устан. благожелательное попечит-во, т.е. они сами д. испросить у властей себе попечителя (куратора). Если куратор не испрошен, то юноша явл. полностью самост. Опека устан. над женщинами независ. от возраста и необх. в силу огранич-я публичных прав статусом Ж. и в силу присущего Ж. легкомыслия.

Попечит-во устан. только по реш-ю властей в отн-и сумасшедших и расточителей. Опека и попечит-во - обяз-ти мужчин. Ими не м.б. раб, женщина, иностранец, несоверш., сумасшедшие, глухие, немые. Опекун (попечитель) не д.б. обогащаться за счет им-ва опекаемого лица, не имел права отчуждать все им-во целиком.

**88.** *Понятие наслед-я по РП.*

Насл-е - переход им-ва умершего лица к одному или неск. др. лицам. Насл-е - есть преемство универсальное. Это значит, что насл-к, вступая в насл-во, приобретает единым актом все им-во насл-теля (или опр. долю им-ва) как единое целое. Универсальный хар-р наслед-я проявл-ся в том, что к насл-ку переходят сразу и права и обяз-ти, входящие в состав насл-ва, в том, что насл-к м. приобрести в составе насл-ва даже такие права и обяз-ти, о сущ-и кот. он не знал.По РП также известно сингулярное преемство, т.е. предост-е лицу отд. прав - т.наз. легаты или отказы.Насл-е возможно было или по завещанию или по з-ну (если зав-е не сост., признано недействит., или насл-к, назначенный в зав-и не принимал насл-ва).

Особ-тью Р наслед. права была недопустимость сочет-я 2 оснований (завещ-я и з-на) при наслед-и после одного и того же лица. В процессе насл-я необх. различать открытие насл-ва и вступл-е в насл-во. Насл-во откр-ся в момент смерти насл-ля. Но в момент откр-я насл-ва им-во еще не переходит к насл-кам. Переход прав происх. только в момент вступл-я в насл-во, когда насл-к выраж. волю принять насл-во.

**89.** *Наследование по закону.*

С-ма наслед-я по з-ну исходила из семейной общности им-ва и агнатского родства (родства не по крови, а по подчинению домовладыке) => первоочередными насл-ками явл. непоср-но подвластные (дети, внуки). Эти насл-ки явл-ся “своими” (если они к моменту откр-я насл-ва не вышли из-под власти домовладыки) и “необходимыми” - в том смысле, что они получ. насл-вол независ. от их воли принять насл-во. После “своих насл-ков” призывался ближайший по степени агнатского родства. Если и он не принимал насл-ва, то оно не перех. ни к кому, а становилось выморочным, т.е. действовал принцип однократ-ти призвания к насл-ву.

Т.е при насл-и по з-ну не допускалось преемство. Только если после насл-теля не ост. агнатов к насл-ю призыв. 3-я гр. насл-ков - члены одного с насл-телем рода. Но на смену сем. собств-ти пришла индив. частная соб-ть => стали придавать особое знач-е родству по крови (когнатское) => новая очередность: 1) дети (вместе с эманципир. детьми) 2) legitimi - те лица, кот. имели право насл-я по з-нам ХII таблиц, т.е. агнатские родств-ки. 3) кровные родств-ки (до 6 степени) в порядке общности по степени. 4) переживший супруг. Установлено преемство насл-ва.

По Юстиниану: 1) нисходящие родств-ки (дети, внуки) 2) восходящие -//- (родители, дед, бабка) и полнородные братья и сестры. 3) неполнородные братья и сестры 4) боковые кровные родств-ки 5) в посл. очередь призыв. переживший супруг.

**90.** *Наследование по завещанию*.

Завещанием в РП признавали не всякое распор-е лица своим им-вом на случай смерти, а лишь такое, кот. содерж. назнач-е насл-ка. Такое назн-е д.б. в самом начале завещания. Завещ-е явл. одностор. сделкой, т.е. оно выраж. волю только завещателя. Завещ-е не явл. договором, т.к. выр-е воли насл-ка имеет место не при совершении завещ-я, а только после смерти завещателя, как самост. акт. Одностор. хар-р завещ-я проявл. также в праве завещателя в любое время односторонне изменить или отменить завещ-е. Усл-я действит-ти завещ-я: 1) для соверш-я завещ-я треб. спец. способность. Ее не имели недееспособные (душевноб., малолетн., расточители), лица, осужд. за некот. преступл-я. 2) форма завещ-я - треб. 7 свидетелей, письм. форма необязат. Сущ. публичн. завещ-я: а)путем занесения распор-я завещателя в протокол суда. б)путем передачи в императорскую канцелярию на хранение завещ-я. 3) насл-к д.б. назначен лично зав-лем, ясно и точно. Лицо д. обладать спос-тью быть назначенным насл-ком. Такой спос-ти не имели лица, кот. к моменту смерти не были зачаты, дети гос. преступников.

