Самарский государственный экономический университет

Кафедра «[Теории и истории государства и права](http://www.sseu.ru/edu/kaf/teorpr/)»

**КУРСОВАЯ РАБОТА**

на тему:

**Римское право древнейшего периода**

 Выполнил:

 студент 2 курса гр. 1 ИП – ТП

 А. П. Торхов

 Научный руководитель:

 к.и.н., доцент

 Е. Б. Калашникова

Самара 2010

**Содержание**

**Введение**…………………………………………………………………………..3

**Глава 1. Общая характеристика Законов XII таблиц**……………………....6

* 1. История создания Законов XII таблиц………………………………………6
	2. Законы XII таблиц. Современный взгляд………………………………….12

**Глава 2. Вещные (имущественные) права по Законам XII таблиц**……...16

2.1 Понятие вещей, классификация. Способы приобретение вещных прав…16

2.2 Право собственности………………………………………………………..19

2.3 Права на чужие вещи………………………………………………………..21

**Глава 3. Обязательственное право по Законам XII таблиц**………………27

3.1 Обязательства из договоров………………………………………………...27

3.2 Обязательства из деликтов………………………………………………….28

**Глава 4. Брак и семья по Законам XII таблиц**……………………………..30

4.1 Предметная характеристика древнеримской семьи, как основного объекта семейных правоотношений……………………………………………………..30

4.2 Виды родства………………………………………………………………...31

4.3 Формы заключения брака…………………………………………………...34

**Заключение**……………………………………………………………………...36

**Список используемой литературы**…………………………………………..38

**Приложения**…………………………………………………………………….40

**Введение**

Данное исследование посвящено вопросам, непосредственно связанным со становлением, развитием и функционированием одного из основных источников права Древнего Рима – Законам XII таблиц.

Учебная дисциплина «История государства и права зарубежных стран» относится к категории общественных историко-правовых наук, поскольку они имеют прямое отношение как к науке истории, так и к науке и государстве и праве. В целом, по своему характеру «История государства и права зарубежных стран» – это юридическая наука. Данная научная дисциплина детально изучает государство и право отдельных стран в ходе их возникновения и развития в определенной конкретно-исторической обстановке, в хронологической последовательности, на основе фактического выявления как общеисторических закономерностей этих процессов, так и закономерностей, действующих в рамках тех исторических эпох, которые являются важнейшими ступенями в развитии конкретных обществ. «История государства и права зарубежных стран» вместе с другими теоретико-правовыми и историко-правовыми научными дисциплинами фактически образует фундамент для изучения отраслевых и специальных юридических наук. Кроме того, она освещает возникновение и непосредственное развитие права тех государств, которые оказали особое влияние на современные государство и право. Анализируя конкретно – историческое содержание политических и правовых процессов и исследуя присущие им причинно-следственные связи, всеобщая история государства и права выявляет устойчивые тенденции и закономерности их становления и эволюции, а так же раскрывает мировой опыт построения и функционирования политических и правовых систем.

# Законы XII таблиц – это древнейший памятник римского цивильного права. Создав реальную защиту против произвола патрицианских судей, они явились олицетворением важнейшего этапа в борьбе между патрициями и плебеями в Древнем Риме. К сожалению, подлинник их не сохранился, и материалом для реконструкции этого древнейшего кодекса, предпринятой в XIX веке, стали фрагменты, приведенные в сочинениях римских и греческих авторов буквально или в пересказе. Актуальность данное темы бесспорна, в силу того, что римское право, во многом, является основой, базой, своеобразным фундаментом создания правовой системы в целом, во всех государствах мира. И действительно, многие научные деятели этой области знания, настойчиво и категорично убеждены в том, что закономерности функционировании и развития, римского права, фактически определили судьбу развития правовой системы в целом.

**Задачи исследования:**

1. Всесторонне и предметно проанализировать структуру и правовую специфику древнейшего источника права Древнего Рима – Законов XII таблиц.

2. Выяснить причины создания Законов XII таблиц, рассмотреть роль этого свода законов как одного из ведущих источников права Древнего Рима, определить детали трансформации Законов и их практические цели.

3. Рассмотреть значение отраслей права по Законам XII таблиц и практическую стабилизацию их применения в правоотношениях между субъектами.

**Структура работы.**

Работа состоит из введения, четырех основных глав, заключения и списка используемой литературы.

Первая глава построена по хронологическому принципу, во второй третьей и четвертой главе дается анализ и подробная характеристика отраслей права по Законам XII таблиц.

**Источники.**

Специфика темы исследования обусловлена необходимостью обращения к различным типам источников и литературы, разнообразным как по степени правовой достоверности, так и по тематике.

Практическая ценность данного исследования, на мой взгляд, состоит в непосредственном сопоставлении отраслей права Древнего Рима с комплексной спецификой современной системы права. Данная курсовая работа нашла свое теоретическое отражение в трудах таких выдающихся ученых – юристов как: Моногр. / под ред. д.ю.н., Кофанова Л.Л. Обязательственное право в Древнем Риме (VI - IV вв. до н.э.). М., 2010, С. 347; Законы XII таблиц. Составление и перевод Л. Л. Кофанова  под ред. А. И. Солопова; отв. редактор д.и.н., проф. В.И. Уколова -  М., 2010, С. 435; Учебное пособие: под ред. д.ю.н., Винничука Л.С. Люди, нравы, и обычаи Древней Греции и Рима. - М.: Высшая Школа, 2009, С. 432 и пр.

Знание «Истории государства и права зарубежных стран» я полагаю, нужно прежде всего для того, чтобы глубже понять современную государственность и уметь прогнозировать основные тенденции ее развития в будущем. Я четко убежден в том, что римское право, выступало, выступает и будет выступать в качестве непосредственной субстанции создания объективного права в целом, в самом общем смысле этого социального явления.

Именно поэтому, анализ одного из самых древнейших памятников римского цивильного права представляется мне наиболее интересным в качестве основного объекта курсовой работы.

**Глава 1. Общая характеристика Законов XII таблиц.**

* 1. История создания Законов XII таблиц.

Древнейшее поселение Рима жило родами, которыми управ­ляли старейшины. Род первоначально представлял собой спло­ченный коллектив, связанный общим происхождением, общей собственностью на землю, а также почитанием предков.

Со временем на территории, принадлежащей родам, появи­лись люди, не входящие ни в один из них. Это были освобож­денные рабы или их потомки, чужеземцы, ремесленники и тор­говцы, люди, изгнанные за нарушение родовых обычаев, насильственно переселенные из покоренных городов. Этих пришельцев в Риме называли плебеями. Исконное же насе­ление, жившее родами, называлось патрициями.

Возвращаясь к вопросу о происхождении римских сословий, можно взять за основу его комплексную теорию:

- патриции действительно были коренным граж­данством. Они представляли собой полноправный римский на­род;

- в непосредственной связи с ними были клиенты (от лат. Clients - послушный), которые получали от них землю, скот, пользовались их защи­той на суде и пр. За это они должны были служить в военных отрядах своих покровителей, оказывать им помощь деньгами, выполнять различные работы;

- плебеи стояли вне родовой организации патрици­ев, т.е. не принадлежали к римскому народу, не имели доступа к общинной земле и были лишены политических прав.[[1]](#footnote-1)1

Происхождение плебеев неясно и спорно. Они стояли вне племенной организации и поэтому не могли принимать участия в управлении общиной. Зато они беспрепятственно занимались земледелием, ремеслами, торговлей. Плебеи были лично свободны, несли военную службу наравне с патрициями. Торговое и промышленное богатство было сосредоточено главным образом в их руках. Гордый своим происхож­дением патриций, считал унизительным любое занятие, кроме земледелия, политической деятельности, военной службы.[[2]](#footnote-2)1

Патриции были полноправными гражданами. Они распадались на три племени. Каждое племя состояло из 100 родов. Каждые 10 родов образовы – вали курию.

Курии образовывали общее народное собрание римской общины (ку­риатные комиции). Оно принимало или отвергало предложенные ему зако­нопроекты, избирало всех высших должностных лиц, выступало в качестве высшей апелляционной инстанции при решении вопроса о смертной казни, объявляло войну, совместно с сенатом выбирало царя, занималось важ­нейшими судебными делами.[[3]](#footnote-3)2

Римская патрицианская община представляла собою прими­тивный город – государство с типичными чертами военной де­мократии.

Вторым органом демократии был совет старейшин, сенат. Его члены на­зывались "отцами" – patres. В компетенцию се­ната входили дела непосредственного управления, выработка законопроектов, заключение мира Он состоял из старейшин всех 300 родов и потому так назывался (от senex – старый, старейшина). Старейшины эти составляли потомс­твенную аристократию римской общины, поскольку укоренился обычай, сог­ласно которому их избирали из одной и той же семьи каждого рода.

Согласно легенде, Ромул назначил первых 100 сенаторов. Тулл Гостилий прибавил еще 100, а Тарквиний довел их коли­чество до 300.

