

Раздел I

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Глава 1
Понятие
римского права
и его система

Глава 2
Источники
римского права

Глава 3
Осуществление
и защита
гражданских прав

Глава 4
Гражданское
судопроизводство
(*ius quod
ad actions pertinet*)

ГЛАВА 1

§ 1. Общие положения
о римском праве

§ 2. Общая
характеристика
системообразующих
элементов
римского права

Понятие римского права и его система

§ 1. Общие положения о римском праве

Римское право представляет собой право античного мира, право римского государства рабовладельческой формации. Это государство сложилось на исходе VIII в. до н.э. (753 или 754 гг. до н.э.) и просуществовало до VI в. н.э. (565 г. н.э.), до смерти императора Юстиниана.

Римское право (*jus Romanorum, jus romanum*) из права небольшой скотоводческой общины преобразовалось в правовую систему Римской империи, включающей значительную часть развитого цивилизованного мира. В своем развитии Римское государство и право прошли три основных периода.

Первый период включает древнеримское патрицианско-плебейское государство и древнее римское право VIII–III вв. до н.э. (от 754 г. до 146 г. до н.э.), т.е. до разрушения Карфагена и Коринфа.

В этот период римский правовой порядок имел архаический и строго формалистический характер. Все право целиком основывалось на обычаях предков (нравы предков — *mores maiorum*, неписаное право — *ius non scriptum*). Законы XII таблиц, по существу, включали нормы традиций, обычаев частного, публичного, уголовного и процессуаль-

ного права. Этот правопорядок называется «квиритское гражданское право» (*ius civile Quiritium*).

Второй период — период классического рабовладельческого государства и преторского классического права (III в. до н.э. — III в. н.э.; от 146 г. до н.э. до 284 г. н.э., до прихода к власти Диоклетиана); это период от установления магистратуры peregrinских преторов до эдикта императора Каракаллы, утвердившего новое и универсальное право, распространяемое на все народы римского мира.

Третий период (от Диоклетиана до Юстиниана) — период абсолютной монархии, олицетворяющей централизованное бюрократическое государство и единое императорское римское право, т.е. до начала постклассического права. Знаменуется этот период появлением эдикта Каракаллы, по которому гражданство было распространено на всех жителей империи. Тогда же пала Западная римская империя, т.е. это период до смерти императора Юстиниана (III–VI вв. н.э.; от 284 до 565 гг. н.э.)¹.

Предмет нашего изложения составляет римское гражданское право классического периода. Он включает первые три столетия нашей эры, когда гражданское право достигло высшего расцвета. По определению Ф. Энгельса, «римское право является настолько классическим юридическим выражением жизненных условий и конфликтов общества, в котором господствует чистая частная собственность, что все дальнейшие законодательства не могли внести в него никаких существенных изменений»². С тех пор и по настоящее время римское право оказывает огромное влияние на развитие права в мире, а также на развитие культуры в целом и правовой культуры в частности.

Римское право своим содержанием, правовыми категориями и технико-правовым «совершенством» соответствовало всем предшествующим и настоящему экономическому, строго капиталистическому способу производства. Это право обслуживает потребности не только рабовладельческого, феодального, но и капиталистического общества. Оно успешно обслуживало и советское социалистическое общество такими важнейшими институтами, какими являются право собственности и обязательственное право.

¹ Периодизация дается по: Санфилиппо Ч. Курс римского частного права: учебник / пер. с итал.; под общ. ред. Д.В. Дождева. М., 2002. С. 12–20.

² Маркс К., Энгельс Ф. Соч.: в 50 т. 2-е изд. Т. 21. С. 412.

