**1. Понятие Римского права. Его составные части**

Римские юристы делили право своей страны на две большие области: публичное и частное. Тит Ливии (1 в. н.э.) говорит, что законы 12 таблиц являются источником всего публичное и частное права. Критерием такого деления, по мнению Ульпиана, являлся характер интересов, защищаемых правом:

Публичное право - которое относится к положению римского государства; частное - которое (относится) к пользе отдельных лиц».

Римское частное право определяло положен субъектов в имущ отношен и устанавливало возможность субъектов совершать сделки имущ. характера. Частное право регулировало бр-семейные отношен. (порядок закл. и расторж. брака, личные неимущ. и имуществ. отношения между мужем и женой, родителями и детьми, положение главы семьи. Частное право включает в себя главным образом: а) гражданское право, б) торговое право.

**В область гражданского права входят** нормы, регулирующие имущ. правоотнош. автономных субъектов оборота, не являющиеся торговыми, а также семейные правоотнош. и некоторые личные права, а **в область торгового права** - нормы, регулирующие специальные взаимоотношения купцов и торговые сделки. В государствах, где нет особого торгового права, говорят обычно о гражданском праве.

**Рим был государством рабовлад. Раб** был вещью, находившейся в собственности господина, и никаких прав не имел. **Права предоставлялись лишь *свободным людям,*** и одной из **основных задач римского частного права** являлось закрепление за рабовладельцами неограниченной возможности эксплуатировать рабов. **Но не все свободные люди** являлись **субъектами частного права. Первоначально полноправными** людьми признавались **лишь римские гр.-не.** Не входившие в римскую общину рассматривались как **бесправные.**

**2. Периодизация истории Римского частного права**

И**сторию частного права делят на три периода**

**Первый период** называется **древнейшим** от реформ Сервия Туллия (VI в. до н.э.) до первой Пунической войны (середина III в. до н.э.). Древнейшее право этого периода (квиритское, цивильное) было неразвито, характеризовалось архаичностью, замкнутостью и т.п.

**Второй период** — **классический** сер. III в. до н.э. и закончился в конце III в. н.э. (начало правления Диоклетиана). Характеризовался господством преторского права, расцветом римской юриспруденции. Именно в конце этого периода римское частное право достигло своего совершенства.

**В третьем периоде** — **постклассическом** (конец III в.—VI в. н.э.) — были исчерпаны творческие потенции римского права. Полная систематизация римского права была проведена в Византии в VI в.

**3. Источники Римского права древнейшего периода**

1. Институции Юстиниана разделяли право по признаку письменной и устной формы источников. Самым древним неписаным источником было **обычное право**-совокупность правовых обычаев. Обычаи, или правила поведения, сложившиеся исторически в силу постоянной повторяемости в течение длительного времени. Однако их соблюдение не связывалось с гос.-венным принуждением. Лишь с появлением гос.-ва эти правила поведения санкционируются гос.-вом, и их исполнение стало поддерживаться принудительной силой государственных органов. Самым известным и самым древним памятником обычного права Древнего Рима являются **Законы двенадцати таблиц** (5 в. до н.э.).

**2.** Наряду с обычным правом появились **законы** («писаное право»), как вторая форма источников права. Первыми законами были законодат. акты, принимавшиеся в республиканский период **комициями -** народными собраниями того или иного вида (по куриям, центуриям, трибам

**3.** Наибольшее значение для развития частного права имели **эдикты магистратов.Эдикты** — *обязательные правила, которые разрабатывались и устанавливались магистратами при вступлении в должность.* В этих правилах магистраты излагали **годовую программу своей судебной деятельности.** Эдикт был действителен в течение года. По истечении этого срока вступал в силу эдикт вновь избранного магистрата. Однако новый магистрат брал из программы своего предшественника удачные формулировки, приобретавшие из года в год устойчивую форму. Так магистраты создавали правовые нормы, которые приобретали общеобязательное значение. Со 2 века н.э. ранее изданный эдикт уже не мог быть изменен или дополнен.

**4. Источники Р права классического периода**

2. По мере укрепления императорской власти принимали силу закона **распоряжения императора,** или **конституции.** В начале III в. римский юрист Ульпиан подчеркивал: «То, что угодно принцепсу, имеет силу закона. То, что император постановил, несомненно, является законом».

Императорские конституции были **четырех видов:**

**1) эдикты** — общие распоряжения императора, обращенные ко всему населению Рима;

**2) мандаты** — инструкции, адресуемые должностным лицам

**3) декреты** — решения по судебным делам, которые рассматривались императором:

**4) рескрипты** — императорские распоряжения по отдельным вопросам, с которыми к нему обращались римские граждане и магистраты.

Самостоятельной формой правообразования в классический период являлась **деятельность юристов.** Юристы вырабатывали **формулы** для юридических действий, давали **консультации** частным лицам по юр. вопросам и по ведению дел в судах. Осуществляя консультационную деятельность, они **решали казусы и восполняли пробелы в праве.** Юридические **решения конкретных вопросов приобретали обязательное значение и стали распространяться на аналогичные ситуации.**

**5. Источники Р права пост классического периода**

**1.** В период домината **распоряжения императора** стали играть роль важнейшего источника права.

**2. Институции** были составлены в 533 г имели силу закона, на них могли ссылаться судьи при вынесении решений.

**Дигесты** были составлены в 530 — 533 гг. Это были выдержки из сочинений 40 юристов. Они были разделены на пятьдесят книг, книги состояли из титулов, титулы — из фрагментов. Позднее ряд фрагментов был разделен на параграфы. Дигесты регулировали широкий круг общественных отношений.

**Кодекс** — собрание императорских

**Новеллы** (кодификации Юстиниана) были составлены в 535 — 555 гг. и представляли распоряжения Юстиниана.

**6. Сущность и содержание легисакционного процесса**

***Легисакционный процесс*** - древнейшая форма гражданского процесса. Этот процесс состоял из двух стадий: *ин юре и ин юдицио.*

**На первой стадии** лицо, чье право нарушено, делало об этом **заявление магистрату,** с тем чтобы возбудить дело в суде. Магистрат решал, может ли притязание заявителя быть предметом судебного разбирательства.

**Формы их рассмотрения.** 1) процесс пари, 2)наложение руки, 3)процесс с требованием назначить судью, 4) процесс с требованием определенной суммы денег или количества вещей, 5)процесс со взятием залога кредитором.

**Процесс пари** являлся самой распространенной формой рассмотрения исково праве собственности.

**На первой стадии** стороны являлись *к магистрату.*

**Вторая стадия** начиналась не ранее чем через *тридцать дней.* Если одна из сторон без уважительных причин не являлась в суд. судья без разбора дела решал спор в пользу явившейся стороны. После *изложения сторонами сущности спора* выносилось судебное *решение.* Оно выносилось *устно и не подлежало обжалованию.* Сторона, выигравшая дело, получала *залог* обратно, а проигравшая — лишалась его (залог шел в казну).

**7. Сущность и содержания формулярного процесса**

На смену легисакционному процессу пришел **формулярный процесс.**

Формулярный процесс, как и Легисакционный, состоял **из двух стадий.**

**1.** Вызов ответчика к магистрату осуществлял истец. Если ответчик не являлся на него накладывался штраф. До обращения к магистрату **истец в письменном виде излагал основания и предмет своих требований** и сообщал их ответчику. **Если магистрат, выслушав возражения ответчика, признавал допустимость иска, он осуществлял следующее:** а) утверждал формулу, предложенную истцом; б) вводил в нее возражения ответчика; в) назначал судью; г) отдавал судье распоряжение рассмотреть дело.

**2.** После направления судье формулы первая стадия заканчивалась. Письменная формула состояла из двух частей: ***интенции и кондвмнации.***

*Интенция* включала содержание притязаний истца и возражения ответчика. *Кондемнация* предписывала судье удовлетворить иск, если интенция подтвердится, или отказать в иске.

На второй стадии судья исследовал фактическую сторону дела, **Сложность для судьи** состояла в том, что он был **связан выводами, сделанными магистратом в формуле.**

*Решение судьи было окончательным и обжалованию не подлежало.* Если ответчик не выполнял решение суда и подтвердить свои возражения не мог, то он отвечал в двойном размере.

**8. Сущность и содержание экстраординарного процесса**

**Экстраординарный процесс** — непосредственное рассмотрение дела судебным чиновником.

Экстраординарный процесс проводилсяимператорскими чиновниками.

**Процесс от начала до конца вел один чиновник,** без деления на две стадии, в присутствии лишь участников (сторон). При неявке истца дело прекращалось, при неявке ответчика — рассматривалось заочно.

**Судебные решения** были разнообразны по содержанию. Судебное решение приводилось в исполнение по просьбе истца органами государства.

В отличие от ранее существовавшего порядка **допускалось обжалование судебного решения** в вышестоящую судебную инстанцию. Подача жалобы на судебное решение обязывала апелляционную инстанцию рассмотреть **дело в полном объеме.**

Жалобы, направляемые императору, рассматривались в **Совете императора.** Решения Совета по жалобам были окончательными.

**9. Понятия и виды исков**

**Иск** - предусмотренное эдиктом судебного магистрата средство добиться путем судебного процесса решения, соответствующего интересам лица.

**Существовало несколько видов исков:**

1. **Вещный иск** — иск, направленный на признание права лица в отношении определенной вещи (например, истребования собственности).
2. **Личный иск** — иск, направленный на выполнение обязательства определенным должником.
3. **Иски о восстановлении нарушенного состояния,э**ти иски имели своей целью истребовать деньги или вещи (похищенные).

**4) Штрафные иски** преследовали цель наказать ответчика.

**5) Цивильные иски и преторские иски.** Цивильные иски были основаны на праве, зафиксированном в обычаях и законах, преторские — на правилах, установленных претором.

**7) Иск с фикцией.** Этот иск подавался в случае, когда была необходимость передать требования от одного лица к другому.

**8) Кондикции** — основанные на цивильном праве иски, в которых не указывалось, из какого основания они возникали (абстрактные иски).

**10. Особые средства преторской защиты**

Преторы, помимо предоставления исков, осуществляли защиту прав в силу принадлежащей им власти **непосредственными распоряжениями.** К ним относились ***интердикты, реституции, стимуляция и передача во владение.***

1. **Интердикты** — распоряжения претора совершить какие-либо действия или воздержаться от их совершения.

**2) Реституции** — восстановление в первоначальное положение.

**3) Стипуляция** — словесный договор, который заключался между сторонами по принуждению претора.

**4) Передача во владение** — распоряжение претора взять во владение какое-либо имущество, принадлежащее другому, обязанному лицу.

**11. Понятие правоспособности**

**Правоспособность** — *способность физического лица быть субъектом, носителем прав.* Правоспособность возникала *в момент рождения. В* особых случаях *зачатый,* но еще не родившийся ребенок признавался субъектом права, например права на имущество. Он мог быть наследником отцовского имущества.

**Полная правоспособность слагалась из трех элементов:**

а) состояния свободы; б) состояния гражданства; в) семейного состояния.

В силу **состояния свободы** различались *свободные и рабы;*

в силу **состояния гражданства** — *римские граждане и другие свободные* (латины, перегрины, вольноотпущенники);

в силу **семейного состояния** — *самостоятельные отцы семейств и подвластные какому-либо лицу.*

**Полная правоспособность** предполагала свободное состояние, римское гражданство и самостоятельное положение в семье.

**12. Дееспособность по римскому праву**

**Дееспособность** — *способность приобретать права и нести обязанности.* Дееспособность признавалась в Риме не за всеми гражданами.

**1) Недееспособными** признавались лица в возрасте до 7 лет.

**2) Частично недееспособными** признавались мальчики **с 7 до 14 лет и девочки с 7 до 12 лет.**

**3)** Признавались **недееспособными** душевнобольные и слабоумные. Для них назначался попечитель, как и для совершеннолетних, не достигших 25-летнего возраста.

**4) Признавались ограниченно дееспособными** "расточители", "бесчестные", лица с телесными недостатками (немые, глухие,...) и женщины.

 *«Бесчестие» наступало*: а) при осуждении за уголовные преступления; б) при осуждении за особо порочные частные правонарушения (проституция); в) при нарушении некоторых норм, касающихся брака. «Бесчестные» лица существенно ограничивались по римскому классическому праву. Они не могли вступать в законный римский брак со свободнорожденными, были ограничены в области наследования и процессуальной сфере.

В римском праве ограниченно правоспособными и дееспособными являлись женщины.

**13. Правовое положение римских граждан**

**Римское гражданство приобреталось:**

1) путем рождения от римских граждан;

2) путем освобождения из рабства;

3) путем усыновления римским гражданином иностранца;

4) предоставлением римского гражданства отдельным лицам или общинам (главным образом в период империи). **Римское гражданство прекращалось:**

а) естественной смертью;

б) в случае захвата в плен;

в) в случае присуждения к тяжелому уголовному наказанию (изгнание, а в период империи — высыпка и присуждение к бессрочным каторжным работам).

