

Университет прокуратуры Российской Федерации  
Дальневосточный юридический институт (филиал)

# РИМСКОЕ ПРАВО

Хрестоматия

*Составитель В.Г. Балковая*

Владивосток



2024

© Дальневосточный юридический  
институт (филиал) Университета прокуратуры  
Российской Федерации, 2024

ISBN 978-5-7444-5756-3

УДК 347.2(076.6)

ББК 67.3я73-3

*Рецензенты:*

О.А. Плоцкая, доктор юридических наук, доцент, профессор  
кафедры гражданско-правовых дисциплин ФГБОУ ВО «Российский  
экономический университет им. Г.В. Плеханова», г. Москва;

Д.А. Савченко, доктор юридических наук, доцент, директор  
научно-образовательного центра «Юридических технологий» Сибирского  
института управления – филиала ФГБОУ ВО «Российская академия народного  
хозяйства и государственной службы при Президенте  
Российской Федерации (РАНХиГС)», г. Новосибирск

**Римское право** : хрестоматия / сост. В. Г. Балковая ; ФГКОУ ВО Универ-  
ситет прокуратуры Российской Федерации, Дальневосточный юридический ин-  
ститут. – Владивосток : Издательство Дальневосточного федерального универ-  
ситета, 2024. – 1 CD-ROM ; [105 с.]. – Загл. с титул. экр. – ISBN 978-5-7444-  
5756-3. – Текст : электронный.

Хрестоматия составлена в целях информационного обеспечения учебного  
процесса при изучении дисциплины «Римское право». Она содержит извлечения  
из памятников древнеримского права – законов XII таблиц, Институций Гай, Ди-  
гест Юстиниана, структурированные по важнейшим темам учебного плана.

Предназначена студентам, преподавателям, всем интересующимся част-  
ным правом и историей римского права.

*Текстовое электронное издание*

Минимальные системные требования:

процессор с частотой 1,3 ГГц (Intel, AMD); оперативная память 256 МБ,  
свободное место на винчестере 335 МБ; Windows (XP; Vista; 7 и т.п.)

Программное обеспечение: Acrobat Reader либо любой другой аналог

Дальневосточный федеральный университет  
690922, Приморский край, г. Владивосток, о. Русский, п. Аякс, 10.  
Тел.: 8 (423) 226-54-43. E-mail: dvfutip@yandex.ru, prudkoglyad.sa@dvfu.ru

Изготовитель CD-ROM:

Дальневосточный федеральный университет,  
690922, Приморский край, г. Владивосток, о. Русский, п. Аякс, 10.

Подписано к использованию 19.08.2024 г.

Объем 1,30 Мб. Тираж 50 экз.

© Дальневосточный юридический институт (филиал)  
Университета прокуратуры Российской Федерации, 2024

## СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ .....	4
ХАРАКТЕРИСТИКА ИСТОЧНИКОВ .....	5
ТЕМА 1. ВВЕДЕНИЕ В РИМСКОЕ ПРАВО .....	10
ТЕМА 2. ПРОЦЕСС И ИСКИ В РИМСКОМ ПРАВЕ .....	21
ТЕМА 3. ПРАВОВОЙ СТАТУС ЛИЦ В РИМСКОМ ПРАВЕ.....	40
ТЕМА 4. СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ В РИМСКОМ ПРАВЕ.....	52
ТЕМА 5. ВЕЩНОЕ ПРАВО В ДРЕВНЕМ РИМЕ.....	59
ТЕМА 6. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА В ДРЕВНЕМ РИМЕ .....	77
ТЕМА 7. ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В РИМСКОМ ПРАВЕ .....	83
ТЕМА 8. ПРАВО НАСЛЕДОВАНИЯ В ДРЕВНЕМ РИМЕ.....	97

## ВВЕДЕНИЕ

---

Римское право является одним из важнейших достижений человеческой культуры.

Его уникальность, во-первых, заключается в том, что оно, возникнув как право небольшого города-государства, в дальнейшем смогло распространить свои подходы к регулированию и понятийный аппарат на всю Ойкумену (цивилизированный мир) рубежа Античности и Средневековья, объединив в едином государстве народы, находящиеся на различном уровне социального, экономического и политического развития.

Во-вторых, это право смогло пережить создавшую его цивилизацию и явилось мощным фактором, предопределившим юридическое развитие целого ряда государств современного мира.

Это стало возможным вследствие того, что появление целой плеяды уникальных мыслителей позволило впервые в человеческой истории перейти от разрешения практических задач правового регулирования к научным обобщениям, сформировать правовую догму.

Важным также является то, что ученые-юристы Древнего Рима не превратили свою деятельность в интеллектуальную игру для узкого круга мыслителей, а начали систематическое обучение, впервые в истории создав эффективный симбиоз науки и образования.

Это стало возможным вследствие особого мистического отношения римлян к закону, высокого уровня их правосознания, отразившегося в замечательном комплексе поговорок и высказываний о праве, его важной роли в жизни общества.

Вследствие всего вышеизложенного изучение римского права традиционно занимает важное место в профессиональной подготовке юристов всех профилей.

Хрестоматия – это вид учебных изданий, составленный из подобранных в дидактических целях текстов документальных источников. С учетом того, что римское право имело свою высокоразвитую нормативную базу, его качественное изучение невозможно без обращения к памятникам древнеримского права. Знакомство с ними, с одной стороны, позволяет сформировать у обучающихся представление об уровне и особенностях юридической техники той эпохи, с другой – знакомит студентов с ранним этапом истории частного права, что в дальнейшем будет способствовать качественному освоению современного гражданского права.

В представленное хрестоматийное издание вошли извлечения из текстов важнейших памятников права Древнего Рима, сгруппированные в соответствии с рабочей программой дисциплины, реализуемой в Университете прокуратуры Российской Федерации и его институтах (филиалах).

## ХАРАКТЕРИСТИКА ИСТОЧНИКОВ

---

В настоящее хрестоматийное издание вошли извлечения из ряда источников права различных периодов истории Древнего Рима, от времени его становления (V в. до н.э.) до времени его упадка (VI в. н. э.). Такой подход, с одной стороны, позволяет увидеть особенности юридической техники различных исторических периодов, а с другой – сопоставление источников права различных эпох, регулирующих одни и те же или схожие отношения, наглядно демонстрирует преемственность и изменчивость правового регулирования, его зависимость от состояния общественных отношений.

В настоящем обзоре будет приведена краткая справочная информация по каждому из источников, а также указаны печатные и электронные издания, на основе которых были произведены извлечения, помещенные в хрестоматию.

### **Законы XII таблиц**

Данный памятник права положил начало оформлению древнеримского письменного права и являлся основой правового регулирования в течение пятисот лет.

В отличие от иных ранних памятников права, существовавших в других странах, не подвергшихся специальной обработке и фактически представлявших собой бессистемное письменное собрание правовых обычаев, законы XII таблиц изначально имели достаточно высокую для времени своего принятия юридическую технику.

Это произошло потому, что подготовить проект этих законов было доверено специальной комиссии из 10 должностных лиц – децемвиров, которые в своей работе опирались на достижения права Древней Греции. Ими изначально была проведена первоначальная логическая систематизация сложившихся правовых обычаев, которые были сгруппированы по кругу урегулированных интересов.

Законы XII таблиц заложили основу квинитского права, распространявшего свое действие на граждан Рима, именно этим объясняется его второе название – гражданское право (от лат. *civilis* – гражданин). В него были включены нормы вещного, семейного, обязательственного, наследственного, уголовного и процессуального права.

Особенностью законов XII таблиц являлось то, что они были приняты на народных собраниях 451 и 450 гг. до н.э., а их текст изначально предназначался для правового информирования населения. По одной версии, этот текст был вырезан на двенадцати деревянных досках, по другой – выдавлен на медных щитах, размещенных на главной городской площади – Форуме. В любом случае, эти щиты в дальнейшем были утрачены, а потому полного текста этих законов до нашего времени не дошло.

Исследователями истории римского права была проведена кропотливая работа по воссозданию значительного числа норм законов XII таблиц на основе сочинений ученых-юристов более позднего периода, цитировавших доступные им в оригинале или в копиях статьи этих законов.

Приводимые в данной хрестоматии извлечения из законов XII таблиц сделаны на основе электронного издания<sup>1</sup>.

### **Институции Гая**

Данный памятник права представляет собой древнейший в мировой истории учебник по праву, составленный в период расцвета римской империи во II в. до н.э. Гаем, одним из ведущих ученых-юристов Древнего Рима. Его важнейший вклад состоял в том, что он привел в систему труды юристов республиканского периода и на основе них смог создать юридическое учение – догму, предназначенную для освоения в процессе профессиональной подготовки юристов.

Этот учебник послужил образцом, по которому создавали и продолжают создавать учебники по гражданскому праву во всех странах, реципировавших римское право. Преимуществами Институций являлись точность и краткость формулировок, сочетающиеся с глубиной погружения в проблему. В них также нашли описание некоторые религиозные обряды и процедуры, практиковавшиеся в древнем праве для закрепления ряда юридических фактов. Ценность этих описаний состоит в том, что хотя уже даже Гай считал многие из этих обрядов анахронизмом, он зафиксировал их для будущих поколений.

В Институциях закреплены нормы как гражданского права, так и преторского, как материального, так и процессуального. Гай в их начале отмечал, что «все право, которым мы пользуемся, относится или к лицам, или к вещам, или к искам». Вследствие этого, Институции состоят из четырех книг: 1 – «О лицах», 2 – «О вещах», 3 – «Об обязательствах», 4 – «Об исках».

Ценным является то, что в начале первой книги Гаем сделана попытка охарактеризовать систему источников римского права: «Гражданское право римского народа состоит из законов, решений плебеев, постановлений сената, указов императоров, эдиктов магистратов и из ответов правоведов»; определить соотношение позитивного и естественного права: «А то право, которое между всеми людьми установил естественный разум, применяется и защищается одинаково у всех народов и называется правом общенародным (*ius gentium*)... Таким образом, и римский народ пользуется отчасти своим собственным правом, отчасти правом, общим всем людям». Эти положения закладывают не только основы гражданского права, но и всей теории права.

---

<sup>1</sup> <https://rimpravo.ru/Zakony-12-tablic#gsc.tab=0> (дата обращения: 05.10.2024).

Приводимые в данной хрестоматии извлечения Институций Гая сделаны на основе издания: Гай. Институции / Пер. с латинского Ф. Дадынского / Под ред. В.А. Савельева, Л.Л. Кофанова. – М.: Юристъ, 1997. – 368 с., фрагментарно размещенного на двух сайтах<sup>1</sup>.

### **Конституция Юстиниана от 15 декабря 530 г. «Deo auctore»**

Ведущими источниками римского права являлись сочинения авторитетных римских юристов классического периода (II в. до н.э. – II н.э.), именовавшиеся «правом») (лат. *ius*), а также императорское правотворчество – конституции, именовавшиеся «законами» (лат. *leges*).

Таким образом, важнейшей особенностью римского права, отличавшей его от всех иных правовых систем древности, являлось появление юриспруденции, понимавшейся изначально как профессиональная деятельность юристов по заключению сделок, составлению исков, ведению дел в суде, даче разъяснений по сложным ситуациям.

Состязательный характер римского судопроизводства, несовершенства существовавшего позитивного права, недостаточная квалификация должностных лиц судов в конечном итоге привели к тому, что постепенно мнения профессиональных юристов стали пользоваться почти таким же непреложным авторитетом, как и законы. Это привело к формированию наиболее необычного вида источников древнеримского права – правовой догмы. Именно поэтому письменно зафиксированные мнения юристов в Древнем Риме тщательно хранились, подвергались различной обработке и систематизации, облегчавшей работу с ними.

Утверждению авторитетности мнений ученых-юристов в значительной степени поспособствовали императоры. В частности, первый император Октавиан Август постановил, что авторитетное разъяснение по вопросам праве (*responsa*), даваемое ученым-юристом, дается как бы от имени императора-принцепса. Это так называемое «право ответов» должно было учитываться судами при разрешении дел.

Вместе с тем, с III века начинается постепенный упадок римского права, объясняющийся общим кризисом римского рабовладельческого государства. В период домината (поздней римской империи) императоры сосредоточивают в своих руках всю законодательную власть, противопоставляя позитивное право «праву ответов». В частности, в 426 г. императоры Западной Римской империи Валентиниан и Восточной Римской империи (Византийской) Феодосий II существенно сократили число юристов, чье мнение должно было иметь значение для судов в процессе разрешения дел, приняв закон о цитировании (*Lex Allegatoria*).

---

<sup>1</sup> <https://study.shmat.by/institutsii-gaya-tekst/> (дата обращения: 05.10.2024);  
<https://ancientrome.ru/ius/i.htm?a=1446001000> (дата обращения: 05.10.2024).

В случае противоречия между высказанными мнениями юристов судьям предписывалось отдавать предпочтение мнению большинства, а при равенстве голосов – мнению Папиниана; в отсутствие данных условий выбор решения оставался за судьей.

В 527 г. на трон Восточной Римской (Византийской) империи взошел новый честолюбивый император Юстиниан, поставивший целью в свое правление восстановить былую славу римской юриспруденции. Реализацию этой цели он видел в проведении крупномасштабной работы по систематизации права – кодификации, которая была успешно завершена. Ее результатом стал подготовленный в период с 529 по 534 гг. «Corpus juris civilis» (Свод римского гражданского права). Он включал в себя Институции Юстиниана, Кодекс Юстиниана, Дигесты (Пандекты) Юстиниана, Новеллы Юстиниана.

Наибольшую ценность на настоящий момент имеют Дигесты Юстиниана, являющиеся компиляцией наиболее важных мнений различных ученых-юристов, сгруппированные по различным проблемам.

Решение подготовить Дигесты юридически было закреплено в Конституции Юстиниана от 15 декабря 530 г. «Deo auctore», обязанность организовать подготовку компиляции был возложена на крупного сановника Трибониана. Для проведения работ была создана комиссия в составе четырех профессоров – Феофила, Грациана, Дорофея, Анатолия, государственного чиновника Константина и 11 адвокатов.

Перед составителями Дигест стояли две важные задачи: 1) собрать и систематизировать правовое наследие римских юристов и законодательные акты за тысячу лет (начиная с законов XII таблиц, заканчивая императорскими конституциями); 2) устранить из собранного массива явно устаревшие нормы, то есть привести Дигесты в соответствие с общественными отношениями, существовавшими в момент их составления. Дигесты должны были стать стройным, удобным в использовании сборником, предназначенным для практического использования действующими судьями и в процессе профессиональной подготовки студентов.

Текст Конституции от 15 декабря 530 г. в настоящей хрестоматии приводится по следующему изданию<sup>1</sup>.

### **Дигесты (Пандекты) Юстиниана**

Под Дигестами Юстиниана понимается обширный систематизированный сборник извлечений из трудов авторитетных римских юристов, являющийся важной составляющей частью «Corpus juris civilis».

---

<sup>1</sup>[https://www.vostlit.info/Texts/Dokumenty/Byzanz/VI/520-540/Digestae\\_Just/exconst\\_1.htm](https://www.vostlit.info/Texts/Dokumenty/Byzanz/VI/520-540/Digestae_Just/exconst_1.htm)  
(дата обращения: 05.10.2024).



В отличие от императоров V века, стремившихся путем принятия *Lex Allogatoria* ограничить количество юристов, чьи мнения обладали общеобязательным значением, пятью человеками (Гай, Модестин, Павел, Папиниан, Ульпиан), Юстиниан распорядился включить в Дигесты мнения всех юристов, чьи работы дошли до его времени.

Полученное сочинение включает в себя более девяти тысяч извлечений, сгруппированных в 50 книгах. Благодаря тому, что в начале каждого фрагмента имеется имя автора цитаты, исследователями было установлено, что в Дигесты включены извлечения из 275 сочинений 38 (или 39) юристов. Каждому включенному в Дигесты мнению конкретного ученого-юриста была придана сила закона.

Дигесты являются выдающимся памятником юридической мысли, но не столько VI века, когда они формировались, сколько I-III вв., то есть эпохи расцвета римской юриспруденции.

Необходимо отметить сложность и тщательность проведенной компиляторами работы: комиссия стремилась по возможности использовать аутентичные тексты вместо вторичных списков, выверяла точность цитат по другим источникам.

В то же время, при подготовке Дигест была проведена безжалостная интерполяция (исправления) текстов, в частности, вырезалось все, что мнению компиляторов устарело и не имело практического значения в VI в. Дигесты мыслились именно как практический свод, поэтому многие первоначальные источники в ходе систематизационных работ, к сожалению, были утрачены.

Термин *Digesta* переводится как разделение, последовательное истолкование, приведение в систему. Этот термин впервые был введен в I в. н.э. и означал сочинения римских ученых-юристов, содержащих объединенный двойной (систематический) комментарий сразу к двум источникам (к законам XII таблиц и преторскому праву), то есть изначально под дигестами понимались юридические комментарии. Греческий термин *Pandecta* буквально переводится как «содержащий в себе все», он символизировал всеобъемлющий энциклопедический характер подготовленный в правление Юстиниана компиляции.