В период между смертью старого царя и выбором нового общиной управляли поочередно сенаторы.

Военное предводительство, верховные жреческие и некоторые су– дебные функции принадлежали избираемому собранием курий "царю", кото – рого называли Рексом (rex). Исторические предания называют первым Рексом римской общины Ромула, а всего насчитывают семь Рексов.

Несмотря на представительность народного собрания, сенат и Рекс пользовались правом отменить решения народного собрания. При этом Рекс мог издавать общеобязательные постановления.

Шестым царем Рима был Сервий Туллий, к периоду царствования которого относятся важнейшие государственные и правовые преобразования, которые развиваясь, способствовали превращению Рима в наиболее значительную общественную формацию античного периода.

Мощный удар родовой организации патрициев был нанесен в середине VI века до н.э. реформой Сервия Туллия, шестого Рекса по римской исторической традиции. Она проводилась как военная реформа, однако социальные последствия ее вышли далеко за пределы только военного дела, оказав решающее значение в образовании древнеримского государства.

Первоначально римское войско было преимущественно патрицианским. Плебеи, находившиеся вне патрицианской общины, также не входили в военную организацию. Вследствие этого возникло резкое несоответствие между населением Рима и количеством выставляемых им воинов. А захватническая политика требовала увеличения войск и расходов на ведение войн.[[4]](#footnote-4)1

Необходимость привлечения к военной службе плебеев стала очевидной. Поэтому все свободное население Рима патриции и плебеи – было разделено по имущественному признаку (цензу) на 5 разрядов, каждый из которых был обязан выставить определенное количество воинских подразделений – центурий.

Помимо этих центурий, были еще 18 центурий всадников из самых богатых римлян, а цензом свыше 100000 ассов (из них шесть исключительно патрицианских); а также пять невооруженных центурий: две – ремесленников, две – музыкантов и один из неимущих, которых называли пролетариями. Таким образом, всего было 193 центурии.

Центурии каждого из пяти разрядов делились на две части: одна из них, старшая, куда входили римляне от 45 до 60 лет, предназначалась для гарнизонной службы; другая – войны от 17 до 45 лет – младшая, предназначалась для боевых походов.

Для оценки имущества граждан, вся территория Рима была разделена на трибы, которые, однако, не имели ничего общего, кроме названия, с прежними тремя племенными трибами. Новых, территориальных триб вначале было создано, видимо, 21: четыре городских и семнадцать сельских. По трибам производился набор войска и взимался налог на военные нужды – Tributum.

Со временем состоящее из центурий войско стало принимать участие в решении вопросов, связанных не только с войной и военным делом. Постепенно к центуриатным собраниям переходило решение дел, которыми ранее ведали собрание римских патрициев по куриям. По традиции, центурии собирались за городской чертой, на Марсовом поле, а куриатные собрания проводились в городе.[[5]](#footnote-5)1

Там возник новый вид народных собраний, в которых были представлены и патриции, и плебеи – центуриатные собрания.

Каждая из 193 центурий обладала при голосовании одним голосом. Самые богатые римляне, преимущественно патриции: всадники и центуриаты 1 разряда, обладали 98 голосами, что обеспечивало им перевес в решении любых вопросов. Однако патриции преобладали в центуриатных собраниях не как таковые, в силу своих родовых привилегий, а как наиболее состоятельные землевладельцы. Поэтому и плебеи могли попасть и уже попадали в эти центурии. Следовательно, плебеи вышли из своего изолированного положения по отношению к римской общине.

Таким образом, важное социальное значение реформы Сервия Туллия состояло в том, что она заложила основы новой организации римского общества не только по родовому, а по имущественному и территориальному признаку.

Тем не менее, родовой строй еще не был сокрушен окончательно. Организация власти, основанная на родовом строе, продолжала существовать рядом с организацией, основанной на территориальным и имущественном признаках, причем только постепенно, в течение 200 лет она вытеснила родовую организацию. Это происходило в ожесточенной борьбе плебеев с патрициями, которая особенно обострилась после свержения последнего Рекса. Военная демократия как форма организации власти в период разложении родового строя изжила себя бесповоротно.

Развитие ремесел и торговли, которыми все больше и больше занимались плебеи, привело к расслоению римского плебса. Из среды плебеев выделилась богатая торгово – ремесленная знать. С другой стороны, возросло количество неимущих плебеев. Плебеи, находясь вне патрицианской родовой организации, владели на праве частной собственности очень небольшими участками земли. Войны, неурожаи, переселение в Рим части жителей завоеванных областей, естественный прирост населения в условиях римского малоземелья увеличили число безземельных плебеев. Многие из них передавали землю в качестве залога ростовщикам, часто принадлежащим к родовой аристократии. Неплатежеспособный должник терял право собственности на землю, и если по воле кредитора и оставался на прежнем участке земли, то лишь в качестве арендатора, под залог своей личной свободы. Это расслоение плебеев привело к обострению отношений между социальными группами.[[6]](#footnote-6)1

Римский плебс в V – IV вв. до н.э. стремился получить доступ к разделам земли общественного поля (ager publicus), которое принадлежало всей римской общине. Чтобы получить право оккупации завоеванных земель, которым пользовались патриции, плебеи должны были добиться равенства с патрициями в политических правах.

К первой половине V в. до н.э. относятся первые попытки плебеев добиться решения аграрного вопроса. В 486 г. до н.э. консул Спурий Кассий хотел разделить захваченные во время войны земли между плебеями. Патриции обвинили консула в стремлении к тирании. Однако в 456 г. до н.э. народный трибун Ицилий провел закон о разделе между бедняками земель на Авентине.

Другое, что требовало реформы, касалось отмены долгового рабс­тва, неизбежного при несвоевременной уплате долга. И это, как и дележ завоеванных земель, более других задевало интересы плебеев.

Но чтобы добиться того и другого плебеи нуждались в политичес­ких правах. Дело доходило до острых столкновений, но, в конце концов, в течение двух последующих столетий плебеи добились удовлетворения всех своих требований. В том числе: 1.Учреждения особой плебейской магист­ратуры - народного трибуната, призванного защищать плебеев от произ­вола патрициев; 2. Доступа к общественной земле наравне с патрициями; 3. Защиты от произвола патрицианских судей (введением кодекса законов, известных под названием Законов XXI таблиц); 4. Разрешения браков меж­ду патрициями и плебеями; 5. Права занимать сначала некоторые, а затем и все главные государственные должности, включая военные.[[7]](#footnote-7)1

Изгнание царей и учреждение Республики было результатом обострения социально-политической борьбы в Риме в конце VI в. до н.э. В античной историографии этот переворот изображался всенародным делом. Но фактически республиканское правление, как это видно из ранее сказанного, было победой патрициев, которые установили порядки, закрепившие их господство. С этой целью они сохраняли элементы родовой организации. Однако римское общество достаточно далеко ушло в своем развитии. Плебс организационно окреп и усилил борьбу за свои права. Важным этапом этой борьбы являлось опубликование Законов XII таблиц.

Этот древнейший из сохранившихся сборников римских законов. Восстановлен по цитатам и пересказам более поздних античных авторов. Согласно традиции, Законы XII таблиц датируются 451 – 450 гг. до н.э. Архаичность языка и характер отраженных в памятнике социальных отношений подтверждает эту датировку. Для источниковедческой характеристики Законов XII таблиц, необходимо учесть зафиксированные в них пережитки первобытности, а также нормы, восходящие к законодательству Рексов, что может быть определено только с помощью сопоставлений с сообщениями античных писателей. Так, предание смерти за нарушение верности клиентских отношений (VIII. 21), как и разрешение убивать детей-уродцев (IV. I), определяется Дионисием Галикарнасским как установления Ромула. Почетное положение жриц Весты (V. I), согласно Плутарху, учреждено Нумой. Закон об эмансипации сына после трехкратной продажи его отцом (IV. 2) Дионисий относит к незапамятным временам, т.е. к началу царской эпохи. Необходимая квота в пять свидетелей (VI. I; 5б) упоминается Дионисием применительно ко времени Ромула.

Следует обратить внимание на то, что Законы XII таблиц почти не называют плебеев. В этом проявляется основа памятника, т.е. обычное право римской общины. Но оно уже приспособлено к новым социальным условиям, так как учитывает патрициев и плебеев, свободных и зависимых, богатых и бедных.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что Законы XII таблиц определенно рисуют сложный, многоструктурный, но и в то же время прозрачный, состав римской общины начала Республики, разные формы собственности, которые непосредственно в ней существовали.

* 1. Законы XII таблиц. Современный взгляд.