**14.** **Правовое положение латинов и перегринов**

**«Древние латины»**: 1)могли заключать сделки на территории Рима, 2)выступать в суде, 3)иногда им предоставлялось право заключать браки с римскими гражданами, 4)участвовать в работе народного собрания с правом голоса.

Латины колоний пользовались правом заключать сделки, участвовать в суде, однако были лишены права заключать браки с римскими гражданами и составлять завещания.

**Перегрины**

В категорию перегринов входили:

а) жители «сдавшихся» областей, включенных в состав Римского государства,

б) римские граждане, высланные из Рима в результате применения к ним уголовного наказания;

в) римские поданные, которые не обладали ни римской, ни латинской правоспособностью. Вначале на перегринов не распространялось римское право, поэтому на территории Рима они были наиболее бесправны. В своих общинах во взаимоотношениях друг с другом они жили по своему праву. С развитием хозяйственной жизни правоотношения между римлянами и перегринами стали регулироваться нормами «права народов». В 212 г. н.э. перегринам предоставили права римских граждан.

**15. Правовое положение рабов, вольнопущенников и колонНов**

Раб не являлся субъектом права. По мнению римских юристов, он был одной из необходимых вещей,

Как и любой другой объект права собственности, раба можно было купить, продать, заложить, сдать внаем. Его можно было убить.

Со временем правовое положение раба улучшалось.

Начиная с принципата появилась новая форма эксплуатации рабов - пекулий.

**Пекулий -** часть *имущества рабовладельца, предоставляемая последним рабу для ведения хозяйства.* Раб в ходе управления имуществом мог заключать сделки. По этим сделкам ответственность падала на хозяина (ответственность ограничивалась стоимостью пекулия).

Рабы не могли приобретать для себя какие-либо права. Все их приобретения переходили в имущество господина.

Способный раб получил возможность накопить себе состояние и выкупить у хозяина свободу.

**Способами установления рабства в Риме являлись:**

а) военный плен или захват лиц, не принадлежавших к государству, связанному с Римом договором;

б) рождение от рабыни, даже если отец являлся свободным в) лишение свободы в связи с присуждением к смертной казни или к работам в рудниках;

г) продажа в рабство (в древнейшее время).

**Вольноотпущенники**

Правовое положение вольноотпущенника определялось в зависимости от прав лица, которое отпустило раба на волю. Если раба отпускал квиритский собственник, раб приобретал право римского гражданина. Если же раб был отпущен лицом, право собственности которого опиралось не на цивильное право, а на преторский эдикт, отпущенный приобретал только латинское гражданство.

Вольноотпущенник был ограничен в правах. Он не мог предъявлять без разрешения магистрата исковых требований к бывшему хозяину

**Колоны.** Колоны были наследственно прикреплены к земле. Бежавший колон возвращался на свой участок. Ему было запрещено оставлять ту местность, где он родился.

**16. ПОНЯТИЕ ЮР. ЛИЦА В Р. ПРАВЕ**

В римском праве не было термина «юридическое лицо». Существовавшие объединения не играли видной роли в хозяйственной жизни. Поэтому, как представляется, римские юристы не разработали учения об особом виде субъектов права.

Римские юристы ограничились лишь признанием факта принадлежности прав различным объединениям. Они сравнивали эти объединения с физическими лицами (человеком), констатировали, что организации и объединения действуют на положении отдельных лиц, выполняют функции лица. Минимальное число членов корпорации на практике было не менее трех.

**Муниципии обладали более широкой правоспособностью, чем корпорации**

**Особый (привилегированный) статус** имела **государственная казна** (фиск). На фискальное имущество не распространялись сроки давности, исковые требования фиска имели преимущество на удовлетворение по сравнению с иными требованиями, существовали ограничения по ответственности самого фиска перед третьими лицами.

**Прекращение юридических лиц** имело место по достижении цели их деятельности, при распадении состава юридического лица (допускалось минимальное число членов — 3 человека) или если деятельность организации, объединения принимала противозаконный характер.

**17. РИМСКАЯ СЕМЬЯ. АГНАТЫ И КОГНАТЫ**

**Основные черты семейного строя.**

Только римский гражданин, вступив в римский брак мог основать римскую семью.

В **древнейший период** семью характеризовал ряд особенностей: 1)моногамической семьи. В состав семьи включались: 1)жена и дети; 2)жены сыновей подчиненные не власти мужей, а власти домовладыки.3)все потомство подвластных сыновей кабальные и рабы. Единственным полноправным членом семьи являлся ее глава —домовладыка.

Власть главы семьи была безграничной и одинаковой по отношению ко всем входившим в ее состав членам. Она прекращается только со смертью или по воле домовладыки.

Власть домовладыки над женой и детьми мало отличалась от его прав на раба. Право собственности переходило к наследнику домовладыки.

После смерти домовладыки внуки переходили каждый под власть своего отца, жены сыновей оказывались под властью своих мужей, над вдовой домовладыки, устанавливалась опека сыновей.В древнейшее время существовало первоначальное родство, так называемое ***агнатское родство.*** Это родство определялось подчинением власти одного и того же домовладыки. Например, дочь состояла в агнатском родстве с отцом. Выйдя замуж, она переставала быть агнатской родственницей своего отца.

По мере ослабления патриархальных устоев все большее значение приобретало родство по крови — ***когнатское родство.***

**18. ПОНЯТИЕ БРАКА И ЕГО ФОРМА**

*Общая характеристика римского брака (сх.10)*

**Первым был брак устанавливавший власть мужа над женой.** Если до брака она была под властью своего отца и агнаткой, то, вступив в брак, она подпадала под власть мужа или домовладыки, и, став юридически чужой своей старой семье, становилась членом агнатской семьи мужа.

**Второй вид брака** (2 в. до н.э.) - **это брак, не порождавший власти мужа над женой** и первоначально не устанавливавший вообще юридической связи между мужем и женой: юридически чужая мужу и своим детям, жена пребывает в том же семейном положении, в каком она была до вступления в брак; только со старой семьей связывает ее агнатская связь.

**Особые формы брака.**

1) **Конкубинат** — *постоянное, разрешенное законом сожительство мужчины и женщины, которые не могли заключить брак ввиду разного социального положения (например, сенатора с вольноотпуценницей).* Такая связь не порождала юридических последствий. конкубина не пользовалась правами «законной» жены». Конкубинат допускался лишь для мужчин. 2) Б**рак между перегринами,** так как римское право такие браки не регламентировало. Эти браки регулировались правом перегринов.

**19. УСЛОВИЯ ВСТУПЛЕНИЯ В Р. БРАК**

**Условия вступления в брак:**

1) соглашение между домовладыками;

2) согласие вступающих в брак;

3) наличие у лиц, заключивших брак, права заключать его (таким правом пользовались римские граждане и лишь в исключительных случаях — иностранцы);

4) достижение брачного возраста (14 лет для мужчин и 12 — для женщин);

5) безбрачие (не допускался брак лица, состоявшего в браке);

6) отсутствие родственных связей у лиц, вступавших в брак (запрещались браки лиц, принадлежавших к одному роду).

**20. СПОСОБЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ БРАКА**

1) заключение брака путем совершения религиозного обряда, церемоний и произнесения определенных слов

2) покупка жены в форме манципации,

3) осуществление над женщиной власти в течение одного года (срок давности).

В отношении последнего способа **Институции Гая** закрепляли, что женщина, не желавшая, чтобы муж получил над ней власть, ежегодно должна была проводить три ночи вне дома мужа и тем самым прерывать давность.

**Во второй период республики** для заключения брака достаточно было выражения согласия вступающих в брак и отведения невесты в дом жениха. **Прекращение брака,**

Брак прекращался **в результате:**

а) смерти одного из супругов;б) лишения одного из супругов свободы или гражданства;в) развода.

В древнейший период развод допускался лишь по инициативе мужа. Закон обязывал состоять в браке мужчин в возрасте от 25 до 60 лет, а женщин - с 20 до 50 лет. Те, кто не выполнял эти требования, лишались возможности быть наследниками по завещанию. Был введен особый налог на безбрачие. Эти меры оказались неэффективными.

**21. ЛИЧНЫЕ И ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ МЕЖДУ СУПРУГАМИ**

**Правовое положение женщины**

При заключении **брака с мужской властью** жена попадала под власть мужа. Данная форма брака характеризовалась отсутствием у жены личной правоспособности. Все имущество жены являлось собственностью мужа. Жена не могла самостоятельно заключать сделки и выступать в суде. В случае прекращения брака имущество, переданное ею мужу, получить обратно она не могла. При заключении **брака с ограниченной властью мужа** жена оставалась под властью отца и юридически оставалась в составе прежней семьи. Но даже и при данной форме брака жена была во многом зависимой от мужа. Она получала имя и сословное положение мужа. Имущество при данной форме брака оставалось раздельным.

# Приданое

**Вначале** приданое присоединялось к имуществу жены и становилось собственностью мужа. **Во второй период республики** при заключении брачного договора заключался дополнительно устный договор, по которому муж должен был возвращать приданое в случае развода или смерти жены. **В период принципата** закон делал мужа собственником приданого, он имел право распоряжаться этим имуществом. Закон запрещал, однако, отчуждение земельных участков, поступающих в качестве приданого без разрешения на то жены. **В период империи** муж предоставлял жене **предбрачный дар,** т.е. осуществлял вклад в семейное имущество в пользу жены. Поскольку такое дарение осуществлялось до брака, оно и получило наименование предбрачного дара. При **Юстиниане** такое дарение осуществлялось во время брака, поэтому стало называться дарением ввиду брака.

Размер предбрачного дара был равен приданому. В период брака это имущество находилось в собственности и управлении мужа. В случае расторжения брака по вине мужа оно переходило к жене.

**22. ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ДЕТЕЙ**

Дети как до совершеннолетия, так и в зрелом возрасте находились под властью отца. Отец мог отказаться от признания ребенка своим, мог продать его, отдать в кабалу и даже убить. **Ромул** запрещал убивать ребенка, не достигшего трех лет, за исключением родившегося уродом. Чтобы убить такого ребенка, следовало показать его пяти соседям. Они должны были одобрить решение отца.

**Имущественное положение подвластных детей.**

Все подвластные сыновья могли совершать имущественные сделки. Однако полученное по сделке поступало отцу.

В случае совершения подвластным правонарушений ответственность за совершенное нес отец. Отец подвластного мог или возместить потерпевшему убытки, или отдать подвластного в кабалу для возмещения ущерба.

Домовладыка мог передать подвластному в управление и пользование имущество. Такое имущество называлось **пекулий.** Собственником пекулия оставался отец, поэтому в случае смерти подвластного управляемое им имущество переходило отцу. **В начале принципата** появился так называемый **военный пекулий** — имущество, приобретаемое подвластным на военной службе или в связи с исполнением ее. Приобретенное вопреки воле отца или предоставленное при соответствующем условии имущество поступало в распоряжение подвластного. А уже при **Юстиниане** все приобретенное подвластным не на средства отца являлось его собственностью.

**23. ВОЗНИКНОВЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ОТЦОВСКОЙ ВЛАСТИ**

1) с рождением сына (дочери) от родителей, состоящих в законном браке;

2) путем узаконения;

3) посредством усыновления.

**А.** Относительно первого в законе было закреплено, что всякий ребенок, **рожденный** замужней женщиной, считался сыном или дочерью ее мужа, пока не будет доказано противное.

**Б. Путем узаконения** устанавливалась отцовская власть над детьми. Узаконение — признание детей данных родителей законными, хотя они рождены ими вне законного брака. Узаконение производилось или последующим браком родителей внебрачного ребенка, или путем получения императорского рескрипта,

**В. Усыновление** устанавливало отцовскую власть над посторонним лицом.

Существовало **два вида усыновления**:

а) усыновление лица, находящегося под отцовской властью

6) усыновление лица не находящегося под отцовской властью;

Закон устанавливал **необходимые условия усыновления.** Таких условий было три:

1) усыновителем мог выступать только мужчина 2) усыновитель не должен быть подвластным;3) усыновитель должен быть старше усыновляемого не менее чем на 18 лет.

**Прекращение отцовской власти.**

Отцовская власть прекращалась **в результате:**

1) смерти домовладыки;2) смерти подвластного;3) утраты свободы или гражданства домовладыкой или подвластным;4) лишения домовладыки прав отцовской власти 5) приобретения подвластным некоторых почетных званий;

6) эмансипации подвластного

**24. ПОНЯТИЕ И СОДЕРЖАНИЕ ВЕЩНЫХ И ОБЯЗАТЕЛЬНЫХ ПРАВ**

Различие между вещным и обязательственным правом проводится **по объекту права.** 1) Если объектом права является вещь, то перед нами право вещное: 2) если же объектом права служит действие другого лица, когда субъект права может лишь требовать совершения каких-то действий (или воздержаться от них), — налицо обязательственное право.