Извлечения из текста Дигест в настоящей хрестоматии приведены по следующему изданию: Дигесты Юстиниана / Пер. с лат. И. С. Перетерский; Ред. Е. А. Скрипилев. – М.: Наука, 1984. – 456 с.<sup>1</sup>.

В заключение необходимо отметить, что Дигесты Юстиниана имеют важное цивилизационное значение, так как именно они составили основной предмет рецепции римского права другими правовыми системами и оказали значительное влияние не только на становление современного гражданского законодательства и науки гражданского права, но и положили основание формированию общей теории права.

---

<sup>1</sup><https://azbyka.ru/otechnik/Yustinian-1/digesty-yustiniana/> (дата обращения: 05.10.2024).

# ТЕМА 1. ВВЕДЕНИЕ В РИМСКОЕ ПРАВО

---

## ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА ЗАКОНЫ XII ТАБЛИЦ

(извлечения)

### Таблица 12

5. Что бы ни постановил народ в последнюю очередь, это есть действующее право.

## ИНСТИТУЦИИ ГАЯ (извлечения)

### КНИГА I. О ЛИЦАХ

#### О гражданском праве и естественном

1. Все народы, которые управляются законами и обычаями, пользуются частью своим собственным правом, частью общим правом всех людей: итак, то право, которое каждый народ сам для себя установил, есть его собственное право и называется правом гражданским... А то право, которое между всеми людьми установил естественный разум, применяется и защищается одинаково у всех народов и называется правом общенародным (*ius gentium*)... Таким образом, и римский народ пользуется отчасти своим собственным правом, отчасти правом, общим всем людям.

2. Гражданское право римского народа состоит из законов, решений плебеев, постановлений сената, указов императоров, эдиктов магистратов и из ответов правоведов.

3. Закон есть то, что народ римский одобрил и постановил; плебейское решение есть то, что плебеи одобрили и постановили. Плебс отличается от народа тем, что словом “народ” обозначаются все граждане, включая сюда и патрициев; наименованием же плебса обозначаются прочие граждане, за исключением патрициев. Вот поэтому-то патриции некогда утверждали, что постановления плебеев для них не обязательны, так как они составлены без их соизволения и участия. Но впоследствии был издан закон Гортензия, которым было определено, что постановления плебейских собраний обязательны для всего народа.

4. Сенатское постановление есть то, что сенат повелевает и устанавливает; оно имеет силу закона, хотя это было спорно.

5. Указы императора есть то, что постановил император или декретом, или эдиктом, или рескриптом; и никогда не было сомнений в том, что указ императора имеет силу настоящего закона...

6. Эдикты суть постановления и предписания тех должностных лиц, которые имеют право их издавать. Право издавать эдикты предоставляется магистратам римского народа; самое важное значение... имеют эдикты двух преторов — городского и peregrinского, юрисдикция которых в провинциях принадлежит

их наместникам. То же самое относится к эдиктам куруальных эдилов, юрисдикцию которых в провинциях римского народа имеют квесторы.

7. Ответы правоведов – это мнения и суждения юристов, которым позволено было устанавливать и творить право. Если мнения этих лиц сходятся, то приобретает силу закона то, в чем они согласны. Если же мнения юристов не согласны между собою, то судье предоставляется право следовать тому мнению, которое он считает самым лучшим, – что прямо выражается в рескрипте блаженной памяти Адриана.

### **ИЗ КОНСТИТУЦИИ ЮСТИНИАНА «О СОСТАВЛЕНИИ ДИГЕСТ» (Deo auctore) (извлечения)**

1. Тогда как среди всех дел нельзя найти ничего столь важного, как власть законов, которая распределяет в порядке божественные и человеческие дела и изгоняет всяческую несправедливость, мы, однако, обнаружили, что все отрасли законов, созданные от основания города Рима и идущие от Ромуловых времен, находятся в таком смешении, что они распространяются беспредельно и не могут быть объяты никакими способностями человеческой природы. Нашей первой заботой было начать с живших прежде священных принцепсов, исправить их конституции и сделать их ясными; мы их собрали в один кодекс и освободили от излишних повторений и несправедливых противоречий, дабы их искренность давала всем людям быстрюю.

2. Совершив это дело... мы приступили к высшему и полнейшему исправлению права – собрать и исправить все римские постановления и включить в один кодекс столько разрозненных томов авторов...

4. Поэтому мы приказываем вам собрать и отделить относящиеся к римскому праву книги древних мудрецов, которым священные принцепсы предоставляли власть составления и толкования законов, дабы в собранном из всех них материале не было оставлено никаких по возможности повторений и противоречий, но чтобы из всех книг была составлена одна, достаточная вместо всех. Но так как и другие лица написали относящиеся к праву книги и их писания не восприняты авторитетами и не используются, мы не даем соизволения, чтобы тома (произведений) этих лиц смешивались.

5. Так как этот материал будет собран по божественной милости, то нужно составить его в виде прекраснейшего труда и как бы освятить особый и святейший храм правосудия; расположить все право в 50 книгах и определенных титулах по образцу как нашего Кодекса конституций, так и Постоянного эдикта (Edictum perpetuum) сообразно с тем, как вам представится более удобным, но чтобы ничто не было оставлено за пределами этого... Всем авторитетам в области права должно быть предоставлено одинаковое достоинство, и никому из них не

должно быть дано каких-либо преимуществ, так как никто из них не является лучшим или худшим по сравнению с другими во всех вопросах, но некоторые (лучше или хуже) в определенных вопросах...

6. И не судите о том, что является лучшим и более справедливым, по большинству авторитетов: ибо мнение одного и худшего может превосходить в каком-либо вопросе (мнения) многих и более высоких...

12. Мы утверждаем за нашим собранием, которое будет составлено вами с соизволения бога, название Дигест или Пандект; в дальнейшем никто из юристов не должен осмеливаться прилагать к нему комментарии и своим многословием запутывать краткость этого кодекса...

**ДИГЕСТЫ ИЛИ ПАНДЕКТЫ**  
**КНИГА ПЕРВАЯ**  
**Титул I. О правосудии и праве**  
**(De iustitia et iure) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Изучающему право надо прежде всего узнать, откуда произошло слово «право» (*ius*). Право получило свое название от «правосудия» (*iustitia*), ибо, согласно превосходному определению Цельса, право есть наука о добром и справедливом.

§ 1. По заслугам нас называли жрецами, ибо мы заботимся о правосудии, возвещаем понятия доброго и справедливого, отделяя справедливое от несправедливого, отличая дозволенное от недозволенного, желая, чтобы добрые совершенствовались не только путем страха наказания, но и путем поощрения наградами, стремясь к истинной, если я не заблуждаюсь, философии, а не к мнимой.

§ 2. Изучение права распадается на две части: публичное и частное (право). Публичное право, которое (относится) к положению римского государства, частное, которое (относится) к пользе отдельных лиц; существует полезное в общественном отношении и полезное в частном отношении. Публичное право включает в себя святыни (*sacra*), служение жрецов, положение магистратов. Частное право делится на три части, ибо оно составляется или из естественных предписаний, или (из предписаний) народов, или (из предписаний) гражданских.

§ 3. Естественное право (*ius naturale*) – 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.

§ 4. Право народов (*ius gentium*) – это то, которым пользуются народы человечества; можно легко понять его отличие от естественного права: последнее

является общим для всех животных, а первое – лишь для людей (в их отношениях) между собой.

2. (*Помпоний*). Подобно почитанию бога, мы должны повиноваться родителям и родине.

3. (*Флорентин*). Мы должны отражать насилие и противоправность, ибо правом установлено, что если кто-либо сделает что-либо для защиты своего тела, то считается совершившим правомерный поступок; и так как природа установила между нами некое родство, то последовательно, что является преступлением, когда один человек строит козни другому.

4. (*Ульпиан*). Освобождение от рабства относится к праву народов. *Manumissio* происходит от *manu missio* (отпущение из-под власти), т. е. дарование свободы; ибо доколе кто-либо находится в рабстве, он подчинен власти (*manu et potestate*), отпущенный же на волю освобождается из-под власти. Это дело ведет свое происхождение из права народов; так как по естественному праву все рождаются свободными, не было освобождения, когда было неизвестно рабство; но после того, как по праву народов возникло рабство, за ним последовало благодеяние отпущения из рабства. И хотя мы носим единое наименование «люди», но, согласно праву народов, возникло три категории; свободные, и в противоположность им рабы, и третья категория – отпущенные на волю, т. е. те, кто перестали быть рабами.

5. (*Гермогениан*). Этим правом народов введена война, разделение народов, основание царств, разделение имущества, установление границ полей, построение зданий, торговля, купли и продажи, наймы, обязательства за исключением тех, которые введены в силу гражданского права.

6. (*Ульпиан*). Гражданское право не отделяется всецело от естественного права или от права народов и не во всем придерживается его; если мы что-либо прибавляем к общему праву или что-нибудь из него исключаем, то мы создаем собственное, т. е. гражданское, право.

7. (*Папиниан*). Гражданское право – это то, которое происходит из законов, плебисцитов, сенатусконсультов, декретов принцепсов, мнений мудрецов. Преторское право – это то, которое ввели преторы для содействия гражданскому праву или для его дополнения или исправления в целях общественной пользы; оно называется также в честь преторов «*ius honorarium*» (*Честь – honor; римские магистраты, в частности преторы, назывались «honores»*. Этим хотели подчеркнуть почетный, безвозмездный характер деятельности магистратов).

8. (*Марциан*). Ибо и само преторское право является живым голосом гражданского права.

9. (*Гай*). Все народы, которые управляются на основании законов и обычаев, пользуются частью своим собственным правом, частью правом общим для

всех людей. Ибо то право, которое каждый народ установил для себя, является собственным правом государства и называется гражданским правом, как бы собственным правом самого государства; то же право, которое естественный разум установил между всеми людьми, соблюдается у всех одинаково и называется правом народов, как бы тем правом, которым пользуются все народы.

10. (*Ульпиан*). Правосудие есть неизменная и постоянная воля предоставлять каждому его право. § 1. Предписания права суть следующие: жить честно, не чинить вред другому, каждому воздавать то, что ему принадлежит. § 2. Правосудие есть познание божественных и человеческих дел, наука о справедливом и несправедливом.

11. (*Павел*). Слово «право» употребляется в нескольких смыслах: во-первых, «право» означает то, что всегда является справедливым и добрым – каково естественное право. В другом смысле «право» – это то, что полезно всем или многим в каждом государстве – каково гражданское право. Не менее правильно в нашем государстве «правом» называется «*ius honorarium*». Говорится, что претор высказывает право (выносит решение), даже если он решает несправедливо; это (слово) относится не к тому, что претор сделал, но к тому, что ему надлежало сделать. В другом смысле «право» означает то место, в котором выносятся решения, ибо слово «*ius*» (право) имеет иногда значение, близкое к значению слова «суд»; здесь название переносится с того, что делается, на то, где это делается...

12. (*Марциан*). Иногда мы говорим «право» о родственных связях; например: «мне принадлежит право родства или свойства».

## Титул II. О происхождении права и всех должностных лиц и о преемственности мудрецов (*De origine iuris et omnium magistratuum et successions prudentium*) (извлечения)

1. (*Помпоний*) Нам кажется необходимым показать начало и развитие самого права.

§ 1. В начале нашего государства народ действовал без определенного закона, без определенного права, а все управлялось властью монархов – рексов.

§ 2. Дошли сведения, что затем, когда государство некоторым образом увеличилось, то сам Ромул разделил народ на 30 частей и назвал эти части куриями... Таким образом, он передал народу (куриям) право издания некоторых законов (куриатских законов); передавали законы и последующие рексы. Все эти законы собраны в книге Секста Папирия, которая называется **Папириевым гражданским правом**, но не потому, что Папирий внес в нее что-либо от себя, но потому, что он собрал воедино законы, изданные без какого-либо порядка.

§ 3. После изгнания рексов в силу закона трибунов все эти законы потеряли силу, и римский народ снова начал более пользоваться неопределенным правом

и некоторым обычаем, чем изданным законом, и такое положение существовало около 20 лет.

§ 4. Потом, чтобы это длилось не долее, было установлено государственной властью, чтобы были назначены 10 мужей; через них были испрошены законы из греческих государств, и (римское) государство было основано на законах; эти законы были записаны на досках из слоновой кости, помещенных на трибуне на форуме, чтобы эти законы были более доступны для восприятия. Им (10 мужам) на тот же год было дано высшее право (высшая власть) в государстве, чтобы они исправили законы, если это необходимо, и истолковали их, и не допускалось обжалования (их действий), как прочих магистратов. Они заметили, что имеются пробелы в тех первых законах и в следующем году прибавили еще две таблицы к составленным ранее таблицам, а потому появилось название законов XII таблиц...

§ 5. Обычно бывает, что толкование нуждается в авторитете мудрецов, и после издания указанных законов стало необходимым обсуждение их на форуме (на суде). Это обсуждение и это право, которое произошло от мудрецов и не было записано, не получили (особого) названия, тогда как другие части права имеют свои названия... но получило общее название гражданского права.

§ 6. Потом, почти в то же время, из этих законов были составлены иски, посредством которых люди спорили на суде; чтобы народ не устанавливал этих исков, как он захочет, но захотели, чтобы они были твердыми и торжественными. И эта часть права получила название «*legis actiones*», т. е. законные иски. Итак, почти в одно время возникли три права: законы XII таблиц, из них начало вытекать гражданское право, из них же составлены *legis actiones*. Знание всех этих прав, и умение толковать, и иски были в руках коллегии понтификов, и устанавливалось в каждом году, кто из среды понтификов будет ведать частными делами; и почти 100 лет народ придерживался этого обычая.

§ 7. Потом, когда Аппий Клавдий составил эти иски и выразил их в (определенной) форме, писец Гней Флавий, сын вольноотпущенника, передал народу составленную книгу. Эта книга, которая содержит иски, называется Флавиевым гражданским правом, подобно указанному выше Папириеву гражданскому праву, ибо Гней Флавий ничего от себя не прибавил в книге. С увеличением государства, немного времени спустя, ввиду отсутствия некоторых категорий исков Секст Элий составил другие иски и передал книгу народу; она называется **Элиевым правом**.

§ 8. Позднее, хотя в государстве были закон XII таблиц, гражданское право и *legis actiones*, произошел раздор плебса с патрициями и плебс удалился и установил для себя права; эти права называются плебисцитами. Вскоре затем, когда плебс был призван обратно, так как много раздоров возникало из этих

плебисцитов, по **Гортензиеву закону** плебисциты были признаны подлежащими соблюдению, как законы. Между плебисцитами и законами имеется разница в способе установления, но сила их одинакова.

§ 9. Затем трудно стало собирать плебс, а собирать весь народ – еще труднее. При таком множестве людей сама необходимость возложила заботу о государстве на сенат. Сенат начал, таким образом воздействовать на дела, и то, что он постановлял, соблюдалось, и это право называлось сенатусконсультами.

§ 10. В то же время и магистраты провозглашали право (выносили решения), и чтобы граждане шали, какое право будет высказано о любом деле и могли охранить себя магистраты выставляли эдикты. Эти эдикты устанавливали **ius honorarium**. Это название дано потому, что это право возникло из должности претора (*Римские магистраты назывались «honores»*).

§ 11 Наконец, сами дела потребовали установления права меньшим количеством способов и оказалось необходимым, чтобы забота о государстве была возложена на одного, ибо сенат не мог управлять всеми провинциями одинаково хорошо. Итак, по установлении должности принцепса, ему было предоставлено право на то, чтобы установленное им являлось действительным (обязательным).

§ 12. Таким образом, в нашем государстве (право) устанавливается или на основании законов XII таблиц, или имеется свойственное (нашему государству) гражданское право, которое состоит лишь в толковании опытными (юристами) без записи, или же имеются *legis actiones*, содержащие способ действия (в суде), или плебисцит, который устанавливается без утверждения сената, или эдикт магистратов, откуда происходит *ius honorarium*, или сенатусконсульт, который вводится одним утверждением сената, без закона, или конституции принцепса, т. е. соблюдается как закон то, что установил сам принцепс.

§ 35. Преподаванием науки гражданского права занимались многие и величайшие мужи; но те, кто пользовался величайшим уважением со стороны римского народа, должны быть упомянуты, чтобы было ясно, благодаря каким и сколь великим мужам наши права возникли и дошли до нас. Из всех, кто занимался (этой) наукой, никто до Тиберия Корункания не занимался публичным преподаванием; до него другие думали держать гражданское право в тайне...

§ 36. Был прежде всего мудрый Публий Папирий, который собрал воедино законы рексов. Затем Аппий Клавдий, один из децемвиров, который принимал величайшее участие в написании XII таблиц. После него (другой) Аппий Клавдий того же рода обладал огромными знаниями; он был назван «*centimanus*» («сторуким») ... Передают, что он написал иски, и прежде всего о перерыве давности. Эта книга не сохранилась.

