# Учебный курс Римское право

**Учебный курс Римское право**

**Furtum (фуртум)** - шире соврем. понятия кражи:

–тайное хищение чужой движимой вещи;

–противоправное пользование вещью (furtum usus); –кража владения (furtum possessionis), например, отнятие собственником залога у кредитора.

Т.о., futurum - всякое незаконное корыстное посягательство на чужую вещь (contrectatio rei fraudulosa).

В древности господствовала саморасправа над вором (похититель,хранитель), захваченным с поличным (furtun manifestum). Furtum nes manifestum - карался штрафом в размере х2 стоимости украденной вещи.

В более позднем праве потерпевшему давался иск о возврате похищенного (condictio furtiva). Предъявляя condictio furtiva истцу достаточно было доказать факт кражи у него вещи ответчиком.

Потерпевший мог предъявить еще и штрафной иск (actio furti), с его помощью взыскивался штраф:

–застигнутый с поличным - черверной размер стоимости похищенного;

–не застигнутый с поличным - двойной.

Соучастники отвечали в том же размере.

**Гражданское право Рима**

1) Под гражданским правом в современном обществе понимают ту область права, которая регулирует имущественные отношения в данном обществе.

В качестве единого термина, подразумевающего гражданское право в современном понятии, в римском правовом лексиконе применяется ius privatum - или частное право. Римск.частное право = совр.гражданское пр.

ius privatum Основными институтами римского частного права являлись:

-право собственности

-другие права на вещи

-семейные правоотношения

-наследование

-защита частных прав (иски)

ius privatum включало в себя:

2) ius civile (цивильное право) - национальное право граждан римской общины, оно включало в себя все правила, регулирующие сакральные и светские отношения предусматривающие кару за преступления, в условиях неразвитой экономики отдельной общины, при господстве натурального хозяйства.

Цивильное право именовалось также ius quiritis или квиритским правом (от "курия", от г.Кура, от копьеносцев-квиритов...). Позже ius civile стало правом, которым пользовались исключительно римские граждане.

3) ius gentium (право народов) - "право, которым пользуются все народы человечества" (Ульпиан).

Право народов - более универсальное, чем ius civile, способное удовлетворять интересы всех включенных в мировую державу народов, лишенное всяких местных и национальных особенностей.

Право народов формировалось под непосредственным влиянием деятельности магистрата по делам перегринов (неримлян). Для защиты прав иностранцев претор перегринов использовал правовые нормы, действовавшие в разных провинциях державы. Таким образом создавался синтез наиболее совершенных правовых норм мира.

Претор-перегринус мог издавать эдикты, тем самым юридич.закрепляя чужеземные правовые нормы.

Вобрав в себя лучшие нормы народов державы ius gentium обладало рядом положительных черт:

1. свобода от формальностей, присущих ius civile;

2.предпочтение подлинной воли участников правоотношения всем прочим обстоятельствам и формальностям;

3. письменная форма договорных связей;

4. простота судопроизводства;

5.атмосфера взаимного доверия сторон в спорах;

6. равенство сторон правоотношения;

7. третейский суд.

Итак, римское гражданское право развивалось в виде параллельных и взаимодействующих систем ius civile и ius gentium. Со временем эти системы стали сближаться. Однако более значительным было влияние ius gentium на ius civile, т.к. ius gentium содержало более совершенные нормы и отличалось положительными чертами.

С рецепцией цивильным правом перегринского права неразрывно связана и эксцепция ius civile, как средство ревизии старого права - принцип exeptio doli - "возражение из обмана", который использовался для отмены норм, противоречащих принципа справедливости. В 212 г. с введением Каракаллой общ. граж данства ius civile и ius gentium - слились воедино.

4) ius naturale - это представление о добре и зле, должном и ненадлежащем. По мнению римлян законы не должны были нарушать этого общего порядка. Соответствие людских законов естественному праву - это справедливость (aequitas). соответствующие понятию справедливости. Таким образом следует рассматривать ius naturale не как систему норм.

Эта философская конструкция позволяла преторам и юристам классического периода устранять нормы, уже не как философское обоснование прогрессивной правотворческой деятельности.

Такой подход говорил о восприятии римлянами права нравственного явления. Теория ius naturale в настоящее время называется неотолизмом (учение Фомы Аквинского).

5) ius praetorium (преторское право) - система права, сложившаяся в практике преторов и др.магистратов через их эдикты. Ius praetorium, по словам римского юриста Марциана, сделалось живым голосом цивильного права, эффективным средством удовлетворения новых жизненных интересов, возникших с ростом производства, торговли и т. д.

Понятие ius gonorarium несколько шире, чем ius praetorium, т.к. включает эдикты других магистратов, например курульных эдилов. Между ius gonorarium и ius civile также происходило взаимодействие, в результате чего эти системы слились воедино. Преторскому праву отдавалось предпочтение над ius civile, в результате чего появилось понятие nudum ius - право, лишенное юридической защиты, потерявшее гарантии государства.

Оно ограничивало рамки преторского правотворчества в 250-80 г.д

**Эдикты магистратов**

Магистраты - люди, находящиеся в течении года на государственных должностях на общественных основаниях. Обязанностью магистратов, особенно высших консулов, преторов, курульных эдилов было обеспечение внутреннего гражданского мира и порядка в государстве.

Как лицо, наделенное высшей начальственной властью - империумом, претор получил право при вступлении в должность издавать эдикты и выдавать приказы - интердикты, имевшие обязательную силу.

Термин "эдикт" происходит от слова dict (говорить) и в соответствии с этим первоначально обозначал устное объявление магистрата по тому или иному вопросу. Позже эдикт получил значение письменной годовой программы магистра (конкретные правила управления), в отличие от разовых объявлений - приказов-интердиктов.

Гай писал, что особенно важное значение имели эдикты :

1. городского претора (претор урбанис), ведавшего гражданск. юрисдикцией между римскими гражданами;

2. перегринского претора, -//-//- перегринами и между перегринами и римскими гражданами;

3. правители провинций (по граж.делам);

4. курульных эдилов (юрис-ция по торговым делам);

5. квесторов (по торг. делам в провинциях).

В основу вновь издававшихся эдиктов ложились старые (сохранявшаяся часть старого эдикта называлась edictum tralaticium). За десятилетия эдикты сконцентрировали в себе административно-судебные нормы многих поколений преторов. Сложилась система ius honorarium (преторского права).

**Юридическая природа преторского права**

Эдикты магистратов, несмотря на то, что Цицерон называл их leges annya (законами на год), законами не являются.Это акты исполнительной, административной власти. Магистраты не были компетентны отменять или изменять, или издавать законы.