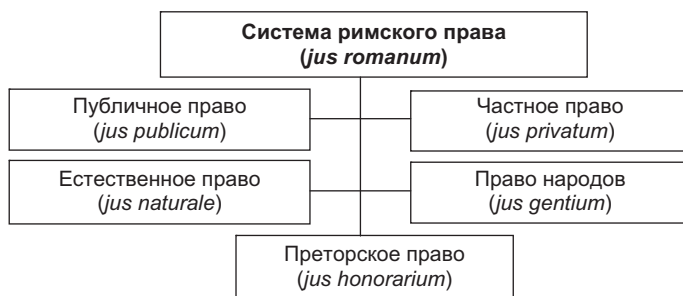
Римское право широко внедрилось и в современное гражданское право России, где успешно реставрируется капиталистический способ производства, основой которого являются частная собственность на средства производства, наследство капитала и эксплуатация человека человеком. На богатейшем юридическом материале римского права можно проанализировать становление и развитие государственно-политического и правового строя любой экономической формации и перебросить «мост» в современную российскую действительность. На этой основе можно дать объективную оценку действительности.

По мере изложения материала римского права прослеживается рецепция этого права в современное российское право в целом и в гражданское право в частности. Это служит дополнительным подтверждением необходимости изучения системообразующих римского права.

§ 2. Общая характеристика системообразующих элементов римского права

2.1. Система римского права

Система права — это его внутреннее строение, которое выражается в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и вместе с тем в разделении права на относительно самостоятельные части¹. Историческая система римского права включала



¹ См.: Хропанюк В.Н. Теория государства и права. М., 2000. С. 290.

в себя право публичное и право частное. Остальные две составные системы — естественное право и право народов — предопределяло содержание публичного и частного права в общей системе римского права.

2.2. Публичное право

Приведенные ниже названия отраслей публичного права являются современными. В римской системе права они не носили такого названия. Однако в той, древнеримской, действительности они имели место. Об этом свидетельствуют хорошо развитые государственные правопорядок, финансово-налоговая система, четко урегулированные отношения между различными уровнями структур органов государственного управления. В тот период получили правовое регулирование и международные отношения, т.е. отношения между существовавшими тогда государствами. Аналогичным образом широкое развитие получили отношения между религиозными организациями, с одной стороны, и гражданами и государственными образованиями — с другой. Многоаспектным был механизм государственного принуждения за уголовные преступления.

Со временем структурообразующие отрасли публичного права получили указанные ниже названия.



Схема 1.1.2. Структура публичного права

2.3. Частное право

Частное право (*jus privatum*), по выражению Ульпиана, это то право, которое относится к *ad singulorum utilitatem* (имеется в виду выгода, польза, интересы отдельных лиц).

Иными словами, частное право включает нормы, защищающие интересы отдельного лица в его взаимоотношениях с другими людьми. Нормы частного права представляли определенную полноту автономии отдельных лиц, т.е. главы семьи (*pater familias*), товаропроизводителей, выступающих на рынке на равных началах, — частных собственников, представляющих класс рабовладельцев. Действовал принцип: свободный человек волен сам решать, защищать свое право собственности на имущество или не защищать, волен определить содержание договоров, волен защищать иском свое право или не защищать. Частное право определяло статус лица (физического и юридического), его правоспособность и дееспособность. Оно регулировало не только имущественные и личные отношения, но и семейные, обязательственные, наследственные и иные. В таких рамках почти сохранилось и ныне действующее в России право (см. схему 1.1.3 ниже).

Выдающийся итальянский романист Ч. Санфилиппо писал:

«Определение Ульпиана следует понимать лишь в том смысле, что в нормах публичного права о себе явственно заявляют прямые интересы государства (*res Romana*, римское государство), в то время как в нормах частного права преобладают непосредственные интересы».

Далее Ч. Санфилиппо подчеркивает, что

«нормы *jus publicum* оказываются неотменимыми, в связи с чем должны неукоснительно исполняться, между тем как частные лица могут обращаться с нормами *jus privatum* по собственному усмотрению, поскольку они продиктованы непосредственной *utilitas*» (D.2.1.4.38: «*Jus publicum privatorum practis mutari non potest* — Публичное право не может быть отменено соглашениями частных лиц»)¹.

¹ Санфилиппо Ч. Указ. соч. С. 26.

К тому же по римским и современным представлениям эти две категории норм различаются и по субъектному составу — адресатам этих норм: по публичному праву субъектом выступает государство, а по частному праву — физические и юридические лица.