§ 37. После него был муж величайшего знания Семпроний, которого римский народ называл «мудрым» (*sofos* – греч.), и никто до него не носил такого



прозвища. Затем – Гай Сципион Назика, который получил от сената имя «лучшего»... Затем – Квинт Муций.

§ 38. Вслед за ними учил Тиберий Корунканий, который, как я сказал, первый начал публично преподавать; из его писаний ничего не сохранилось, но его ответы были многочисленны и памятны. Затем Секст Элий и его брат Публий Элий, а также Публий Атилиий обнаруживали в преподавании величайшую мудрость, и два Элия были консулами, а Атилию народ дал впервые название «мудрец» («sapiens»). Секста Элия восхвалял Энний, и сохранилась его книга под заглавием «Triperita». Эта книга является как бы колыбелью права; она названа «Triperita» потому, что после закона XII таблиц прибавлено толкование и присоединены *legis actiones*. Ему же приписываются три другие книги, но некоторые отрицают его авторство... Затем Марк Катон, глава фамилии Порциев, книги которого сохранились, но больше – его сына.

§ 39. После них был Публий Муций, и Брут, и Манилий, которые основали гражданское право. Из них Публий Муций оставил десять книг, Брут – семь, Манилий – три; сохранились тома, озаглавленные «Памятники Манилия». Публий Муций и Манилий были консулами, Брут – претором, а Муций – впоследствии – даже верховным жрецом.

§ 40. После них был Публий Рутилий Руф, который был консулом в Риме и проконсулом в Азии, Павел Вергиний и Квинт Туберон, который был стоиком и слушателем Пансы и сам был консулом. В то же время Секст Помпей, дядя Гнея Помпея; и Целий Антипатер, который составил историю, но занимался более красноречием, чем наукой права. Также Люций Красс, брат Публия Муция, который прозывался Муцианом; Цицерон называет его красноречивейшим из юрисконсультов...

§ 41. После них Квинт Муций, сын Публия, верховный жрец, первый обобщил гражданское право, изложив его в 18 книгах.

§ 42. У Муция были многочисленные слушатели, но наибольшим авторитетом пользовались Аквиллий Галл, Гальб Люцилий, Секст Папирий, Гай Ювенций; из них, по словам Сервия, наибольшим авторитетом у народа пользовался Галл. Все они упоминаются Сервием Сульпицием...

§ 43. Сервий Сульпиций занимал в словесных выступлениях первое место или, несомненно, второе после Марка Туллия (Цицерона).

§ 44. После этого выдвинулись многие, однако книги написали (лишь) следующие: Альфен Вар, Авл Офилий, Тит Цезид, Ауфидий Тукка, Ауфидий Намуза, Флавий Приск, Гай Атей, Пакувий Лабеон Антистий – отец Лабеона Антистия, Цинна, Публиций Галлий. Восемь из этих десяти написали книги, которые были расположены в порядке Ауфидием Намуза в 140 книгах. Из этих слушателей (Сервия Сульпиция) наибольший авторитет имели Альфен Вар

и Авл Офилий. из которых Авл был консулом, а Офилий пребывал в сословии всадников. Он был ближайшим другом Цезаря и оставил многочисленные книги о гражданском праве; книги эти обосновали каждую часть этого дела; он первый написал о законах, касающихся двадцатой части (*налога на наследство, введенного Августом*); также составил тщательное исследование об эдикте претора, ибо раньше его Сервий оставил две книги к Бруту, содержавшие кратчайшие данные об эдикте.

§ 45. В то же время жил и Требаций, который был слушателем Корнелия Максима. Авл Касцеллий, Квинт Муций, слушатель Волюзия... Из них Требаций был более сведущ, чем Касцеллий, а Касцеллий был красноречивее, но Офилий превосходил ученостью обоих. Писания Касцеллия не сохранились, кроме одной книги хороших замечаний; от Требация осталось много книг, но ими мало пользуются.

§ 46. После них был Туберон... Туберон был ученым в области публичного и частного права и оставил много книг по обеим этим областям; он стремился писать старинными выражениями, и потому его книги не вызвали одобрения.

§ 47. После него наибольшим авторитетом пользовались Атей Капитон, который следовал за Офилием, и Антистий Лабеон, который слушал всех их и получил образование у Требация. Из них Атей был консулом, Лабеон же отказался принять эту честь, когда Август предложил ему консулат, но прилежно занимался изучением (права). Весь год он разделил таким образом, что шесть месяцев проводил в Риме с учениками, а на шесть месяцев удалялся и занимался писанием книг. Он оставил 40 томов, из которых большинство находится в обращении. Эти два впервые образовали как бы различные школы, ибо Атей Капитон стоял на том, что ему было передано (его предшественниками), Лабеон же трудился, доверяя разуму и учености и изучая другие науки, но большей частью устанавливал новые положения.

§ 48. Атею Капитону наследовал Массурий Сабин, Лабеону – Нерва; эти увеличили их разногласия; Нерва был близким другом цезаря. Массурий Сабин принадлежал к сословию всадников и первый начал публично давать ответы по юридическим вопросам; позднее это (право) стало предоставляться как милость, а ему это право было дано цезарем Тиберием.

§ 49. Мимоходом укажем, что до времен Августа право давать публично ответы не предоставлялось принципсам, но те, кто внушал доверие своими знаниями, давали ответы тем, кто спрашивал совета. И они не давали ответов за своей печатью, но обычно сами писали судьям или выдавали свидетельство тем, кто спрашивал совета. Впервые божественный Август для возвышения авторитета права установил, чтобы они давали ответы на основании его (Августа) власти...

§ 51. Его (Сабина) преемником был Гай Кассий Лонгин, сын дочери Туберона, которая была внучкой Сервия Сульпиция. Он был консулом во времена Тиберия... и пользовался в государстве наибольшим авторитетом, пока цезарь не выслал его.

§ 52. Высланный в Сардинию и возвращенный Веспасианом, он умер. Нерве наследовал Прокул. В то же время был и Нерва-сын, был и другой Лонгин, из сословия всадников, который впоследствии достиг претуры. Но авторитет Прокула был более значительным... они (вышеназванные юристы) называются частью кассианцами, частью прокульянцами, и это ведет происхождение от Капитона и Лабеоны (*излагается формирование прокульянской школы права*).

§ 53. Преемником Кассия был Целий Сабин, который имел большое значение во времена Веспасиана; преемником Прокула – Пегасий, который во времена Веспасиана был префектом города (Рима); преемником Целия Сабина – Приск Яволен, Пегасия – Цельс, Цельса-отца – Цельс-сын и Приск Нераций, оба они были консулами, а Цельс – дважды; Яволена Приска – Абурний Валенс и Тусциан, а также Сальвий Юлиан.

### **Титул III. О законах, сенатусконсультах и долговременном обычае (De legibus senatusque consultis et longa consuetudine) ) (извлечения)**

1. (*Папиниан*). Закон есть общее (для всех) предписание, решение опытных людей, обуздание преступлений, совершаемых умышленно или по неведению, общее (для всех граждан) обещание государства.

3. (*Помпоний*). Следует устанавливать право, для тех случаев, которые встречаются часто, а не для тех, которые возникают неожиданно.

4. (*Цельс*). Права не устанавливаются исходя из того, что может произойти в единичном случае.

7. (*Модестин*). Действие (сила) права: повелевать, запрещать, разрешать, карать.

8. (*Ульпиан*). Права устанавливаются не для отдельных лиц, а общим образом.

10. (*Юлиан*). Ни законы, ни сенатусконсульты не могут быть написаны таким образом, чтобы они обнимали все случаи, которые когда-либо произойдут, но достаточно, чтобы они распространялись на то, что большей частью случается.

11. (*Юлиан*). И потому то, что впервые устанавливается, следует определять путем толкования или путем конституции принцепса.

12. (*Юлиан*). Не могут все отдельные случаи быть предусмотрены законом или сенатусконсультом. Но когда в каком-либо случае смысл их ясен, то осуществляющий юрисдикцию может применить их к сходным (обстоятельствам) и сообразно с этим вынести решение.

15. (*Юлиан*). Тому, что установлено против смысла права, мы не можем следовать как юридическому правилу.

16. (*Павел*). Особое право (*Ius singulare* – здесь в смысле нормы, отклоняющейся от общей нормы) – это то, которое введено властью, установившей его в отклонение от точного содержания (общих норм) для удовлетворения какой-либо потребности.

17. (*Цельс*). Знать законы – значит воспринять не их слова, но их содержание и значение (*Vim ac potestatem* – буквально: *силу и власть*).

23. (*Павел*). В наименьшей степени следует изменять то, что постоянно толковалось в определенном смысле.

24. (*Цельс*). Неправильно выносить решения или давать ответ на основании какой-либо частицы закона, без рассмотрения закона в целом.

25. (*Модестин*). Ни в каком случае смысл закона или милость справедливости не терпит, чтобы то, что введено для пользы людей, мы обращали путем жестокого толкования в строгость, идущую вразрез с благополучием людей.

26. (*Павел*). Не ново то положение, что прежние законы распространяются на последующие.

29. (*Павел*). Поступает против закона тот, кто совершает запрещенное законом; поступает в обход закона тот, кто, сохраняя слова закона, обходит его смысл...

31. (*Ульпиан*). Принцепс свободен от (соблюдения) законов.

32. (*Юлиан*). Если мы не имеем писаных законов для каких-либо дел, то следует соблюдать установленное нравами и обычаями; а если этого нет для какого-либо дела, то (следует соблюдать) наиболее близкое и вытекающее из последнего (правило); если и этого не оказывается, то следует применять право, которым пользуется город Рим. Прежний укоренившийся обычай заслуженно применяется как закон, и это право называется правом, установленным нравами. Ибо если сами законы связывают нас в силу лишь того, что они приняты по решению народа, то заслуженно и то, что народ одобрил, не записав, связывает всех. Ибо какое имеет значение, объявил ли народ свою волю путем, голосования или путем дел и действий.

33. (*Ульпиан*). Долго применявшийся обычай следует соблюдать как право и закон в тех случаях, когда не имеется писаного (закона)...

35. (*Гермогениан*). Но и то, что одобрено долговременным обычаями и соблюдалось в течение многих лет, должно быть соблюдаемо как молчаливое соглашение граждан не менее, чем записанное право.

36. (*Павел*). Это право (обычное право) пользуется тем большим авторитетом, что доказано отсутствие необходимости придать ему письменную форму.

37. (*Павел*). Если дело идет о толковании закона, то, прежде всего, следует выяснить, каким правом пользовалось государство ранее в случаях такого рода; ибо обычай является лучшим толкователем закона.

38. (*Каллистрат*). Ибо наш император Север предписал, что в тех случаях, когда при применении законов возникает сомнение, нужно, чтобы обычай или авторитет постоянных единообразных решений имел силу закона.

40. (*Модестин*). Итак, всякое право сотворено соглашением, или установлено необходимостью, или закреплено обычаями.

## ТЕМА 2. ПРОЦЕСС И ИСКИ В РИМСКОМ ПРАВЕ

---

### ЗАКОНЫ XII ТАБЛИЦ (извлечения)

#### Таблица 1

1. Если на суд вызывает, пусть идёт. Если не идёт, пусть [истец] призовет при свидетелях. Потом пусть ведет его насильно.

2. Если [ответчик] измышляет отговорки [для неявки] или пытается скрыться, пусть [истец] наложит [на него] руку.

*Наложение руки (manus iniectio) – символический акт, необходимый для явки ответчика в суд, сопровождался произнесением торжественной формулы. Также кредитор, произнеся формулу, мог взять должника, не оплатившего признанный судом долг, за любую часть тела и увести его домой и там заковать в цепи.*

3. Если болезнь или старость будет препятствием [для явки ответчика], пусть [истец] даст ему телегу. Если [истец] не хочет, пусть крытую повозку не устиляет.

4. Зажиточному поручителем пусть будет зажиточный. Неимущему же (гражданину) пусть поручителем будет тот, кто пожелает.

*Зажиточный (assiduius или adsiduius, дословно «оседлый»). Поручитель (vindex) обеспечивал в суде интересы ответчика, на которого было совершено наложение руки, поскольку тот уже не имел права голоса в суде. Такой поручитель нес также имущественную ответственность. Неимущий (proletarius, пролетарий) – гражданин, у которого из имущества было только потомство (proles).*

6. [Если стороны] примиряются по делу, пусть [магистрат это] огласит.

7. [Если стороны] не примиряются, то на комиции или на форуме до полудня для тяжбы пусть сойдутся. Пусть выступают по очереди обе присутствующие стороны.

8. [Если присутствует только одна из сторон,] после полудня в пользу присутствующей стороны пусть присудит.

9. Если присутствуют обе стороны, пусть заход солнца будет крайним сроком [судебного разбирательства].

#### Таблица 2

1. Судебный залог (sacramentum) состоял или из 500 ассов, или из 50. По искам в 1000 и более ассов взыскивалось 500 ассов, по искам до 1000 ассов – 50 ассов; такой размер залога был предписан законом XII таблиц. Но если шел спор о свободе человека, то, хотя бы его цена была наивысшей, взыскивался судебный залог лишь в 50 ассов, как было определено тем же законом... (Гай. Институции. 4.14).

2. [Если] ... тяжелая болезнь ... или день суда с чужеземцем, ... [будет препятствовать] судье, арбитру или стороне явиться в суд, пусть для этого [судебного разбирательства] будет назначен другой день.

3. Кому недостает свидетельских показаний, тот пусть идет к воротам [дома не явившегося на суд свидетеля] и через день во всеуслышание призывает [его].

### Таблица 3

1. После признания долга или вынесения судебного решения, пусть [должнику для оплаты долга] будут даны 30 дней по закону.

2. Затем пусть [кредитор] наложит руку [на должника]. Пусть ведёт в суд.

(3. Если [должник] не исполнил судебное решение, или никто не поручился за него на суде, пусть [кредитор] уведёт его к себе, пусть наложит колодки или оковы весом 15 фунтов, не больше или, если пожелает, то меньше.

4. [В заточении должник], если хочет, пусть живёт за свой счет. Если не живёт за свой счет, тот, кто его в заточении держит, пусть по фунту хлеба в день выдаёт. Если хочет, пусть больше даёт.

5. В это время было право примирения; если [стороны] не договаривались миром, то [должников] содержали в оковах 60 дней. В течение этого срока их три раза подряд в торговые дни приводили к претору в комиций, при этом объявлялись присуждённые суммы. В третий торговый день их предавали смерти или продавали за Тибр в чужие края (Авл Геллий. Аттические ночи. 20.1.46–47).

### Таблица 6

5а. Если кто перед судебным магистратом совершает наложение руки... (Авл Геллий. Аттические ночи. 20.10.7).

*В ходе первого этапа судебного процесса (in iure) формулировалась претензия перед судебным магистратом. Судья же рассматривал дело и выносил решение на втором этапе (apud iudicem).*

*Manus conserere – начать тяжбу о владении (с обряда символического наложения рук на спорный предмет).*

### Таблица 7

9b. Если дерево с соседнего участка наклонено ветром на твой участок, по закону XII таблиц ты обоснованно можешь предъявить иск об его удалении (Дигесты. 43.27.2, Помпоний).

10. Законом XII таблиц предписано, чтобы желуди, падающие с соседнего участка, разрешалось собирать (Плиний. Естественная история. 16.5.15).

*Словом желудь (glans) обозначались любые плоды (Дигесты. 50.16.236.1, Гай).*

## ИНСТИТУЦИИ ГАЯ (извлечения)

### Книга IV. ОБ ИСКАХ

1. Нам остается поговорить об исках. Если зададимся вопросом, скольких родов бывают иски, то правильнее всего принять два рода исков: вещные и личные.

2. Личным будет тот иск, который мы заявляем против того, кто ответствен или по договору, или по деликту; то есть личный иск бывает тогда, когда мы

формулируем исковое заявление таким образом, что ответчик должен или передать, или сделать, или предоставить что-либо.

3. Вещный иск имеет место тогда, когда мы заявляем и утверждаем, что физическая вещь – наша, или поднимаем спор о том, что мы имеем какое-либо право...

5. Вещные иски называют еще виндикациями, а личные иски –кондикциями.

10. ...Одни иски таковы, что предъявляются по точной исковой формуле, а другие имеют силу и значение сами по себе. Для того, чтобы это стало ясно, необходимо прежде поговорить о законных исковых формулах.

11. Иски, которые были в употреблении у древних, назывались *leges actiones*, потому ли, что были установлены законами, так как в то время не были еще в употреблении преторские эдикты, которые ввели новые иски, или потому, что в исковых формулах воспроизводились слова и выражения закона, которые считались неизменными подобно самим законам. Вот почему, если кто-либо отыскивал вознаграждение за поврежденные виноградные лозы, называя их лозами, то отвечали, что он проиграл иск, так как должен был назвать лозы деревьями на том основании, что закон XII таблиц, согласно которому давался иск по поводу срезанных лоз, говорит о деревьях...