Вся традиционная история возникновения Законов XII таблиц была подвергнута в последнее время полному сомнению. Один из виднейших представителей современного скептического настроения, итальянский ученый Э. Пайс (Ettore Pais) в своей книге "Истории Рима", сравнивая предание о возникновении XII таблиц с преданием об обнародовании legis actiones Кн. Флавием, приходит к заключению, что компиляция, известная под названием Законов XII таблиц, есть не что иное, как частный юридический сборник, составленный в начале III в. до н. э. некоторым Кн. Флавием.[[8]](#footnote-8)1

Еще дальше пошел в этом направлении французский ученый Ламбер. По его мнению, Законы XII таблиц как особый законодательный памятник так же малодостоверны, как Jus Papirianum или как две доски заповедей Моисеевых. Сама римская традиция о создании Законов XII таблиц децемвирами возникла в Риме не ранее начала II в. до н. э. и полна противоречий. В действительности, говорит Ламбер, то, что называется Законами XII таблиц, есть не законодательный кодекс, а простое собрание старинных юридических обычаев, появившееся еще позже, чем думал Пайс – именно в начале II в. до н. э., и составленное известным юристом того времени – Секстом Элием Петом.[[9]](#footnote-9)1

Эти попытки опровергнуть даже самое существование Законов XII таблиц встретили, однако, весьма серьезный и вполне убедительный отпор со стороны всех наиболее видных представителей современной науки. Так, например, французский историк Жюль Жирар, среди многих других соображений усматривает невозможность позднего появления Законов XII таблиц, ввиду самого характера содержащихся в них положений. Эти положения предполагают общество мелких земледельцев, архаический процесс, небольшую территорию. Затем, с гипотезой Пайса или Ламбера совершенно не вязались многочисленные довольно ранние законы, отменяющие или дополняющие Законы XII таблиц (например, lex Aquilia, lex Furia de legatis и т.д.).

Современные ученые неоднократно пытались собрать воедино все эти отдельные переданные нам положения Законов XII таблиц и расположить их в таком порядке, в каком они находились на каждой из первоначальных таблиц. При этих попытках реконструкции руководились следующим соображением. В дошедшем до нас Юстиниановском своде сохранились выдержки из комментария к Законам XII таблиц, написанного Гаем и состоявшего из шести книг. Предположив, что Гай следовал порядку Законов XII таблиц и каждую одну книгу своего комментария посвящал двум таблицам подлинного законодательства, на основании содержания известных отрывков можно придти к следующему распределению: на таблицах I и II находились положения о гражданском процессе, на III – производство против несостоятельного должника, на IV – положения об отцовской власти, на V и VI – опека, наследование и собственность, на VII и VIII – обязательственные отношения, на IX и X – jus publicum и sacrum и на XI и XII – различные дополнительные статьи. Все эти построения, однако, лишены достаточной научной прочности, и прежде всего они противоречат общему обычаю древних при начертании законов или других актов на досках писать сплошь до конца доски и затем переходить на другую без всяких соображений относительно содержания.

Как видно уже из приведенного перечня общего содержания, Законы XII таблиц касались почти исключительно гражданского права и процесса; из других областей (права государственного или уголовного) есть только несколько совершенно разрозненных постановлений вроде, de capite civis nisi per maximum comitiatum ne ferunto (положение o provocatio), privilegia ne inroganto (запрещение привилегий) и некоторые другие. Обо всех важнейших постановлениях гражданского права будет идти речь ниже – в истории гражданского права; постановления, касающиеся гражданского процесса, в значительной части уже изложены в учении о legis actiones.[[10]](#footnote-10)1

Что же послужило источником Законов XII таблиц, материалом при их составлении? Нередко высказывается мнение, что на Законы XII таблиц оказало большое влияние греческое право. Это мнение как бы подтверждается преданием о посылке депутации в Грецию и об участии в составлении некоего грека Гермодора Эфесского. Однако ближайший анализ известных нам положений Законов XII таблиц приводит к заключению, что если вообще заимствования из Греции (через посредство греческих колоний в Южной Италии) были, то они, во всяком случае, отразились лишь на сравнительно немногих и несущественных положениях. Огромное же большинство содержащихся в этих законах норм представляет из себя не что иное, как исконные римские обычаи. Децемвиры, по всей вероятности, только формулируют и кодифицируют их, лишь изредка внося что – либо новое в интересах большей ясности и определенности и в соответствии с выяснившимися потребностями времени.

Законы XII таблиц имели громадное значение для дальнейшего развития римского права. Явившись, с одной стороны, синтезом всей предшествовавшей эпохи обычного права, они, с другой стороны, послужили основой для дальнейшего движения вперед.

Возможно, что те или другие детали в вышеизложенном историческом взгляде на Законы XII таблиц переданы нам не совсем верно, но я считаю, что отрицать на этом основании само существование их как прямого законодательного памятника, нельзя.

**Глава 2. Вещные (имущественные) права по Законам XII таблиц.**

2.1 Понятие вещей, классификация. Способы приобретение вещных прав.

В римском праве отсутствует понятие вещи, но его можно воссоздать в том виде, в каком оно воспринималось самими римлянами. С их точки зрения, вещь-это то, по поводу чего у субъекта возникает право, в самом общем смысле этого социального явления, а так же это определенная часть живой или неживой природы. Римский юрист II века Гай под вещью понимал:

телесные предметы (res corporalеs) – все материальные предметы внешнего мира;

бестелесные вещи (res incorpoles) – вещи нематериальные, т.е. ненаделенные реальным существованием. Это определенные права (например, наследство, обязательство, узуфрукт и т.д.).

Для раннего состояния римского права характерно деление вещей на манципируемые и неманципируемые.

Манципируемые вещи (res mancipi) – главные средства земледелия, наиболее ценное имущество (земля, рабы, крупный домашний скот), отчуждение которого осуществлялось в сложной форме – в виде манципации (древнейшая сделка купли – продажи). Манципация проходила в строго установленной форме с обязательным участием не менее пяти свидетелей. Пропуск какого-либо слова (детали), отсутствие одного из свидетелей являлось достаточным основанием для признания сделки недействительной, даже если она уже была исполнена. Неманципируемые вещи (res nec mancipi) – остальные предметы домашнего обихода (мебель, продовольствие, мелкий скот и т.д.), которые могли отчуждаться без всяких формальностей путем простого вручения приобретателю.[[11]](#footnote-11)1

В сочинениях римских классических юристов было разработано и широко применялось в практике разрешения судебных дел деление на вещи в обороте и вне оборота, вещи движимые и недвижимые, делимые и неделимые, потребляемые и непотребляемые, определяемые родовыми признаками и индивидуально – определенные. Рассмотрим это деление.

Вещи в обороте (res in commercio) – это объекты купли-продажи, мены, дарения. Они могли принадлежать каждому и свободно отчуждаться третьим лицам. Вещи, изъятые из оборота (res extra commercium), не подлежали отчуждению. Это священное имущество – храмы, предметы религиозного культа; публичные вещи и общие вещи – дороги, площади, гавани, театры, бани, а также море, свободно текущая вода, т.е. то, что нельзя продать, подарить.

Вещи движимые (res mobiles) – пространственно перемещаемые вещи (те вещи, которые приходят в движение собственной силой: рабы, животные, мебель, другая утварь). Вещи недвижимые (res immobiles) – земельные участки и все созданное на них (строения, насаждения), кроме того – недра и пространство над землей.

К неделимым вещам (res indivisibiles) относились те, которые при делении утрачивали свою субстанцию (корабль, шкаф). Делимые вещи (res divisibeles) сохраняли свою субстанцию при деле­нии, их часть – это прежнее целое, но в уменьшенном объеме (масло, вино, песок). В случае невозможности материального разделения вещи она переходила в собственность одного, а другие наследники получали денежную компенсацию.

Вещи потребляемые (res consumptibiles) – те, которые материально уничтожаются при их однократном использовании (продукты, деньги – самые потребляемые в мире вещи). Вещи непотребляемыe (res non consumptibiles) не уничтожаются от употребления (обручальное кольцо), а если уничтожаются, то постепенно (платье, обувь).

Вещи, наделенные родовыми признаками (genues), определялись весом, ме­рой, числом (зерно, вино, песок и т.д.). Родовая вещь юридически считалась не подверженной гибели, ибо она всегда могла быть заменена другой однородной вещью или другой партией однородных вещей. Отсюда правило: "Genera non pereunt" ("Род не погибает").

Вещи индивидуально – определенные (species), в отличие от родовых, могли быть выделены из числа подобных им вещей (например, раб Октавий, имение Аттика и т.д.) и были ценны именно своей индивидуальностью. Юридическое значение такого деления заключалось в том, что при гибели индивидуально-определенной вещи договор прекращался, т.к. должник уже не имел возможности передать другую такую же вещь. Такие вещи замене не подлежали, а риск случайной гибели вещи нес ее собственник.

В римском праве имелись и другие деления вещей – главные и придаточные, части вещи, принадлежность, плоды, вещи простые и сложные. Такое дробное деление свидетельствует о высоком уровне право­вого регулирования отношений по поводу вещей. Многое из сделанного римскими юристами в этой области сохраняет свое значение и в настоя­щее время. Конструкция вещи, разработанная в Древнем Риме, продол­жает жить в современных правовых системах: подразделения римской классификации видов вещей оказались столь жизнеспособны, что вошли во мно­гие законодательства, в том числе в Гражданский кодекс Российской Федерации.