Сначала претор своими эдиктами лишь помогал применению цивильного права. Позже он с помощью эдикта заполнял пробелы цивильного права.

Наконец, эдикт претора стал направлен на изменение и исправление цивильного права. Претор отстранял теоретически действующие нормы цивильного права и проводил взамен новые, более справедливые для конкретных случаев. Зачастую такие новые положения переходили в последующие эдикты и становились нормами права, а утратившие фактич. силу нормы цивильного права превращались в nudum ius.

Правотворчество магистратов приводило к обновлению правовой системы и след. было прогрессивным явлением - "живым голосом цивильного права".

Во II в.н.э. по распоряжению императора Адриана юристом Сальвием Юлианом была проведена кодификация отдельных норм преторского права. В результате была разработана окончательная редакция "постоянного эдикта" (edictum perpetuum), который становился неизменяемым (кроме императора) и обязательным к применению всеми должностными лицами. Кодификация эдиктов - систематизация преторского права. С этого времени правотворческая деятельность претора (и других магистратов) прекратилась.

**Вербальные договоры. Стипуляция**

1. Стипуляция - устный договор, заключаемый посредством вопроса будущего кредитора (обещаешь дать 100?) и совпадающего с вопросом ответа (обещаю) со стороны будущего должника по обязательству.

Стипуляция была известна еще с XII Таблиц.

Стипуляция была строго формализована, однако со временем:

–отпало требование буквального совпадения ответа и вопроса (классический период);

–закон допускал совершение устного договора в каких угодно выражениях (доминат);

–требование присутствия сторон сохранилось.

В качестве устного договора С. оставалась недоступной как глухим, так и немым.

Стипуляция - одностороннее обязательство, т.е. одной стороне принадлежало только право, другой лежала только обязанность.

Стипуляционное обязательство носило абстрактный характер - в стипуляционную форму можно было облечь любое обязательственное отношение, поэтому в классический период стипуляция являлась основной формой оборота.

Стипуляцией нередко пользовались в целях новации, т.е. с. заключали для того, чтобы прекратить уже существующее обязательство, поставив на его место новое, возникающее из стипуляции.

Стипуляцией производились: заем, купля-продажа ( 2 стипуляции), новация, поручительство и т.д. Для обеспечения доказательства факта стипуляции составлялся письменный акт (cautio),удостоверяющий это обстоятельство. Со временем такие документы подменили собой саму стипуляцию,т.к.при их наличии предполагалось что она уже совершена.

В Древнем Риме существовало 3 сменявших друг друга **формы процесса**:

1. легисакционная (per legis actiones) - древнейшая;

2. формулярная (per formulas) - главная форма процесса периода преторского права; 3. экстраординарная (когниционная) cognitio - форма, возникшая уже с империей.

Легисакционный процесс (per legis actiones) - гражданский процесс республиканского Рима. Правовая основа л.процесса - Законы XII таблиц ("строгое право"), обычаи предков, постановления народных собраний, сенатусконсульты.

Легисакционный процесс отличался строгим формализмом и сложностью ритуалов и обрядов. Л. процесс состоял из 2-х стадий (ius и iudicium).

Подробнее всего описан спор о вещи (leges actio sacramento in rem):

Перед претором лежала спорная вещь или ее "образ" (например, кусок дерна, взятого со спорного участка). По знаку претора истец налагал на вещь свой прутик-виндикту и произносил формулу, подходящую для данного случая, составленную понтификами. Затем ответчик говорил то же самое (контравиндикация). Далее претор назначал судью, день суда и сумму залога, который истец вносил на случай проигрыша. Залог в таких случаях оставался в казне. Целью залога было предупреждение необоснованных исков. Судьями поначалу были патриции, список судей утверждался Сенатом.

После окончания символической первой стадии (in iure) начиналась вторая - in iudicio, являвшая собой простой и скорый суд. Стороны с помощью свидетелей представляли доказательства своей правоты, судья оценвал их и выносил решение, не подлещавшее обжалованию.

В процессе общ.-эконом. развития были смягчены некоторые строгости легисакционного процесса. При Юлии Цезаре легисакционный процесс был устранен.

**Права на чужие вещи (iura in re aliena)**

Кроме права собственности к вещным и абсолютным правам относились также права на чужие вещи. Права на чужие вещи - права на вещи, принадлежащие другим лицам (несобственникам). Поэтому лица, имеющие такие права не могли иметь обширных правомочий собственника.

Виды прав на чужие вещи:

1. сервитутные права (сервитуты) - права одного лица пользоваться (в каком-нибудь опр. отношении или в нескольких отношениях) вещью, принадлежащей другому лицу;

2. эмфитевзис и суперфиций - права вещного наследственного пользования чужой землей или строением на чужой земле;

3. залоговое право - устанавливалось в обеспечение платежа по какому-нибудь обязательству, обеспеченному залоговым правом, обратить взыскание на заложенную вещь.

**Правовое положение рабов**

С самых древних времен и вплоть до конца его сущ-ния римское об-во было рабовладельческим.

Соц. положение рабов было неодинаковым на разных этапах римской истории. По мере завоеваний число рабов увеличивалось, рабство становилось основой всего производства. Они стали жить отдельно от своих господ: не только исчезла прежняя патриархальность, но осуществлялась беспощадная эксплуатация рабов.

Правовое положение рабов в Риме определялось правилом: "Раб есть вещь". Т.о. рабы считались вещами (т.н. res mancipi), объектами права. Вещи существовали: немые, мычащие, говорящие.

Личное состояние:

Право господина на раба - право собственности, оно неограниченно: можно продать, подарить, наказать или убить раба. Раб не мог вступить в законный брак, союз раба и рабыни (contubernium) - отношение чисто фактическое.

Имущественное состояние:

Однако рабы пользовались определенным юридическим статусом. Вырабатываются особые иски по отношению к рабам как участникам деловых отношений:

–к рабу-управляющему;

– к рабу-капитану корабля;

–иски по договорам, заключенным рабом.

Т.о. в результате сделок раба права возникали у господина, а обязательства - ни у кого.

Для повышения эффективности рабского труда рабов наделяли определенным имуществом (виноградник, поле, скот...) - пекулием (от слова pecus - скот), передаваемым в управление. Часть прибыли раб отдавал хозяину.

С предоставлением рабу пекулия, признается юрид. сила за совершаемыми им сделками, в пределах, к-рые соотв. положению пекулия как формы эксплуатации. Рабы, имеющие пекулий, признпвались способными обзываться, но все их приобретения автоматически поступали в имущество господина.

Т.к раб не нес никакой ответственности за сделки, претор стал давать лицам, потерпевшим ущерб из-за таких сделок, особый иск actio de peculio (в размере пекулия) - хозяин нес ответственность за действия раба, исходящие из предоставления ему полномочий по управлению пекулием.