16. При вещных исках движимости и одушевленные предметы, которые можно было доставить в суд перед претором, виндицировались следующим образом. Тот, кто виндицировал, держал прут; затем хватал вещь, например раба, и произносил следующее: “Я утверждаю, что этот раб, по указанному основанию, мой по квиритскому праву, и поэтому я налагаю на него мой прут”, при этом он налагал на раба прут. Ответчик произносил те же слова и делал то же самое. После того как оба виндицировали, претор провозглашал: “Отпустите этого раба”. Стороны повиновались. Виндицировавший истец спрашивал ответчика, а тот в свою очередь, спрашивал истца: “Прошу тебя сказать, на каком основании ты виндицировал?”; тот отвечал: “Я доказал мое право, наложив прут”; тогда тот, кто первый виндицировал, произносил: “На случай, если ты незаконно виндицировал, я призываю тебя представить сакраментальную сумму в пятьсот ассов”. Споры эти совершаются при содействии одного судьи, когда судья или одна из тяжущихся сторон принадлежат к peregrini. В таком же положении находятся все те суды, которые происходят в городской черте Рима как между римскими гражданами, так и между peregrini. Эти суды основываются на преторской власти, поэтому они имеют силу до тех пор, пока сохраняет власть тот, кто назначил эти суды.

17. Если вещь была такова, что без неудобств нельзя было доставить ее в суд, например, ...стадо какого-либо скота, то брали часть спорного предмета... Таким образом, из стада в суд приводили одну овцу или козу, или даже брали шерсть животного, которую приносили в суд. От корабля... отламывали какую-

либо часть. Равным образом, если спор шел относительно земли, здания или наследства, то брали часть и приносили в суд, и над этой частью происходила виндикация, как если бы налицо был весь спорный предмет: из земли, например, брали кусок, из дома – черепицу, а если спор шел о наследстве, то, равным образом, брали из него вещь или какую-либо часть его...

18. Иск назывался кондикцией, когда истец обращался к противнику с торжественным объявлением, чтобы он через 30 дней снова явился перед судом с целью установления *judicium*. Ныне же не в собственном смысле мы называем кондикцией личный иск, в котором утверждаем, что ответчик должен нам дать что-либо в собственность, ибо в настоящее время по этому поводу не делается никакого торжественного извещения.

21. Главным образом посредством наложения руки вели спор о тех вещах, при которых такое производство постановил какой-нибудь закон, как, например, по Закону XII таблиц это имело место относительно осужденного судебным решением. Производство было следующее: истец говорил: «Так как тебя присудили или обязали дать мне десять тысяч сестерций, и так как ты их, как следовало, не уплатил, тоя вследствие этого по поводу десяти тысяч сестерций налагаю на тебя, осужденного, руку» и при этом он брал его за какую-либо часть тела. Осужденный по закону не вправе был сбросить с себя руку и возражать с помощью исковой формулы, но мог представить заступника, который замещал должника и открывал процесс. Тот, кто не представлял заступника, отводился домой истцом, который связывал и сковывал должника.

24. На основании некоторых законов ответчик мог сбрасывать с себя руку и лично защищаться всякий раз, когда наступало судебное разбирательство; истец в торжественной формуле иска не прибавлял слов «*pro judicato*», но, назвав основание, по которому предъявлял иск, говорил: «по поводу этого предмета я на тебя налагаю руку». От меня не ускользнуло, что в торжественной формуле закона **Фурия о наследстве** стояли слова «*pro judicato*», хотя в самом законе их нет. Это, по-видимому, сделано без всякого основания.

26. Посредством задержания имущества должника предъявляется иск о некоторых делах по обычному праву, а также о некоторых других по закону.

27. Обычаями введена формула иска претензий солдат. В обеспечение жалованья солдатам позволялось взыскивать залог с того лица, которое обязано уплатить в случае, если трибун, заведовавший кассой, не выдавал такового (все деньги, которые давались солдатам в качестве жалованья, назывались технически *aes militare*).

29. Во всех этих случаях предъявлялся упомянутый законный иск при соблюдении известных формальностей и потому большинством принято, что и этот иск есть торжественная формула судопроизводства. Однако, по мнению



некоторых юристов, это не *legis action*: во-первых, потому, что захват вещи совершался не в присутствии претора и в большинстве случаев даже в отсутствие противника, между тем, как при прочих исках можно было совершать задержание только в присутствии претора и при наличии противника; во-вторых, потому, что захват мог быть совершен и в неприсутственные дни, то есть, когда по религиозным причинам нельзя было производить судебных разбирательств.

30. Все эти формы судопроизводства мало-помалу вышли из употребления, так как вследствие излишней мелочности тогдашних юристов, которые считались творцами права, дело было доведено до того, что малейшее отклонение от предписанных форм и обрядов влекло за собой проигрыш дела; поэтому законом Эбуция и двумя законами Юлия отменены были эти торжественные иски и введено судопроизводство посредством формул.

34. ...В некоторых формулах содержатся фикции...; например, когда тот, кто на основании эдикта потребовал владения наследством, действовал как наследник; так как этот последний вступает на место покойника по преторскому, а не по гражданскому праву, то он не имеет прямых исков и не вправе утверждать, что ему принадлежит то, что принадлежало покойному; равным образом он не может утверждать, что ему должны то, что следовало покойному. ...Его притязания формулируются следующим образом: “Такой-то назначается судьей. Если бы в том случае, когда Авл Агерий, т.е. истец, был бы наследником Луция Тиция, такая-то земля, о которой теперь ведется дело, должна была бы принадлежать ему по праву квиритов, то ты, судья, присуди эту землю Авлу Агерию”.

36. Точно так же предполагается истекшею в том иске, который называется Публициевым. Он предоставляется тому, кто, не успев еще приобрести на основании давности вещи, переданной ему... путем *traditio*, отыскивает ее судебным порядком, лишившись владения ею; так как он не может требовать ее как принадлежащую ему по квиритскому праву, то предполагается, что он приобрел ее в собственность на основании давности и таким образом как будто бы сделался собственником по квиритскому праву; его исковое требование формулируется следующим образом: “...Если раб, которого Авл Агерий купил и который ему передан, должен был бы принадлежать Авлу Агерию по праву Квиритов, коль скоро он провладел бы им в течение года (кондемнация), то ты, судья, осуди N.N. (ответчика); если же сказанного не окажется, то оправдай его”.

37. Равным образом предполагается римское гражданство у иностранца, если от имени его предъявлялся иск или когда против него начинают тяжбу, ...когда, например, иностранец предъявляет, или против него предъявляется иск о краже или о содействии или советах при совершении воровства. ... Точно так же, если иностранец предъявляет иск по Аквилеву закону о вреде, нанесенному чужому имуществу, или, если против него возбуждают иск, то судебное решение должно быть произнесено в предположении, что он римский гражданин.

38. Кроме того, мы иногда предполагаем, что наш противник не подвергся уменьшению правоспособности. Ибо, если лицо, вступившее с нами на основании договора в обязательственное отношение, подвергается умалению правоспособности, например, женщина вследствие коэмпции [*форма брака в форме символической купли, практиковавшаяся между плебеями*], мужчина в силу усыновления, то наш долг погашается согласно постановлениям гражданского права и нельзя прямо утверждать, что он или она должны нам что-либо дать. Но для того, чтобы от их воли не зависело уничтожить наше право, введен против них аналогичный иск после восстановления правоспособности. То есть в этом иске предполагается, что эти лица не подверглись умалению правоспособности.

39. Главные части исковых формул следующие: краткое изложение фактов, вызвавших процесс (*demonstratio*); изложение требований истца (*intentio*); уполномочение судьи на присуждение сторонам какой-либо вещи в собственность (*adjudicatio*); уполномочение судьи на осуждение или оправдание ответчика (*condemnatio*).

40. Демонстрация есть та часть исковой формулы, которая вставляется для того, чтобы указать вещь, о которой идет спор, например, следующая часть формулы: “...так как Авл Агерий продал Нумерию Негидию раба”...

41. Интенция есть та часть формулы, которая выражает притязание истца, например, следующая часть формулы: “если окажется, что Нумерий Негидий должен дать Авлу Агерии десять тысяч сестерций”...

42. Адьюдикация есть та часть судебной формулы, в которой судье предоставляется присудить вещь какой-либо из сторон, например, если между сонаследниками идет спор о дележе наследства, ...или между соседями об установлении границ. Эта часть гласит: “Сколько следует присудить, столько ты, судья, присуди тому, кому должно”.

43. Кондемнация есть та часть формулы, на основании которой судья уполномочивается осудить или оправдать ответчика, например, следующая часть формулы: “Судья, присуди Нумерия Негидия уплатить Авлу Агерии десять тысяч сестерций. Если же долга за Нумерием Негидием не окажется, то оправдай”. Или следующая: ... “Судья, присуди Нумерия Негидия уплатить Авлу Агерии” и проч., так что слова “десять тысяч” не прибавляются.

44. Однако не все эти части находятся одновременно во всех формулах; иногда встречается только одна какая-нибудь часть, а других нет; по крайней мере иногда находится только одна интенция, как в преюдициальных исках, в которых, например, разбирается вопрос, свободен ли данный раб, как велико приданое и многие другие; демонстрация, адьюдикация и кондемнация одни никогда не встречаются, так как демонстрация без интенции или без кондемнации не имеет никакого значения. Равным образом кондемнация или адьюдикация не имеет никакой силы без интенции, и потому они одни никогда не употребляются.

75. На случай преступления, совершенного сыновьями и рабами, если они, например, совершили кражу или нанесли обиду, установлены ноксальные иски, по которым отцу или господину предоставляется или принять на себя последствия совершенного преступления в виде вознаграждения, или же выдать голову виновного. Было бы несправедливым, если бы их преступность причиняла, кроме них самих, еще убыток родителям и господам.

78. Но если сын совершил преступление против отца или раб против господина, то не возникает никакого иска, так как между мною и тем, кто находится в моей власти, не может возникнуть никакого обязательства...

79. Когда сын семейства отдается в кабалу за ущерб, причиненный проступком, то основатели противоположной школы полагают, что требуется трехкратная манципация, так как Законом XII таблиц постановлено, что сын освобождается из-под отеческой власти только после трехкратной манципации. Сабин же и Кассий и прочие представители нашей школы думали, что достаточно одной манципации, и ... трехкратная манципация относится по закону XII таблиц к случаям добровольной манципации.

82. Теперь мы должны сказать, что предъявлять иски мы можем или от своего собственного имени, или от чужого, в качестве, например, представителя в процессе, уполномоченного, опекуна, попечителя; между тем как во времена господства старого судопроизводства предъявление исков от имени третьего лица не дозволялось, за исключением некоторых случаев.

103. Все суды основываются или на предписании гражданского права, или на преторской власти.

104. Гражданские (законные) суды суть те, которые происходят в самом городе Рима или пространстве тысячи шагов от Рима между римскими гражданами и при содействии одного судьи. Эти суды, по закону Юлия, определяющему общие положения юрисдикции, погашаются, если не были окончены в течение года и шести месяцев. Это и есть то, что обыкновенно говорят: "По Юлиеву закону спор прекращается по истечении года и шести месяцев".

105. На преторской власти основываются суды, состоящие из рекуператоров [*сборщиков налогов*], и те, которые совершаются при содействии одного судьи, когда судья или одна из тяжущихся сторон принадлежит к peregrini. В таком же положении находятся все те суды, которые происходят в городской черте Рима, как между римскими гражданами, так и между peregrini. Эти суды основываются на преторской власти, потому что они имеют силу до тех пор, пока сохранил свою власть тот, кто назначил судью.

106. Если в суде, основанном на преторской власти, совершается разбирательства по вещным или личным искам с помощью формулы преторского права или посредством формулы с обозначением интенции по гражданскому праву,

впоследствии, тем не менее, истец может возобновить тот же спор согласно с гражданским правом, и потому необходимы возражения для воспроизведения силы судебного решения или воспроизведения силы такого факта, что дело уже разбиралось в суде.

107. Если в законный суд предъявлен личный иск по формуле, интенция которой составлена по гражданскому праву, то вторично по самому смыслу закона нельзя вчинять иска по тому же делу, поэтому эксцепция излишня. Если же вчиняет иск вещный или иск по фактическим обстоятельствам, то впоследствии, тем не менее, *ipso jure* можно вчинять тот же иск, и поэтому необходима эксцепция уже состоявшегося судебного решения или дела, доведенного уже до момента *litis contestationis*.

108. Другое применялось при старой форме судопроизводства, именно раз о каком-либо предмете предъявлен был иск, то нельзя было вновь вчинять того же самого спора; и вообще употребление возражений в те времена было не такое, как теперь.

110. Здесь следует сказать, что претор все иски, проистекающие из закона или сенатского постановления, обыкновенно составляет навсегда, а иски, зависящие от его собственной юрисдикции, даются обыкновенно на годичный срок.

111. Иногда же претор издает иски навсегда, как бы в подражание гражданскому праву; сюда относятся те иски, которые претор дает владельцам наследственного имущества и прочим лицам, заступающим место наследника.

115. Вслед за этим мы рассмотрим вопрос о возражениях (эксцепциях).

116. Возражения были установлены ради защиты ответчиков, ибо часто случается, что кто-либо ответственен по гражданскому праву, однако, несправедливо было бы осуждать его; например, если ты обязался стипуляционным образом отдать деньги, будто бы отсчитанные (мною) займы, а я бы не отсчитал; не подлежит сомнению, что я могу от тебя потребовать эти деньги, ты должен их дать, так как ты обязан в силу стипуляции, но так как было бы несправедливо осудить тебя под этим предлогом, то ты должен защищаться возражением злого умысла. Равным образом, если я условлюсь с тобою, что не буду требовать с тебя уплаты того, что ты мне должен, то, тем не менее, по закону я имею право требовать от тебя возврата денег, так как обязательство не прекращается частным соглашением. Но решено, что в случае требования, я устраниюсь в силу возражения последовавшего соглашения.

117. Возражения имеют место также в тех исках, которые не направляются на лицо (не являются личными). Если ты, например, страхом или злым умыслом склонил меня дать тебе мандационным образом какую-либо вещь в собственность, и будешь ее от меня требовать, то мне дается возражение, посредством которого ты устранишься, если я докажу, что ты заставил меня согласиться под влиянием угроз или обмана.

118. Одни возражения были помещены претором в его эдикте, другие он составляет, расследовав дело. ...Его возражения берут свое основание из законов или из других частей права, заменяющих закон, или созданы юрисдикцией претора.

120. Возражения (эксцепции) бывают или прекратительными (постоянными) или отлагательными (временными).

121. Прекратительные – это те, которые имеют силу навсегда и не могут быть избегнуты, когда, например, заключена сделка под влиянием психического принуждения или посредством обмана...

122. Временные – это те возражения, которые имеют силу на определенный срок, например, до срока того соглашения, которое заключено, например, чтобы в течение пяти лет не требовать исполнения известного обязательства, ибо по истечении этого срока возражение теряет силу.

123. Кому противопоставляется отлагательное возражение, тот должен ... отложить иск; в противном случае, если он предъявит иск, несмотря на возражение, то проигрывает тяжбу.

130. Теперь поговорим о дополнительной части формулы, именуемой *praescriptio*...

132. ...Прескрипциями они названы потому, что помещаются в начале формулы перед интенцией.

138. Остается рассмотреть интердикты.

139. В известных случаях претор или проконсул употребляют свою власть для прекращения споров. Это бывает преимущественно тогда, когда спор идет между сторонами о владении и как бы владении; претор приказывает или запрещает что-либо. Торжественные формулы приказания, которыми он пользуется в этом случае, называются интердиктами или декретами, или интердиктами в тесном смысле слова.

140. Декретами они называются тогда, когда претор приказывает кому-либо сделать что-либо, например, выдать захваченную вещь; интердиктами – тогда, когда приказывает воздержаться от каких-либо действий, например, когда запрещает применять насилие...

141. Однако, когда претор приказал что-либо сделать или запретил, то этим дело еще не окончено; стороны отправлялись к судье или к рекуператорам и здесь, после представления формулы, проверяли, сделано ли или не сделано по эдикту претора то, что он приказал сделать...

142. Главное деление интердиктов то, что они бывают или запретительные, или восстановительные, или предъявительные.

143. Следующее деление интердиктов основано на том, что некоторые из них установлены или ради получения владения, или ради удержания, или восстановления.

144. ...Интердикт для получения владения называется так потому, что он полезен только тому, кто впервые добивается получить владение вещью. Следовательно, кто, получив владение, потерял оное, тому этот интердикт перестает быть полезным.

148. Для удержания владения дается обыкновенно интердикт тогда, когда обе стороны спорят о собственности на какую-либо вещь, и когда предварительно разбирается вопрос, кто из тяжущихся должен владеть вещью и кто должен доказывать свои права собственности. На этот случай установлены интердикты *uti possidetis* и *utribi*.