Законы XII таблиц строго ограничивали способы приобретения вещных прав, среди них:

1) манципация – воображаемая продажа, происходившая в присутствии 5 свидетелей и весовщика. Нарушение обряда манципации влекло за собой признание сделки недействительной;

2) традицио – простая передача неманципируемой собственности за деньги, под поручительство или залог;

3) спецификация – создание новой вещи из чужого материала или соединение нескольких вещей в одной – главной;

4) уступка права – фиктивный судебный спор перед претором, при котором покупатель заявлял о своем праве собственности на отчуждаемую вещь, а ее владелец не возражал;

5) наследование;

6) давность владения.[[12]](#footnote-12)1

На основании вышеопределенного, необходимо отметить, что вещное право закрепляет господство лица над имуществом от своего или чужого имени и состоит из следующих структурных элементов: владение, собственность, права на чужие вещи, залоговое право.

2.2 Право собственности.

 Под правом собственности в Древнем Риме, понималось фактическое, ничем неограниченное, ясно, четко и конкретно определенное господство субъекта над вещью. Собственник имел полное право владеть, пользоваться и распоряжаться вещью.

Важной чертой римского права собственности было под подразделе­ние вещей на два типа – res mancipi и res nec mancipi. К первому типу относилась земля (поначалу около Рима, а затем вся земля в Италии во – обще), рабочий скот, рабы, здания и сооружения, т.е. объекты традиционно общинной собственности. Ко второму типу отно­сились все прочие вещи, обладание которыми могло быть индивидуализировано.

Для отчуждения вещей первой категории – продажи, мены, дарения и пр. – требовалось соблюдение формальностей, носивших название манципа – ции. Слово это произошло от "manus" – рука и заключает в себе образное представление о переходе собственности при наложении руки на приобре – тенную вещь. Наложив руку, следовало еще сказать: «я утверждаю, что эта вещь принадлежит мне по праву квиритов…». Манципация сообщала приобретателю неос­поримое право собственности на вещь. Уплаты денег без манципации было еще недостаточно, как видим, для возникновения права собственности.[[13]](#footnote-13)1

Следует еще сказать, что передача манципируемой вещи происходи­ла в торжественной форме, в присутствии 5 свидетелей и весодержателя с весами и медью. Последнее указывает на то, что обряд манципации возник до появления чеканной монеты-асса, но медь в определенном сторонами весе уже фигурировала в качестве общего эквивалента. Формальности же служили запоминанию сделки, если когда – нибудь, в будущем времени, воз – никнет связанный с ней спор о собственности.

Все другие вещи, даже и драгоценные, переходили с помощью прос­той традиции, то есть бесформальной передачи на условиях, установлен­ных договором купли – продажи, мены, дарения и пр.

Старый раб, как и старая лошадь, требовали – при переходе из рук в руки – манципации. Драгоценная ваза – традиции. Первые две вещи отно – сились к разряду орудий и средств производства; по своему происхожде­нию они тяготеют к верховной коллективной собственности римской общи­ны, тогда как ваза, украшение, как и всякая другая обиходная вещь были как изначально, так и в последующем времени предметами индивидуальной собственности.[[14]](#footnote-14)1

Уже в древнейший период складывается порядок, в соответствии с которым, право собственности на вещь могло возникнуть вследствие длительного владения вещью. Давность владения в отношении земельного участка (устанавливалась) в два года, в отношении всех других вещей – в один год.

Особым видом вещного права, зафиксированным в Законах XII таблиц являются сервитуты, нормы права, ограничивающие права собственников на принадлежащее им имущество а также наделяющее субъекта рядом прав на имущество ему не принадлежащее.

В Законах XII таблиц собственнику прямо предписывалось:

1) Оставлять незастроенное место вокруг здания (VII. 1);

2) Отступать от границ участка на определенное расстояние (VII. 2);

3) Обрезать деревья на высоте 15 футов, дабы не причинять вред соседнему участку (VII. 9а).[[15]](#footnote-15)2

Помимо этого предоставлялось право прохода по чужой земле (пусть (собственники придорожных участков) огораживают дорогу, если они не мостят её камнем, пусть едет на вьючном животном, где пожелает). Собственники участков имели право при определенных обстоятельствах пользоваться продуктами приносимыми чужой собственностью. Законами XII таблиц разрешалось собирать желуди, падающие с соседнего участка», а также обращаться с иском к владельцу собственности, наносящей ущерб (если дерево с соседнего участка склонилось ветром на твой участок, ты на основании Законов XII таблиц ты можешь предъявить иск об уборке его).

Таким образом, право собственности являлось и продолжает являться, фактически, основным правовым институтом относительно вещи лица, и предоставляет ему весьма обширный перечень возможностей определения судьбы своего имущества.

2.3 Права на чужие вещи.

Кроме прав владения и собственности, римское право развило ряд прав на вещи с ограниченным содержани­ем полномочий. Объектом этих прав служили, конечно, чужие вещи, почему они назывались iura in re aliena. Возникли они очень рано, и постепенно развиваясь, образовали особую группу полномочий разно­го содержания. В состав этой группы к концу классической эпохи вхо­дили институты сервитутов, суперфиция и эмфитевзиса.[[16]](#footnote-16)1

Право собственности на вещь принадлежит другому лицу, однако не собственник имеет ряд прав в отношении данной вещи. Очевидно, что не собственник не мог иметь таких же широких правомочий по отношению к вещи, как сам собственник, поэтому права на чужие вещи (jura in re aliena) именуют также ограниченными вещными правами. Другими словами, это права с ограниченным содержанием полномо­чий. Объектами этих прав служили чужие вещи.

Сервитуты (servitutes). Некоторые ограничения права земельной собственности были установлены Законами XII таблиц например: никто не мог сажать деревья ближе 5 – 9 футов от соседнего участка и т.д.

Особой формой ограничения права собственности является сервитут – право на чужую вещь или право пользования чужой вещью. Сервитуты ограничивали наиболее абсолютное право частной собственности и в то же время для всего класса собственников делали это право более полным. Сервитуты, в частности, выражали хозяйственную целесообразность более рационального пользования землей. При мелком землевладении собственники одних (господствующих) участков получали право прохода, проезда, прогона скота к дороге, пастбищу, источнику воды и т.п. через участок (служащий участок) соседа. Не существуют сервитуты ни для людей, ни для имений, если не представляют интереса для соседей. Сервитутное право давало возможность собственнику восполнить недостатки принадлежащего ему участка.

Собственник обремененной вещи не должен был совершать каких-либо активных действий для обеспечения сервитута, но обязывался не препятствовать его использованию. В то же время владеющий сервитутом обязывался пользоваться им бережно, способом, наименее обременительным для собственника служащей вещи. Различались вещные и личные сервитуты.

Право проведения воды через чужой участок, вызванное хозяйственной необходимостью, есть пример вещного сервитута, которым римское право обременяло одного собственника на пользу другого. Среди вещных сервитутов различали:

–сельские (земельные) – право прохода, проезда, прогона скота, устройства водопровода, водопоя скота, черпания воды на соседнем участке;

–городские – право пристроить к стене соседа, опереть балку на стену соседа, перекинуть балкон и другие выступы в чужое пространство, направлять сток дождевой воды или провести клоаку через чужой участок.

Каждая разновидность сельского и городского сервитута имела индивидуальную правовую регламентацию. Но они обладали и общим – бессрочностью, были обременением самой земли и вместе с ней переходили к новому собственнику. Вещный сервитут устанавливался в отношении не конкретного лица, а конкретной вещи, поэтому смена собственника данной вещи не приводила к прекращению действия сервитута.

Личный сервитут – это право пользования вещью определенным лицом, т.е. подобный сервитут, устанавливался в отношении конкретного лица и прекращался с его смертью. Из личных сервитутов можно выделить узуфрукт, узус, право проживания в чужом доме, право пользования чужим рабом или животным.

Узуфрукт (usufructus) – право пользования чужой вещью и получения от нее плодов с сохранением целостности субстанции. Примером узуфрукта мог быть земельный участок, сад или огород. Получивший право узуфрукта (узуфруктарий) мог всесторонне пользоваться вещью, распоряжаться ее плодами, но при условии сохранения самой вещи. Узус (usus) – другой личный сервитут – давал право пользоваться вещью, но без получения плодов. Узуарий не пользуется вещью как источником дохода. Можно еще отметить такие личные сервитуты, как право проживания в чужом доме (habitatio), когда, например, наследодатель предоставлял старой служанке право пожизненного пользования комнатой в доме и право пользования чужим рабом или животным (operae).[[17]](#footnote-17)1

В Риме сохраняли действие сервитуты, признанные еще квиритским правом (право прохода к могилам, соседу разрешалось заходить на чужой участок для сбора плодов, упавших с его дерева).