Аналогичны: actio institoria (иск действия приказчика); actio exercitoria (иск действия капитана).

Actio noxalis (noxa - вред) - если господин уполномочил раба на совершение той или иной сделки, а раб совершил правонарушение (напр., повредит чужие вещи) Возникнув в период республики, в империи пекулий развился так хорошо, что его можно расценивать как фактическое признание за рабами правоспособности в имущественных отношениях.

Рабство устанавливалось:

1. рождение от матери-рабыни (хотя если отец раб, а мать - свободная, то ребенок - свободный);

2. пленением или захватом лица, не принадлежащего к гос-ву;

3. продажа в рабство (в древнейшую эпоху);

4. лишением свободы (в связи с присуждением к смертной казньи или работе на рудниках).

Рабство прекращалось манумиссией (отпущением на свободу). В нек-рых случаях раб, отпущенный на свбоду возвращался обратно в состояние рабства.

**Воля и волеизъявление**

Для совершения договора воля должна быть выражена вовне. Формы ее выражения:

–слово;

–письмо;

–жест;

–молчание ("кто молчит, не считается безусловно согласившимся,но вместе с тем он и не отрицает");

–конклюдентные действия - действия,из которых можно заключить, что сторона хочет заключить договор (напр., использование наследником наследства без объявления вступления в него).

Различают сделки формальные (манципация, nexum), требующие определенной формы волеизъявления, и неформальные, не требующие этого (консенсуальные контракты).

Толкование волеизъявления.

Древнейшее римское право при толковании договоров исходило из того,что выражено вовне.

В классический период стали считать, что внешнее выражение воли не должно иметь исключительного значения и вытеснять подлинную мысль лица.

Поначалу при расхождении воли и ее внешнего выражения получалось отсутствие какого-либо юридического результата. Затем при расхождении воли и ее внешнего проявления,и если было возможно установить содержание истинного намерения, нужно было толковать договор не по букве, а по исходной воле.

**Пороки воли (пороки соглашения)**

1. Заблуждение (error) - неправильное представление о фактических обстоятельствах, связанных с договором (включая и неведение фактов). Виды заблуждения:

–заблуждение в существе договора (error in negotio), напр., продажа принята за дарение: вместо соглашения (consensus) получалось недоразумение (dissensus);

–заблуждение в предмете договора (error in corpore).Такие заблуждения могли быть:

а)существенными (бронза принята за золото) - договор не состоится;

б)несущественными (позолота - за золото) - договор состоится, но с изменением условий;

–заблуждение относительно личности контрагента (error in persona). Такое заблуждение имеет юридич. последствия только в случаях, когда важна личность (личные качества) контрагнта (напр., купля-продажа с отсрочкой). Такие заблуждения также бывают существенными и несущественными.

2.Обман (dolus) - умышленное введение кого-либо в заблуждение с намерением вызвать волеизъявление, причиняющее ущерб лицу, совершившему такое волеизъявление. Способы защиты:

–обманутому предоставлялся иск (actio doli), который влек за собой бесчестье (infamia) обманщику и возмещение ущерба обманутому;

–допускалась также и реституция;

–допускался иск из данного договора.

3.Угроза (metus) - психическое воздействие на волю человека с целью заставить его действовать по желанию другого - адекватно насилию (vis) - физическому воздействию.

На угрозу можно было ссылаться только если она:

–противозаконна;

–реальна(выполнима);

–важна(значима) для объекта угрозы.

Способы защиты против угрозы и насилия:

–реституция;

–иск из данного договора;

–actio quod metus causa (4-х кратное возмещение ущерба - при отклонении требования потерпевшего виновником).

**Обычное право** - древнейшая форма выражения римского права. О.п. относится к неписаному праву (ius non skriptum). Неписаное право - это нормы, складывающиеся в самой практике. Если такие сложившиеся в практике правила поведения людей не получают признания и защиты от государства, они остаются простыми (бытовыми) обычаями; если обычаи признаются и защищаются государством, они становятся юридическими (правовыми обычаями), а иногда даже воспринимаются государством в качестве законов.

Обычай - это сложившиеся в практике правила поведения людей.

Нормы обычного римского права:

-обычаи предков (mores maiorum);

-обычная практика (usus);

-культовые обычаи (commentarii pontificum);

-магистратские обычаи (commentarii magistratuum);

-обычаи имперских времен (consuetudo);

В течение "периода царей" (VIII-VI вв. до н.э.) обычаев предков было достаточно для регулирования простых общественных отношений небольшой латинской общины. Но и в дальнейшем обычное право сохраняло весомый авторитет. Во II в. юрист Юлиан так обосновал действие обычая в качестве источника права: "Прежний укоренившийся обычай заслуженно применяется как закон, и это право называется правом, установленным нравами. Ибо какое имеет значение, объявил ли народ свою волю путем голосования или путем дел и действий".

**Законодательство**

В отличие от обычаев, составляющих неписанное право, законы и другие законодательные акты (например, указы) образуют писаное право (ius scriptum), т.е. исходят от органов власти и зафиксированы ими в определенной редакции.

Перемены формы правления Рима вели к замене одних высших законодательных органов другими. Царский и республиканский периоды - народное собрание. Период принципата - Сенат. Период домината - император.

Соответственно менялись и формы законодательных источников:

-закон (lex)-постановление народного собрания (центуриатных комиссий (Серв.Туллий) и плебейских сходок (Гортензий));

-постановление Сената (senatusconsulta);

-императорские конституции (leges).

Законы. По мере политического и экономического развития римской общины обнаружилась неудовлетворительность неписанного права ввиду его архаичности и недоступности для большинства населения - плебеев (знание и применение обычного права было монополизировано патрицианскими магистратами). Выступления плебеев привели к образованию в 462 г. до н.э. комиссии децемвиров - "десяти человек для начертания законов". Комиссия разработала утвержденные позже народным собранием Законы XII таблиц - первого законодательного источника римского гражданского права.

Законы XII таблиц - это кодификация национальных римских обычаев (с некоторыми заимствованиями из греческого права).

Содержание Законов охватывает все известные области правового регулирования:

- право собственности и владения;

- семейное право;

- наследственное право;

- обязательственное право;

- преступления и наказания;

- процессуальное право.

Законы XII таблиц дали начало цивильному (квиритскому) праву Рима - древнейшей из его систем. Написанные на плитках (табулах -tabula) из слоновой кости в VI в. В.С. таблицы были уничтожены, но сохранились в произведениях римских юристов и продолжали непосредственно действовать до середины II в до н.э.