Противопоставляя имущественное право обязательственному, римские юристы ввели **различные средства защиты** этих прав. Вещное право защищалось иском от всякого посягательства нарушителя, пользовалось абсолютной защитой. Поскольку обязательственное право состояло в праве лица требовать совершения действий от определенного лица (лиц), то субъект права применял личный иск, т.е. защита обязательственного права носила относительный характер.

**К вещным правам относятся:**

1) право собственности;2) право на чужую вещь.

Право собственности связано с владением. Право на чужую вещь включало сервитутное право, залоговое право, эмфитевзис и суперфиций.

**25. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ВЛАДЕНИЯ**

**Владение** представляло собой фактическое обладание вещью, снабженное юридической защитой. Для существования владения необходимо было наличие двух элементов:

1) фактического обладания вещью;2) воли обладать вещью самостоятельно, не признавая над ней власти другого лица, или воли относиться к вещи как к своей.

**Держание —** фактическое обладание вещью без намерения относиться к ней как к своей.

Практическое различие между владением и держанием состояло в том, что владельцы защищались от незаконного посягательства сами, а держатели — посредством собственника.

 **Виды владения.**

В римском праве существовало ***законное, незаконное и производное владение.***

**А. Законным владельцем** считался собственник.

**Б. Незаконным владельцем** признавалось лицо, фактически обладающее вещью с намерением относиться к ней как к своей собственной, но не имеющее права владения вещью. Незаконное владение могло быть двух видов:

*добросовестное и недобросовестное.* **Добросовестным владением** являлось такое, при котором лицо (владелец) не знало и не должно было знать, что оно не имеет права владеть вещью. Добросовестный владелец мог приобрести право собственности на вещь по давности владения ею. В тех случаях, когда собственник предъявлял исковые требования к владельцу, объем исковых требований к добросовестному владельцу был меньшим, чем к недобросовестному.

**В. Производным владельцем** являлся такой, которого в силу особых причин нельзя было назвать владельцем в римском смысле этого слова (например, производным владельцем считалось лицо. вещь которого была заложена).

**26. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ВЛАДЕНИЯ. ВЛАДЕНИЕ И ДЕРЖАНИЕ**

Владение устанавливалось для лица с того момента, когда у него соединялось обладание вещью с волевым моментом (намерением относиться к вещи как к своей).

В отношении владельческой воли действовало правило «никто не может изменить сам себе основания владения». **Владение приобреталось** не только личным владельцем, но **и через представителя.** Для этого требовалось два условия:1. наличие у представителя полномочий на приобретение владения для другого лица.2. наличие у представителя намерения приобрести вещь не для себя, а для представляемого.

 **Владение прекращалось,** когда утрачивался хотя бы один из двух элементов, характеризующих владение. Владение прекращалось в случае гибели вещи, превращения ее во внеоборотную вещь, отчуждение вещи.

**27. ВЛАДЕЛЬЧЕСКИЕ СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ**

Владельческая защита, сводящаяся к выяснению лишь фактов (владения и нарушения), называлась **поссессорной.** Защита же прав, при которой требовалось доказать наличие у лица права на данную вещь. называлась **петиторной.**

Владение защищалось не исками, **а интердиктами** (распоряжения претора о немедленном прекращении действий, нарушающих права граждан).

**1)Интердикты,** направленные **на удержание владения,** были двух видов;

А) для защиты владения недвижимостью;Б) для защиты владения движимой вещью.

**А. По интердикту «для защиты владения недвижимостью»** защита обеспечивалась не всякому владельцу, а тому, кто владел недвижимостью. Это означало, что не давалась защита:

- лицу, захватившему недвижимость силой

- лицу, захватившему недвижимость тайно по отношению к другой стороне

-лицу, получившему недвижимость от противника в пользование до востребования.

**Б. По интердикту «для защиты владения движимой вещью»** защищалось владение движимыми вещами. Защита предоставлялось тому, кто за последний год владел вещью более продолжительное время.

**28. ПОНЯТИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ. СОДЕРЖАНИЕ ПРАВА ЧАСТНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.**

Право собственности понимали как наиболее полное, неограниченное и исключительное господство лица над вещью. Юристы характеризовали собственность как право любым образом использовать вещь, вплоть до ее уничтожения.

**СОДЕРЖАНИЕ ПРАВА ЧАСТНОЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Римские юристы не дали точного определения права собственности, но разработали **основные правомочия собственника:**

1) право владения;2) право пользования;3) право распоряжения:4) право извлечения плодов, доходов;5) право истребовать вещь из рук ее обладателя

Все вещи делились на две группы: ***1*) вещи, изъятые из *оборота, и 2) вещи, не изъятые из оборота.***

К первой группе относились предметы общего пользования (воздух, вода), объекты государственной собственности (общественная земля, дороги и др.), предметы религиозного содержания (городские стены, храмы, принадлежности культа и др.).

Вещи, не изъятые из оборота, делились на телесные и бестелесные, манципируемые и неманципируемые .

**А. К *манципирувмым* вещам** относились земли вокруг Рима, здания, сельские сервитуты, рабы, скот.

Б. Все остальные вещи принадлежали к разряду ***нвманципирувмых.*** Различие между двумя разрядами вещей заключалось в способе отчуждения. Неманципируемые вещи отчуждались путем простой передачи, в то время как для отчуждения манципируемых вещей требовалось выполнение особых формальностей (акта манципации).

В. Кроме указанных двух групп вещей имелись **«ничьи вещи человеческого права» —** вещи, которые в данное время никому не принадлежали, но могли быть предметом частной собственности. Это имущество, брошенное собственником, а также дикие животные и птицы на свободе. Тот, кто захватывал эти вещи, становился их собственником.

**29. ВИДЫ СОБСТВЕННОСТИ**

**В римском праве фигурировали квиритская собственность, бонитарная собственность, провинциальная собственность и собственность перегринов.**

**А. Квиритская собственность -** собственность, которая приобреталась по нормам квиритского права. Квиритская собственность могла принадлежать только римским гражданам. Объектом квиритской собственности могли быть любые движимые вещи, а также земельные участки в Италии.

**Б. Преторская (бонитарная) собственность.**

С развитием торгового оборота, стало затруднительным соблюдение сложной процедуры манципации. Возникшие сложности устранял претор. В случае, если продавец ссылался на нарушение процедуры манципации и требовал реституции (возвращения в первоначальное состояние), претор снабжал формулу **эксцепцией.** Эксцепция обязывала судью отказать в иске, если он установит, что вещь была передана по согласию сторон и оплачена.

**В. Провинциальная собственность.** Земли завоеванных провинций рассматривались как государственная собственность Рима. Во II в. провинциальные землевладельцы превратились в **узуфруктариев** и получили владельческую защиту.

**Провинциальную земельную собственность отличали две черты:** 1) за нее платили налог (от налога освобождались собственники италийских земель); 2) отношения, связанные с земельной собственностью, регулировались правом перегринов.

**Г. Собственность перегринов.** Перегрины не считались квиритскими собственниками. Однако развитие торгового оборота заставило защищать имущество этой категории. В ряде случаев имущество перегринов защищалось как имущество квиритское. Так в римском праве появился единый вид собственности,

**30. ПЕРВОНАЧАЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ПРЕОБРЕТЕНИЯ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

**Способами приобретения права собственности** *считаются факты, с наступлением которых лицо приобретает право собственности.*

**1) Первоначальными** способами приобретения права собственности являлись такие способы, при которых право собственности устанавливалось независимо от предыдущего права на ту или иную вещь. К первоначальным способам приобретения относили:

- захват бесхозной вещи (оккупация);

- приобретение права собственности по давности владения;

- спецификация (переработка вещей);

- соединение и смешение вещей;

- приращение.

**А. Захват (оккупация)** — *приобретение права собственности на вещи, которые не имели собственника (дикие животные, рыбы и т.п.) или были брошены собственником.* Вещи потерянные нельзя было смешивать с брошенными. **Б. Приобретение права собственности по давности владения** (приобретательная давность) — *это такой способ приобретения собственности, при котором лицо, владея в течение установленного законом срока вещью, при наличии определенных условий признавалось собственником.*

**Г. Соединение и смешение вещей.**

1) В случае **присоединения** какой-либо вещи к другой так, что присоединяемая вещь становилась составной частью другой вещи, присоединенная вещь поступала в собственность того, кому принадлежала другая вещь **2) Смешение вещей** — соединение вещей, при котором происходило как бы взаимное поглощение одной вещи другой. На вещь, полученную в результате смешения, устанавливалось право общей собственности лиц, которым принадлежало право собственности на вещи до смешения. **Д. Приращение.** Данный способ приобретения имел место тогда, когда принадлежащая кому-либо вещь увеличивалась или производила новую вещь. Так, если ручей намывал остров, то он принадлежал собственникам земли на противоположных берегах. Собственник плодоносящей вещи имел право на плоды от данной вещи (например, приплод от скота).

**31. ПРОИЗВОДНЫЕ СПОСОБЫ ПРЕОБРЕТЕНИЯ СОБСТВЕННОСТИ**

**Производными способами приобретения права собственности** *являлись такие способы, при которых право собственности приобретателя основывалось на праве предыдущего собственника.* К производным способам приобретения **относили:**

1) традицию, 2) присуждение, 3) распоряжение на случай смерти.

**А. Традиция** — передача одним лицом другому фактического владения вещью с целью передачи права собственности на эту вещь.

Для традиции необходимо было наличие следующих элементов:

1) переход владения вещью к приобретателю по воле отчуждателя;

2) наличие у передающего права на отчуждение вещи – легитимация.

3) согласие сторон на то, что владение вещью передается для перенесения права собственности на передаваемую вещь;

4) отсутствие запрета на отчуждение у передающего вещь.

**Б. Присуждение,** как способ приобретения собственности, могло иметь место при решении суда о разделе имущества.

**В распоряжение на случай смерти**, как способ производного приобретения, имело место при составлении завещания на имущество завещателя. Помимо вещей к наследнику переходили и обязательства наследодателя и обременения вещей.

**32. ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ**

Случалось, что вещь одновременно принадлежала не одному лицу, а нескольким лицам. В данном случае имела место **совместная собственность на вещь,** или **сособственность.**

Институт сособственности предполагал, что каждый из сособственников имел право собственности на всю вещь в целом, ему принадлежала, следовательно, не доля вещи. а **долевое право на всю вещь.**

Управление общей вещью производилось с согласия всех собственников. Поэтому всякого рода изменения вещи производились с их общего согласия. Доходы, получаемые от эксплуатации вещи, присваивались сособственниками пропорционально их долям.

Каждый из участников общей собственности мог в любое время потребовать раздела собственности, отчуждать и обременять свою долю.

**Для раздела сособственности** участнику по его просьбе предоставлялся иск. Судебное решение по иску о разделе общего имущества служило способом установления новых прав. Этим оно отличалось от судебного решения по делу о праве собственности.

**33. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

Основным средством защиты права собственности являлись виндикационный и негаторный иски.

**Виндикационный иск** (виндикация - требование) предоставлялся собственнику для истребования вещи, владение которой им было утрачено.

Предметом иска являлась вещь со всеми ее приращениями и плодами.

Виндикационный иск давался тогда, когда истец мог доказать, что он являлся собственником. Собственник обязан был по этому иску возместить ответчику суммы издержек в связи с эксплуатацией вещи.

Неодинаковой была **ответственность добросовестного и недобросовестного владельца** в случае предъявления к нему виндикационного иска.

1) Добросовестный владелец отвечал за состояние вещи с момента предъявления иска. Он также не возмещал собственнику стоимость плодов, полученных от плодоносящей вещи, за время до предъявления иска. **2) Ответственность недобросовестного владельца была выше:**

- он отвечал за гибель вещи, происшедшую еще до предъявления иска,

- владелец отвечал за гибель вещи после предъявления иска,

- он должен был возместить собственнику стоимость плодов от вещи со времени владения, в том числе и тех, которые мог бы получить при необходимом уходе за вещью;

- владелец не получал от собственника понесенных на вещь расходов, кроме необходимых для сохранения вещи (вору вообще не возмещались никакие расходы).

**Негаторный иск** давался собственнику вещи тогда, когда вещь оставалась в его фактическом владении, но кто-то незаконным образом стеснял осуществление им своего права (лицо на своем участке возвело стену затруднив доступ света в соседний дом).

Негаторный иск, как и виндикационный, являлся абсолютным иском, т.е. предъявлялся против любого нарушителя права.