Устанавливались сервитуты путем заключения договора, судебным решением (например, при разделе общей собственности), а также истечением давностного срока пользования.

Прекращался сервитут гибелью служащей или господствующей вещи, отказом от сервитута, его неиспользованием, истечением срока договора и некоторыми другими юридическими фактами.

Таким образом, сервитуты ограничивали право собственности или владения в пользу других лиц, выражали взаимопомощь, коллективистские начала в праве.

Правом на чужую вещь были также эмфитевзис и суперфиций – особые сделки, регламентирующие отношения наследственной аренды, которая появилась в Риме к середине IV века. Будучи разновидностями аренды, они имели общую основу с сервитутами, но отличались от них широтой прав, предоставленных арендаторам. Иначе говоря, они были "вечной арендой" – особыми вещными правами на чужую вещь, собственник которой был крайне ограничен в своих владельческих правах.

Эмфитевзис (emphyteusis) – вещное наследственное отчуждаемое право пользования чужой землей и плодами с правом изменения участка собственника, но не ухудшения его. По – другому – это аренда земли с исключительно широкими правами арендатора. Эмфитевт владел землей пожизненно, мог ее закладывать, продавать, передавать по наследству.

Применительно к государственным землям правомочия эмфитевта полно охарактеризованы юристом Павлом. Он был убежден в том, что арендованными у государства участками называются те, которые сняты в наем навсегда, т.е. с таким условием, что, пока за них уплачивается арендная плата, до тех пор не разрешается их отбирать ни у тех, кто снял их внаем, ни у тех, кто является преемником этих лиц.

Эмфитевзис защищался интердиктами претора, а также исками, аналогичными виндикации, против всякого нарушителя, в том числе и против собственника. Эмфитевзис прекращался при причинении значительного ущерба арендуемому участку, неуплатой арендной платы в течение трех лет, нарушением правил о продаже эмфитевзиса.

Суперфиций (superficies) – вещное наследственное отчуждаемое право возведения строения на чужом земельном участке, с правом бессрочного (или на длительный срок) пользования этим участком, но не ухудшения его. По общему правилу суперфиций был отчуждаемым и наследуемым владением.[[18]](#footnote-18)1 Также и здесь предусматривалась уплата собственнику поземельной ренты. Суперфиций обладал сходным с эмфитевзисом правовым режимом, и его вполне можно считать городским вариантом эмфитевзиса, только суперфиций устанавливал право длительного пользования чужой землей под здание, а эмфитевзис – под обработку земли.

Я считаю, что для нас небезынтересно проследить прямое влияние римской юриспруденции на учение о вещных правах, содержащееся в Гражданском Кодексе РФ. Римские традиции и институты проявляются уже в первых статьях вещно – правового раздела в установлении правового режима вещей, например, в их делении на вещи телесные и бестелесные (ст. 128), допускаемые к обороту и изъятые из оборота (ст. 129), в клас­сификации вещей на делимые и неделимые (ст. 133), главные и принадлежности (ст. 135). Принципиальным, разумеется, стало возрождение деления вещей на движимые и недвижимые (ст. 130), корни которого также находятся в римском частном праве. В область вещного права введены и такие римские институты, как пожизненное наследуемое владение (близкий аналог эмфитевзиса), право постоянного пользования (аналог узуфрукта), чисто римские институты - ипотека и сервитут (п. 1 ст. 131, ст. 216).

Новый Гражданский Кодекс РФ, возвращаясь к некоторым классическим традициям, закрепил ряд оснований возникновения права собственности, почти текстуально воспро­изводящих положения, признанные в римском частном праве. Так, уже в самом начале второго раздела 1-й части ГК РФ дается определение права собственности, где в частно­сти, говорится: "Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряже­ния своим имуществом" (п. 1 ст. 209). Учитывая, что пользование в российском праве понимается расширительно, т.е. как пользование и извлечение доходов (ст. 136), можно сказать, что данное определение содержания права собственности аналогично pимскому. Довольно много сходства с институтами рим­ского права и в статьях Гражданского Кодекса РФ о приобретении права собственности. Это – возможность обращения в собственность общедоступных для сбора вещей (occupatio), переработка вещи (specificatio), последствия обнаружения клада для собственника земли или здания, в котором клад обнаружен, и т. д. (ст. 220, 221, 233). Возродился институт приобретательной давности, т.е. возможность получения права собственности по давности фактиче­ского владения (ст. 234). Даже момент возникновения права собственности на вещь у ее приобретателя по договору, как, впрочем, и ранее, регламентирован по системе тра­диции (traditio), или передачи (ст. 223, 224).[[19]](#footnote-19)1

В заключение главы, хотелось бы отметить:

вещное право – субъективное гражданское право, объектом которого является вещь;

вещное право регулировало отношения по поводу вещей – тех или иных предметов окружающей среды, которые находились в индивидуальном владении, пользовании или распоряжении;

в раннем Риме в условиях неразвитой частной собственности особое значение имел институт владения, который исторически предшествовал институту частной собственности. Из владения раннего квиритского права (например, владения общинной землей) в последующем вырастет право собственности;

у римлян право собственности было правом пользования и распоряжения вещами по своему усмотрению и даже произволу;

в римском праве признаны специальные вещные права – права на чужие вещи, которые, подобно праву собственности, отличались правом пользования, своей отчуждаемостью и способностью переходить по наследству;

Исходя из вышесказанного, необходимо отметить следующее: вещные правоотношения необходимы настолько, что без этого правового института, безусловно, ни одно современное цивилизованное государство не смогло бы создать условия обеспечивающие достойный уровень жизни граждан.

**Глава 3. Обязательственное право по Законам XII таблиц.**

3.1 Обязательства из договоров.

В условиях неразвитости товарно-денежных отношений (появление монет в Древнем Риме относят к середине V в. до н.э.) такая форма фиксации обязательств как договор (контракт) использовалась крайне редко и отличалась весьма ярко выраженным формализмом. При одностороннем характере древнейших договоров (право требования принадлежало только одной стороне, а обязательства возлагались на другую сторону) именно внешняя формальная сторона определяла характер контракта.[[20]](#footnote-20)1

Наиболее ярко рабовладельческое право отражалось в договорах самозаклада (nexum), при этом Законы XII таблиц не разделяют сделки самозаклада и отчуждения вещи, регулируя и те и другие общей статьей Законов XII таблиц (если кто заключает сделку самозаклада или отчуждения вещи (в присутствии 5 свидетелей и весовщика), то пусть слова, которые произносятся при этом, почитаются ненарушимыми. В этой же форме осуществлялись и договоры займа, регулированию которых Законы уделяют особое внимание. Должник после признания за собой долга или после принятия против него судебного решения получал тридцать льготных дней (III. 1). Если же в течение этого льготного срока задолженность не погашалась, кредитор получал право «наложить руку» на должника, т.е. доставить его к месту судопроизводства (III. 2).[[21]](#footnote-21)2 Законы XII таблиц строго регламентируют процедуру принуждения должника к исполнению обязательств, не допуская самоуправства кредитора и однозначно требуя судебного решения для ограничения прав должника. И хотя наказание для несостоятельного должника могло быть очень жестоким, от продажи в рабство и смертной казни (III. 5) до пропорционального расчленения сообразно претензиям кредиторов (III. 6), Законы регламентировали движение ссудного капитала, ограничивая размеры взимаемых процентов (VIII. 18а), наказывая ростовщичество крупным штрафом (VIII. 18б). Только в 326 году до н. э. законом Петелия, договор займа был реформирован, и долговое рабство отменено. С этого времени должник отвечал перед кредитором в пределах своего имущества.[[22]](#footnote-22)1

3.2 Обязательства из деликтов.

Законы XII таблиц определяют ряд обязательств, которые возникают вследствие причинения вреда, и рассматривают их не как правонарушение, а как посягательство на права частного лица (частные деликты), которое ставило обидчика в положение должника пострадавшего.

К категории таковых частных правонарушений относились личная обида, которая наказывалась штрафом в 25 ассов (VIII. 4). Особо жестоко наказывалась клевета или позорящие слова (смертная казнь) (VIII. 1a; VIII. 1б). Обязательство в виде штрафов или возмещения причиненного ущерба полагалось в случае порубки чужих деревьев, неосторожного уничтожения чужого имущества, хранение краденых вещей, ростовщичество, предъявление суду поддельных вещей, потрава или кража урожая в ночное время (для несовершеннолетних).

При этом наряду со штрафами сохраняется древнейший принцип талиона («VIII. 2. Кто причинит членовредительство и не помирится с (потерпевшим), то пусть и ему самому будет причинено то же самое»).

Законам XII таблиц известны и публичные деликты, относящиеся прежде всего к посягательствам на государство. «IX. 5. Законы XII таблиц повелевают предавать смертной казни того, кто подстрекает врага (римского народа к нападению на Римское государство), или того, кто предает врагу римского гражданина».