Таблицы отложили отпечаток на послед. развитие права в области:

-уголовно-правовых норм;

-семейного права;

-сделок с недвижимостями;

-завещательного права;

-двуступенчат.формы гражданского процесса.

Кроме Законов XII таблиц, leges как акты, принятые народным собранием, немногочисленны:

–lex Poetelia (Пэтелиев закон) IV в. до н.э. (отмена продажи в рабство и убийства неисправного должника);

–lex Aquilia (Аквилиев закон) III в. до н.э.(ответственность за вред чужому имуществу);

–lex Falcidia (Фальцидиев закон) I в. до н.э. - отношения по наследованию (ограничение завещательных отказов) и др.

Постановления Сената (Senatusconsulta).

В период принципата Сенат имел лишь формальные законодательные полномчия, а по существу был проводником воли принцепса. Предложения принцепса в Сенат (orationes ad senatum) всегда беспрекословно утверждались.

Примеры сенатуконсультов:

- senatuscosultum Macedonianum (I в.), лишивший исковой защиты договоры займа подвластного сына;

- senatuscosultum Velleianum (I в.), объявивший недействительными всякого рода вступления женщины в чужой долг и др.

Императорские конституции (leges)

Еще в период принципата единоличные указы императоров (constitutiones) приобретают большое значение ("что угодно императору, то имеет силу закона"). Сущ-ло 4 формы указов:

1. Эдикты - общие распоряжения, обращенные к населению;

2. Декреты - решения судебных споров;

3. Рескрипты - ответы на юридич. запросы;

4. Мандаты - инструкции чиновникам.

В период домината constitutiones под общим названием leges, leges generales, sanctio pragmatica стали единственной формой законодательства.

**Договор займа (mutuum)** - договор, по которому одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) денежную сумму или известное количество иных вещей, определенных родовыми признаками (зерно, иасло, вино),с обязательством заемщика вернуть по истечении указанного в договоре срока либо по востребованию такую же денежную сумму или такое же количество вещей того же рода и того же качества, какое было у исходных вещей.

Договору займа (mutuum) предшествовали формальная сделка nexum а также стипуляция.

Характерные признаки договора mutuum:

1. mutuum - реальный договор, т.е. получающий юридическую силу лишь с момента, когда на основании соглашения сторон последовала передача вещи (res);

2. предмет договора - денежная сумма или вещи genus (т.е. вещи - только потребляемые);

3. вещи передаются в собственность заемщика;

4. заемщик обязывается вернуть займодавцу такую же сумму или те же вещи по родовым признакам (вес,число,мера) и того же качества;

5. на заемщике лежал риск случайной гибели полученных вещей;

6. Обязательство из займа было строго односторонним. Займодавец получал иски строгого права для защиты своего права требования.

По договору займа заемщик не обязывался платить проценты, об этом заключалось особое соглашение.

Договор займа закреплялся хирографами - долговыми расписками.

Зачастую письменный документ подписывался должником еще до получения займа.Это иногда приводило к тому,что заемщик вообще фактически не получал валюты займа, обязавшись, однако, вернуть якобы полученную валюту займа.

Средства защиты должника:

-exeptio doli (обвинение в крайней недобросовестности кредитора);

-иск о возврате расписки (кондикционный иск).

Защищая себя должник должен был доказать неполучение валюты от кредитора (это было почти невозможно).

В III в. бремя доказывания было переложено на кредитора.

При императоре Веспасиане (I в.н.э.) был издан senatusconsultum Macedonianum, воспретивший денежные займы подвластным детям без согласия домовладыки (или без его ведома). Займ, обращенный в пользу домовладыки, сохранял силу.

**Владение (possessio)**

В сущности владение не является вещным правом, а есть фактическое положение вещей.

Владение в смысле фактического обладания вещами является тем отношением, на почве которого складывался исторически институт права собственности. Владение в юридическом смысле - фактическое обладание лица вещью (corpus possessionis), соединение с намерением относиться к вещи как к своей, обладать независимо от воли другого лица, самостоятельно (animus possessionis).

- corpus possessionis - возможность деятельного беспрепятсвенного проявления своего господства над вещью;

- animus domini (possessionis) есть у:

а) подлинного собственника;

б) добросовестного владельца - лица, которое в силу добросовестного заблуждения считает себя за собственника, хотя таковым не является;

в) незаконного захватчика чужой вещи.

Владельцы защищались от незаконных посягательств на вещь непосредственно сами с помощью специальных владельческих интердиктов - т.е. преторских приказов нарушителю оставить владельца в покое и обратиться в суд.

Держание (detentio) - фактическое обладание вещью без отношения к ней как к своей, напр. обладание на основе договора с другим лицом (аренда, передача на хранение, на перевозку, залог, прекарное владение - передача земли в безвозмездное и временное пользование, - обладание ненамеренное, бессознательное и т.д.).

Напр.: Арендатор считался держателем арендованной вещи на имя ее собственника. Держатель от чужого имени мог получить защиту только через посредство собственника, от которого получена спорная вещь.

Виды владения

Прямое владение:

Законное - владелец имеет ius possidendi, т.е.имеет право владеть вещью (является собственником).

Незаконное - владелец не имеет ius possidendi, т.е. не является собтвенником: а)незаконное добросовестное владение - владелец добросовестно не знает, что не имеет права обладать вещью (он купил вещь у несобственника, не зная об этом);

б)незаконное недобросовестное владение - сознательное неимение ius possidendi (вор);

Добросовестный владелец:

–может приобрести по давности право собственности;

–несет ответсвенность только с момента подачи иска;

–в случае виндикационного иска - возмещение издержек.

Недобросовестный владелец:

–не может приобрести по давности право собственности;

–строже отвечает за сохранность вещи и ее плоды;

–в случае виндикационного иска - нет возмещения издержек.

в) производное владение (исключительный вид). Такое владение выделяется, когда в исключительных случаях владельческая защита предоставлялась держателям. Таким правом пользовалось лицо, которому вещь заложена, секвестор (держатель спорной вещи).

**Обязательства как бы из договора (квазиконтракты)** - обязательства, возникающие при отсутствии между сторонами договора, но по своему характеру и содержанию сходные с обяза- тельствами, возникающими из договоров.

Спорные вопросы об условиях и пределах ответственности сторон разрешаются аналогично тому, как они решаются применительно к соответствующим договорам. Основные виды квазиконтрактов:

1. Negotiorum gestio - ведение чужих дел (забота о чужом деле) без поручения, т.е. фактически без договра. Обязательства сторон сходны с аналогичными обязательствами по договору поручения (mandatum).

Стороны квазиконтракта:

–gestor - ведущий чужие дела;

–dominus тот,чьи дела ведет gestor.