В современной системе российского права также выделяются публичное право и частное право. Так, в Большом юридическом словаре читаем:

«Публичное право — совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, совокупный (публичный) интерес, в отличие от отраслей права, направленных на защиту частного интереса (частное право). К отраслям публичного права относятся: международное публичное право, конституционное право, административное право, финансовое право, уголовное и уголовно-процессуальное право и ряд других»¹.

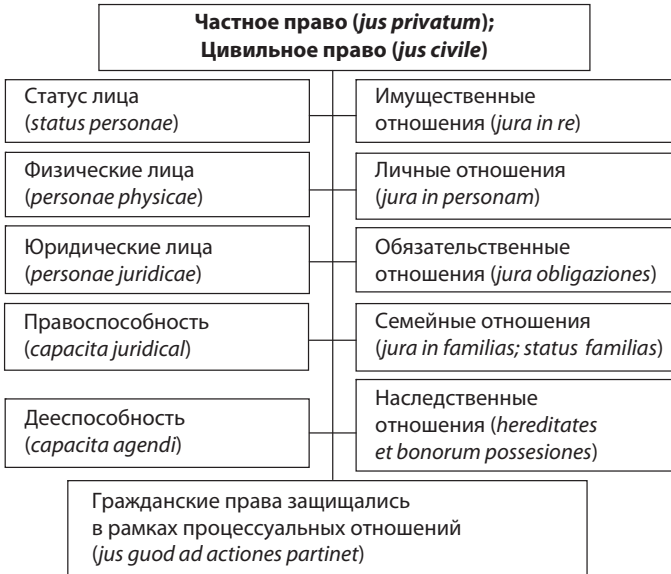


Схема 1.1.3. Структура частного права

¹ Большой юридический словарь. М., 1998. С. 596–570.

2.4. Естественное право

По словам Ульпиана,

«естественное право — это то, которому природа научила все живое: ибо это право присуще не только человеческому роду, но и всем животным, которые рождаются на земле и в море, и птицам; сюда относится сочетание мужчины и женщины, которое мы называем браком, сюда же порождение детей, сюда же воспитание; мы видим, что животные, даже дикие, обладают знанием этого права»¹.

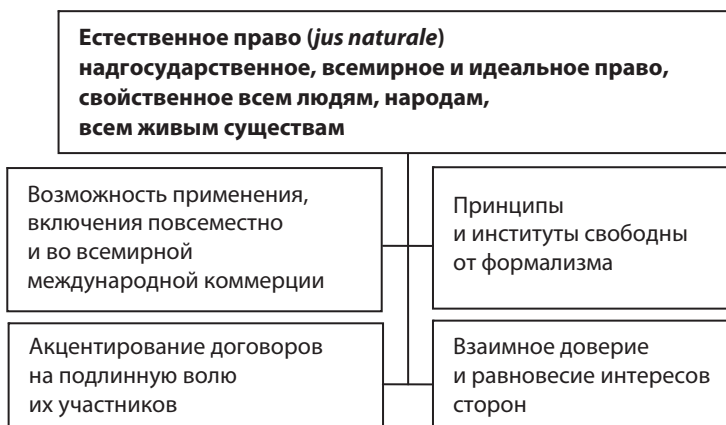


Схема 1.1.4. Понятие естественного права

2.5. Право народов

По словам Гая, право народов —

«это то право, которое между всеми людьми установило естественный разум, применяется и защищается одинаково у всех народов и называется правом общенародным, как бы правом, которым пользуются все народы»².

¹ Памятники римского права. М., 1997. С. 157.

² Там же. С. 17.

Jus gentium выросло на базе экономических, торговых отношений, в которых участвовали римляне и представители других народностей. Поэтому это право стало универсальным правом и применялось одинаково ко всем участникам торгового оборота, независимо от их гражданства. Это право возникло из эдиктов претора по делам чужеземцев и базировалось на общих для всех народов принципах.