Однако, несмотря на достаточно широкий спектр преступлений, наказываемых смертной казнью, решение о лишении жизни римского гражданина могло быть принято только в центуриатной комиции.

Римскому праву, а в частности Законам XII таблиц, были известны и публичные деликты*,* т.е. собственно преступления, которые наказывались от имени римского народа, а взыскания по ним шли не частным лицам, а государству. Круг преступлений, однако, не был еще широк. К ним относились прежде всего преступления против республики. Так, предавались смертной казни лица, которые подстрекали врага римского народа к нападению на Римское государство, или же предавали врагу римского гражданина. Среди прочих преступлений также выделялись убийства, сочинение и распевание песен, содержащих клевету.

 Хотя в самих Законах XII таблиц утверждается, что смертная казнь применялась за небольшое число преступных деяний, последняя упоминалась в целом ряде статей. В зависимости от характера преступления смертная казнь принимала различные формы: отсечение головы, утопление, распятие, сбрасывание с Тарпейской скалы и т.д. Постепенно, однако, смертная казнь начинает выходить из употребления и для римских граждан заменяется изгнанием с утратой гражданства. Использовались также членовредительские наказания, битье кнутом, штрафы и конфискации имущества, ограничения гражданского статуса (например, запрещение быть магистратом), лишение права на погребение. Некоторые преступления рассматривались как оскорбление богов (например, причинение вреда клиенту со стороны патрона) и влекли за собой религиозные проклятья.[[23]](#footnote-23)1

При неразвитости и простоте системы публичных деликтов (правонарушений) в древнейшем римском праве не получили еще разработки общие принципы уголовной ответственности (вина, степень участия в преступлении). Лишь в редких случаях различались умышленные (преднамеренные) и неосторожные преступления, что влекло за собой и разные юридические последствия (наказания). В отдельных статьях предусматривалось смягчение наказания для несовершеннолетних (за жатву на чужом поле в ночное время; за кражу с поличным). Уголовное право уже в древности обнаружило свои классовые подходы: по общему правилу рабы наказывались более строго, чем свободные люди. В эпилоге нужно сказать, что обязательственное право в Древнем Риме было очень предметно развито, поскольку уже тогда присутствовало 2 вида обязательств, кроме того была очень ясно, четко и конкретно определена субстанция обязательственных правоотношений.

**Глава 4. Брак и семья по Законам XII таблиц.**

4.1 Предметная характеристика древнеримской семьи, как основного объекта семейных правоотношений.

С древнейших времен римская семья была моногамной и патриархальной. Как устойчивое объединение она возникает с разложением родового строя. Первая историческая форма моногамии уже основана на власти отца семейства. Ниспровержение материнского права было всемирно – историческим поражением женского пола. Муж захватил бразды правления и в доме, а жена была лишена своего почетного положения, закабалена, превращена в рабу его желаний, простое орудие деторождения.

Семья – это основанное на браке или кровном родстве небольшое объединение лиц, связанных общностью быта, взаимной помощью и моральной ответственностью. Древнеримская семья носила на себе отпечаток родового строя. Она строилась по принципу подчинения власти главы семейства – pater familias (патерфамилиас). В состав семьи кроме главы семейства входили его жена, дети и их потомство, другие родственники, кабальные, а также рабы. Термином familia обозначалась совокупность всего имущества, детей, рабов и другой рабочей силы. Предполагается, что сначала этот термин охватывал только рабов, принадлежащих данной семье, а позже и все остальное имущество, рабочую силу (жену, детей, кабальных, других лиц). Это объединение основывалось не на кровной связи (ее в ту пору еще не знали), а на власти домовладыки, которая в древнейшие времена мало чем отличалась от власти над рабами. Под власть домовладыки подпадали не только жена, дети и их потомство, но и жены сыновей, мужья дочерей, если они переходили жить в семью жены (примаки), а также все другие лица.[[24]](#footnote-24)1

Таким образом, по семейному положению римские граждане делились, как уже отмечалось, на лиц своего права (persona sui juris) и лиц чужого права (persona alieni juris). К первым относились домовладыки, ко вторым – остальные члены семьи, так называемые подвластные. Для полной гражданской правоспособности требовалось, чтобы лицо занимало в семье независимое, самостоятельное положение, т.е. ею обладали только домовладыки. Их сыновья независимо от возраста, семейного и общественного положения при жизни отца или деда всегда были подвластными с весьма ограниченной гражданской правоспособностью. Они не могли первоначально быть собственниками имущества. Приобретенное ими имущество автоматически становилось собственностью домовладыки. Подвластные могли заключать гражданско-правовые сделки только от имени и в пользу домовладыки.

В заключении хотелось бы отметить, что и формально и фактически власть домовладыки над семьей практически не ограничивалась, он был единственным носителем имущественных прав в семье.

4.2 Виды родства.

Семья, основанная на подчинении власти домовладыки, называлась агнатской. Все подвластные, подчиненные власти одного домовладыки, считались родственниками, т.е. агнатами. Кровная связь в то время не имела правового значения. Поэтому девушка, вышедшая замуж и перешедшая жить в семью мужа, занимала в ней положение дочери его родителей, т.е. становилась сестрой братьев и сестер мужа, утрачивая при этом родственные связи с кровными родителями со всеми вытекающими из этого последствиями (например, она уже не могла стать наследницей после их смерти). Агнатское родство сохранялось и после смерти домовладыки.[[25]](#footnote-25)1

Агнаты могли быть связаны между собой и кровной связью, как например, отец и дети, но юридическое значение имело лишь подчинение власти домовладыки. При этом агнатское родство определялось только по мужской линии, поскольку речь идет о подчинении власти отца семейства. Потомство детей также становилось агнатами своего домовладыки.[[26]](#footnote-26)1 Родство агнатов различалось по линиям и степеням. Агнаты одного общего предка были родственниками по боковой линии, а последовательно один от другого - родственниками по прямой линии. Степень агнатского родства определялась числом рождений образующих родство (сын – агнат отца первой степени, внук – агнат деда второй степени). Степень родства по боковой линии исчислялась количеством рождений от одного родственника до общего предка плюс число рождений от общего предка до второго родственника. Например, родные братья и сестры – агнаты второй степени по боковой линии, поскольку их разделяет по одному рождению от общего предка; дядя и племянник – агнаты третьей степени по боковой линии, так как дядя с отцом племянника – агнаты второй степени плюс племянник – третье рождение.

После смерти домовладыки его взрослые сыновья становились носителями власти в семье, а жены и дети подпадали под их владычество. Однако при этом свободный от отцовской власти римский гражданин, даже не имеющий семьи, считался домовладыкой. Домовладыкой (отцом семейства) называется тот, которому принадлежит власть в семье, и правильно он так называется, хотя бы у него и не было сына. Домовладыка – носитель семейной власти не только наличной, но и потенциальной.

Глубокая зависимость подвластных от домовладыки заметно стесняет гражданский оборот. Никто не желал заключать сделку с подвластным, по которой все полученное поступало в собственность домовладыки, а тот по сделке ни к чему не обязывался. Даже по рабскому пекулию господин принимал на себя обязанности по сделке, заключенной рабом. Подвластные же сами несли ответственность по сделкам, не обладая никаким имуществом. Их двойственное положение, мягко говоря, не способствовало развитию хозяйственного оборота.

Между тем развитие производительных сил активизирует гражданский оборот, рост частной собственности, что, в свою очередь, приводит к зарождению новой когнатской (кровной) семьи. Производство материальных благ в большем количестве, чем могут потребить их производители, порождает стремление родителей закрепить накопленное на протяжении жизни имущество за кровными потомками, прежде всего детьми. Агнатское родство противоречило естественному желанию родителей оставить наследство своим кровным детям, которые стали агнатами другого домовладыки. Постепенно римляне отдают предпочтение кровному родству, послужившему основой новой, когнатской семьи, связывающей группу людей кровными узами.

Некоторое время эти два вида семьи существовали параллельно, однако когнатская семья в новых условиях вытеснила агнатскую.

Когнатская семья и когнатское родство пережили древнеримское государство. Кровное родство и сейчас лежит в основе семейно – правовых отношений. Оно также определяется по линиям и степеням. Различают две линии - прямую и боковую. Прямая делится на восходящую и нисходящую. Если родственники происходят последовательно один от другого (отец, сын, внук, правнук и т.д.), то это родственники по прямой линии. Родственники, от которых произошло конкретное лицо, называются родственниками по прямой восходящей линии (отец, дед, прадед, мать, бабушка, прабабушка и т.д.). Родственники, которые произошли от данного конкретного лица, составляют прямую нисходящую линию (дети, внуки, правнуки). Родственники, которые произошли от; одного общего предка, являются родственниками по боковой линии.