Назнач-е насл-ка под усл-ем допускалось, если усл-е было отлагательным. В этом сл. наследство открывалось не в момент смерти, а по наступлении усл-я. Усл-е отменительное не допускалось, т.к. это было не по РП. Пример отлагательного усл-я м.б. подназначение наследника - т.е. назначался как бы запасной наследник. В завещ-и назн-е наследника иногда сопров-сь возложением на наследника вып-я опр. действий, исп-я им-ва по опр. назн-ю.

**91**. *Очереди насл-ков. Обязательное наследование.*

В древн. эпоху завещатель польз-ся неогранич. свободой распоряжаться своим им-вом. Иногда им-во даже передавалось посторонним и случайн. людям. => появл. огран-я завещат. свободы и появл. право некот. насл-ков по з-ну на обязат. долю в насл-ве, т.е. на то, чтобы в сл. сост-я завещ-я им было обесп-но получ-е некот. min из насл-ва. Первонач-но не д.б. обходить молчанием в своем завещ-и непоср-но подвластных. Он д.б. или назначить их насл-ками или прямо лишить насл-ва, хотя бы и не указав уважит. основания. Лишение насл-ва подвластных сыновей д. совершаться поименно, а дочерей м. не называть. Несобл-е этих правил → к открытию насл-ва по з-ну. Позднее недостаточно было просто упомянуть близких родств-ков в завещ-и, но необх. завещать им известный min (обязат. доля). Если это не вып-сь, насл-к, имевший право на обязат. долю м. предъявить иск, жалобу на то, что завещ-е наруш. нравствен. обяз-ти.

На обяз. долю имели право: 1.непоср-но подвластные 2.эманципированные дети 3.нисх-щие и восх-щие родств-ки - братья, сестры (если в завещании насл-лем назначено лицо опороченное). Размер обязат. доли = 1/4 доли, кот это лицо получило бы при насл-и по закону. Обязат. доля м.б. не оставлена по уважит. причине: причинение опасности жизни завещателя и др.

**92.** *Наследование по праву представления. Наследств. трансмиссия.*

По Новеллам Юстиниана 1 класс насл-ков сост. нисходящие родств-ки (сыновья, дочери, внуки). Нисходящий > близкой степени искл-ет наследование нис-щих > отдаленных степеней (Ех: если имеются дети, то не призыв-ся к наследству внуки. Однако нисх-щий родств-к > отдаленной степени призывался к насл-ву наряду с > близкими нисх-ми родств-ками наследодателя, если то лицо, через кот. такой > отдаленный нисх-щий родств-к происходил от наследодателя умерло до открытия наследства. Ех: в момент смерти насл-теля оказ. в живых из ч-ла его нисх-х дети и внуки от ранее умершего сына. Тогда внуки имели право получ. ту долю, кот. досталась бы их умершему отцу или матери, если бы те пережили насл-теля.- это и есть наследие по праву представл-я (внуки как бы представляют отца.

Сущ. еще наследств. трансмиссия. Отличия: насл-ки по праву предст-я явл. насл-ками не своего отца или матери (не принявших насл-ва), а самого насл-теля. При наследств. трансмиссии наследник пережил смерть насл-ля, так что насл-во открывалось ему, но он (наследник) умирает, не успев приобрести насл-ва, и возникшее в его лице право приобрести насл-во переходит по насл-ву к его насл-кам.

**93.** *Легаты и фидеикомиссы.*

Легат (завещательный отказ) - распор-е, кот. делалось в завещании наследодателем и сост. в предост-и опр. лицу какого-либо права или иной выгоды за счет наследственного им-ва. Легатарий - преемник наследодателя в отд. праве, но не в какой-то доле наследства; получение легата не сопров. отв-тью за долги наследодателя. Легат м.б. оставить только в завещании. Одни легаты устанавливали непоср-но право собств-ти легатария на известную вещь завещателя. Др. легат устан., что наследник обязан передать то-то тому-то. В практике нередко встреч. случаи, когда легаты составл. без собл-я форм завещания, а распор-ем на случай смерти, не сод. в себе назн-е наследника.

В республ. период такие распор-я не польз. юр. защитой, исполнять их было делом совести наследника - это фидеикомисс (т.е. поручение совести). Позднее они получили юр. защиту. Путем ф-сса м.б. возложить на наследника обяз-ть выдать др. лицу все наследство или его долю, однако вся отв-ть по обяз-вам все равно лежит на наследнике. Позднее в случ. ф-сса насл-к м. оставить 1/4 наследства, а лицо, получившее часть наследства отвечало за долги наследства.