**34. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ПРАВ НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ**

К вещным правам, кроме права собственности и права владения, относились ПРАВА НА ЧУЖИЕ ВЕЩИ. Эти права принадлежали не собственникам, а другим лицам. Поскольку эти лица не являлись собственниками, они не имели таких обширных полномочий, какие имели собственники, их правомочия были ограничены.

**К правам на чужую вещь относились:** 1) сервитутное право; 2) эмфитевзис — *долгосрочная наследственная аренда земли*

3) суперфиций — *право возведения строения на чужом городском земельном участке и право пользования этим строением.*

4) залоговое право.

**35. Понятия и виды сервутутов в истории Р права. (готовый)**

**Сервитуты древнейшие среди прав на чужие вещи.** Первоначально право пользования чужой землей в определенном отношении возникало посредством заключения сделок (например, договора найма или аренды). *Предиальные (земельные) сервитуты,* право пользования соседним (служащим, подчиненным) участком независимо от смены его собственника, а также независимо от смены собственника господствующего участка (в интересах которого установлен сервитут). В исторической ретроспективе первыми были **три дорожных сервитута**: 1)право прохода через чужой участок; 2)право прохода и прогона скота; 3)право прохода, прогона и проезда. Среди первых был и **сервитут воды** – право провести воду с чужого участка. Со временем возникают др. сервитуты: право прогонять скот к водопою, право пасти скот на чужом пастбище, право брать песок, глину на чужом участке. Несколько позже первых сельских сервитутов возникают городские сервитуты, древнейшим из которых было право проложить клоаку через чужой участок. Развитие городского строительства порождает разнообразие **городских сервитутов**: 1)право опереть строение на стену соседа; 2)право отводить дождевую воду во двор соседа; 3)право требовать, чтобы сосед не загораживал вида, света. Каждый сельский и городской сервитут имел свои характерные особенности и подчинялся индивидуальному юридическому режиму. Вместе с тем и др. сервитуты обладали общими юр. признаками, в частности **бессрочностью** и **неделимостью.** Личные сервитуты. Известны 4 личных сервитута: 1)узуфрукт – право пользования чужой; 2)право личного пользования чужой вещью, но не плодами (последними – в пределах собственных нужд); 3)право жить в чужом доме; 4)право личного пользования чужим рабом или животным. **Сервитуты возникали**: приобретению по давности, судебное решение о разделе общей собственности, завещательные отказы. **Сервитут прекращался**: 1)при отказе сервитуария от соответствующего права; 2)при истечении погасительной давности; 3)при соединении права собственности на господствующий и служащий участки (в личных сервитутах – при соединении права собственности и пожизненного пользования); 4)существенное изменение субстанции вещи, являвшейся объектом личного сервитута; 5)смерть управомоченного или умаление его правоспособности.

**36. ЭМФИТЕВЗИС И СУПЕРФИЦИЙ; ПОНЯТИЯ И ХАРАКТЕРРИСТИКА**

**Эмфитевзис** — *долгосрочная наследственная аренда земли.* Защищался эмфитевзис как право собственности, но по аналогии.

*В содержание эмфитевзиса входило:*

а) право пользования земельным участком;

б) право изменять характер участка, не ухудшая при этом его свойства;

в) право собирать урожай (плоды) с участка;

г) право закладывать земельный участок, отчуждать его и передавать по наследству.

В случае отчуждения земельного участка эмфитевт обязан был предупредить об этом собственника земельного участка.

За пользование земельным участком эмфитевт платил собственнику арендную плату, а также выплачивал земельный налог в государственную казну. Просрочка арендной платы в течение трех лет приводила к утрате эмфитевзиса.

**Суперфиций** — *право возведения строения на чужом городском земельном участке и право пользования этим строением.* Суперфиций можно было отчуждать, передавать по наследству Право собственности на суперфиций принадлежало собственнику земельного участка как главной вещи.

Суперфиций, равно как и эмфитевзис, защищался теми же исками, что и право собственности, но в форме исков по аналогии.

**37. ЗАЛОГОВОЕ ПРАВО**

**4.1. Залоговое право,** являясь разновидностью прав на чужую вещь, имело цель обеспечить исполнение обязательств. Если кредитор не был уверен надлежащем исполнении обязательства должником, он мог потребовать с него в залог вещь. В случае неисполнения обязательства кредитор продавал заложенную вещь и за счет вырученной суммы удовлетворял свои претензии к должнику

Залоговое право являлось правом придаточным (акцессорным) оно существовало только с обеспечиваемым залогом обязательством.

Залоговое право пользовалось абсолютной защитой (кредитор имел право забрать заложенную вещь у всякого третьего лица и удовлетворить за счет ее свои интересы пред всеми другими взыскателями).

**Формы залога:**

**А.** Самой древней формой залога являлась **фудуциарная манципация.** ((фидуциарий - физ. или юр. лицо управляющее движимым (недвижим.) имуществом в интересах другого лица)). Сущность такой формы состояла в следующем. Должник посредством манципации передавал в обеспечение уплаты долга вещь кредитору на праве собственности. В случае исполнения обязательства кредитор должен был передать заложенную вещь обратно должнику.

Такая форма залога была невыгодна для должника:

1) кредитор получал заложенную вещь в собственность, поэтому он мог передавать ее третьему лицу. Должник при исполнении обязательства не мог истребовать вещь от третьего лица. От залогополучателя в этом случае он мог лишь получить возмещение ущерба.

2) если должник не исполнял обязательства, заложенная вещь навсегда оставалась у кредитора, даже в том случае, если ее стоимость была больше, чем сумма долга.

3) возвращение заложенной вещи должнику, исполнившему обязательство, основывалось на совести кредитора, а поэтому он мог не возвращать вещь должнику.

**Б.** Позднее появилась новая форма залога, неформальный залог **- ручной заклад (пигнус).** При этой форме залога вещь передавалась не в собственность, а в держание кредитору. В случае уплаты долгая кредитор обязан был возвратить заложенную вещь.

**В.** В классический период, около II в. н.э. появилась наиболее развитая форма залога — **ипотека,** сложившаяся под влиянием греческого права. Заложенная вещь находилась в собственности и владении должника, а кредитору давался абсолютный иск в случае неисполнения обязательства должником, т. е. кредитор мог истребовать заложенную вещь от любого лица, у которого она находилась в то время. После истребования вещи кредитор мог продать ее и из вырученной суммы удовлетворить свои требования к должнику.

Если очередные кредиторы не могли быть удовлетворены за счет продажи заложенной вещи, они имели право предъявить обязательственный иск к должнику в общем порядке.

**Залоговое право прекращалось в случае:**

а) прекращения обязательства, в обеспечение которого был установлен залог;

б) гибели предмета залога;

в) слияния в одном лице залогового права и права собственности на заложенную вещь.

**38. ПОНЯТИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА: ВИДЫ, ОСНОВЫ ВОЗНИКНОВЕНИЯ**

1) Римский юрист **Павел** констатировал, что **сущность обязательства** состоит в том, чтобы сделать какой-либо предмет нашим... (как равно) в том, чтобы связать другого перед нами, дабы он что-нибудь дал (нам), сделал (для нас) либо предоставил (нам).

**Для обязательственного правоотношения характерным являлось:**

а) наличие двух сторон: кредитора и должника;

б) строго персональный характер требования (основанное на обязательстве право требования обращено к строго определенному лицу);

в) свобода воли сторон (обязательство возникает при согласии на это сторон, без согласия на заключение договора нет договора и нет обязательства).

**1.3.** Обычно при неисполнении должником обязательства кредитор имел право принудительно осуществить свое право требования. Средством принуждения должника к исполнению требования являлся иск.

А. Обязательства, пользовавшиеся исковой защитой, назывались цивильными.

Б. *Обязательства, не пользовавшиеся исковой защитой, назывались* **натуральными.**

**Правовые последствия натуральных обязательств** не были одинаковы. Все зависело от вида натурального обязательства. При всем различии правовых последствий одно из них всегда присутствовало: *платежи по натуральному обязательству признавались действительными.*

В Институциях **Юстиниана** фигурировали **четыре основания возникновения обязательств:**

обязательства из договоров,

обязательства из квазидоговоров (подобия договоров),

обязательства из деликтов,

обязательства из квазиделиктов (подобия деликтов).

**39. СТОРОНЫ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ. ЛИЧНЫЙ ХАРАКТЕР ОБЯЗАТЕЛЬСТВА**

**В древнем римском праве** обязательственные правоотношения рассматривались как **строго личные отношения** между кредитором и должником. **С развитием** товарно-денежных отношений отмеченные ограничения были сняты, **появилось представительство и замена лиц в обязательстве.**

**ЗАМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ:**

**1) ПЕРЕХОД ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ПО НАСЛЕДСТВУ**

В период расцвета римского права переход обязательств по наследству стал общим правилом. Он заключался в переходе права требования кредитора или обязанности должника в связи с их смертью на наследников. Под это правило не подпадали лишь отдельные виды договоров, такие, которые были связаны с личными действиями сторон. Так, подлежал прекращению договор поручения в связи со смертью одной из сторон, если к его исполнению поручаемое лицо еще не приступало.

**2) ЦЕССИЯ**

*Замена в обязательстве кредитора (при его жизни) называлась* ***цессией.***

В цессии фигурировали кредитор (цедент) и лицо, которому кредитор уступал свое право (цессионарий). Уведомление влекло за собой освобождение должника от платы первоначальному кредитору. Если должник уплатил первоначальному кредитору (цеденту). то несмотря на платеж, обязательство должника не погашалось, новый кредитор имел право требовать от должника платежа. Должнику же в этом случае предоставлялось только право требовать от первоначального кредитора возврата полученной суммы.

Не допускалась цессия: 1) прав связанных неразрывно с личностью кредитора (запрещено переуступать алиментные обязательства, иски о личной обиде и т.п.); 2) переуступки прав в обязательстве, по которому был уже предъявлен иск; 3) в пользу более влиятельных лиц.

**3) ПЕРЕВОД ДОЛГА**

В римском праве допускалась замена одного должника другим. Такая замена, допускалась лишь с согласия кредитора. И это было справедливо, ибо новое лицо — должник мог оказаться неплатежеспособным, недобросовестным и т.д.

Перевод долга осуществлялся в форме **новации,** т.е. путем заключения нового договора между кредитором и новым должником.

**40. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ, ПУТЕМ ИСПОЛНЕНИЯ**

**А.** Обязательственное правоотношение ограничено временными рамками, в какое-то время оно должно прекратиться. В римском праве нормальным способом прекращения обязательства являлось исполнение. **Исполнение влекло за собой юридические последствия лишь при наличии определенных условий:**

1) исполнение должно быть осуществлено лично должником — лицом, которое могло распоряжаться своим имуществом. Допускалось исполнение обязательства не должником, а третьим лицом, если содержание обязательства не носило личный характер.

2) исполнение должно соответствовать содержанию обязательства. Должник не вправе возвращать долг по частям. если в договоре указано, что он должен возвратить его в полном размере к определенному сроку.

3) исполнение должно быть произведено лицу, которое может принять исполнение. Таковым является кредитор, способный распоряжаться имуществом, либо его законный представитель.

4) место исполнения определялось по тому месту, где можно было предъявить иск, вытекающий из данного договора. В большинстве случаев таким местом считалось местожительство должника. Кроме того, с согласия ответчика таким местом мог быть Рим.

5) обязательство должно быть исполнено в срок, указанный в договоре. Если в договоре не указан срок исполнения, то должник обязан был исполнить договор без отлагательств.

Допускалось досрочное исполнение обязательства, однако это исполнение не должно было нарушать интересов кредитора (например, должник привез имущество кредитору, а у последнего еще не построено помещение для хранения этого имущества).

**Б. Просрочка исполнения, (сх.36) Для просрочки исполнения должны быть определенные условия:**

1) наступление срока исполнения

2) напоминание со стороны кредитора (если срок исполнения не указан);

3) неисполнение обязательства без уважительных причин. **Просрочка исполнения вела:**

1) кредитор вправе был требовать полного возмещения ущерба, причиненного ему неисполнением обязательства.

2) лицо, допустившее просрочку, отвечало и за случайный вред.

3) просрочка увеличивала сумму взыскания при увеличении стоимости предмета обязательства.

4) При просрочке с должника взыскивались проценты.

**В. Просрочка кредитора** имела место тогда, когда он без уважительных причин не принимал исполнение обязательства, предложенного ему должником надлежащим образом. При просрочке кредитора ответственность должника ослабевала:

1) должник мог депонировать вещь за счет кредитора (сдать ее на хранение в казну или в кассу храма; если выбор хранителя производит кредитор (например банкиру) - риск несет он).

2) риск гибели вещи падал на кредитора, возможные убытки также ложились на кредитора.

3) если же долг был процентным, то при просрочке кредитора начисление процентов прекращалось.