Степень родства по крови определяется в соответствии с теми же правилами. Родство одного лица мы всегда устанавливаем по отношению какого-либо другого конкретного лица. Например, Клавдий – двоюродный брат Антония. Поскольку оба они произошли от одного общего предка – деда, то являются родственниками по боковой линии. Степень же родства определяется количеством рождений, образующих это родство, отсчетом от общего предка (но без учета его).

Родственники жены, с одной стороны, и родственники мужа, с другой, являются между собой свояками. Братья и сестры, которые имеют общего отца и общую мать, называются полнородными братьями и сестрами. Братья и сестры, которые имеют общую мать и разных отцов, называются единоутробными. Если же у них общий отец, но разные матери, то они – единокровные. Те и другие называются неполнородными братьями и сестрами. Если же у них разные отцы и разные матери, то они не состоят в кровном родстве и называются сводными.[[27]](#footnote-27)1

Определение линии и степени родства, я полагаю, имело важное значение для установления прав на наследство, поскольку в наследственном праве действует принцип: более близкая степень родства отстраняет от наследства последующую степень.

4.3 Формы заключения брака.

Издревле в Риме существовали три формы заключения браков: две древнейших и одна сравнительно новая. Древнейшие совершались в торжественной обстановке и отдавали женщину – невесту под власть мужа. В первом случае (confarreatio) брак совершался в религиозной форме, в присутствии жрецов, сопровождался поеданием специально изготовленных лепешек и торжественной клятвой жены следовать повсюду за мужем. Вторая форма (coemptio) брака состояла в форме покупки невесты (в манципационной форме).

Законы XII таблиц знают бесформальную форму брака - "sine manu" – то есть "без власти мужа". Можно предположить, что этот брак диктовался нуждой обедневших патрицианских семей в союзе с богатыми плебейскими, но это только предположение. Как бы там ни было, но имен­но в этой форме брака - sine manu - женщина нашла себе значительную сво – боду, включая свободу развода (которой она не имела в "правильном бра­ке"). С разводом женщина забрала свое собственное имущество, внесенное в общий дом в качестве приданого, как равно и благоприобретенное после вступления в брак.

С течением времени именно браку sine manu было обеспеченно наи – большее распространение, тогда как "правильные" формы брака все более исчерпывали себя, сохраняясь главным образом в жреческих и патрицианских фа­милиях.

Специфической особенностью брака sine manu было то, что его следовало возобновлять ежегодно, иначе на основании Законов XII таблиц супруг получал все права как в браке conventio in manum в силу давности владения. Для сохранения брака в форме sine manu жена в положенный день на три дня уходила из мужнего дома (к родителям, друзьям) и тем прерывала срок давности (VI. 4).

Издержки на содержание семьи лежали, естественно, на муже, ибо брак был патриархальным, по мужу, конечно, не воспрещалось распоря­жаться приданым, принесенным женой. Оно было его собственностью.

По преданию, первый развод в Риме имел место в 231 г. до н.э., однако, очевидно, что семьи в Риме распадались и раньше. Так в Законах XII таблиц уже встречается статья, регулирующая эту сферу семейно – брачного права.

Развод был доступен мужу при всех формах брака, для жены только в браке sine manu. Для формального развода мужу достаточно было произнести жене «Бери свои вещи и иди прочь» и отнять ключ (IV. 3).

Также мною было определено, что Законам XII таблиц был известен институт опеки, которая устанавливалась над женщинами, вследствие присущего им легкомыслия, несовершеннолетними, безумными и расточителями (V. 7. а.б.).[[28]](#footnote-28)1

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод о том, что семейно – брачное право являлось одной из основополагающих отраслей права Древнего Рима.

**Заключение**

Обобщая вышеизложенное исследование, необходимо отметить, что

В Риме еще в древние времена различались две отрасли права – публичное и частное право, ius publicum и ius privatum. Тит Ливий (I в. н. э.) говорил, что Законы XII таблиц являются источником всего публичного и частного права. Признание Законов XII таблиц государственной властью превратили этот сборник обычаев и новых распоряжений в свод законов цивильного права, который стал исходным пунктом дальнейшего развития римского права.

В древнейший период безраздельно господствующей правовой системой было квиритское право. Оно отличалось сакральным характером, большой степенью традиционности, связью с квиритскими обычаями и ритуалами, нашедшими свое отражение в Законах XII таблиц. Цивильное право несло на себе следы своего происхождения в условиях небольшого земледельческого государства. Оно применялось только к обладающим римским гражданством лицам и рассматривалось как особая привилегия римского гражданина. Законы XII таблиц отличались строгостью, и достаточно высокой степенью формализма. Особое внимание было уделено регулированию отношений, связанных с движением имущества и правом частной собственности, которое рассматривалось как полное господство собственника над объектом права.

Законы XII таблиц – древнейшая кодификация римского права – послужили надежной опорой для регулирования сравнительно простых товарных, семейных, наследственных и других подобных правоотношений. Отсюда и то внешнее почтение, которое отдавалось Законам XII таблиц в более поздние времена, когда их практическое применение либо вовсе исключалось, либо стало минимальным.

Законы XII таблиц определили дальнейшее развитие международного права и способствовали консолидации общества, его экономическому и политическому укреплению. Все последующие законы являлись отражением борьбы патрициев и плебеев и результатом компромисса между интересами тех и других.

Традиционная версия происхождения Законов XII таблиц в настоящее время нередко ставится под сомнение. В самом тексте Законов XII таблиц нет положений, свидетельствующих непосредственно об уравнении в правах патрициев и плебеев. Но очевидно, что Законы стали основой общего для патрициев и плебеев единого квиритского, или цивильного права, предназначенного исключительно для римских граждан. Возможно, что принятие Законов XII таблиц было связано с борьбой плебеев с патрицианско-жреческой верхушкой, а также с противоречиями между светской и религиозной аристократией. Принятие Законов XII таблиц означало ослабление былых позиций понтификов, которые сохраняли за собой право хранить и толковать неписаные обычаи и законы, вырабатывать формы судебных исков и злоупотребляли этим правом. Хотя в Законах XII таблиц предусматривалось использование клятв и совершение других ритуальных действий, право уже было отделено от религиозных норм и приобрело светский характер.

Тема исследования определенно связана с современностью, поскольку Римское право, а в частности один из основных источников права Древнего Рима – Законы XII таблиц, непосредственно, во многом, соответствуют, на мой взгляд, структуре и системе отраслей права РФ. Даже несмотря на то, что с момента фактического создания Законов XII таблиц прошел, безусловно, достаточно большой промежуток времени, я считаю, можно указать, что этот древнеримский свод законов формально продолжает и сейчас во многих странах мира действовать и весьма результативно функционировать. На основании вышеизложенного, на мой взгляд, необходимо отметить, что римские юристы старались создать и впоследствии создали такую систему права, которая носила разумный характер и отвечала объективным потребностям римского общества.

 В эпилоге мне хотелось бы сказать о том, что Римское право, а в частности Законы XII таблиц, непосредственно определили форму развития права в мире в целом, поспособствовало построению и созданию системы международного права, а так же формально и фактически явились основополагающим источником развития объективного права.

**Список используемой литературы**

**I. Нормативно – правовые акты:**

1) СЗ РФ. 1994. № 51. Ст. 1551.

2) Законы XII таблиц. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права: в 2 т. / под ред. К.И. Батыра, Е.В. Поликарповой. - М.: Юристъ, 2005,

Т 1, С. 843.

**II. Научная и учебная литература:**

1) История государства и права зарубежных стран: учебник для студентов вузов / под ред.К.И. Батыра. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2009,

С. 703.

2) Хрестоматия по всеобщей истории государства и права: в 2 т. / под ред. К.И. Батыра, Е.В. Поликарповой. - М.: Юристъ, 2005, Т 1, С. 653.

3) Бирюков Ю.М. Государство и право Древнего Рима. - М.: Изд - во ВПА, 2009, С. 507.

4) Бирюков Ю.М. Правовые памятники Древнего мира. - М.: Изд-во ВПА, 2010, С. 479.

5) Боголепов Н.П. Учебник истории римского права / Н.П. Боголепов. - М.: Зерцало, 2009, С. 734.

6) Винничук Л.С. Люди, нравы, и обычаи Древней Греции и Рима. - М.: Высшая Школа, 2009, С. 432.

7) Игнатенко А.В. Законы 12 таблиц. - М.: Юрист, 2009, С. 479.

8) Копылов А.В. Вещные права на землю в римском, русском дореволюционном и современном гражданском праве: Моногр. / А.В. Копылов. - М.: Статут, 2009, С. 503.

9) Законы XII таблиц. Составление и перевод Л. Л. Кофанова  под ред. А. И. Солопова; отв. редактор д.и.н., проф. В.И. Уколова -  М., 2010, С. 435.

10) Моногр. / Кофанов Л.Л. Обязательственное право в Древнем Риме (VI - IV вв. до н.э.). М., 2010, С. 347.