Необходимые элементы negatorium gestio:

–ведение гестором чужих дел;

–действия гестора могут быть и юридическими, и фактическими;

–значимость дела не была существенна (чаще всего - имущественная сфера);

–отсутствие доминуса необязательно.

–отсутсвие у гестора обязанности перед доминусом совершать данные действия ни по договору, ни по закону (напр. опекун);

–обязательность возмещения расходов гестора доминусом (возмещались только целесообразные расходы);

–безвозмездность квазиконтракта: вознагражденя гестор не получал.

Обязательства сторон:

–гестор отвечал за всякую вину;

–отчитывался перед доминусом в совершенных действиях;

–обязан восстанавливать первоначальное положние доминуса, если работа гестора нецелесообразна (utiliter).

–иногда отвечает и за casus.

–доминус обязан возместить убытки и расходы гестора в случае целесообразности помощи.

Обязательства сторон сходны с аналогичными обязательствами по договору поручения (mandatum).

Исковая защита:

–у доминуса: actio negotiorum gestorum directa;

–гестора: actio negotiorum gestorum contraria.

2.Обязательства из неосновательного обогащения.

Возникали из факта нахождения вещей в имуществе одного лица за счет другого без какого-либо юридического основания.

Такие обязательства возникали из дозволенного действия (а не их деликта). Для истребования неосновательного обогащения заинтересованному лицу довался кондикционный иск (condictio).

В зависимости от предмета иска различали:

–conductio certae pecuniаe (иск о возврате денег);

–condictio certae rei (иск о возврате вещи);

–condictio incerti (иск о возврате другого обогащения).

Основные категории обязательствиз неосновательного обогащения:

1. Condictio indebiti (возврат ошибочно уплаченного):

–факт платежа;

–несуществование долга;

–платеж произведен ошибочно.

2. Condictio causa data causa non secuta (возврат предоставления, цель которого не осуществилась):

–предоставление имущественной выгоды одним лицом другому;

–это было сделано, имея в виду опр. цель;

–цель или основание не осуществилось.

3. Condictio ex causa furtiva (возврат полученного посредством кражи).

По этому иску в отличие от аналогичного деликтного иска у кражи:

–защита давалась только собственнику украденной вещи;

–ответчиком являлся только вор.

Такой иск был введен для упрощения разрешения подобных вопросов.

4. Condictiones sine causa (общий иск о возврате неосновательного обогащения).

Иск давался, когда:

–вещи потреблены другим лицом или стали его собственностью без юридич. на то основания (чужие деньги смешаны с деньгами истца);

–вещи поступили в собственность на законном основании, но затем основание отпало (задаток не возвращают после выполнения обязательства) и др.

**Юриспруденция (деятельность юристов)**

Юрист в Риме - ученый правовед,знаток права.

В связи с большой степенью формализованности римского права (цивильного права), его запутанностью, после опубликования Законов XII таблиц с III в.до н.э. деятельность юристов приобретает большой размах.

Формы деятельности римских юристов республиканского периода:

1 .юридические консультации гражданам (respondere).

2. редактирование деловых бумаг и советы по договорам и искам (cavere, scribere).

3. руководство процессуальными действиями сторон (agere).

Юристами в Риме в древнейшую эпоху были жрецы (понтифы), составлявшие как бы особую касту, представители к-рой толковали закон (interpretatio). У них покупались судебные формулы, от них зависело и назначение дней для рассмотрения судебных споров. Юриспруденция была тайной жрецов.

Первый консул из плебеев - Тиберий Корунканий сделал свои консультации публичными. Юриспруденция стала доступна и светским лицам.

Не имея законодательной власти, римские юристы в своей практике фактически создавали нормы, приобретавшие затем авторитетность, граничившую с обязательностью.

Правотворческий характер деятельности юристов получил в эпоху принципата (первые 3 века н.э.) и формальное признание. Принцепсы были заинтересованы в сохранении авторитета юристов, т.к. те в большинстве случаев проводили их политикув. Август предоставил наиболее выдающимся юристам право давать официальные консультации от имени императора - ius publice respondendi. Юрист давал судье записку (респонду) о том, как должен был быть разрешен спор. Она имела обязательный характер.Таким образом, мнениям юристов приписывалась сила "как бы закона", а сами юристы из простых толкователей права превратились в "созидателей права" и юриспруденция выросла в своеобразный способ правообразования.

Классический период - период расцвета юриспруденции. Проступает один из важнейших принципов толкования юридических актов - по установлению действительной воли участников правоотношения.

В период принципата открываются постоянные учебные заведения юридического направления - школы. Школы существуют в Риме, Берите (Бейруте), Александрии, Цезарее.

Известные юристы республики: Кат (II в. до н.э.), Марк Манилий, Юний Брут, Публий Сцевола, Квинт Сцевола, Аквилий Галл, Цицерон.

Юристы принципата: Лабеон и Капитон (прокульянская и сабиньянская школы), отец и сын Цельзы, Юлиан, Помпоний, Гай, Павел, Папиниан, Ульпиан.

Начиная с IV в. имели место упадок деятельности юристов и снижение ее творческого характера. Показатель - принятие 426 г. закона о цитировании. В соотв. с ним - обязательная сила была сохранена только за работами 5 юристов: Гая, Папинина, Ульпиана, Павла и Модестина. При расхождении мнений - большинство из них, при равенстве - Папиниан прав.

Типы юридической литературы:

1. Институции - краткие учебники гражданского права (Институция Гая).

2. Комментарии - толкование каких-либо законов или эдиктов:

-libri ad Sabinum - толкование норм ius civile (Помпоний, Павел, Ульпиан);

-libri ad edictum - толкование преторских эдиктов (Лабеон, Гай, Павел, Ульпиан);

-digesta - объединенное толкование ius civile и ius honorarium;

3. Собрания решений - ответы юристов в связи с опред. случаями судебной практики;

4. Сентенции и мнения - произведения для руководства в юридической практике (Павел);

5. Сборники казусов ("Вопросы" Цельза и Помпония, "Ответы" Папиниана);

6. Монографии по специальным вопросам.

**Обязательства из квазиделиктов**

Публичный деликт - (delicta publicum crimina) - нарушение прав и интересов государства в целом (вкл. убийство) - уго ловное преступление.

Частный деликт (частное правонарушение - delictum privatum) - нарушение прав и интересов отдельных частных лиц (а не государства в целом), порождающее обязательство правонарушителя уплатить потерпевшему штраф или возместить убытки. К частным деликтам относились даже кража и увечье.

В древности санкцией по обязательствам из правонарушений была месть со стороны потерпевшего и его родичей, основанная на принципе талиона. В дальнейшем были введены штраф и возмещение,а месть запрещена.