**Г. Ответственность должника за неисполнение обязательства.**

Ответственность должника наступала лишь в том случае, если он был **виновен** в неисполнении обязательства и в причинении ущерба кредитору. Допускалось **две формы вины,** при которых наступала ответственность:

**1) умышленное причинение вреда**

**2) неосторожное причинение вреда.** **Неосторожность различалась** по степени небрежности:

**1) грубая неосторожность.**

**2) легкая небрежность.**

Римские юристы считали, что **грубую небрежность** допускает тот, кто не предусматривает, не понимает того, что предусматривает и понимает всякий средний человек. **Легкой небрежностью** признавалось такое поведение, какого бы не допустил хороший, заботливый хозяин, т.е. римские юристы при разграничении грубой и легкой небрежности руководствовались абстрактным критерием (средний человек, заботливый хозяин).

Понятие вреда слагалось из двух элементов: 1) положительных потерь, т.е. из потерь того, что входило в состав имущества; 2) упущенной выгоды, т.е. не поступления в имущество лица тех ценностей, которые должны были бы поступить при нормальном течении обстоятельств. Возмещению подлежали лишь прямые, но не косвенные убытки.

**41. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПОМИМО ИСПОЛНЕНИЯ**

К таким способам относились новация, зачет, освобождение от долга, невозможность исполнения, смерть, совпадение в одном лице кредитора и должника, истечение давности.

**Новация.**

Состояла в замене одного обязательства другим. Такая замена происходила на основе устного договора, называемого стипуляцией. Ранее существовавшее обязательство с помощью нового договора заменялось новым обязательством.

Допускалась **«конкуренция» двух обязательств.** Два обязательства одного и того же лица об одном и том же предмете могли существовать рядом при отсутствии воли сторон на новацию.

**Разновидности новации: 1) Делегация.** Новация обязательства путем замены его субъектов (замена кредитора - активная делегация (делегацией требования); замена должника - пассивная делегация (экспрмиссия).

**2) Судебная новация.** Должник по обязательству становился после предъявления к нему иска ответчиком по иску.

**Зачет.**

Обязательство могло быть прекращено посредством зачета, в случае встречных требований кредитора и должника.

**А. Зачет в операциях банкиров.** На смену приходно-расходной книге домовладыки приходит «бухгалтерская» запись профессионала-аргентария.

**Б. Зачет при несостоятельности.** Зачет применялся в отношении кредитора несостоятельного должника, который в то же время являлся дебитором несостоятельного.

**Требования к зачету:**

1)встречность требований

2)ликвидность (требование не запутано сложными деталями, наглядность результата каждого требования)

3)не парализованность требований в силу правопоражающего возражения (перемпторная эксцепция) (? Возможно речь идет о невозможности требования зачета лицом укравшим свою вещь сданную на хранение по отношению к лицу, хранившему вещь)

4) наступление срока требований

5) однородность требований

**Зачет был недопустим:**

1) для возврата отданного на сохранение;

2) в случае, если основное требование направлено на возврат того, что должник незаконно присвоил себе, и в некоторых других случаях.

**Освобождение от долга (воображаемый платеж).**

Этот способ освобождения от обязательства состоял в отказе кредиторов от права требования. Он осуществлялся в особой форме. Сущность ее состояла в том, что должник в присутствии двух свидетелей при наличии меди и весов произносил определенные фразы.

**((Разновидности воображаемого платежа:**

**1) Акцептиляция** (разновидность воображаемого платежа) - формальное устное заявление кредитора о том, что исполнение им получено (стипуляция).

**2) Письменная квитанция** (о получении исполнения, до самого факта исполнения).

**3)Аквилиева стипуляция** (разновидность воображаемого платежа). Ввел претор конца республики Аквилий Галл. Аквилиева стипуляция объединяла обязательства из разных оснований между теми же сторонами, с последующим погашением путем акцептиляции.

**4) Соглашение о непредъявлении требования.** Это соглашение, введенное преторским правом, предоставляло ответчику эксцепцию (право возражения о существующей заранее договоренности на мировую сделку).

**5) Прощение долга односторонним действием,** (близко к 4)). Совершается односторонними действиями (путем завещательного отказа (легат) или конклюдентными действиями (в которых косвенно проявляется воля сторон). Например:

**6) Обратное** соглашение. Это соглашение об отступлении от договора. Касается консенсуальных договоров (возникающих в силу одного факта соглашения сторон: купля-продажа, найм, поручение, товарищество). Все возвращается в исходное состояние в обратном порядке.))

**Невозможность исполнения.** Обязательство прекращалось в том случае, если предметом обязательства была вещь, изъятая из гражданского оборота или физически погибшая.

**Смерть.** По общему правилу смерть одной из сторон не вела к прекращению обязательства. В этом случае права и обязанности переходили к наследникам. Однако со смертью виновного долги по деликтам не переходили к наследникам. Если же виновное лицо совершило действия, запрещенные преторским эдиктом, принесшие ему обогащение, то наследники отвечали в пределах этого обогащения.

**Совпадение.** Обязательство прекращалось в случае совпадения в одном лице прав кредитора и обязанностей должника. Это имело место, когда должник становился наследником кредитора или кредитор — наследником должника.

**Истечение давности.** В отличие от обязательств древнего римского права, считавшихся вечными, существовали обязательства, основанные на преторском праве. Последние носили временный характер. Все иски по истечении года с момента возникновения прав требования теряли силу.

4**2. ДОГОВОР. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ**

Одним из оснований возникновения обязательств являлся договор. Договор имел место тогда, когда воля договаривающихся сторон была направлена на установление обязательственных отношений. **Договор** — *соглашение, посредством которого одно или несколько лиц обязуются перед другим или перед несколькими лицами что-либо дать, что-либо сделать или не делать чего-либо.*

В римском праве договоры делились на контракты и пакты.

**Контракты** (contractus) — *договоры, признанные цивильным правом и снабженные исковой защитой.* К числу контрактов относили определенный, предусмотренный законом круг договоров. Исключение составляли безыменные контракты.

**Гай делил контракты на четыре категории:**

1) вербальные *(устные, словесные),*

2) литеральные *(письменные),*

3) реальные *(устанавливающие обязанности с передачей вещи),*

4) консенсуальные *(обязательства возникали в результате соглашения, независимо от передачи вещи).* В каждую категорию входило определенное число контрактов.

**Пакты** — *неформальные соглашения, которые, как правило, не пользовались исковой защитой.* Содержание пактов было самым разнообразным. Со временем некоторые пакты получили исковую защиту.

**Договоры односторонние и двусторонние (синаллагматические).**

В сделках всегда выражается воля одной или двух сторон. Если в сделках выражается воля одной стороны (одного лица), такая **сделка** называется **односторонней**.

Если же в сделке выражается воля двух сторон, **сделка** называется **двусторонней,** или **договором.** Являясь всегда двусторонними сделками, **договоры** в зависимости от того, устанавливалась ли обязанность для одной стороны или для обеих сторон, делились на **односторонние и двусторонние.** Например, *договор займа —* односторонний договор, *договор найма вещей —* двусторонний договор.

Двусторонние договоры в римском праве отличались друг от друга. Это отличие касалось равноценности обязанностей для сторон.

**43. УСЛОВИЯ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ ДОГОВОРОВ**

Условия действительности договоров делились на две категории: обязательные и факультативные. **Обязательные условия** были необходимы для любого договора, **факультативные условия** же для одних договоров были необходимы, для других — необязательны. Все зависело от содержания договоров.

**К обязательным условиям** относились:

1) определенный предмет договора;

2) основание (цель) договора;

3) согласие сторон и выражение воли;

4) правоспособность и дееспособность сторон.

К **факультативным условиям** относились:

1) время,

2) условия,

3) проценты,

4) способ заключения.

**Предметом договора** римские юристы считали **действие,** или, иначе, ***обязанность*** *что-либо дать, что-либо* сделать, что-нибудь предоставить.

**1)** Действие, составляющее предмет договора, должно быть определенным. Содержание обязанности точно должно быть определено в договоре. Однако иногда в договоре могло иметь место альтернативное обязательство (обязательство, связанное с выбором).

**2) Действие должно быть возможным.** Римские юристы считали, что нет обязательства, нет договора, если его предмет невозможен. Невозможность могла быть физической (при продаже несуществующей вещи); юридической (продажа вещи, изъятой из гражданского оборота); моральной, т.е. противоречащей требованиям морали и религии (обязательство продать похищенное).

**3) Действие должно быть законным.** Договор не должен иметь своим предметом действие, нарушающее нормы права.

**Основание (цель) договора -** это *субъективный мотив, или материальный интерес, побуждающий стороны принимать на себя те или иные обязанности.*

Рассматривая **основание договора,** следует иметь в виду, что:

1) для договора важна ближайшая цель.

*2)* цель должна быть законной, т.е. не противоречащей закону. Если цель противоправна, то она не порождает договора.

3) цель не должна быть аморальной. Римское право исходило из того, что соглашения, основанные на такой цели, не должны соблюдаться.

**Согласие сторон и выражение воли.** Договор считается действительным лишь при согласии сторон, его совершающих. Элементами соглашения являются **предложения (оферта) и принятие предложения (акцепт).**

**Пороки соглашения (сх.37)** имелись при заблуждении лица, принуждении лица к заключению договора (в постороннем давлении на лицо) или при обмане лица.

**1) Заблуждение** — неправильное представление лица о фактических обстоятельствах, которые побудили лицо заключить договор. Заблуждение могло относиться:

а) к характеру (существу) сделки;

б) к предмету сделки;

в) к личности контрагента;

г) к свойствам предмета,

**2) Принуждение лица к заключению договора.** При заключении договора воля лица должна выражаться свободно, без постороннего давления. Все контракты, заключенные под влиянием принуждения или обмана, с 1 в. до н.э. стали считаться недействительными и подлежащими расторжению.

Принуждение могло выражаться в физическом насилии над личностью, в психическом давлении на лицо или в угрозах. Угроза, влияющая на действительность договора, должна быть противозаконной, реальной и представлять для подвергающегося такой угрозе большое зло.

**3) Обман** (dolus) рассматривался как тайный злой умысел, направленный на совершение выгодной, но противоправной сделки.

Договор, совершенный под влиянием обмана, не являлся абсолютно ничтожным. Лицу, заключившему договор под влиянием обмана, предоставлялся иск (actio doli) с годичным сроком исковой давности. Удовлетворение иска влекло за собой либо возмещение ущерба, либо восстановление первоначального состояния (реституцию), обманщик же подвергался публичному бесчестию. По римскому праву в случае обмана «примирительные сделки», исключавшие ответственность за обман, были запрещены.

**44. СОДЕРЖАНИЕ И ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРОВ**

**Содержание договорного обязательства** сводилось к тому, чтобы передать право собственности, сделать что-либо или не делать чего-либо, а также предоставить что-либо, т.е. оказать личные услуги, принять ответственность за другого и т.д.

**В содержательную часть договора входили** существенно необходимые, обычные и случайные элементы.

**1) Существенно необходимые элементы** — это такие части договора, без которых данный договор существовать не может.

**2) Обычные элементы** не являются необходимыми в договорах какой-либо категории.

**3) Случайные элементы** включались сторонами по согласию. К случайным элементам относили условия и сроки.

Если возникновение юридических последствий договора поставлено в зависимость от наступления введенного в договор условия, то такое условие называется отлагательным.

С наступлением какого-либо условия стороны могут связать прекращение юридических последствий договора. Такие условия называются отменительными.

**Сроки,** как и условия, были отлагательные и отменительные. Отлагательный срок — срок, с которого начиналось действие договора, отменительный — до которого продолжалось действие договора.

Договор мог быть заключен на строго определенный срок (например, договор найма) и на неопределенный (например, договор подряда).

**Заключение договора.** Для различных типов договоров требовалась определенная форма их заключения:

1) Вербальный контракт (стипуляция) заключался в форме вопроса-ответа.

2)Для консенсуального договора требовалось, чтобы одна сторона сделала предложение заключить договор (оферта), а вторая — приняла сделанное ей предложение (акцепт).

3) Необходимым условием действительности литерального договора была письменная форма контракта.

4) Если заключался реальный контракт, то, помимо соглашения между сторонами, требовалась реальная передача вещи, составлявшей предмет договора.

**45. ВЕРБАЛЬНЫЕ И ЛИТЕРАЛЬНЫЕ КОНТРАКТЫ**

**Древнейшим** из римских контрактов являлся **вербальный контракт.** Он представлял собой устный договор, который приобретал юридическую силу путем произнесения определенных слов. К вербальным контрактам относились:

*1) стипуляция, 2) обещания вольноотпущенника патрону, 3)обязательство дать приданое вступающей в брак.*

**А.** Основным видом вербального контракта являлась стипуляция. Стипуляцией *назывался устный договор, заключаемый путем вопроса и совпадающего с вопросом ответа.*

**В период домината** ослабляется формализм стипуляции. Она считалась действительной независимо от соблюдения формы вопроса-ответа. Стипуляция могла уже совершаться не только на латинском, но и на других языках. Уже с конца республики она потеряла свои характер чисто словесного договора и стала оформляться письменным актом, который удостоверял произведенную стипуляцию. Тем самым стипуляция приблизилась к письменному договору.