149 Интердикт *uti possidetis* охранял владение недвижимостями (землею или зданиями); интердикт *utribi* – владение движимыми вещами.

150. Когда дается интердикт по поводу земли или зданий, то по приказу претора одерживает верх тот, кто владел во время интердикта, если только он ни силой, ни тайно, ни прекарным образом не получал владения от противника; и, напротив, при интердикте о движимой вещи одерживает верх тот, кто владел ею в течение большей половины последнего года, причем ни насильственно, ни тайно, ни прекарным образом.

153. Мы владеем, по-видимому, не только если сами владеем, но также, если кто владеет от нашего имени, хотя бы он не был нам подвластен, каковы арендатор и наниматель городской недвижимости; равным образом мы, по-видимому, владеем через тех, кому мы отдали вещь на хранение или кому ссудили вещь безвозмездно, или предоставили бесплатное пожизненное пользование жилищем, usufrukt или только пользование; это и называется, как обычно говорят, – возможностью удерживать владение через всякого владеющего от нашего имени...

154. Для восстановления нарушенного владения обыкновенно дается интердикт; если кто насильственно утратил владение, ему предоставляется интердикт, начальные слова которого: “Откуда ты насильственно изгнан...”. Этим интердиктом изгнавший принуждается возвратить владение вытесненному из своего участка, если только последний не владел недвижимым имуществом изгнавшего ни насильственно, ни тайно, ни прекарным образом; однако, того, кто владел моим имуществом насильственно, тайно или прекарным образом, я безнаказанно могу лишать владения.

155. Бывает, однако, что, изгнав того, кто владеет моим имуществом насильственно, или тайно, или прекарным образом, я обязан возвратить владение; например, когда я изгнал его насильно оружием. Вследствие жестокости проступка, я ...должен возвратить ему владение. Под именем оружия мы понимаем не только щиты, мечи, шлемы, но и палки и камни.

156. Третье деление интердиктов – то, что они или простые, или двойные.

157. Простые будут те, в которых одна из сторон истец, другая – ответчик; таковы все восстановительные или предъявительные интердикты. ...Истец – тот,

кто требует выдачи или восстановления; ответчик – тот, от которого требуется выдача или восстановление.

158. Из запретительных интердиктов одни – двойные, другие – простые.

159. Простые, когда претор запрещает ответчику что-либо делать...; истцом является тот, кто требует, чтобы ни делали что-либо, ответчиком – тот, кто предпринимает такое действие.

160. Двойными будут, например, интердикты *uti possidetis* и *utribi*. Они называются двойными потому, что относительно владения положение обоих тяжущихся в этих интердиктах представляется одинаково; ... оба выступают в роли истца и ответчика, так что и претор относительно обоих употребляет одни и те же выражения. Основная редакция этих интердиктов следующая: “Я запрещаю насилие, (и требую) чтобы вы владели так же, как вы теперь владеете”. Формула другого интердикта такая: “Запрещаю всякое насилие и требую, чтобы этот раб, о котором идет спор, остался у того, у кого он пробыл большую часть этого года”.

183. В заключение, следует знать, что тот, кто предъявляет иск, должен призвать ответчика в суд, а если тот не повиновался такому призыву, то истец вправе в силу эдикта претора подвергнуть ответчика наказанию. Однако, некоторых лиц, без особого разрешения претора, нельзя призвать к суду, например, родителей, патронов, патронков, детей и родителей патрона и патронки; поступивший вопреки этому подвергается наказанию.

## ДИГЕСТЫ ИЛИ ПАНДЕКТЫ

### КНИГА ВТОРАЯ

#### Титул I. О юрисдикции

#### (*De iurisdictione*) (извлечения)

10. (*Ульпиан*). Осуществляющий юрисдикцию не должен объявлять право (выносить решение) ни по своим делам, ни по делам своей жены или своих детей, ни своих вольноотпущенников или других лиц, которые находятся при нем.

11. (*Гай*). Если одно лицо предъявляет к другому несколько исков и стоимость каждого из этих исков находится в пределах юрисдикции рассматриваемого дело, но сумма всех исков превосходит пределы его юрисдикции, то, по мнению Сабина, Кассия, Прокула, он может предъявлять иски у этого судьи; этот взгляд подтвержден рескриптом императора Антонина.

20. (*Павел*). Провозглашающему право (выносящему решение) за пределами своей территории можно безнаказанно не повиноваться. Так же, если он захочет вынести решение свыше пределов своей юрисдикции.

**Титул II. Какие правовые положения кто-либо  
устанавливает в отношении другого, такие же положения  
могут быть применены и в отношении его самого  
(Quod quisque iuris in alterum statuent, ut ipse  
eodem iure utatur) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Этот эдикт устанавливает положение величайшей справедливости: «Магистрат или лицо, занимающее должность, облеченную властью, установив какое-либо новое правовое положение по делу против другого лица, должен применить то же правовое положение, если его противник предъявит требование. Если кто-либо достигнет того, что (в его пользу) будет установлено какое-либо новое правовое положение магистратом или лицом, занимающим должность, облеченную властью, то это же правовое положение будет применено против него, когда впоследствии его противник предъявит требование». Понятно, что то право, которое кто-либо считает справедливым применить к другому лицу, должно признаваться действительным и для самого себя...

**Титул IV. О вызове в суд  
(De in ius vocando) (извлечения)**

5. (*Павел*), (Мать) всегда является известной, если даже она зачала вне брака, но отец – это тот, на кого указывает брак

13. (*Модестин*). Вообще мы не можем вызывать в суд без разрешения претора тех лиц, которым должно быть оказываемо уважение...

18. (*Гай*). Многие думали, что никого не дозволяется вызывать в суд из его дома, так как дом является безопаснейшим убежищем и приютом, и очевидно, что тот, кто будет звать на суд из дома, причиняет насилие

19. (*Павел*). Несомненно, что достаточному наказанию подвергается тот, кто не является в суд для защиты и скрывается, так как противник вводится во владение его имуществом. Но если он разрешает войти в его дом или будет замечен с улицы, то Юлиан говорит, что он может быть правильно вызван в суд.

20. (*Гай*). Но никто не сомневается, что дозволено вызвать в суд от входной двери, или из бани, или из театра.

21. (*Павел*). Хотя тот, кто находится у себя дома, может быть вызван в суд, однако никто не может быть извлечен из своего дома.

22. (*Гай*)... § 1. Вызванный в суд может быть отпущен в двух случаях: если кто-либо защищает его личность и если, пока он идет в суд, будет заключена мировая сделка по данному делу.



**Титул V. Если кто-либо, вызванный в суд, не пойдет  
(*Si quis in ius vocatus non ierit sive quis eum vocaverit*) (извлечения)**

2. (*Павел*). По любому основанию вызванный в суд должен явиться к претору или к другим лицам, осуществляющим юрисдикцию, чтобы было выяснено, подсуден ли он данной юрисдикции. § 1. Если кто-либо, вызванный в суд, не пойдет, то он будет присужден [компетентным судьей] к штрафу, но неопытным людям должно быть оказано снисхождение; равным образом если для истца не имеет значения, чтобы его противник явился именно в назначенное время, то претор освобождает (ответчика) от наказания, например, если в день, указанный для явки, суд не происходит.

**Титул X. О лице, действия которого  
воспрепятствовали кому-нибудь явиться в суд  
(*De eo per quem factum erit quominus quis i  
n iudicio sistat*) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Претор признавал необходимым справедливейшим образом наказывать того, кто со злым умыслом воспрепятствовал кому-либо явиться в суд.

§ 1. Следует думать, что действует со злым умыслом не только тот, кто своими руками или через своих людей удерживал кого-либо, но и тот, кто просил других, чтобы они удерживали это лицо (обязанное явиться в суд) или увели его, дабы он не явился в суд, вне зависимости от того, знали ли они или не знали об этом замысле.

§ 2. Мы понимаем злой умысел в том смысле, что если кто-нибудь сообщил идущему в суд печальное известие, в силу которого для того оказалось необходимым не идти в суд, то он является ответственным в силу этого эдикта; но некоторые думают, что он (вызванный в суд) должен сам отвечать за то, что был легковерен.

§ 3. Если ответчик в силу злого умысла истца не явится в суд, то ответчик на основании эдикта не имеет иска против истца, так как он может быть удовлетворен эксцепцией, если к нему будет предъявлен иск на основании стипуляции о штрафе за неявку в суд.

§ 4. Если несколько лиц совершили действие в силу злого умысла, то отвечают все, но если один уплатит штраф, то прочие освобождаются (от обязанности уплатить штраф), так как истец не имеет интереса (взыскивать штраф с других)...

**Титул XI. Если кто-либо не выполнит обещания  
явиться в суд (Si quis cautionibus in iudicio sistendi  
causa factis non obtemperabit) (извлечения)**

2. (*Ульпиан*). Мы не требуем, чтобы ответчик явился в суд, если дело, по поводу которого он обещал явиться, составило предмет мировой сделки, но это так, если мировая сделка была заключена раньше, чем нужно было явиться в суд. В прочих случаях, если мировая сделка была заключена позднее, то (ответчик) должен защищаться эксцепцией о злом умысле (*exceptio doli*), ибо кто заботится о штрафе после заключения мировой сделки...

§ 3. Если кто-либо обещал явиться в суд и не может явиться, так как ему препятствует состояние здоровья, или непогода, или сила реки, то он защищается эксцепцией – и с достаточным основанием. Так как в таком обещании речь шла о присутствии (лица на суде), то как может явиться в суд тот, кому препятствовало дурное состояние здоровья. Даже закон XII таблиц приказывает отложить день суда, если судье или кому-либо из тяжущихся воспрепятствовала тяжелая болезнь.

§ 4. Если женщина не явилась в суд не вследствие болезни, но по причине беременности, то, как говорит *Лабеон*, она может предъявить эксцепцию...

§ 5. Так же, если кто-либо впал в безумие, так как кому препятствует безумие – тому препятствует болезнь.

**Титул XII. О днях, когда не производится суд,  
и об отсрочках, и о различных сроках  
(De feriis et dilationibus et diversis temporibus)**

1. (*Ульпиан*). В предложении божественного *Марка* сенату выражено, что никто не должен принуждать своего противника явиться в суд во время жатвы или сбора винограда, так как занятые сельскими работами не могут быть принуждены явиться в суд.

§ 1. Но если претор или по неведению, или по небрежности распорядился об их вызове и они добровольно явились и если он вынесет решение в их присутствии и с их согласия, то решение останется в силе, хотя он и неправильно поступил, вызвав их. Если же в их отсутствие он, несмотря на это, вынесет решение, то последовательно сказать, что решение ничтожно, ибо действие претора не должно отменять права, – и посредством апелляции решение отменяется.

§ 2. Но исключаются некоторые дела, в которых можно принуждать явиться к претору и в то время, когда происходит жатва или сбор винограда, в частности, если вещь может погибнуть от времени, т. е. если отсрочка может уничтожить иск. Конечно, если дело неотложное, то мы принуждены явиться к претору.

4. (*Павел*). Презесы провинций имеют обыкновение устанавливать время жатвы и сбора винограда в зависимости от обычая каждого места.

8. (*Павел*). Согласно римскому обычаю, день начинается в полночь и кончается в середине следующей ночи. Поэтому то, что совершено в течение этих 24 часов, т. е. в течение двух разделенных пополам ночей и лежащего между ними света, считается таким же, как если бы было совершено в любой час света.

10. (*Павел*). В денежных делах отсрочка по каждому делу не может предоставляться более одного раза, в уголовных делах (*res capitales*) ответчику могут быть предоставлены три отсрочки, обвинителю – две, но в обоих случаях по выяснении дела.

### **Титул XIII. О сообщении формулы иска ответчику (De edendo) (извлечение)**

1. (*Ульпиан*). Кто хочет предъявить иск, тот должен предварительно заявить о нем ответчику; ибо справедливейшим представляется такой порядок, при котором намеревающийся предъявить иск должен заявить о нем ответчику, чтобы ответчик знал, должен ли он уступить или вести дальнейший спор, и если он думает, что следует спорить, то чтобы он пришел (в суд) подготовленным к рассмотрению дела, исследовав иск, который к нему предъявлен...

§ 3. Должно быть сообщено ответчику все, что лицо предполагает заявить у судьи, однако никто не может быть принужден заявлять о документах, которыми истец не предполагает пользоваться...

§ 5. Оказывается помощь тому, кто не сделал сообщения по причине возраста (несовершеннолетия), неопытности или пола (*имеются в виду женщины*) или по другой основательной причине...

### **Титул XV. О мировых сделках (De transactionibus) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Кто заключает мировую сделку, тот вступает в соглашение о сомнительном деле и о находящемся в неопределенном положении и неоконченном споре...

3. (*Сцевола*). Императоры Антонин и Вер дали такой рескрипт: «Частные договоры несомненно не могут причинять вреда праву других лиц.»

6. (*Гай*). В отношении споров, возникающих из завещания, нельзя ни заключить мировую сделку, ни отыскать правду иначе, как рассмотрев и исследовав слова завещания.

7. (*Ульпиан*). И мировая сделка, заключенная после судебного решения, является действительной, если принесена апелляция или если ты можешь принести апелляцию...

8. (*Ульпиан*). Так как те, которым оставлены (по завещанию) алименты, легко заключают мировую сделку, удовлетворяясь незначительной суммой,

уплачиваемой немедленно, то божественный Марк в своем предложении, прочитанном в сенате, установил, что мировая сделка об алиментах является действительной лишь тогда, когда она заключена с одобрения претора, ибо никто не должен становиться богаче путем ущерба, наносимого другому лицу...

9. (*Ульпиан*)... Какая бы ни была совершена мировая сделка, считается, что она заключена лишь о тех предметах, о которых условились договаривающиеся.

## КНИГА ТРЕТЬЯ

### Титул I. О предъявлении требований в суде (*De postulando*) (извлечения)

1. (*Ульпиан*). Претор установил данный титул... чтобы перед ним не выступали все без разбора.

§ 1. Поэтому он установил три разряда: одним вообще воспретил предъявлять требования в суде, вторым разрешил выступать лишь по своим делам, третьим разрешил выступать по делам только определенных лиц и по своим делам...

§ 2. Предъявлять в суд требование – это значит излагать свою или своего друга просьбу в суде, у лица, которое обладает юрисдикцией, или возражать против просьбы другого лица.

§ 3. Претор начал с тех, кому вообще запрещается предъявлять требования в суде. В этом эдикте он исключил ряд категорий лиц из числа могущих предъявлять судебные требования в силу их юности или происшедшего с ними случая. В силу юности – того, кому меньше 17 лет. В силу происшедшего случая – глухому, который совершенно не слышит, запрещается выступать перед претором: не выслушав декрет претора, он мог бы подвергнуться наказанию за строптивость, как если бы он не подчинился декрету.

§ 4. Претор говорит: «Если не будут иметь адвоката – я дам». Не только по отношению к указанным лицам претор проявляет эту человечность, но если имеется и кто-либо другой, кто в силу определенных причин, вследствие неблагоприятных действий противника или его угроз, не нашел себе защитника.

§ 5. На втором месте эдикт указывает на тех, которые не должны выступать в суде за других; в этом эдикте претор отстраняет от выступлений за других некоторых лиц в силу их пола или происшедшего с ними случая, а также упоминает о лицах, на которых лежит клеймо позора. В силу пола женщинам запрещается выступать в суде по делам других лиц. И смысл запрещения в том, чтобы женщины не вмешивались в чужие дела, вопреки стыдливости, соответствующей их полу, чтобы они не брали на себя мужских обязанностей. Начало этому было положено делом Карфании, бесчестнейшей женщины, которая, непристойно выступая в суде и беспокоя магистрата, послужила причиной издания эдикта.

§ 6. Кто осужден за тяжкое преступление, тот не должен выступать за другого. Также на основании сенатусконсульта запрещается выступать даже

у низших судей (*iudex pedaneus*) осужденному государственным судом за ябеду и тем, кто нанялся для борьбы со зверями (на арене цирка). К «зверям» мы относим более в силу дикости, чем на основании рода животных: ведь как быть, если имеется лев, но прирученный, или другие прирученные зубатые? Здесь мы упоминаем того, кто нанялся, независимо от того, боролся он на деле или нет. Если он боролся, не нанявшись, он не подходит под это правило; ибо не подходит тот, кто вообще боролся с дикими зверями, но подходит тот, кто нанялся для этого. Наконец, как говорят древние, сюда не относятся те, кто делает это – борется со зверями – чтобы показать свою храбрость и не получает платы, если лицо не делает этого на арене; выступающие на арене не могут избежать пятна. Но если кто-либо нанялся, обязавшись охотиться на диких зверей, или кто борется не на арене с диким зверем, который вредит данной местности, на того не ложится пятно...

§ 7. В начале настоящего титула мы сказали, что претор установил три разряда лиц, не могущих предъявлять в суде требований. Из этих разрядов третий включает в себя тех, за которыми не отрицается вообще способность предъявлять требования, но которые не могут предъявлять требования за всех; эти лица как бы провинились в меньшей степени, чем упомянутые в предыдущих главах.