Элементы частного деликта:

1. Причинение объективного вреда противозаконным действием одного лица другому; 2. Вина лица, соверш. правонарушение (умысел или неосторожность);

3. Признание со стороны объективного права данного действия частноправовым деликтом.

Отличия деликтных обязательств от договорных:

1. По деликтному обязательству наследник должника не отвечал.

2. Штрафная ответственность возлагалась на каждого виновника в полном объеме (принцип кумуляции), а не в долях (принцип солидарной ответственности).

3. Несовершеннолетние (impuberes) несли ответсвенность за деликты, но были неспособны заключать договоры без участия опекуна.

4. Ноксальная ответственность в области деликтов подвластных лиц и рабов. Домовладыка мог или возместить сам убытки, или выдать виновного для отработки долга.

В процессе историчкского развития шла нек-рая ассимиляция договорных и деликтных обязательств.

Важнейшие виды частных деликтов:

1. Iniuria (инюриа) - личная обида - посягательство на личную неприкосновенность лица (от членовредительства до пощечины), посягательства на честь и достоинство лица (словесные оскорбления в том числе), действия посторонних лиц, которыми вносится раздор в семейные отношения.

2. Furtum (фуртум) - кража - тайное хищение чужой движимой вещи, противоправное пользование вещью, кража владения (отнятие собственником залога у кредитора).

3. Damnum iniuria datum - неправомерное уничтожение или повреждение чужих вещей.

Такой деликт появился с изданием закона Аквилия (III в. до н.э.).

4. Rapina - грабеж - открытое насильственное отобрание чужой вещи.

Обязательства как бы из деликта (quasi ex delicto) - обязательства из недозволенных действий, выходящие за пределы перечня деликтов (римское право придерживаолсь системы перечня частных деликтов).

Например:

–иск "о вылитом или выброшенном" на общественный проезд (actio de effusis et deiectis)

–иск "о положенном или подвешенном", так, что это угрожает падением или причинением вреда.

Санкции - штрафы.

**Особые средства преторской защиты**

Помимо предоставления исков, преторы, пользуясь принадлежащей им властью (imperium), оказывали защиту частных прав своими безусловными и непосредственными распоряжениями:

1. Интердикты (запрещения) - приказ претора о немедленном прекращении каких-либо действий, нарушавших общественный порядок или права граждан (принудительное восстановление нарушенного права). Первоначально, получив жалобу, претор производил расследование дела и выносил категорическое и безусловное распоряжение. Но по мере увеличения числа дел претор стал давать интердикты без проверки фактов, по образцу: "Если подтвердятся факты, на к-рые ссылается заявитель, то..." - поэтому интердикты стали похожи на иски (условный хар-р).

Интердикты могли быть:

–простые (по отношению к одной стороне);

–двусторонние (-//-к 2-м сторонам).

Интердикты подкреплялись штрафными санкциями, но могли быть обжалованы в суде в качестве иска.

2. Restitutio in integrum (восстановление в первоначальное положение) - позволение претора уничтожить наступившие юридические последствия (например, расторгнуть договор). Постановление о реституции претор выносил после предварительного выяснения обстоятельств дела (causa cognita). Реституцию могли получить:

- лица от 12-14 до 25 лет вследствие неопытности;

- лица, терпящие значительный ущерб от сделки, заключенной под влиянием угроз или обмана);

- лица в других уважительных, исключительных обст-вах.

**Консенсуальные контракты**

Договор купли-продажи (emptio-venditio) - консенсуальный контракт, посредством которого одна сторона - продавец (venditor) - обязуется предоставить другой стороне - покупателю (emptor) - в собственность вещь, товар (merx), а другая сторона - покупатель - обязуется уплатить продавцу за проданную вещь определенную денежную цену (pretium).

Т.е. купля-продажа - система деньги-товар:

–необходимо согласие сторон;

–купля-продажа - консенсуальный контракт, т.е. возникающий из простого соглашения сторон;

–непременный результат купли-продажи - переход права собственности на вещь и на деньги (в момент передачи самой вещи).

Основные элементы купли-продажи:

1.Товар (merx) - предмет купли-продажи:

–товаром в основном были телесные вещи, не изъятые из оборота, однако продать можно было и нетелесные вещи, например, право требования;

–товаром были вещи индивидуально-определенные;

–вещи genus можно было продать только отделив их от того количества, к которому они принадлежали, путем заключения в определенную тару, объем, посредством указаний на территориальное нахождение, т.е. - конкретизируя эти вещи;

–продажа вещей,не подлежащих ближайшей конкретизации (напр. упаковке), производилась через стипуляцию.

Предмет купли-продажи должен быть:

–физически годным (соответствовать обещанным стандартам);

–юридически годным (быть оборотным, некраденым и т.д.).

Первоначально считалось, что вещь (предмет) должна принадлежать продавцу. Но затем продажа чужих вещей при условии, что продавец обязывается приобрести вещь от ее собственника и передать покупателю, была разрешена.

Допускалась продажа вещи будущей или ожидаемой на отлагательных условиях (правовые последствия возникают только по появлении вещи).

2. Цена (pretium).

Цену характеризуют:

–денежная сумма (в отличие от мены);

–определенность денежной суммы;

–соответствие между ценой и действительной стоимостью вещи ( до времени Юстиниана).

3. Обязательства продавца. Продавец обязан:

–предоставить покупателю свободное и прочно обеспеченное право собственности на вещь (собственность передается в момент передачи вещи);

–предоставить покупателю гарантию от эвикции - притязания на вещь другого лица (evictio);

–отвечать за скрытые недостатки вещи (гарантировать надлежащее качество). Продавец нес ответственность:

–за прямые обещания о существовании или отсутствии конкретных признаков вещи;

–за намеренное сокрытие пороков вещи, которые нельзя обнаружить даже при внимательном осмотре товара.

Такую ответственность продавца закрепляли два иска:

–actio redhibitoria - иск о расторжении договора (6 -ти месячный исковый срок);

–actio quanti minoris - иск об уменьшении покупной цены (годичный).

Применение этих исков регилировалось курульными эдилами, разрешавшими споры на почве рыночных сделок.

4. Обязательства покупателя. Покупатель обязан:

–уплатить покупную цену;

–риск случайной гибели вещи фактически всегда ложился покупателя независимо от того, стал ли покупатель уже собственником купленной вещи или еще нет (исключительное правло). Исключительность такого правила объясняется некоторыми романистами стипуляционной основой (с исторической точки зрения) купли-продажи. В древности купля-продажа производилась двумя стипуля- ционными обязательствами. Обе стипуляции были самостоятельны, и в случае отмены стипуляции о передачи вещи стипуляция о выплате денег силы не теряла,и покупатель был обязан выплатить цену независимо от возможной случайной гибели вещи, ее повреждения и т.д., даже если она не перешла в его собственность. Сложился даже афоризм: "periculum est emptoris.