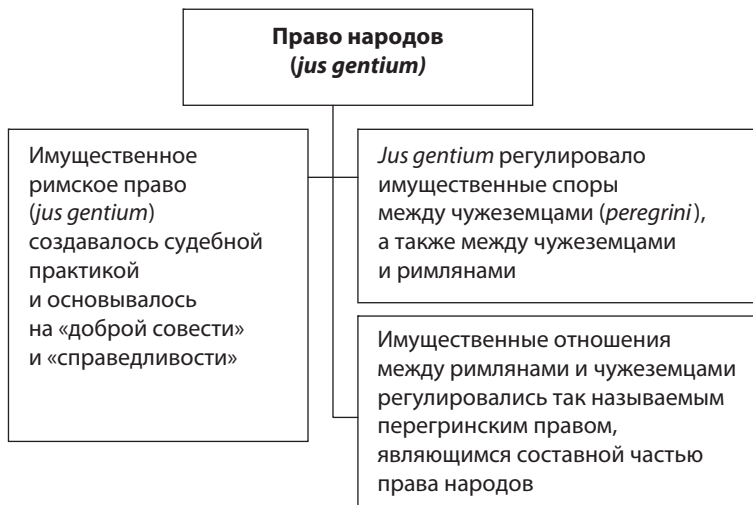


Схема 1.1.5. Понятие права народов

2.6. Преторское право

Претор (*praetor*) — младший коллега консулов (*collega minor*). Он замещал консулов во время их отсутствия и выполнял их приказы. В руках преторов было правосудие, в силу чего они сыграли решающую роль в развитии римского права. Он был наделен властью — *imperium*. Ему принадлежало право на ежегодное издание *edictum praetorium*, *formula*, осуществление *in jure*, *iurisdictio*, *jus honorarium*. Различались: претор города (*praetor urbanis*), претор плебеев (*praetor plebs* — 327 г. до н.э.), претор peregrинов (*praetor peregrinus*). Последний рассматривал споры между римскими гражданами и чужеземцами или только между чужеземцами. Со времен Суллы (82 г. до н.э.) преторы стали,

по существу, судебными магистратами¹. На основании деятельности преторов были введены новые процессуальные средства защиты прав граждан: *exceptio, action, in integrum restitutio, interdictum* и др., — содержащиеся в эдиктах магистрата (*edicta magistratum*).

Содержание эдиктов излагает Ч. Санфилиппо. Он пишет, что претор основывался на эдикте в следующих случаях:

- 1) при недостаточном регулировании *jus civile*, в связи с чем претор обещает ввести более полное регулирование гражданских прав;
- 2) не предусмотренных *jus civile* отношений, для которых он обещает ввести надлежащее регулирование;
- 3) при условии применения *jus civile*, приводящего к последствиям, которые воспринимаются новым общественным сознанием как несправедливые. Он обещает поступать таким образом, чтобы удовлетворить требованиям справедливости (*aequitas*)².

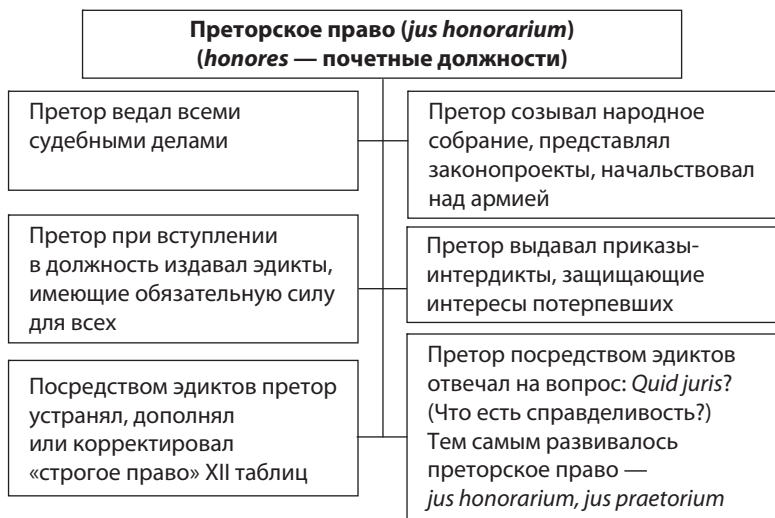


Схема 1.1.6. Понятие преторского права

¹ См.: Бартошек М. Римское право (понятия, термины, определения). М., 1989. С. 257.

² См.: Санфилиппо Ч. Указ. соч. С. 15.