§ 8. Претор говорит: «Тем, кому на основании закона, плебисцита, сенатусконсульта, эдикта, декрета принцепсов запрещено предъявлять требования на суде, кроме как за определенных лиц, предоставляется предъявлять у меня требования лишь за тех лиц, за которых они вправе это делать». [*Имеются в виду те, кто на основании преторского эдикта объявлен пользующимся дурной славой (infamis); все они могут предъявлять требования лишь за себя и за определенных лиц*]. Те, кто не будет восстановлен в прежнее положение, не могут предъявлять требований ни за кого другого, кроме как за родителя, патрона, патронку, за детей и родителей патрона и патроны». И добавляет: «или за своих детей, брата, сестру, жену, тестя, тещу, за находящегося или находящуюся под их опекой, за безумного или безумную»...

6. (*Ульпиан*). Я считаю, что могут выступать на суде без нарушения эдикта те, кто делает это не по своему желанию, но по необходимости, в силу выполняемых ими обязанностей, хотя бы эти лица были такими, которые могут выступать лишь по своим делам. Если кому-либо запрещено заниматься адвокатурой, и это запрещение касается лишь выступлений у данного магистрата во время выполнения им должности, то я считаю, что это лицо может выступать у преемника этого магистрата...

8. (*Папиниан*). Император Тит Антонин в своем рескрипте указал, что тот, кому запрещено на пять лет заниматься адвокатурой, по истечении пяти лет может предъявлять требования в суде по делам любого лица. И божественный Адриан указал в рескрипте, что вернувшийся из изгнания может предъявлять требования в суде. Не имеет значения, за какое преступление лицо было подвергнуто

запрещению или изгнанию, дабы наказание, наложенное на определенный срок, не растягивалось вопреки истине решения.

**Титул IV. Об исках, предъявляемых от имени  
какой-либо совокупности или против нее  
(Quod cuiuscumque universitatis nomine vel  
contra eam agatur) (извлечения)**

1. (*Гай*). Не предоставляется всем вообще учреждение (право учреждать) ни товарищества, ни коллегии, ни союза (*corpus*), ибо и законами, и сенатусконсультами, и конституциями принцепсов это дело ограничивается. В силу весьма редких причин разрешаются союзы этого рода. Например, разрешено образовывать союз участникам в сборе государственных налогов или для разработки золотых приисков или серебряных рудников и соляных варниц. Равным образом в Риме существуют некоторые общества, которые утверждены в качестве союзов сенатусконсультами и конституциями принцепсов, как-то: пекарей и некоторых других (ремесленников) и союзы корабельщиков, которые существуют и в провинциях.

§ 1. Те, которым разрешено образовать союз под именем коллегии, товарищества или под другим именем того же рода, приобретают свойство иметь по образцу общины (*res publica*) общие вещи, общую казну и представителя (*actor*) или синдика, посредством которых, как и в общине, делается и совершается то, что должно делаться и совершаться сообща.

§ 2. Если никто их не защищает, то по указанию проконсула берется во владение то, что является их общим имуществом; и если после напоминания они не примут мер к защите своего, то отдается приказ о продаже имущества. Мы считаем, что нет представителя или синдика и тогда, когда он отсутствует, или ему препятствует болезнь, или он не способен к деятельности.

§ 3. И если постороннее лицо хочет защищать совокупность, то проконсул это разрешает так же, как это соблюдается при защите (интересов) частных лиц, ибо этим путем положение совокупности улучшается.

2. (*Ульпиан*). Если должностные лица муниципии или какая-либо совокупность назначают представителя (*actor*) для предъявления иска, то не следует говорить, что это нужно рассматривать как сделанное несколькими лицами: ибо он выступает в интересах общины (*res publica*) или в интересах совокупности, а не в интересах отдельных лиц.

3. (*Ульпиан*). Никому не разрешается предъявлять иск от имени [общины (*civitas*) или *куррии* (*curia*)], кроме тех, кому это разрешает закон или, при отсутствии закона, кого назначил совет общины (*ordo*).

7. (*Ульпиан*). Как претор дает иски от имени граждан муниципии, он также справедливейшим образом считает, что и против них (может быть предъявлен

иск. Но и легату (*должностное лицо общины*) который понес расходы на общественные дела, по моему мнению, следует дать иск против граждан общины.

§ 1. Если имеется долг в пользу совокупности, то это не является долгом отдельным лицам.

§ 2. В отношении декурионов или других совокупностей не имеет значения, все ли остаются, или остается часть, или весь состав переменялся. Но если (даже) совокупность свелась к одному человеку, то большей частью признается, что можно предъявлять к нему требования в суде и он может предъявлять требования в суде, так как право всех сосредоточилось в одном и остается имя совокупности.

8. (*Яволен*). Если лица, управляющие делами общины, не защищают общину и отсутствуют телесные вещи, что находилось бы во владении объединения, то истцы (кредиторы) общины должны быть удовлетворены путем (уступки им) исков к должникам общины.

## КНИГА ПЯТАЯ

### Титул I. О судах, где каждый должен предъявлять иски и отвечать по искам (*De iudiciis: ubi quisque agere vel conveniri debeat*) (извлечения)

1. (*Ульпиан*). Если (стороны) подчиняют себя какой-либо юрисдикции и соглашаются об этом, то в отношении согласившихся обладает юрисдикцией всякий судья, который стоит во главе судебного места или имеет иную юрисдикцию.

4. (*Гай*). Никакого спора не может быть у нас с тем, кого мы имеем в нашей власти, разве что дело шло бы о имуществе, приобретенном на военной службе (*peculium castrense*).

5. (*Ульпиан*). Если кто-либо вызван к претору из области, подчиненной чужой юрисдикции, тот должен явиться, как писали Помпоний и Виндий, ибо претор должен установить, имеется ли (по данному делу) его юрисдикция, и вызванный не может относиться с неуважением к власти претора. Ибо и послы, и другие лица, которые имеют право требовать, чтобы последовало обращение к ним в их доме, находятся в таком положении, что, будучи вызваны в суд, они являются, чтобы сослаться на свои привилегии.

13. (*Гай*). В трех исках – о разделе наследственного имущества, о разделе общего имущества и об установлении границ смежных участков – возникает вопрос, кто считается истцом, так как положение всех представляется одинаковым. Но более принятым является мнение, что истцом считается тот, кто потребовал рассмотрения дела в суде.

30. (*Марцелл*). Где началось судебное разбирательство, там оно должно быть и закончено...

## ТЕМА 3. ПРАВОВОЙ СТАТУС ЛИЦ В РИМСКОМ ПРАВЕ

---

### ЗАКОНЫ XII ТАБЛИЦ (извлечения)

#### Таблица 5

1. Предки пожелали, чтобы женщины из-за их легкомыслия находились под опекой, хотя бы они достигли совершеннолетия ... исключая дев-весталок, уже предки в уважение к их жреческому сану пожелали, чтобы они были свободны [от опеки].

7а. Если станет безумным, то у агната или кого-то из сородичей пусть будет власть над ним и его имуществом.

7б. По закону XII таблиц расточителю запрещалось распоряжение своим имуществом (Дигесты. 27.10.1, Ульпиан). Закон XII таблиц постановляет, чтобы расточитель, которому запрещено [распоряжаться своим] имуществом, был на попечении агнатов (Ульпиан. 12.2).

#### Таблица 8

27. Этим (членам коллегии, корпорации) закон (XII таблиц) предоставлял власть устанавливать для себя любое соглашение, какое им угодно, только бы они не нарушали какой-либо публичный закон; но этот закон считается заимствованным из закона Солона

### ИНСТИТУЦИИ ГАЯ (извлечения)

#### КНИГА I. О ЛИЦАХ

##### О разделении права

8. Все право, которым мы пользуемся, относится или к лицам, или к вещам (объектам), или к искам. Прежде всего, рассмотрим значение лиц.

#### О правовом положении людей

9. Главное деление в праве лиц состоит в том, что все люди – или свободные, или рабы.

10. Далее, из свободных людей одни – свободнорожденные, другие – вольноотпущенные.

11. Свободнорожденные суть те, которые родились свободными; вольноотпущенные – это те, которые отпущены на волю из законного рабства.

13. Итак, законом Элия Сенция постановлено, чтобы рабы, которые в наказание были заключены господами в оковы, клеймены горячим железом, допрашиваемы пытками за преступление и изобличены в совершении такового, равно и те, которые предназначены были бороться с дикими животными и брошены были или на арену цирка или в тюрьму, а затем были отпущены на волю или тем же самым господином или кем-либо другим, пользовались теми правами, которые были предоставлены иностранцам, сдавшимся римскому народу.





42. Кроме того, закон Фуфия Каниния установил известные пределы при отпущении рабов на волю по завещательному распоряжению.

43. Итак, тому, у кого более двух и не более десяти рабов, дозволяется отпускать на волю половину этого числа; тому, у кого более десяти и не более тридцати рабов, дозволяется отпускать на волю не более трети этого. Имеющий от тридцати до ста рабов может по усмотрению отпустить на волю четвертую часть рабов. Наконец, тому, кто располагает от ста до пятисот рабами, дозволяется освободить пятую часть рабов. Большее число не принимается в расчет, но закон предписывает, чтобы никто не имел права отпустить на волю более сотни, а если кто имеет всего только одного или двух рабов, то закон по отношению к нему ничего не определяет, и вследствие этого ему предоставляется возможность отпускать по усмотрению на волю.

44. Упомянутый закон не относится к тем, которые отпускают рабов не по завещательным распоряжениям. Посему те, которые отпускают рабов на волю посредством суда, или занесением в цензорский список, или в присутствии друзей, могут освобождать всех своих рабов, конечно, если освобождению не препятствует какая-нибудь другая причина.

48. Затем следует другое деление в праве лиц. Именно одни лица самостоятельны, другие подчинены чужому праву.

49. Из подвластных одни находятся под властью отца, другие – под властью мужа, третьи – в кабальной зависимости (*mancipio*) от другого.

51. Сперва разберем тех, которые находятся под властью другого.

52. Итак, под властью господ состоят рабы; эта власть над рабами есть институт общенародного права; ибо у всех народов мы можем заметить, что господа имеют над рабами право жизни и смерти и что все, что приобретается рабом, приобретается господину.

53. Но в настоящее время никому из подданных римского народа не дозволяется чрезмерно жестоко поступать со своими рабами без законной причины. По постановлению императора Антонина тот, кто без причины убьет своего раба, подвергается не меньшей ответственности, чем тот, кто убил чужого раба...

54. Так как римские граждане имеют двоякую собственность..., то мы будем считать раба только тогда под властью господина, когда он принадлежит ему по преторскому праву, хотя бы господин и не обладал по отношению к нему квирическим правом; ибо тот, кто только по квирическому праву есть собственник раба, не считается полным его господином.

55. Равным образом под нашей властью состоят наши дети, рожденные в законном браке; право это есть особенность (исключительное достояние) римских граждан, ибо нет почти других народов, которые имели бы над детьми такую власть, какую имеем мы.

106. Сумасшедший не может совершать никакого юридического акта, так как он не понимает, что делает.

107. Малолетний совершает законно всякую юридическую сделку, лишь бы только опекун принимал участие там, где утверждение опекуна необходимо...

108. То же самое правило применяется относительно женщин, состоящих под опекой.

119. Манципация состоит... в мнимой (воображаемой) продаже. Эта форма приобретения права собственности (*ius proptium*) свойственна римским гражданам и совершается следующим образом. Пригласив не менее пяти совершеннолетних римских граждан в качестве свидетелей и сверх того еще одно лицо того же состояния, которое держало бы в руках медные весы и называющееся весовщиком, покупатель, еще держа медь, говорит так: "Утверждаю, что этот раб по праву квиритов принадлежит мне и что он должен считаться купленным мною за этот металл и посредством этих медных весов". Затем он ударяет этим металлом об весы и передает его как покупную сумму тому, от кого он приобретает вещь посредством манципации.

120. Этим способом манципируются рабы и лица свободные, а также животные, которые причисляются к *res mancipi*, как, например, быки, лошади, мулы, ослы; тем же самым способом обыкновенно манципируются земельные участки как сельские, так и городские...

121. Манципация поземельных участков отличается от манципации прочих вещей только тем, что рабы и свободные, а равно животные, причисляющиеся к разряду *res mancipi*, могут быть манципированы, только будучи налицо, причем необходимо, чтобы тот, кто приобретает (покупатель), касался собственноручно того самого предмета, который ему передается; потому-то и акт этот называется *mancipatio*, так как вещь берется рукой; недвижимые же имущества манципируются обыкновенно при их отсутствии.

122. Медь и весы употребляются потому, что некогда пользовались только медными деньгами, так что существовали ассы..., а не было в употреблении ни одной золотой или серебряной монеты, как можно узнать из закона XII таблиц; значение и стоимость этих монет заключались не в количестве, а в известном весе металла; так, например, ассы были весом в два фунта, почему монета эта и названа была *dupondius*, т. е. как бы в два фунта... *Semisses* и *quadrantes* заключали в себе тоже известный вес металла, пропорциональный доле фунта (асса). ...В прежнее время те, которые давали кому-либо деньги, не считали их, а взвешивали...

124. Рассмотрим теперь, каким способом подвластные освобождаются от власти отчуждающего, не имеет ли он какой-нибудь претензии (по отношению к спорному предмету)? Когда этот последний скажет, что нет, или молчит, тогда претор присуждает предмет виндицирующему (приобретающему)...

125. В большинстве случаев, однако, ... мы прибегаем к манципационной форме, для которой всегда легко найти между друзьями свидетелей; поэтому не нужно с целью совершать *in jure cessio* обращаться к претору или наместнику провинции, что соединено с известными трудностями.

127. Те, которые состоят под властью отца, делаются самовластными по его смерти. Но это допускает различие: именно со смертью отца сыновья или дочери во всяком случае делаются самовластными, а по смерти деда внуки или внучки не всегда делаются самовластными, но лишь в том случае, если они по смерти деда не подпадают под власть своего отца.

129. ...Если восходящий попал в плен к неприятелю, то, хотя он временно делается рабом, однако власть над детьми приостанавливается в силу *ius postlimini*, по которому возвратившиеся на родину из плена приобретают прежние права.

132. Кроме того, дети перестают быть во власти восходящих вследствие эманципации (освобождения из-под отцовской власти). Но сын – только после троекратной эманципации, прочие же нисходящие мужского или женского пола освобождаются из-под отцовской власти после неоднократной эманципации. Закон XII таблиц только по отношению к сыну упоминает о троекратной эманципации следующими словами: если отец продает сына в кабалу три раза, то да будет сын свободен. Сам акт освобождения совершается следующим образом: отец продает сына кому-либо как бы в кабалу, тот его освобождает из кабалы посредством виндикационной формы. После этого сын возвращается под власть отца. Отец его вторично манципирует или тому же лицу, или другому (но обыкновенно тому же), а этот мнимый покупатель опять его отпускает на свободу в виндикационной форме, вследствие чего сын снова возвращается под власть отца; наконец, отец в третий раз манципирует сына, или тому же лицу, или другому (но господствует такой обычай, что манципируют тому же), и после этой манципации сын перестает быть во власти отца... и после становится свободен

133. Однако... имеющий в своей власти сына и от него внука вправе сына отпустить, а внука удержать в своей власти, или, наоборот, удержать в своей власти сына, а внука отпустить, или всех сделать самовластными.

134. Сверх того восходящие (агнаты) перестают также иметь в своей власти детей, отданных в усыновление. Относительно сына требуются три манципации и два отпущения на волю, точно так же как это совершается, когда отец освобождает из-под своей власти сына, чтобы он сделался самовластным. Тогда он или продается обратно отцу, и усыновитель виндицирует (требует назад) его от отца в присутствии претора, утверждая, что сын – его, и когда отец молчит (не требует обратно), то претор присуждает сына тому, кто предъявлял свое право виндикационным образом, или же сын не реманципируется родному отцу, но

тот, кто усыновляет (приемный отец), виндицирует сына от того, у кого он находится в третьей манципации, но, конечно, удобнее быть обратно проданным отцу; относительно же прочих лиц, как мужского, так и женского пола, достаточно, конечно, одной мнимой продажи, и они или реманципируются родителю, или же не продаются обратно; то же обыкновенно совершается и в провинциях перед наместником провинции.

137а. Точно так же через мнимую продажу в кабалу женщины выходят из-под власти мужа и, если они из этой манципации будут отпущены на волю, то делаются самовластными...

138. Так как те, которые манципированы, считаются как бы рабами, то они делаются самовластными после отпущения на волю посредством суда, ценза, завещания.

142. Перейдем теперь к третьему разделению лиц. Именно из тех лиц, которые не находятся ни в родительской, ни в супружеской власти, ни в кабальной, некоторые состоят или под опекой, или под попечительством.