5. Исковая защита продавца - actio venditi. Исковая защита покупателя - actio empti. Т.о. покупатель и продавец были взаимно обязаны и взаимно ответственны. В этом смысле куплю-продажу называют синаллагматическим договором.

6. Эвикция вещи - лишение покупателя владения полученной от продавца вещью вследствие отсуждения ее каким-либо третьим лицом на основании права, возникшего до передачи вещи продавцом покупателю.

Ответственность за эвикцию нес продавец:

В период манципации продавец обязывался к двойному возмещению (против уплаченного) по actio auctoritatis. В дальнейшем с продавца требовали принятия на себя стипуляционного обязательства уплатить двойную покупную цену на случай эвикции. Заключения такой стипуляции можно было требовать в судебном порядке.

В итоге за покупателем признавалось право в случае эвикции искать с продавца на основании самого договора купли-продажи, требовать возмещения убытков в порядке регресса (обратного требования).

Исключения:

–если эвикция произошла по собственному нерадению покупателя то иск ему не давался;

–если покупатель не призывал продавца к ответу по эвикции, то он сам нес ответственность.

**Формулярный процесс (per formulas)**. Сформировался в течение II-I вв.до н.э.(конец республики) и развивался в период принципата. Отличался отсутствием всякого формализма. Правовая основа - деятельность магистратов (преторское право), преторы издавали эдикты - формулы.

Делился на 2 стадии (iure и iudicio).

–iure: Истец просто излагал претору суть дела и просил защиты. Претор, признав притязание, находил подходящую формулу - записку о существе подобных споров.

Претор индивидуализировал формулу в соответствии с конкретным делом. Он облекал иск в письменную форму и представлял ответчику и истцу, которые могли возразить ее содержанию. Претор назначал судью. При этом формула претора носила характер условного приказа судье.

–iuicio: судья заслушивал спорящих, свидетелей и принимал решение, не подлежавшее обсуждению. Формулы - записки претора о существе спора. Существовали основные части преторских формул:

Формула начиналась с назначения судьи.

Интенция (intentio: обвинение, намерение) - требовательная часть формулы - содержит указание на предмет иска и его правовое основание, включает сумму иска. Интенции основывались как на ius civile, так и на ius honorarium. Плюспетиция (pluspetitio) - преувеличение требования истцом (большая сумма денег) приводило к полному освобождению ответчика.

Кондемнация (condemnatio: приговорить, присудить) дает полномочия судье присудить или отказать. Кондемнации в исках определялись в денежной форме.

Демонстрация (demonstratio) - записывалась перед интенцией и разъясняла сущность и обстоятельства дела.

Адюдикация (adiudicatio) - раздел имущества, путем передачи вещи одной стороне, а другой - денежной или другой компенсации.

Существовали второстепенные части формул:

Эксцепция (exeptio: оговорка, возражение) следовала за интенцией, проникла в формулу не сразу, но вскоре утвердилась ("за исключением того случая, если...). Эксцепция требовала доказательств ответчика. Основывалась на ius civile и на ius honorarium. Эксцепции: погашающие и отсрочивающие иск.

Прескрипция (букв. - надписание) - часть формулы, к-рая следовала непосредственно за назначением судьи. Нередко делалась для того, чтобы отметить,что в данном случае истец ищет не все, что ему причитается, а только часть (такая оговорка была нужна ввиду невозможности повторить иск).

Формулярный процесс просуществовал 3 века и был отменен императором конституцией в 342 году.

**Сервитуты (servitutes)** - вещные права пользования чужой вещью в том или ином отношении.

сервитуты делятся на 2 категории:

1. Предиальные (от - prardium - имение) или земельные. Они принадлежали лицу как собственнику земли ("принадлежали земле").

2. Личные сервитуты принадлежали определенному лицу персонально.

1. Предиальные (земельные) сервитуты - древнейшие. Их назначение - восполнять недостающие данному участку блага или свойства, а не обслуживать данного собственника участка.

– Сервитут должен состоять в пользовании постоянным свойством служащего участка.

– Участки должны быть соседними или должна быть фактическая возможность пользования одним участком в интересах другого.

Среди предиальных сервитутов различались городские и сельские.

Городские сервитуты устанавливались в пользу застроенных (городского типа) участков:

–право опереть постройку на стену соседа;

– servitus cloacae – право на отвод нечистот через соседний участок;

–право света, вида (чтобы сосед не закрывал света, вида постройкой, деревом).

Сельские сервитуты устанавливаются в пользу полевых, незастроенных участков. Из числа сельских сервитутов известны:

1)дорожные:

–iter – право проходить или проезжать через соседний участок;

–actus – право прогона скота и проезда;

–via – право преревоза тяжестей.

2)водные:

–aquaeductus - право провести воду с соседнего участка;

–aquaehaustus - право черпать воду на соседнем участке.

3)пастбищные:

–право пасти скот на соседнем участке.

**Экстраординарный процесс (extra ordinem)**

Возник еще в классическую эпоху. К концу 3 века н.э. (при переходе к абсолютной монархии) совершенно вытеснил собой формулярный процесс.

Признаки:

- отсутствовало деление на 2 стадии;

- судебные функции осуществлялись административными органами. В Риме и Константинополе - praefectus urbi (начальник городской полиции), в провинциях - правителем провинции, по менее важным делам - муниципальными магистратами.

- рассмотрение дел утратило публичный хар-ер и происходило в присутствии лишь сторон и особо почтенных диц;

- отсутствие истца - дело прекращалось;

- отсутствие ответчика - заочное рассмотрение;

- вводилось аппеляционное обжалование решения в следущую вышестоящую инстанцию; - решение суда обеспечивалось принудительно (manu militari);

- ограничивались права и возможности сторон;

- правило окончательного погашения однажды предъявленного иска (легисакционный и формулярный процесс) не применялось. Значение res iudicata - судебного решения, вступившего в законную силу, остается непоколебимым.

**Личные (персональные) сервитуты:**

а) Usufructus (узуфрукт - "пользование плодами") - право пользования чужой вещью и получения от нее плодов с сохранением в целости субстанции (сущности вещи).