Стипуляционное обязательство являлось односторонним.

Стипуляция представляла в основе своей договор абстрактный. Это означало, что с произнесением необходимого вопроса-ответа никто не должен искать основания обязательства, цель договора. Абстрактный характер стипуляции был удобен и тем, что в форму стипуляции можно было облечь любое обязательственное отношение: и обязательство оплатить купленную вещь, и заемное обязательство, Стипуляция допускалась для установления ответственности на случай невыполнения (ненадлежащего выполнения) обязательства. Стипуляцией пользовались для совершения **новации** (прекращения уже существующего обязательства путем постановки на его место нового, возникшего из стипуляции).

Стипуляционный договор требовал от должника безусловного соблюдения обязанности. Даже при небрежности наступала ответственность должника.

**Б. Обещание вольноотпущенника патрону** — обязательство рабов, освобождаемых на волю, выполнять конкретные обязанности (оказывать услуги) в пользу бывшего господина. Обычно оно давалось в форме клятвы.

**В. Обязательство дать приданое** вступающей в брак устанавливалось путем словесного заявления отца невесты, или самой невесты, или восходящих по отцовской линии родственников.

**ЛИТЕРАЛЬНЫЕ КОНТРАКТЫ**

**Литеральный контракт** — договор, который требовал письменной формы, как обязательного условия возникновения договора.

В конце республики появилась одна из ранних форм литерального контракта — запись в приходо-расходных книгах. Эта форма представляла не какое-то новое, впервые возникшее обязательство. По сути, это обязательство заменяло ранее существовавшее обязательство на другом основании, например задолженность на основании покупки.

На смену записи в расходо-приходных книгах пришли долговые документы — *сингоафы и хиюграсЬы.* **Синграфа** — долговая расписка, как форма письменного обязательства возникла на почве процентных займов. Синграфы излагались в третьем лице. Они составлялись в присутствии свидетелей и подписывались должником. **Хирограф** — письменное долговое обязательство, заменившее в период империи синграфу. Хирографы не требовали подписи свидетелей и составлялись в первом лице.

**46. РЕАЛЬНЫЕ КОНТРАКТЫ; ВИДЫ СДЕЛОК ЭТОГО ТИПА**

Реальные контракты возникали одновременно с передачей вещи. К ним относили договоры займа, ссуды, хранения (поклажи), залога (заклада).

**Заем** — договор, в соответствии с которым одна сторона (заимодавец) передавала в собственность другой стороне (заемщику) денежную сумму или иные вещи, определяемые родовыми признаками (масло, вино), а заемщик по истечении указанного в договоре срока либо по востребованию обязан был вернуть такую же денежную сумму или такое же количество вещей того же рода.

**Ссуда** — договор, в соответствии с которым одна сторона (ссудодатель) передавала другой стороне (ссудополучателю) индивидуально-определенную вещь во временное безвозмездное пользование с обязательством второй стороны вернуть по окончании пользования ту же самую вещь.

Так же как и договор займа, ссуда — реальный контракт, обязательства из этого договора возникали после передачи вещи ссудополучателю. Однако этот договор во многом отличался от договора займа. Если предметом займа являлись вещи, определяемые родовыми признаками, то предметом ссуды — индивидуальные вещи. Эти же вещи должен был вернуть ссудополучатель ссудодателю.

В то время как при договоре займа вещь передавалась в собственность, при ссуде предмет ссуды передавался во временное безвозмездное пользование (только ссудополучатель имеет хозяйственную выгоду); по окончании договора ссудополучатель обязан был вернуть вещь в целости и сохранности.

Если обязательство из договора займа строго одностороннее (на заимодавце не лежало никакой обязанности, он имел лишь право требования), то ссуда не являлась строго односторонним договором: на ссудодателя иногда ложилась та или иная обязанность. Такое могло иметь место, если он передал ссудополучателю такую вещь, которая причинила последнему убытки или потребовала от него расходов по содержанию или поддержанию ее в нормальном состоянии. Однако если на ссудодателе лежала вина, а ссудодатель не знал о пороках данной в ссуду вещи, то он не нес никакой ответственности.

Наконец, если при займе риск случайной гибели вещи лежал на получателе, то по договору ссуды — на ссудодателе. В то же время по договору ссуды на ссудополучателя ложилась строгая ответственность за сохранность вещи. В случае причинения вреда вещи, даже при незначительной небрежности со стороны ссудополучателя, он обязан был возместить данный вред.

Для взыскания со ссудодателя понесенных убытков ссудополучателю давался так называемый возможный иск. Иск ссудодателя называли прямой, основной иск из ссуды, а иск ссудополучателя (противоположный, встречный иск, который мог возникнуть, а мог и не возникнуть).

**47. ДОГОВОР ЗАЙМА И ЕГО ОТЛИЧИЕ ОТ ДОГОВОРАОВ ССУДЫ (сократить)**

**Заем** — договор, в соответствии с которым одна сторона (заимодавец) передавала в собственность другой стороне (заемщику) денежную сумму или иные вещи, определяемые родовыми признаками (масло, вино), а заемщик по истечении указанного в договоре срока либо по востребованию обязан был вернуть такую же денежную сумму или такое же количество вещей того же рода.

Характерные черты договора займа следующие:

1) заем — это реальный договор, он приобретал юридическую силу лишь с момента передачи вещи, последовавшей после достигнутого соглашения сторон.

2) взаймы передавались вещи. имеющие родовые признаки, т.е. исчисляемые числом, весом, мерой.

3) заимодавец передавал заемщику вещь в собственность, что давало возможность последнему свободно распоряжаться вещью.

4) должник по истечении договора должен был вернуть такое же количество вещей и такого же рода, какие получил.

Что касается **срока возврата взятого взаймы,** то он определялся договором (срок в договоре определялся конкретной датой или первым требованием заимодавца).

Заем не устанавливал процентов занятой суммы. Однако на практике заключался особый договор — вербальный или стипуляционный о процентах.

После передачи вещи по данному договору риск случайной гибели вещи лежал на заемщике. Обычно должник составлял расписку в получении займа и передавал ее кредитору, иногда до получения предмета займа. Это зачастую приводило к тому, что заимодавец не передавал предмет займа, но требовал возврата вещей или денег. Когда такие факты стали приобретать массовое явление, на помощь должнику против недобросовестного кредитора пришло право претора. Должник получил право первым заявить иск против такого должника. Если же добросовестный кредитор предъявлял иск, требуя денег, которых он не давал на самом деле, ответчику давалось право возражения (exceptio doli), что означало обвинение в тяжкой недобросовестности.

**Ссуда** — договор, в соответствии с которым одна сторона (ссудодатель) передавала другой стороне (ссудополучателю) индивидуально-определенную вещь во временное безвозмездное пользование с обязательством второй стороны вернуть по окончании пользования ту же самую вещь.

Так же как и договор займа, ссуда — реальный контракт, обязательства из этого договора возникали после передачи вещи ссудополучателю. Однако этот договор во многом отличался от договора займа. Если предметом займа являлись вещи, определяемые родовыми признаками, то предметом ссуды — индивидуальные вещи. Эти же вещи должен был вернуть ссудополучатель ссудодателю.

В то время как при договоре займа вещь передавалась в собственность, при ссуде предмет ссуды передавался во временное безвозмездное пользование (только ссудополучатель имеет хозяйственную выгоду); по окончании договора ссудополучатель обязан был вернуть вещь в целости и сохранности.

Если обязательство из договора займа строго одностороннее (на заимодавце не лежало никакой обязанности, он имел лишь право требования), то ссуда не являлась строго односторонним договором: на ссудодателя иногда ложилась та или иная обязанность. Такое могло иметь место, если он передал ссудополучателю такую вещь, которая причинила последнему убытки или потребовала от него расходов по содержанию или поддержанию ее в нормальном состоянии. Однако если на ссудодателе лежала вина, а ссудодатель не знал о пороках данной в ссуду вещи, то он не нес никакой ответственности.

Наконец, если при займе риск случайной гибели вещи лежал на получателе, то по договору ссуды — на ссудодателе. В то же время по договору ссуды на ссудополучателя ложилась строгая ответственность за сохранность вещи. В случае причинения вреда вещи, даже при незначительной небрежности со стороны ссудополучателя, он обязан был возместить данный вред.

Для взыскания со ссудодателя понесенных убытков ссудополучателю давался так называемый возможный иск. Иск ссудодателя называли прямой, основной иск из ссуды, а иск ссудополучателя (противоположный, встречный иск, который мог возникнуть, а мог и не возникнуть).

**48. ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ ИЛИ ПОКЛАЖИ**

**Хранение (поклажа)** — договор, в соответствии с которым одно лицо (хранитель, депозитарий) получало от другого (поклажедателя, депонента) индивидуально-определенную вещь и обязывалось безвозмездно хранить ее в течение определенного срока или до востребования и по окончании хранения возвратить ее в целости и сохранности поклажедателю. Особенности этого договора:

1) договор реальный, обязательства возникали с момента передачи вещи.

2) предметом договора являлась вещь индивидуально-определенная; по окончании хранения эта же вещь должна быть возвращена депоненту; поклажедатель - собственник, пользователь или владеющий заложенной вещью.

3) хранение — безвозмездный договор (в отличии от найма), а поэтому хранитель должен хранить переданную ему вещь как добрый хозяин и отвечать за вред лишь в случае грубой небрежности. Гай говорил, что депозитарий должен понимать, с кем он собирается иметь дело: с добросовестным человеком или ветрогоном.

Исключение из этого правила имело место в двух случаях: а) когда поклажеприниматель сам вызывался хранить вещи (в случае порчи, пропажи он нес ответственность даже при неосторожности и небрежности); б) когда передача вещи совершалась при чрезвычайных обстоятельствах, например при пожаре. В последнем случае ответственность хранителя повышалась и он отвечал перед поклажедателем в двойном размере причиненного ему ущерба.

4) цель передачи вещи - хранение ее поклажепринимателем; поклажеприниматель - лишь держатель вещи.

5) вещь могла быть передана по этому договору на определенный срок или до востребования.

6) как и при договоре ссуды, из хранения вытекало требование поклажедателя о возврате вещи, защищаемое прямым иском. Если поклажедатель при передаче вещи на хранение по своей вине причинил убытки поклажепринимателю, не знавшему о пороках переданной вещи, то поклажепринимателю давался иск о взыскании с поклажедателя убытков.

4**9. КОНСЕНСУАЛЬНЫЕ КОНТРАКТЫ; ВИДЫ СДЕЛОК ЭТОГО ТИПА**

**Консенсуальные контракты** — это такие договоры, которые вытекали из простого соглашения сторон — консенсуса. К ним относились договоры купли-продажи, найма, товарищества, поручения.

**Купля-продажа** — договор, посредством которого одна сторона (продавец) обязана была предоставить другой стороне (покупателю) в собственность вещь (товар), а покупатель обязан был уплатить продавцу за проданную ему вещь определенную денежную сумму.

**Наем вещей** — договор, в соответствии с которым одна сторона (наимодатель) брала на себя обязанность предоставить другой стороне (нанимателю) определенные вещи для временного пользования, а другая сторона обязана была уплатить за пользование этими вещами и возвратить вещи по окончании пользования.

**Договор товарищества** — договор, в соответствии с которым два лица или несколько лиц объединялись для достижения определенной дозволенной хозяйственной цели (как правило, на почве семейной общности имущества, в основном сонаследников).

**Договор поручения** состоял в том, что одно лицо (доверитель — манданс) поручало другому лицу (поверенному — мандатарию) выполнить безвозмездно какие-либо действия.

**50. ДГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ**

**Купля-продажа** — договор, посредством которого одна сторона (продавец) обязана была предоставить другой стороне (покупателю) в собственность вещь (товар), а покупатель обязан был уплатить продавцу за проданную ему вещь определенную денежную сумму.

Отличительной чертой данного договора являлось наличие в нем товара и цены.

**Товаром** (предметом купли-продажи) являлись индивидуально-определенные и не изъятые из оборота, преимущественно телесные вещи. Римское право допускало продажу вещей, которые еще не существовали в природе, например будущего урожая. Такой договор рассматривался как заключенный под отлагательным условием: последствия договора возникали после сбора урожая.

Предметом купли-продажи могли быть бестелесные вещи: право на наследство, на узуфрукт, на всякого рода обязательства вообще.

**Цена** выражалась в конкретно-определенной денежной сумме, при этом она должна была соответствовать действительной стоимости вещи.