144. Родителям (восходящим) позволено назначать по завещанию опекунов детям, которых они имеют в своей власти: мужского пола – несовершеннолетним, а женского – как несовершеннолетним, так и совершеннолетним. Ибо древние римляне желали, чтобы женщины, вследствие присущего им легкомыслия, находились под надзором, хотя бы они достигли полноты возраста.

148. Жене, которая состоит в супружеской власти, точно также и дочери и невестке, которая находится во власти сына, а равно и внучке, можно назначать опекуна.

150. Однако, по отношению к жене, которая находится под супружескою властью, принят (по обычаю) выбор опекуна, т.е. чтобы ей было предоставлено по своему усмотрению выбирать себе опекуна...

154. Называются же те, которые в завещании поименно назначаются опекунами – *dativi*, а те, которые берутся по выбору – *optivi*.

155. Кому по завещанию опекун не назначен, для тех по закону XII таблиц опекунами служат агнаты, которые называются законными.

159. Умаление правоспособности есть перемена прежнего состояния; оно случается тремя способами, именно: *capitis deminutio* бывает или наибольшая, или меньшая, которую некоторые называют среднею, или наименьшею.

160. Наибольшая бывает тогда, когда кто-либо теряет одновременно и гражданские права и свободу. Это случается, например, с теми, которых продают в чужую страну за то, что они или не внесли своего имущества в цензорские списки, или уклонились от военной службы... Этому же виду лишения свободы подвергаются и свободнорожденные женщины, которые, согласно сенатскому постановлению Клавдия, делаются рабынями тех господ, против воли и запрета которых они вступили в сношения с их рабами.

161. Меньшая или средняя перемена правоспособности бывает тогда, когда теряется право гражданства, а сохраняется свобода. Это случается с теми, кого изгоняют из пределов отечества.

162. Наименьшее умаление правоспособности имеет место тогда, когда сохраняется и гражданство и свобода, но изменяется статус человека. Это случается с теми, которые усыновляются, а также с теми женщинами, которые вступают во власть мужа...

189. По праву почти всех государств малолетние находятся под опекою, так как сообразно с естественным правом, чтобы не достигший совершеннолетнего возраста был под покровительством другого лица. И нет почти ни одного государства, в котором не позволялось бы родителям (агнатически восходящим) назначать завещанием опекуна своим несовершеннолетним детям...

190. Но кажется, что назначение опеки над женщинами, достигшими совершеннолетия, не имеет справедливого основания, ибо, по общему мнению, женщины состоят под опекою лишь потому, что, по своему легкомыслию, подвергаются часто обману, а потому было бы справедливым, чтобы они оставались под надзором опекунов. Последний довод, однако, кажется скорее мнимый, нежели действительный; ибо женщины, достигшие совершеннолетия, сами занимаются своими делами, а в некоторых случаях опекун только для формы изъявляет свое согласие; часто опекун даже против своей воли принуждается претором давать согласие.

192. Конечно, законная опека патронов и родителей (агнатических восходящих) считается имеющею некоторое значение вследствие того, что опекунов нельзя принуждать к тому, чтобы они давали соизволение на составление завещания, на отчуждение *res mancipi*, на принятие обязательств, за исключением разве того случая, когда представляется важное обстоятельство для отчуждения *res mancipi*, или принятия на себя обязательств. И все это установлено было в пользу самих опекунов, именно чтобы они не исключались от наследства в силу завещания, так как они делаются наследниками женщин, умерших без завещания, и чтобы вследствие отчуждения наиболее ценных вещей или принятия на себя чужого долга не досталось им слишком уменьшенное наследство.

193. У иностранцев женщины находятся под опекой не так, как у нас, но все-таки в большинстве случаев они состоят как бы под опекою; так, например, закон вифинцев постановляет, чтобы женщина, если она совершает юридическое действие, получала соизволение от мужа, или совершеннолетнего сына.

194. Свободнорожденные женщины освобождаются от опеки тогда, когда у них трое детей, а вольноотпущенные, находящиеся под законною опекой патрона или его детей, освобождаются тогда, если у них четверо детей; прочие женщины, имеющие опекунов другого рода, как, например, Атилианских или доверенных, освобождаются из-под опеки, если у них трое детей.



того, зачала ли она, состоя в законном браке или вне брака, так как бедствия матери не должны вредить тому, кто находится во чреве...

7. *(Павел)*. Кто находится во чреве, охраняется, как если бы он находился среди людей, поскольку дело идет о выгодах самого плода...

9. *(Папиниан)*. По многим постановлениям нашего права женщины находятся в худшем положении, чем мужчины.

10. *(Ульпиан)*. Спрашивается, к кому приравнять гермафродита. Думаю, что он должен признаваться принадлежащим к тому полу, который в нем преобладает...

12. *(Павел)*. В силу авторитета ученнейшего мужа Гиппократата признается, что рожденный на седьмом месяце (беременности) является выношенным плодом; и следует думать, что тот, кто родился от законного брака на седьмом месяце (существования брака), является законным сыном...

14. *(Павел)*. Не считаются детьми те, которые родились, имея вид противоположный человеческому роду и извращенный, например, если женщина родит какое-либо чудовище или что-либо неестественное...

17. *(Ульпиан)*. Все люди, находящиеся в пределах Римской империи, сделались римскими гражданами на основании конституции императора Антонина *(Имеется в виду конституция (эдикт) Антонина Каракаллы 212 г, предоставившая права римского гражданства всем свободным жителям империи)*.

18. *(Ульпиан)*. Император Адриан дал рескрипт Публицию Марцеллу о том, что если беременная женщина присуждена к смертной казни, то тот, кто будет рожден ею, является свободным *(Следует иметь в виду, что в императорский период присужденный к смертной казни рассматривался как раб)*, и что имеется обыкновение сохранять ей жизнь, пока она не родит. Но если женщина, зачавшая в законном браке, подверглась запрещению воды и огня, то она рождает римского гражданина и находящегося во власти отца.

19. *(Цельс)*. Когда заключен законный брак, дети следуют (юридическому положению) отца; зачатый вне брака следует (юридическому положению) матери.

20. *(Ульпиан)*. Впавший в безумие рассматривается как удержавший положение, и достоинство, которым обладал, и должность, и власть, равно как удерживает собственность на свое имущество.

21. *(Модестин)*. Свободный человек, продавший себя и (затем) освобожденный от рабства, не возвращается в положение, от которого он отказался, но получает положение вольноотпущенника...

24. *(Ульпиан)*. Закон природы таков, что рожденный вне законного брака следует (юридическому положению) матери (если иное не установлено специальным законом).



## Титул VI. О тех, кто являются (лицами) своего или чужого права (De his qui sui vel alieni iuris sunt) (извлечения)

1. (Гай). Следует другое деление с точки зрения права лиц: некоторые лица являются лицами своего права, некоторые подчинены чужому праву. Рассмотрим, кто подчинен чужому праву; ибо если мы узнаем, каковы эти лица, то поймем, кто является лицами своего права...

§ 1. Находятся во власти рабы хозяев, и эта власть относится к праву народов: ибо у всех народов мы можем одинаково наблюдать, что хозяева имеют над рабами власть жизни и смерти; и то, что приобретается но средством раба, приобретается господином.

§ 2. Но в настоящее время никому, кто находится под римским владычеством, не позволено свирепствовать в отношении рабов сверх меры и без причины, признанной законом. Ибо, согласно конституции божественного Антонина, тот, кто без причины убьет своего раба, наказывается не в меньшей степени, как если бы он убил чужого раба. И большая жестокость господ наказывается согласно конституции того же принцепса.

2. (Ульпиан). Если господин свирепствует в отношении рабов или принуждает их к бесстыдству и постыдным действиям, то на основании рескрипта божественного Пия проконсулу Бетики Элию Марциану устанавливаются обязанности презеса провинции. Слова этого рескрипта таковы: «Нужно, чтобы власть хозяев над их рабами была неограниченна и чтобы ни у кого не отнималось его право; но для хозяев важно, чтобы не отказывалось в помощи против свирепости, или против голодания, или против непереносимых обид тем, кто справедливо умоляет (о помощи). Итак, произведи расследование по жалобам тех, кто из дома Юлия Сабина прибежал к статуе (императора) (*Броситься к подножию статуи императора означало искать помощи непосредственно у императора*), и, если ты установишь, что с ними обращались более жестоко, чем следует по справедливости, или что им причиняли постыдные обиды, то прикажи, чтобы они не были возвращены под власть хозяина. Если кто-нибудь будет действовать в нарушение моей конституции, то пусть знает, что я поступлю более строго». И божественный Адриан сослал некую матрону из Умбрики на пять лет по той причине, что она по незначительным причинам жесточайше обращалась с рабынями.

3. (Гай). Также в нашей власти находятся наши дети, которых мы породили в законном браке; это является правом, принадлежащим римским гражданам, ибо почти нет других людей, которые имели бы над своими сыновьями такую власть, какую имеем мы.

4. (Ульпиан). Из римских граждан некоторые суть отцы семейства, а некоторые – сыновья семейства, некоторые – матери семейства, некоторые – дочери семейства. Отцы семейства – это те, которые обладают своей властью, будь они

совершеннолетние или несовершеннолетние; подобно этому, матери семейства, сыновья семейства и дочери семейства находятся в чужой власти. Ибо тот, кто рождается от меня и моей жены, находится в моей власти; также тот, кто рождается от моего сына и его жены, т. е. мой внук или внучка, также в моей власти, и правнук, и правнучка, и т. д.

5. (*Ульпиан*). Внуки от сына подпадают после смерти деда под власть сына, т. е. своего отца; подобно этому, и правнуки и т. д. подпадают под власть сына, если последний находится в живых и остается в составе семьи, или их родителя, который ранее находился под властью; и таково право не только в отношении естественных детей, но и в отношении усыновленных...

#### **Титул XIV. О должностях преторов (De officio praetorum) (извлечения)**

2. (*Павел*). (Претор) может самого себя освободить из-под отцовской власти или совершить усыновление себя.

3. (*Ульпиан*). Беглый раб Барбарий Филипп домогался в Риме претуры и был назначен претором. Но рабство, по словам Помпония, не воспрепятствовало тому, что он был претором и действительно должность претора была им исполняема. Возникает проблема, возможно ли признать действительными его действия, совершенные им в качестве претора? Имеют ли силу его эдикты, его распоряжения? Или имеют силу для пользы тех, чьи дела он рассматривал в порядке законного процесса или в ином порядке? И я считаю правильным, что ничего из этого не должно быть отвергнуто. (*Дион Кассий рассказывает, что в 38 г. до н. э. раб, скрывший свое рабское состояние, был избран на должность претора. После раскрытия обмана его приговорили к сбросу с Тарпейской скалы, но, чтобы его наказание в качестве претора приобрело достойный вид, перед смертной казнью ему предоставили свободу*).

### **КНИГА ТРЕТЬЯ**

#### **Титул II. О тех, которые объявлены пользующимися дурной славой (De his qui notantur infamia) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Признается пользующимся дурной славой тот, кто за позорные поступки уволен из войска императором или тот, который выступает на сцене для увеселения людей или для декламации (*вероятно, имеются в виду сценические выступления без слов либо со словами*), кто занимается сводничеством, кто осужден государственным судом за клевету или за то, что, защищая чьи-либо интересы на суде, вошел в недозволенное соглашение с другой стороной; кто был лично осужден за воровство, грабеж, причинение обиды, за злой умысел и обман или заключил договор в связи с совершением этих действий; кто был





и матерью или дедом и внучкою; и если такие лица соединятся, то брак, ими заключенный, считается преступным и кровосмесительным. ...

60. Нечто подобное, хотя и не в столь большой степени, наблюдается между теми лицами, кои соединены узами бокового родства.

61. В самом деле, брак между братом и сестрой безусловно запрещен, рождены ли они от одного и того же отца и одной и той же матери, или от одного из них.

62. Брат может жениться на дочери брата; это вошло в обычай с тех пор, как блаженной памяти Клавдий женился на Агриппине, дочери своего брата. Не позволяется, однако, жениться на дочери сестры: так постановляют указы императоров.

82. ...От рабыни и свободного по общенародному праву происходит раб, и, наоборот, от свободной и раба рождается свободный ребенок.

89. По естественным требованиям и соображениям решено, что, если рабыня забеременеет от римского гражданина, а затем, отпущенная на волю, родит, то ребенок рождается свободным, так как зачатые незаконно приобретают состояние с того времени, когда рождаются... Но законно зачатые приобретают состояние с момента зачатия.

93. Если чужеземец получит для себя и своих детей права римского гражданства, то сыновья будут под его властью только в том случае, если император подчинит их власти родителя, что он делает лишь тогда, когда после исследования дела такое подчинение окажется выгодным для сыновей.

94. Точно так же, если кто-либо вместе с беременною женою приобретет римское гражданство, то, хотя тот, кто рождается и будет, как выше сказано, римский гражданин, но он все-таки не переходит под власть отца. И это постановлено рескриптом блаженной памяти Адриана. Посему тот, кто знает, что у него жена беременна, должен в то время, когда спрашивает у императора для себя и для жены римское гражданство, вместе с тем у него же ходатайствовать, чтобы иметь под властью будущего ребенка.

97. Однако же не только родные дети... состоят во власти нашей, но и те, которых мы усыновляем.

98. Акт усыновления совершается двумя способами: или властью народа, или властью высшего магистрата, например, претора.

99. Властью народа можно усыновлять тех, которые пользуются правовой независимостью; этот вид усыновления называется *arrogatio*, потому что и того, кто усыновляет, спрашивают, желает ли он того, кого намерен усыновить, считать законным сыном, и того, кто усыновляется, спрашивают, желает ли он этому подвергнуться... Властью магистрата усыновляют тех, которые состоят под отеческой властью...

100. Первый вид усыновления, т.е. совершающийся властью народа, может происходить только в Риме, а второй совершается и в провинциях, в присутствии их наместников.

101. Равным образом, властью народа не усыновляются женщины... В присутствии же претора (в Риме), а в провинциях перед проконсулом... усыновляются также женщины.

104. Женщины ни в коем случае не могут усыновлять, ибо они и родных детей не имеют в своей власти.

107. Свойство усыновления, которое совершается властью народа таково, что если тот, кто имеет детей в своей власти, отдает себя на усыновление другому, то не только сам подчиняется власти усыновителя, но и дети его становятся во власть усыновителя в качестве внуков.

108. Теперь поговорим о тех лицах, которые находятся под властью мужей; это право свойственно тоже только римским гражданам.

109. Под властью отца обыкновенно бывают и мужчины и женщины, семейной же власти мужа подчиняются только женщины.

110. Итак, некогда этот переход под власть мужа совершался тремя способами: давностью, жертвенным хлебом и куплею.

111. Посредством давностного сожительства вступала во власть мужа та женщина, которая в продолжение целого года оставалась непрерывно супругою; сделавшись вследствие как бы годового владения собственностью мужа, она вступала в его семью и занимала место дочери. Поэтому законом XII таблиц постановлено, что если какая-нибудь женщина не захочет таким образом вступить под власть мужа, то она должна ежегодно отлучаться из своего дома на три ночи сряду и таким образом прерывать ежегодное давностное владение.

112. Конфареационным образом женщины вступают во власть мужа чрез некоторого рода священнодействие, которое совершается невестой, и при этом употребляется пшеничный хлеб, – поэтому этот торжественный обряд брака называется *confarreatio*. Сверх того, для укрепления этого правоотношения совершается и делается весьма многое при сопровождении известных торжественных слов и в присутствии десяти свидетелей. Это право даже в настоящее время еще применяется.

113. Что касается “купли”, то на основании ее женщины вступают во власть мужа путем манципации, т.е. на основании символической продажи; в присутствии не менее пяти свидетелей из совершеннолетних римских граждан, а также весовщика, покупает жену тот, под чью власть она переходит.

116. Остается сказать о том, какие лица могут находиться в кабале (*mancipio*) другого.

117. Итак, все свободные лица мужского или женского пола, находящиеся под властью родителя, могут быть манципированы отцом тем же способом, которым можно манципировать рабов.

118. То же самое применяется к тем лицам, которые находятся во власти мужа.



150. Однако, по отношению к жене, которая находится под супружескою властью, принят (по обычаю) выбор опекуна, т.е. чтобы ей было предоставлено по своему усмотрению выбирать себе опекуна...

156. Агнаты суть родственники, соединенные родством через лиц мужского пола, т.е. как бы когнаты со стороны отца... Но те, которые соединены кровным родством через лиц женского пола, не суть агнаты, а находятся между собой в другой родственной связи, основывающейся на естественном праве.

158. Право агнатства уничтожается переменой или умалением правоспособности; право же когнатства таким образом не изменяется, ибо гражданский закон может уничтожить гражданские права, естественных же уничтожить не может.

193. У иностранцев женщины находятся под опекой не так, как у нас, но все-таки в большинстве случаев они состоят как бы под опекою; так, например, закон вифинцев постановляет, чтобы женщина, если она совершает юридическое действие, получала соизволение от мужа, или совершеннолетнего сына.