11) Моногр. / Кофанов Л.Л. Lex и ius: Возникновение и развитие римского права в VIII - III вв. до н.э. М.: Статут, 2010, С. 589.

12) Моногр. / Жреческие коллегии в раннем Риме. К вопросу о становлении римского сакрального и публичного права (Отв. ред. Л.Л. Кофанов). М., 2009, С. 400.

13) История государства и права зарубежных стран. Часть 1. Учебник для вузов. Под ред. проф. Крашенинниковой Н.А и проф. Жидкова О. А - М.: Издательская группа НОРМА - ИНФРА- М, 2008, С. 707.

14) История государства и права зарубежных стран: учебник для вузов: в 2-х ч. / под ред. Н.А. Крашенинниковой, О.А. Жидкова. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: НОРМА, Ч 1, 2009, С. 978.

15) Кузницин А.А. История Древнего Рима. – М.: Наука, 2010, С. 347.

16) Новицкий И.Б. Римское право: учебник / И. Б. Новицкий; отв. ред. Е.А. Суханов. - 7-е изд., стереотип. - М.: ТЕИС, 2009, С. 512.

17) Римское частное право: Учебник / под ред.И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. - М.: Юристъ, 2009, С. 609.

18) Омельченко О.А. Римское право: учебник / О. А. Омельченко. - 3-е изд., испр. и доп. - М.: Эксмо, 2010, С. 639.

19) Орлов Г.В. История государства и права зарубежных стран. Ч. 1. - М.: ВКИМО, 2010, С. 613.

20) Перетерский И.С. Всеобщая история государства и права. - М.: Наука, 2010, С. 456.

21) Моногр. / Савельев В.А. Римское частное право (проблемы истории и теории). М., 2010, С. 499.

22) Яровая М.В. Римское частное право: учебное пособие. - СПб.: Питер, 2009, С. 300.

Приложение 1

Виды вещных прав по Законам XII таблиц

Владение

Права на чужие вещи (т.е. право собственности на вещь принадлежит другому лицу).

Право собственности

Залог

Вещное право пользования и
распоряжения
чужой вещью

Эмфитевзис

Суперфиций

Сервитут – право пользования
чужой вещью

Приложение 2

Виды владения по Законам XII таблиц

Законное – лицо имеет право владеть вещью (например, собственник).

Незаконное – лицо, владеющее вещью, не имет право ею владеть.

Добросовестное – лицо не знает, что не имеет право владеть вещью (например, приобретение вещи у несобственника).

Недобросовестное – лицо знает, что незаконно владеет вещью (например, владение вора).

Добросовестное и недобросовестное владение влекло разные юридические последствия:

– только добросовестный владелец мог приобрести право собственности на вещь в силу приобретательной давности (истечением двух или одного года для движимых вещей);
– владение вора никогда по давности не могло быть признано его собственностью.

Приложение 3

Защита владения по Законам XII таблиц

Способы защиты
(в отличие от права собственности, защищавшегося исками)

Чтобы защитить подобного владельца, претор давал предписание судье предположить, что срок приобретательной давности уже истек и, следовательно, владелец стал собственником вещи (т.е. использовалась *фикция).*

Иск с фикцией давался владельцу только против недобросовестных владельцев, но не против собственника вещи.

об удержании владения, т.е. для защиты владельца, который еще не утратил обладание вещью;

о возврате владения.

Особенности

"Иск с фикцией". Данный иск давался в том случае, если владение отвечало всем требованиям, необходимым для приобретения права собственности на вещь в силу приобретательной давности, за исключением лишь истечения срока давности (т.е. срок владения был менее 10 лет).

Интердикт – это распоряжение претора о немедленном прекращении действий, нарушающих права граждан.

Виды интердиктов

1. 1 История государства и права зарубежных стран: учебник для студентов вузов / под ред.К.И. Батыра. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2009, С. 501 - 503. [↑](#footnote-ref-1)
2. 1 Новицкий И.Б. Римское право: учебник / И. Б. Новицкий; отв. ред. Е.А. Суханов. - 7-е изд., стереотип. - М.: ТЕИС, 2009, С. 310 - 313. [↑](#footnote-ref-2)
3. 2 Яровая М.В. Римское частное право: учебное пособие. - СПб.: Питер, 2009, С. 192. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Омельченко О.А. Римское право: учебник / О. А. Омельченко. - 3-е изд., испр. и доп. - М.: Эксмо, 2010,

С. 224 - 237. [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Бирюков Ю.М. Государство и право Древнего Рима. - М.: Изд-во ВПА, 2009, С. 123 - 127. [↑](#footnote-ref-5)
6. 1 Хрестоматия по всеобщей истории государства и права: в 2 т. / под ред. К.И. Батыра, Е.В. Поликарповой. - М.: Юристъ, 2005, Т 1, С. 567. [↑](#footnote-ref-6)
7. 1 Бирюков Ю.М. Правовые памятники Древнего мира. - М.: Изд-во ВПА, 2010, С. 23 - 24. [↑](#footnote-ref-7)
8. 1 Винничук Л.С. Люди, нравы, и обычаи Древней Греции и Рима. – М.: Высшая Школа, 2009, С. 227. [↑](#footnote-ref-8)
9. 1 Жреческие коллегии в раннем Риме. К вопросу о становлении римского сакрального и публичного права (Отв. ред. Л.Л.Кофанов). М., 2009, С. 321. [↑](#footnote-ref-9)
10. 1 Савельев В.А. Римское частное право (проблемы истории и теории). М., 2010, С. 237. [↑](#footnote-ref-10)
11. 1 Копылов А.В. Вещные права на землю в римском, русском дореволюционном и современном гражданском праве: Моногр. / А.В. Копылов. - М.: Статут, 2009, С. 34 – 41. [↑](#footnote-ref-11)
12. 1 Игнатенко А.В. Законы 12 таблиц. – М.: Юрист, 2009, С. 73. [↑](#footnote-ref-12)
13. 1 История государства и права зарубежных стран. Часть 1. Учебник для вузов. Под ред. проф. Крашенинниковой Н.А и проф. Жидкова О. А — М.: Издательская группа НОРМА— ИНФРА- М, 2008,

С. 301 - 307. [↑](#footnote-ref-13)
14. 1 Кузницин А.А. История Древнего Рима. – М.: Наука, 2010, С. 34. [↑](#footnote-ref-14)
15. 2 Игнатенко А.В. Законы 12 таблиц. – М.: Юрист, 2009, С. 81 - 82. [↑](#footnote-ref-15)
16. 1 Орлов Г.В. История государства и права зарубежных стран. Ч. 1. – М.: ВКИМО, 2010, С. 303. [↑](#footnote-ref-16)
17. 1 Перетерский И.С. Всеобщая история государства и права. – М.: Наука, 2010, С. 237. [↑](#footnote-ref-17)
18. 1 Римское частное право: Учебник / под ред.И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. - М.: Юристъ, 2009,

С. 431. [↑](#footnote-ref-18)
19. ## 1 СЗ РФ. 1994. № 51. Ст. 223, 224.

 [↑](#footnote-ref-19)
20. 1 Кофанов Л.Л. Обязательственное право в Древнем Риме (VI-IV вв. до н.э.). М., 2010, С. 43. [↑](#footnote-ref-20)
21. 2 Законы XII таблиц. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права: в 2 т. / под ред. К.И. Батыра, Е.В. Поликарповой. - М.: Юристъ, 2005, Т 1, С. 567. [↑](#footnote-ref-21)
22. 1 Боголепов Н.П. Учебник истории римского права / Н.П. Боголепов. - М.: Зерцало, 2009, С. 579.

 [↑](#footnote-ref-22)
23. 1 Законы XII таблиц. Составление и перевод Л. Л. Кофанова  под ред. А. И. Солопова; отв. редактор д.и.н., проф. В.И. Уколова -  М., 2010, С. 299. [↑](#footnote-ref-23)
24. 1 История государства и права зарубежных стран: учебник для вузов: в 2-х ч. / под ред. Н.А. Крашенинниковой, О.А. Жидкова. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: НОРМА, Ч 1, 2009, С. 733. [↑](#footnote-ref-24)
25. 1 Кофанов Л.Л. Lex и ius: Возникновение и развитие римского права в VIII-III вв. до н.э. М.: Статут, 2010,

С. 341. [↑](#footnote-ref-25)
26. 1 История государства и права зарубежных стран: учебник для вузов: в 2-х ч. / под ред. Н.А. Крашенинниковой, О.А. Жидкова. - 3-е изд., перераб. и доп. - М.: НОРМА, Ч 1, 2009, С. 801. [↑](#footnote-ref-26)
27. 1 Кузницин А.А. История Древнего Рима. – М.: Наука, 2010, С. 47. [↑](#footnote-ref-27)
28. 1 Игнатенко А.В. Законы 12 таблиц. – М.: Юрист, 2009, С. 71. [↑](#footnote-ref-28)