**Обязанности продавца** определялись природой данного контракта как двустороннего договора. Продавец был обязан передать вещь в собственность покупателя. При этом вещь должна быть в надлежащем состоянии.

По древнему цивильному праву продавец отвечал только за такие недостатки, о которых знал, но умолчал. Он также нес ответственность, если обещал покупателю то, чего в действительности не было (за положительные свойства вещи, которых в действительности не было; за отсутствие недостатков в вещи, хотя они в ней имелись),

Курульные эдилы ввели правило, в соответствии с которым продавец обязан был сообщать покупателю о недостатках рабов и рабочего скота. При обнаружении недостатков в вещи продавец обязан был платить двойную стоимость вещи (с пороком). Появилось два рода исков: первый — с шестимесячным исковым сроком — о расторжении договора и второй — с годичным исковым сроком — об уменьшении покупной цены.

С течением времени продавец стал отвечать за недостатки вещей, о которых он не знал и заведомо не мог знать.

Продавец при продаже вещи обязан был по требованию покупателя принять на себя стипуляционное обязательство уплатить двойную покупную цену на случай эвикции. Могло оказаться, что вещь продавал несобственник. В этом случае собственник или его представитель могли предъявить типично вещный иск покупателю. Вот почему закон предоставил право покупателю требовать от продавца гарантии на случай эвикции. Если продавец отказывался от предоставления такой гарантии, то покупатель получал право заявлять иск из договора купли-продажи непосредственно.

Риск случайной гибели вещи при совершившейся сделке падал на покупателя, если в договоре стороны не закрепили другие правила.

**51. ДОГОВОР НАЙМА**

**Наем.** В римском праве фигурировало три вида договора найма: наем вещей, наем услуг и наем работы (подряд).

**А. Наем вещей** — договор, в соответствии с которым одна сторона (наимодатель) брала на себя обязанность предоставить другой стороне (нанимателю) определенные вещи для временного пользования, а другая сторона обязана была уплатить за пользование этими вещами и возвратить вещи по окончании пользования. Обязанности наймодателя:

1) предоставить нанимателю индивидуально-определенную вещь;

2) представить вещь в полной сохранности;

3) оказывать защиту нанимателю, когда в ней окажется нужда;

4) возместить вред и другие расходы нанимателя, если будут обнаружены недостатки вещи, в чем повинен наймодатель (причем наймодатель отвечал за всякую вину);

5) платить за сданную вещь налоги и другие платежи.

Обязанности нанимателя:

1) платить наемную плату;

2) пользоваться предоставленной ему вещью в соответствии с хозяйственным ее назначением, не причиняя ей вреда и ущерба;

3) по окончании срока договора возвратить вещь наймодателю в полной сохранности.

Обычно наемная плата выражалась (и вносилась) определенной *денежной суммой,* но в договорах аренды земельных участков допускалось внесение платы. По общему правилу наемная плата вносилась *по истечении определенного промежутка времени.* Если же она была внесена вперед и в течение какого-либо времени наниматель не мог пользоваться вещью без вины в том, ему предоставлялась возможность требовать возврата наемной платы.

Договор прекращался:

1) по истечении срока договора;

2) в случае невнесения нанимателем-арендатором арендной платы в течение двух лет;

3) при злоупотреблении нанятым имуществом (наниматель портил вещь);

4) если предоставленная вещь оказывалась негодной для пользования или же использование вещи было связано с серьезной опасностью;

5) если нанятая вещь становилась нужной наймодателю. Наниматель мог отказаться от договора, если вещь ему не была своевременно предоставлена.

Смерть одной из сторон не прекращала договора найма.

**Б. Наем услуг —** договор, по которому одна сторона (нанявшийся) принимала на себя обязательства исполнить в пользу другой стороны (нанимателя) определенные услуги (ремонт), а наниматель обязан был платить за эти услуги определенное вознаграждение.

Данный договор мог быть заключен на определенный или неопределенный срок. Наниматель обязан был платить нанявшемуся условленную плату. Плата производилась по истечении времени, за которое производился ремонт.

Нанявшемуся отказывали в вознаграждении а случаях:

а) невыполнения услуг по вине нанявшегося;

6) невозможности выполнения услуг из-за болезни (увечья) нанявшегося. Если услуги нанявшегося стали невозможными по вине нанимателя, ему нельзя было отказать в получении вознаграждения. В том случае, если наниматель умирал, нанявшийся должен был получить за свой труд вознаграждение.

**В. Наем работы (подряд) —** договор, в соответствии с которым одна сторона (подрядчик) принимала на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны (заказчика) определенную работу, а заказчик обязывался уплатить за эту работу определенное денежное вознаграждение.

Договор подряда в отличие от договора найма услуг имел дело не с услугами, а с результатом этих услуг, т.е. для заказчика был важен результат, а не работа как таковая (строительство дома, а не ремонт дома).

Подрядчик обязан:

1) исполнить и сдать работу в установленный срок и с надлежащим качеством;

2) отвечать за всякую вину, в том числе личную;

3) отвечать за вину других, подобранных им лиц (помощников), Риск случайной гибели (порчи) вещи, наступившей до сдачи работы, ложился на подрядчика, а после сдачи ее — на заказчика.

Если заказчик отказывался принять от подрядчика выполненную работу без каких-либо причин, то он должен был уплатить подрядчику предусмотренной договором вознаграждение.

**52. ДОГОВОР ТОВАРИЩЕСТВА**

**Договор товарищества** (сх.45) — договор, в соответствии с которым два лица или несколько лиц объединялись для достижения определенной дозволенной хозяйственной цели (как правило, на почве семейной общности имущества, в основном сонаследников).

Существенными элементами товарищества являлись: 1) известная цель, которую преследовали товарищи, дозволенная правом и полезная обществу (выращивать пшеницу и продавать муку); 2) постоянное согласие товарищей, направленное на достижение цели и общего интереса; 3) имущественная общность; 4) участие товарищей в прибылях и убытках.

**Заслуживает внимания вопрос об имущественной общности:**

1) Товарищи могли установить общность всего имущества, в результате чего появлялось право общей собственности как на внесенное, так и на приобретаемое в последующем имущество.

2) Возможно было установить, что каждый из товарищей сохранял индивидуальное право собственности на имущество, вносимое в качестве вклада, и передавал его в общее пользование для достижения товариществом общей цели. В таких случаях при выходе из товарищества вклады возвращались. Равенство вкладов в таком случае не являлось необходимым (могло предполагаться). Вклад каждого из товарищей мог быть внесен деньгами, имуществом или профессиональным умением.

По общему правилу товарищи в равной мере участвовали в распределении прибыли и ответственности за убытки. Не исключались, однако, и другие формы распределения. Договоры могли заключаться на условиях, когда один из товарищей участвовал в прибылях в большей доле, а в убытках — в меньшей доле. Но категорически запрещалось возлагать на одних товарищей только убытки, а другим присваивать прибыль,

Риск случайной гибели вещей, вносимых в общее имущество, ложился на всех товарищей. Риск потерь, возникавших при ведении дела, падал на всех товарищей.

Товарищи обязаны были по-хозяйски заботливо и осмотрительно вести общее дело: относиться к общему делу и имуществу не хуже, чем к своим делам и имуществу.

Каждый из товарищей выполнял ту или иную работу, действовал самостоятельно, получал денежные суммы, вещи и т.п. Однако полученное он не присваивал себе, а вносил в общее дело для распределения между товарищами.

Товарищество могло быть установлено на определенный срок и без указания срока. Договор, заключенный без срока, давал право беспрепятственно отказаться от него любому из товарищей.

Договор прекращался:

а) при отказе одного из товарищей оставаться в договорных отношениях;

б) в случае смерти или лишения правоспособности одного из товарищей;

в) в случае роспуска товарищества по воле товарищей;

г) при банкротстве товарищества;

д) в случае исчерпания цели и истечения срока, на который было создано товарищество.

**53. ДОГВОР ПОРУЧЕНИЯ**

**Договор поручения** (сх.44) состоял в том, что одно лицо (доверитель — манданс) поручало другому лицу (поверенному — мандатарию) выполнить безвозмездно какие-либо действия.

Для действительности данного договора требовались:

1) дозволенность просьбы (непротивозаконность);

2) заинтересованность доверителя, третьего лица и даже самого поверенного.

Предметом договора могли являться как юридические действия (совершение сделок и т.п.), так и услуги фактического характера (починка, например, одежды, обуви и т.п.). Существенным моментом договора поручения являлась его безвозмездность. Однако в отдельных случаях, если поручение было связано с особыми хлопотами, поверенному мог быть вручен гонорар.

**Обязанности поверенного** сводились к точному исполнению поручения и без видоизменения его. В случае невозможности выполнить поручение мандатарий должен был сообщить об этом доверителю. В противном случае он отвечал перед доверителем за причиненный ущерб.

Поверенный нес ответственность за действия третьих лиц, которые привлекались им для исполнения поручения.

Ответственность поверенного при причинении убытков доверителю во время исполнения поручения наступала при наличии в его действиях любой вины, в том числе личной.

По исполнении поручения поверенный обязан был передать все исполненное доверителю. Сюда входило взысканное с должников доверителя, случайно поступившее для него, плоды, документы и др.

**Обязанности доверителя** состояли в возмещении поверенному издержек и ущерба, возникших при исполнении поручения. Подлежал возмещению также ущерб, понесенный поверенным по вине самого доверителя. Не возмещался случайный ущерб, наступивший попутно при исполнении поручения.

Договор мог быть прекращен:

1) доверителем (если поверенный уже исполнил поручение) путем принятия исполнения и расчета с поверенным;

2) поверенным (если поверенный отказывался от исполнения договора в неудобное для доверителя время, несвоевременно, когда доверитель уже не мог принять мер к предупреждению убытков вследствие отказа поверенного;

последний должен был возместить доверителю причиненные убытки);

3) смертью одной из сторон.

**54. БЕЗЫМЕННЫЕ КОНТРАКТЫ И ПАКТЫ**

Со временем развитую хозяйственную жизнь Рима стала не устраивать существовавшая строго ограниченная система контрактов. Появились новые договоры, которые выходили за рамки уже сложившейся системы контрактов. Это так называемые **безыменные контракты,** т.е. непоименованные. Правда, некоторые из них получили название (это договор мены, оценочный договор). Тем не менее они не относились ни к одной из четырех групп контрактов.

**В Дигестах Юстиниана безыменные контракты сведены в четыре группы:**

1) я передаю тебе право собственности на вещь, с тем чтобы ты передал мне право собственности на другую вещь;

2) я передаю тебе право собственности на вещь, с тем чтобы ты совершил известное действие;

3) я совершаю для тебя известное действие, с тем чтобы ты передал мне право собственности на известную вещь;

4) я совершаю для тебя известное действие, с тем чтобы и ты совершил для меня какое-то действие. Юридическая сила безыменных контрактов состояла в том, что исполнившая обязательство сторона, в случае

уклонения от исполнения обязательства другой стороной, имела право предъявить кондикционный иск о возврате исполненного первой стороной как неосновательного обогащения.

**55. ПАКТЫ**

**Пакты** — неформальные соглашения, не пользовавшиеся в силу неформальности, как правило, исковой защитой. Первоначально претор предоставлял возможность ссылаться на пакты в порядке возражения. Со временем отдельные пакты получили исковую защиту. Сложилась система пактов, разделенных на две категории: 1) «голые» пакты, т.е. пакты, не снабженные исковой защитой, и 2) «одетые» — снабженные исковой защитой.

**А. Снабженные иском** пакты включали: а) пакты, присоединенные к договорам, защищаемым иском: б) пакты, получившие защиту от претора: в) пакты, получившие исковую защиту от императора.

**а) Пакты, присоединенные к договорам** — дополнительные соглашения к защищаемым иском договорам с целью внесения каких-либо изменений в договор. Если пакты присоединялись к договору после его заключения и ухудшали положение должника, то такие пакты не пользовались исковой защитой. Так, пакт об увеличении размера процентов и некоторые другие не были снабжены исковой защитой.

**б) Пакты, получившие защиту от претора.** В число пактов, получивших защиту от претора, входило подтверждение долга.

С помощью пакта о подтверждении долга обязанное лицо уточняло срок платежа или же принимало на себя обязательство уплатить чужой долг.

Рецептум включал три категории пактов:

а) соглашение с третейским судьей (два спорящих лица заключали соглашение с арбитром рассмотреть их спор);

б) соглашение с хозяином корабля, гостиницы, постоялого двора о сохранении вещей проезжих;

в) соглашение с банкиром об уплате третьему лицу известной суммы за контрагента банкира, заключившего пакт (в силу этого пакта банкир брал на себя обязательство перед клиентом уплатить его долг известному третьему лицу; если банкир при отсутствии средств у клиента отказывался платить, то клиент получал против него иск).

**в) Пакты, получившие исковую защиту от императора** появились в период позднейшей империи. Права кредиторов в этих пактах защищались с помощью кондикционного иска (вытекающего из закона).