- cautio usufructaria - соглашение об ответственности узуфруктуария. Узурфрукт:

- принадлежит опред. лицу персонально;

- право пожизненное или на срок - не могло передаваться по наследству;

- отчуждение не допускалось;

- допускалось лишь пользование вещью, а не распоряжениеею;

- пользование допускалось лишь в соответствии с хозяйственным назначением вещи;

- неправильное пользование - возмещение убытков собственнику (изменение в силу естественных причин - ответственности нет, но сервитут прекращался).

б) Usus - право пользования чужой вещью, плоды можно только использовать для себя - извлекать доход нельзя.

Специальные личные сервитуты:

в) Habitatio - право жить в чужом доме.

г) Operae servorum vel animalium -право пользоваться рабочей силой раба или животного.

По степени наделения членов семьи правами и обязанностями **римский брак** делился на:

1. Брак с властью мужа (cum manu mariti);

2. Брак без власти мужа (sine manu mariti).

Различия между этими 2-мя видами браков следует рассмотреть через различия в личных и имущественных отношениях супругов.

1. Сum manu mariti - брак с властью мужа.

Личные отношения:

Жена всецело подчинялась власти мужа, была на положении дочери (filiae loco).

Первоначально власть мужа была неограниченной:

- муж мог продать жену в рабство;

- отдать ее в кабалу;

- наказать ее, вкл. убить;

- истребовать ее от любого лица как вещь (виндикационный иск).

Но в дальнейшем власть мужа была ограничена:

- отпало право убить жену, продать в кабалу и т.д.;

- бесчестье жены падало и на мужа, а гражданские качества мужа и его роль в обществе распространялись на жену.

Имущественные отношения:

Все имущество жены, имевшееся до брака или приобретаемое в браке, переходило в собственность мужа. Муж мог выделять в управление жены имущество, режим которого определялся правилами о пекулии:

- муж мог в любое время отобрать его;

- все доходы от этого имущества - собственность мужа;

- при несостоятельности мужа это имущество шло на удовлетворение требований кредитора мужа.

Прекращение брака:

Брак расторгался только по одностороннему желанию мужа.

2. Sine manu mariti - брак без власти мужа.

Личные отношения:

Жена сохраняла прежнее семейное состояние (alieni iuris либо sui iuris). Муж не имел над женой никакой дисциплинарной власти. Оба супруга обязаны были относиться друг к другу с уважением.

Сохранялась некоторая степень главенства мужа:

- жена получала имя и сословн. положение мужа;

- местожительство выбирал муж;

- муж определял способы воспитания детей;

- муж исковым порядком мог истребоать жену у другого лица.

Нарушение супружеской верности - основание к разводу и возврату приданого. Однако последствия нарушения верности - тяжелее для жены.

Брак расторгался как по обоюдному, так и по одностороннему решению супругов.

Имущественные отношения:

- принцип раздельности имущества супругов - все, что имела до брака или получила в браке жена,принадлежало только ей;

- между супругами допускались различные сделки: купля-продажа, заем;

- на основе договора поручения жена могла поручить мужу управление ее имуществом; - в спорах о праве собственности применялась презумпция, что каждая вещь принадлежит мужу, пока жена не докажет обратного (своего права на вещь);

- дарения между супругами были запрещены, чтобы обеспечить бескорыстное сожительство и переход наследства к детям в максимальном объеме;

- жена могла завещать свое имущество.

Приданое (dos) - имущество, предоставляемое женой ее paterfamilias или третьим лицом для облегчения материальных затруднений семейной жизни (земельные угодья, орудия, рабы).

В древнереспубликанский период не существовало регламентации правового положения приданого: оно переходило в собственность мужа нераздельно от другого имущества жены.

При браках sini manu для приданого был установлен особый правовой режим:

- в течение брака муж является собственником приданого;

- без согласия жены мужу запрещалось отчуждать земельные участки, входящие в приданое;

- в случае прекращения брака приданое возвращается жене (если она не виновна в разводе). Возврат приданого осуществлялся путем:

1. actio ex stipulatu (иск из соглашения о возврате приданого) - переходил на наследников жены, был иском строгого права - безусловный и полный возврат;

2. actio rei uxoriae (если соглашения нет) - на наследников жены не передавался: если жена умрет - приданое навсегда - мужу. Муж имел право на некоторую долю приданого (дети, компенсация издержек). Такое разделение возврата сложилось в классический период.

При Юстиниане возврат стал полным и обязательным (объединение 2-ух названных исков), переходил на наследников жены, но за вычетом суммы издержек понесенных мужем.

Дарение (donatio) - дар мужа в пользу жены. Этот обычай сложился в императорский период. Сначала дарение производилось до брака (donatio ante nuptias), т.к. дарения между супругами были запрещены.

Юстиниан разрешил совершать дарение и во время брака (donatio propter nuptias). По размеру это имущество соответствовало приданому.

Правовой статус donatio:

- во время брака - собсвенность и управление мужа;

- развод по вине мужа, его смерть - собственность жены.

Dos и donatio - являлись гарантами сохранения и укрепления семьи.

**Содержание договора**

В содержании договора можно различать отдельные элементы, имеющие неодинаковое значение для каждого данного договора. Есть пункты, без к-рых договор не может существовать, это - существенные (необходимые) части договора. Другие части, не будучи необходимыми, все же обычно бывают в договоре данной категории, они называются обычно бывающими пунктами. Наконец, бывают случайные части договора, включаемые в договор только в том случае, если стороны того пожелают. Примерами таких случайных элементов служат условия и сроки.

Условие (conditio) - такая оговорка в договоре, которая отражает возможные в будущем обстоятельства, с которыми стороны связывают возникновение или прекращение опреде- ленных обязательств.

Необходимым условием conditio является незнание сторон о возможности наступления данных обстоятельств.

Виды условий:

–отлагательные (суспензивные) - стороны откладывают возникновение последствий до определенных событий. Период до наступления этих событий называется pendentia (неопределенность).

–отменительные (резолютивные) - с наступлением определенных условий возникшие последствия отменяются.

Срок (dies) сходен с условием, однако обстоятельства, с возникновением которых связывают возникновение или прекращение юридических последствий, должны наступить, хотя, может быть, неизвестно, когда они наступят (например, смерть лица).

Различали:

–срок, при к-ром известно, что он наступит и когда именно (напр., сроком на 2 месяца);

–срок, когда известно, что событие наступит,но неизвестно когда (напр., договор о пожизненном пользовании).

Сроки могли быть связаны с условием:

–неизвестно наступит ли событие, но если наступит, то известно когда (напр., обязательство содержать лицо до его совершеннолетия);

–вообще ничего неизвестно (напр., обязательство передать имущество при вступлении данного лица в брак).

Сроки также могли быть:

–отлагательные (dies a quo - срок, с к-рого начинается действие договора);

–отменительные (dies a quem - срок, до к-рого продолжается действие договора).