В качестве примера можно сослаться на два пакта: соглашение сторон о разрешении спора третейским судом и соглашение о дарении.

Соглашение лиц о передаче спора на разрешение третейского суда имело место, когда стороны вели спор по поводу прав. Вещь по этому соглашению передавалась третейскому судье, последний передавал ее лицу, в чью пользу был разрешен спор. Виновное лицо, не выполнившее решение арбитра, подвергалось штрафу.

Соглашение о дарении состояло в том, что одна сторона (даритель) предоставляла другой стороне (одаряемому) вещь как знак щедрости в отношении одаряемого. Путем дарения передавалось право собственности на вещь, устанавливался сервитут, давалось дарственное обещание (что-то предоставить, сделать и т. д.).

**56. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА КАК БЫ ИЗ ДОГОВОРОВ**

**Обязательства как бы из договоров** возникали при отсутствии между сторонами договора. Основанием возникновения таких обязательств являлись односторонние сделки и другие факты, не являвшиеся договором. Свое название данные обязательства получили потому, что отношения между сторонами по вопросу ответственности имели сходство с ответственностью, возникающей из договоров.

**Основными видами обязательств как бы из договоров являлись:**

1) ведение чужих дел (забота о чужом деле) без поручения;

2) обязательства, возникавшие вследствие неосновательного обогащения одного лица за счет другого.

**А. Ведение чужого дела (забота о чужом деле) без поручения.**

Примером такого обязательства являлась организация похорон умершего третьим лицом ввиду временного отсутствия наследника умершего лица. Третье лицо по причине отсутствия собственника и его поверенного могло взять на себя заботу о ремонте жилища отсутствующего.

Данное обязательство возникало при совершении лицом каких-либо действий (юридических или физических) в отношении имущества другого лица.

**Б. Обязательства, возникавшие вследствие неосновательного обогащения одного лица за счет другого.**

В жизни имели место факты обогащения имущества одного лица за счет имущества другого лица без юридического обоснования этого. Римское право свидетельствовало, что в данных случаях имело место неосновательное обогащение одного лица за счет другого.

**Основными видами обязательств вследствие неосновательного обогащения (кондикции) являлись:**

1) обязательство, возникающее из ошибочного платежа (должник по ошибке уплатил долг не кредитору, а какому-то другому лицу);

2) обязательство возврата имущества, переданного для определенной цели, если эта цель не достигнута (передано приданое, а брак не состоялся);

3) обязательство возврата того, что получено без законного основания (например, ростовщические проценты);

4) обязательство возвратить то, что было передано лицу, которое действовало против добрых нравов (например, деньги были уплачены за то, чтобы получившее их лицо не совершало преступного действия).

**57. Понятие и виды деликтов**

**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” ( 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 2)кража - всякое противоз-нное корыстное посягат-во на чужую вещь 3)неправомерное уничтож-е или поврежд-е чужих вещей. **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).

**58. ПОНЯТИЕ НАСЛЕДОВАНИЯ И ЕГО ВИДЫ**

**Наследованием** называется переход имущества умершего лица к другим лицам. Существовало универсальное или сингулярное правопреемство наследника.

1)При **универсальном преемстве** наследник приобретал все имущественные права и обязанности наследодателя.

2)В силу **сингулярного преемства** наследник приобретал лишь отдельные права на определенные вещи наследодателя. Это так называемые легаты.

**Кодициллы** - распоряжения на случай смерти, не содержавшие назначения наследника

**Наследование** возможно было или **по завещанию,** или **по закону.**

**59. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ**

**Завещание** — одностороннее, формальное, гражданско-правовое распоряжение лица на случай его смерти, содержавшее назначение наследника.

**Условия действительности завещания:** 1) Для действительности завещания требовалось, чтобы в момент совершения завещания завещатель обладал **активной завещательной правоспособностью,** которая полностью зависела от гражданской правоспособности. Не имели завещательной свободы: душевнобольные, малолетние, расточители, лица, осужденные за некоторые порочные преступления, рабы.

Указанный в завещании наследник должен обладать **пассивной завещательной правоспособностью.** Существовали ограничения такой правоспособности для женщин и рабов, (женщины не могли быть наследниками граждан, обладавших имуществом в 100 тысяч сестерциев.

2) Завещание считалось действительным, если оно было составлено в требуемой форме: а)посредством меди и весов (устное и письменное), б)преторское завещание, в)завещание путем занесения в протокол суда и муниципального магистрата, в)путем передачи в императорскую канцелярию письменного завещания на хранение.

3) Принципы цивильного права требовали, чтобы в завещательном распоряжении наследник был назван по имени. Из этого вытекало, что не могли наследовать лица, зачатые при жизни завещателя, но к моменту его смерти еще не родившиеся (постумы). Позднее в императорском праве постумы получили право получать наследство.

**Необходимое наследование.**

1) В древнейшую эпоху завещатель пользовался неограниченной свободой распоряжаться наследственным имуществом.

2) Затем появилось ограничение завещательной свободы. Завещатель не должен был обходить молчанием своих непосредственно подвластных лиц. Он должен был или назначить их наследниками, или лишить их наследства. Указания причин не требовалось.

3) Последующее развитие наследственного права было связано с дальнейшим ограничением свободы завещательных распоряжений. Завещатель обязан был завещать наиболее близким родственникам **обязательную долю** в наследстве.

В классический период право на обязательную долю имели прежде всего нисходящие, а в их отсутствие — другие родственники (отец, мать, боковые родственники, т.е. полнородные однокровные братья и сестры).

Размер обязательной доли вначале определялся одной четвертой той доли, которую данное лицо получило бы при наследовании по закону. При Юстиниане действовало правило: обязательная доля была равна одной третьей от законной доли, если бы при наследовании по закону данное лицо получило не менее четверти наследства; обязательная доля равнялась одной второй от законной доли, если при наследовании по закону лицо получило бы менее четверти.

Если завещатель по уважительной причине лишал кого-либо из наследников обязательной доли, завещание сохраняло полную силу. Вопрос о действительности завещания решал суд. При Юстиниане был установлен исчерпывающий перечень оснований для лишения обязательной доли: лишать наследства разрешалось за вступление в брак против воли родителей; действия, угрожавшие жизни отца, и т.п.

**60. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ**

**Наследование по закону** наступало тогда, когда не было завещания или когда завещание было признано недействительным.

Наследниками по закону могли быть прежде всего лица, находившиеся под властью наследодателя: жена, дети, усыновленные, внуки от ранее умерших сыновей.

**По эдикту Андриана (127 г. н. э.)** было установлено **четыре группы наследников по закону.**

**К первой группе** относились дети умершего, в том числе эмансипированные.

**Во вторую группу** входили когнатские родственники. Наследство переходило к ним лишь в том случае, если не было наследников первой группы.

**Третью группу** составляли все прочие кровные родственники умершего, вплоть до шестой степени родства. Они получали имущество, если не было наследников первых двух групп.

**К четвертой группе** относился переживший супруг, призывавшийся к наследству при отсутствии родственников перечисленных выше групп.

**При Юстиниане сложились следующие разряды наследников:**

**Первый разряд** составляли нисходящие родственники. Характерным являлось то, что нисходящий более близкой степени исключал наследование нисходящих более отдаленных степеней.

**Второй разряд** наследников составляли восходящие родственники (отец, мать, дед, бабка и т.д.), полноправные братья и сестры (а также дети ранее умерших братьев и сестер).

**В третий разряд** законных наследников входили неполноправные братья и сестры (и дети ранее умерших неполнородных братьев и сестер, наследовавших по праву представления).

**Четвертый разряд** составляли все остальные боковые кровные родственники. В данном разряде ближайшая степень исключала дальнейшую.

Переживший супруг (муж или жена) призывался к наследованию в последнюю очередь, если не вступил в наследство ни один из наследников четырех перечисленных выше разрядов. Однако "бедный супруг" имел право на необходимое наследование, т.е. на обязательную долю в размере одной четвертой всего наследства.

**61. ПРИНЯТИЕ НАСЛЕДСТВА**

Римское право предусматривало **две стадии процесса перехода наследства:** открытие наследства и принятие наследства.

**Открытие наследства** происходило в момент смерти наследодателя. Однако лица, призываемые к наследованию, еще не приобретали право на имущество. Такое право возникало у них лишь с принятием наследства.

В цивильном праве действовало два положения, определявших момент **принятия наследства.**

Во-первых, наследство открывалось в момент смерти наследодателя; сразу же после этого агнаты, находившиеся во власти наследодателя, считались воспреемниками наследства.

Во-вторых, агнаты вводились во владение наследством помимо их воли, т.е. они не могли отказаться от принятия наследства.

Обязательность принятия наследства не всегда была выгодна.

Вмешательство претора помогло избавиться от обремененного наследства. При отказе цивильных наследников от принятия наследства претор призывал к наследованию следующие категории (разряды) законных наследников. Если и эти лица отказывались от наследства, претор назначал "конкурс", т.е. устраивал распродажу имущества умершего, с тем чтобы за счет вырученных сумм удовлетворить притязания кредиторов.

**Приобретение преторского наследства** проходило иначе. Наследник испрашивал у претора наследство. Для нисходящих и восходящих для этого устанавливался срок в один год, для остальных наследников — в 100 дней.

**Трансмиссия.**

В соответствии с постановлением императора Феодосия в 450 г. было введено положение, согласно которому некоторые лица могли передавать свое право наследования собственным нисходящим наследникам, так называемая трансмиссия.

С момента открытия наследства до принятия наследства могло пройти время, в течении которого наследство лежит (по древнейшему праву - безхозяйное имущество, которое любое лицо может приобрести, провладев им в течении года). В период империи это приобретение было упразднено, а расхищение признано преступлением.

**Выморочное наследство.**

Если наследство не принято ни наследниками по завещанию, ни по закону (не было наследников или они не пожелали), наследство становилось выморочным. В древнейшем праве такое имущество считалось ничьим и могло быть захвачено любым желающим. Со времени принципата это имущество передавалось государству. В период абсолютной монархии установлено преимущественное право на получение выморочного имущества за муниципальным сенатом, церковью, монастырем и т.п. после лиц, принадлежавших к этим организациям.

**62. ИСКИ О НАСЛЕДСТВЕ**

Потребность в судебной защите у наследника могла возникнуть: 1) вследствие того, что кто-то не признавал тех прав, которые входили в состав наследства (наследнику давался виндикационный иск, который мог бы предъявить наследодатель); 2) вследствие того, что кто-то своим поведением нарушал или не признавал права данного лица как наследника (наследнику давался цивильный иск об истребовании наследства; добросовестный владелец наследства должен был выдать истцу свое обогащение за счет наследства за удержанием любых понесенных издержек на наследственное имущество; недобросовестный владелец должен был выдать истцу все полученное из наследства с плодами и приращениями, нес ответственность за виновную гибель или порчу имущества и мог удержать лишь сумму понесенных полезных издержек.

Преторский наследник получал для своей защиты интердикт, с помощью которого мог получить владение вещами, принадлежащих к составу наследства.

**63. ЛЕГАТ: ПОНЯТИЕ, ВИДЫ ПОРЯДОК**

**Легатом** называлось предоставление в силу завещания лицу, не являвшемуся наследником, какой-либо выгоды после смерти завещателя. Легат — это сингулярное преемство. Легаторий получал из наследства какую-то определенную вещь, денежную сумму и т.п.

Уже в период республики легаты получили широкое распространение. От этого стали страдать интересы наследников, а потому начиная со 2 в. до н.э. началось ограничение легатов. В конце концов было установлено, что при наличии легатов наследник должен, во всяком случае, получить одну четвертую наследственного имущества, остающегося за вычетом всех долгов.

Если легат был под условием, то после соблюдения условия, право на получение легата способно переходить по наследству.

**Ограничения легатов:** 1) сначала запрет назначать легаты свыше 1000 ассов и на получение легата больше чем наименее получивший наследник (в противовес ухитрялись назначали много мелких легатов); 2) законом Фальцидия (-50 г. до н.э.) в качестве легатов выдавалось не более % наследства, а наследства (оставшегося после погашения долгов наследодателя) поступала наследнику (Фальцидиева четверть).

**64. ФИДЕНКОМИССЫ**

**Фидеикомиссы** (обращение к чести, совести другого) — неформальные легаты, заключавшие в себе просьбу (устную или письменную) дать или сделать что-либо для другого лица, не упомянутого в завещании, под честное слово.

В республиканский период фидеикомиссы не пользовались юридической защитой, исполнять их считалось нравственной обязанностью наследников. При императоре Августе им стали придавать юридическое значение, связанное с обращением к административной власти — консулу.

Фидеикомисс превратился в самую свободную форму завещательного распоряжения, обращенного к наследнику или должнику завещателя.