194. Свободнорожденные женщины освобождаются от опеки тогда, когда у них трое детей, а вольноотпущенные, находящиеся под законною опекой патрона или его детей, освобождаются тогда, если у них четверо детей; прочие женщины, имеющие опекунов другого рода, как, например, Атилианских или доверенных, освобождаются из-под опеки, если у них трое детей.

195. Отпущенная на волю может равным образом иметь опекуна другого рода, например, если она отпущена на волю женщиною; ибо тогда она должна предъявить просьбу о назначении опекуна на основании Атилиева закона, а в провинциях по закону Юлия и Тиция, так как патронки, находясь сами под опекою, не могут быть опекунами.

196. Дети мужского пола освобождаются от опеки, когда достигают возмужалости; притом Сабин, Кассий и другие приверженцы нашей школы считают возмужалым того, который выказывает половую зрелость, т. е. который может производить потомство; относительно же тех, которые не способны к деторождению, каковы, например, евнухи, *spadones* (лишенные мужской половой силы), следует ожидать того возраста, в котором они достигают совершеннолетия; но приверженцы других школ полагают, что возмужалость следует определять по годам, т. е. они считают того возмужалым, кому кончилось 14 лет от роду.

## ДИГЕСТЫ ИЛИ ПАНДЕКТЫ

### КНИГА ПЕРВАЯ

#### Титул VII. Об усыновлении

#### **(De adoptionibus et emancipationibus) (извлечения)**

1. (*Модестин*). Сыновьями семейства делает не только природа, но и усыновление. Слово «усыновление» является общим и разделяется на два вида, из которых один называется также усыновлением, а другой – адрогацией. Усыновляются





§ 1. Если даже муж таков, что по обычаю предков жена не должна носить по нему траур, то она (все же) не может заключать брака в течение законного времени. Претор указывает на такой промежуток времени, в течение которого следовало бы носить траур. Женщине следует носить по мужу траур во избежание смещения крови в случае рождения ребенка вскоре после смерти мужа.

§ 2. Помпоний считает, что женщина, которая в течение законного времени (траура) родила, может немедленно вступить в брак, что я считаю правильным.

§ 3. Как говорит Нераций. не следует носить траур по врагам, по осужденным за измену (*perduellio*), по тем, кто повесился, кто наложил на себя руки не вследствие отвращения к жизни, но вследствие угрызений совести. Однако, если женщина вступает в новый брак после того, как ее муж умер таким образом, она объявляется пользующейся дурной славой.

§ 4. Объявляется пользующимся дурной славой также тот, кто взял эту женщину замуж, но только если он знал. Ибо неведение – не права, а фактических обстоятельств – явится причиной извинения.



140. Следует заметить, что у иностранцев есть только один вид собственности, а именно – каждый будет или собственником, или таковым не считается.

## КНИГА II. О ВЕЩАХ

1. В предыдущей книге мы говорили о личных правах; теперь рассмотрим вещи, которые состоят или в нашей собственности, или вне нашего частного обладания.

2. Итак, главное деление вещей состоит в том, что одни вещи – божественного права, другие – человеческого.

3. К категории вещей божественного права принадлежат вещи, посвященные божеству, и вещи со священным значением.

10. Те вещи, которые принадлежат к категории вещей человеческого права, составляют собственность или государства, или частных лиц.

11. То, что принадлежит государству или общинам, не составляет, по-видимому, ничьей частной собственности, так как государственные имущества принадлежат всему обществу граждан. Частные же имущества – это те, которые принадлежат отдельным лицам.

12. Кроме того, некоторые вещи суть телесные, физические; другие – бестелесные...

13. Физические вещи – это те, которые могут быть осязаемы, как-то: земля, раб, платье, золото, серебро и бесчисленные другие вещи.

14. Бестелесные – это те, которые не могут быть осязаемы; к таковым принадлежат те, которые заключаются в праве, например, наследство, ... обязательства, каким бы то ни было образом заключенные, и нисколько не важно то, что в наследстве заключаются физические вещи, ... а также и то, что нам следует по какому-либо обязательству большею частью физический предмет, как, например, земля, раб, деньги; но самое право наследования, ... обязательственное право считаются *res incorporales*, т.е. бестелесными вещами.

14а. Кроме того, существует деление вещей на два разряда: на *res mancipi* и *res nec mancipi*.

14в. К *res mancipi* относятся рабы, быки, лошади, ослы, мулы и земли, далее строения на италийской земле...

17. ...Почти все то, что относится к разряду бестелесных вещей, причисляется к *res nec mancipi*, за исключением сельских сервитутов, которые, как известно, считаются *res mancipi*, хотя и принадлежат к числу вещей бестелесных.

18. Велика, однако, разница между вещами *mancipi* и *nec mancipi*.

19. А именно, *res nec mancipi* переходят в собственность другого лица вследствие простой передачи, если только вещи эти физические и вследствие этого допускают передачу.

20. Следовательно, если я передаю тебе платье, или золото, или серебро, на основании продажи, дарения или каким-нибудь другим образом, то вещь эта делается тотчас же твоею, без соблюдения каких-либо торжественных формальностей.

22. *Res mancipi* – это те, которые переходят к другому лицу посредством манципации; вот почему эти вещи и названы *mancipi*. Какое значение и какую силу имеет манципация, точно такую же силу имеет форма приобретения прав, называемая *in jure cessio*.

24. Сделка *in jure cessio* совершается следующим образом: перед (судящим) магистратом римского народа, например, перед претором или наместником провинции, тот, кому вещь переуступается, держа ее, произносит: «Я утверждаю, что этот человек мой по праву квиритов». Затем, после того, как он заявил такую виндикацию, претор спрашивает отчуждающего, не имеет ли он какой-нибудь претензии по отношению к спорному предмету? Когда этот последний скажет, что нет или молчит, тогда претор присуждает предмет виндицирующему (приобретающему); эта форма, которую можно совершать также в провинциях перед наместником, называется *legis actio*/

34. Наследство также можно переуступить посредством мнимой виндикации.

35. Если тот, к кому переходит наследство по закону (в силу Закона XII таблиц), уступит его *in jure* другому до принятия наследства, то есть, прежде, чем стал наследником, то тот, кому уступлено перед судящим магистратом наследство, становится наследником совершенно так, как если бы он был призван к наследованию в силу закона; если же первый уступит наследство после его принятия, то, тем не менее, он наследует и потому будет ответственным перед верителями. А долги погашаются таким образом: должники наследника извлекают выгоду, а наследственная масса переходит к тому, кому уступлена, совершенно так, как если бы отдельные предметы были ему переданы через судящих претором.

36. Если назначенный в завещании наследник уступает *in jure* свое наследство другому до принятия такового, то это действие не повлечет за собой законных последствий. Но когда он сделает это уже после принятия наследства, то тогда имеет место то, что мы сказали выше относительно того, к кому переходит наследство в силу закона (XII таблиц), если он только уступит *in jure* после принятия на себя обязательств умершего.

41. Если вещи, принадлежащей к *res mancipi*, я ни манципирую, ни уступаю тебе перед судящим претором и только передаю ее тебе, то ты будешь вещью просто обладать, а я буду ее квиритским собственником до тех пор, пока ты не приобретешь собственности на основании давностного владения, ибо, раз истек срок давности, вещь становится твоей полной собственностью, не только бонитарной (*in bonis esse*), но и по праву квиритов (*ex iure Quiritium*), как если бы она была передана другому лицу манципацией или *in iure cessio*.

42. По законам XII таблиц срок давности для вещей движимых – годовой; для недвижимых – двухгодичный.

43. Впрочем, мы можем приобрести за давностью вещи, переданные нам не их собственником, все равно будут ли это вещи, принадлежащие к числу *mancipi* или *non mancipi*, если только мы получили таковые в доброй воле, полагая, что тот, кто передавал, имел право на отчуждение данной вещи.

44. Это, по-видимому, введено для того, чтобы правоотношения собственности не оставались слишком долгое время неопределенными, так как для соседа, чтобы он успел своевременно защитить свое право, достаточен тот годичный или двухгодичный срок, который предоставлялся владельцу для приобретения собственности давностью.

45. Но иногда тот, кто владеет чужой вещью добросовестно, не может сослаться на право давности, например, если кто владеет ворованной или насильственно захваченной вещью, ибо по закону XII таблиц не подлежали давности украденные вещи, а по закону Юлия и Плавтия насильно отнятые.

48. Равным образом исключались из-под действия давности свободные люди, вещи священные и религиозные.

49. Когда выше сказано, что вещи ворованные и насильно захваченные... не подлежат давности, – это означает не то, что сам вор или тот, кто завладел при помощи насилия, не мог приобрести право собственности на основании давности (ибо таким лицам не предоставляется право давности по другой причине, именно тому, что они добросовестно владеют), но и никто другой, хотя бы он и приобрел вещь у вышеупомянутых лиц в доброй вере, не имеет выгод давностного владения.

50. Посему в движимом имуществе нелегко иметь добросовестному владельцу право давности, ибо кто чужую вещь продает или передает, тот совершает кражу.

51. ...Владение чужим поземельным участком может кто-либо приобрести без насилия, когда имение или вследствие нерадения хозяина остается без владельца, или потому, что хозяин умер, не оставив наследника, или потому, что хозяин отсутствовал в течение долгого времени. Добросовестный владелец, получив во владение чужое имение, может приобрести и собственность путем давности, и хотя лицо, которое приобрело бесхозное владение, узнает, что имение чужое, все-таки это несколько не мешает добросовестному владельцу пользоваться давностью, так как отвергнуто мнение юристов, допускающих возможность воровства (*furtum*) недвижимости.

62. Иногда случается, что собственник вещи не может отчуждать ее и, наоборот, несобственник имеет власть отчуждать вещь.

63. В самом деле, по Юлиеву закону запрещается мужу отчуждать приданое недвижимое имущество против воли жены, хотя это имущество составляет его собственность.



Некоторые юристы полагают, что следует признать существенным вещество и материал, то есть, по их мнению, новый вид вещи принадлежит собственнику материала, из которого она сделана; такого мнения придерживались главным образом Сабин и Кассий. Другие же думают, что новая вещь должна принадлежать сделавшему; так смотрели на дело приверженцы противоположной школы. Но прежний хозяин материала имеет иск о краже против того, кто похитил, и вместе с тем против того же самого лица он может пользоваться личным иском, ибо, хотя истребленные предметы не могут быть потребованы обратно, однако они могут быть преследуемы посредством кондикции.

80. Теперь нам надлежит знать, что ни женщина, ни малолетний не может отчуждать *res mancipi* без согласия опекуна; и что вещь, принадлежащую к разряду *res mancipi*, женщина может отчуждать, а малолетний не может.

83. Но, с другой стороны, все вещи, как *mancipi*, так и *res mancipi*, женщины и малолетние могут получать без соизволения опекуна, то есть им предоставляется возможность без содействия опекуна улучшать свое состояние.

86. Мы приобретаем не только сами, но также через тех, которых мы имеем в нашей отеческой и супружеской власти или в кабале; мы приобретаем равным образом посредством тех рабов, которыми мы владеем на основании узурфрукта, и через свободных людей и чужих рабов, которыми добросовестно обладаем.

87. Итак, все то, что приобретают наши подвластные дети, равным образом и то, что получают в собственность наши рабы посредством манципации, передачи или на основании стипуляции или каким-либо другим способом, – все это достается нам, так как находящийся в нашей власти ничего своего иметь не может...

88. Мы должны, однако, знать, что если раб составляет собственность одного по преторскому праву, а другого – по квинтитскому, то по всем законным основаниям через этого раба приобретает только тот, кому он принадлежит по преторскому праву (кто обладает *in bonis*).

89. Через тех, кого мы имеем во власти, приобретаем мы не только собственность, но и владение; ибо какая бы ни была вещь, владение которой они приобрели, владельцами вещи признаемся мы, следовательно, через них течет и срок давности.

## ДИГЕСТЫ ИЛИ ПАНДЕКТЫ

### КНИГА ПЕРВАЯ

#### Титул VIII. О делении вещей и свойствах их (*De divisione rerum et qualitate*) (извлечения)

1. (*Гай*). Наиболее общим образом вещи делятся на две части: одни являются вещами божественного права, другие – человеческого права. Вещи божественного права – это, например, вещи священные и религиозные. Святые вещи,





прилегают к реке; поэтому им принадлежат и деревья, растущие по берегам. Ловящим рыбу в море предоставляется устраивать для своего пребывания хижину на берегу.

6. (*Марциан*).

§ 1. Принадлежат совокупности, а не отдельным лицам, например, находящиеся в общинах (*civitates*) театры, стадионы и т. п. Поэтому общий раб, принадлежащий общине, не считается принадлежащим отдельным лицам по долям, но принадлежит совокупности. Поэтому и отпущенный на свободу раб общины не обязан испрашивать разрешения магистрата, если он вызывает в суд кого-либо из членов общины.

§ 2. Вещи священные, и религиозные, и святые не находятся в составе чьего-либо имущества.

§ 3. Священные вещи – это те, которые посвящены (богам) обществом, а не частными лицами: если кто-либо частным образом установит для себя святыню, то эта вещь является не священной, а светской. Равным образом если здание сделалось священным, то даже после разрушения строения участок земли, на котором стоял храм продолжает оставаться священным.

§ 4. Но религиозным делает место кто угодно по своей воле, если погребает мертвеца на своей земле. На чужой земле разрешается погребать с согласия хозяина: и хотя бы согласие выражено после погребения мертвеца, место делается религиозным.

§ 5. Пустую гробницу скорее следует считать религиозным местом, как об этом свидетельствует Вергилий

9. (*Ульпиан*). Священные места – это те, которые публично посвящены (богам), безразлично, находятся ли они в городе или в поле.

§ 1. Следует знать, что публичное место может стать священным тогда, когда принцепс посвятил его или дал (кому-либо) власть посвятить.

§ 2. Следует заметить, что священное место – это одно, а святилище – другое. Священное место – это освященное место, а святилище – это место, в котором покоятся святыни; это может быть и в частном здании; если хотят освободить место от его религиозного характера, то следует вынести оттуда святыни.

§ 3. В собственном смысле слова мы называем святым то, что не является ни священным, ни светским, но что является неприкосновенным; так, законы являются святыми, ибо они закреплены некоторой санкцией. Что подкреплено некоторой санкцией, то является святым, хотя бы и не было посвящено; иногда в санкции устанавливают, что тот, кто совершит там нечто вопреки закону, наказывается смертью.

§ 4. Муниципальные стены нельзя ни восстанавливать без разрешения принцепса или презеса, ни присоединять к ним, ни помещать на них что-либо.



## КНИГА СЕДЬМАЯ

### Титул I. Об узуфрукте и каким образом кто-либо осуществляет узуфрукт (*De usu fructu et quemadmodum quis utatur fruatur*) (извлечения)

1. (*Павел*). Узуфрукт есть право пользоваться чужими вещами и извлекать из них плоды с сохранением в целости субстанции вещей.

2. (*Цельс*). Узуфрукт есть право на телесную вещь (*ius in corpore*), с исчезновением которой и он сам по необходимости уничтожается.

3. (*Гай*). [В силу легата] узуфрукт может устанавливаться на [всякие] участки таким образом, что наследнику дается распоряжение предоставить кому-либо узуфрукт. Предоставление узуфрукта понимается таким образом, что наследник введет легатария на участок и позволит ему пользоваться и извлекать плоды. Узуфрукт распространяется не только на землю и здания, но и на рабов и рабочий скот и на иные вещи.

6. (*Гай*). Узуфрукт устанавливается многими способами, например путем легата. Но может составить предмет легата и собственность, с тем, что узуфрукт остается за наследником.

§ 1. Далее узуфрукт устанавливается и на основании судебного решения о разделе наследства и о разделе общего имущества, если судья одному присудит собственность, а другому – узуфрукт.

§ 2. Узуфрукт приобретается для нас не только нами самими, но и теми лицами, которые подчинены нашему праву.

7. (*Ульпиан*). Если узуфрукт предоставлен в силу легата, то все плоды вещи принадлежат пользователю. В силу легата может быть предоставлен узуфрукт на недвижимое имущество (*res soli*) или на движимую вещь. Если в силу легата предоставлен узуфрукт на недвижимое имущество, как, например, на здания, то узуфруктуарию принадлежат все доходы, наемная плата за здания, дворы и прочее, что относится к зданию.

9. (*Ульпиан*). Так же, если в силу легата предоставлен узуфрукт на участок земли, то все, что родится на этом участке, все, что может быть из него извлечено, является плодами участка, но извлечение плодов должно производиться сообразно с воззрениями честного мужа (*bonus vir*). Лицу, извлекающему плоды, принадлежат питомники [таким образом, что ему разрешается и продавать и производить насаждения], однако он должен постоянно возобновлять питомник, чтобы он мог служить для насаждений в саду, наподобие сельскохозяйственного инвентаря, чтобы по окончании узуфрукта это было возвращено собственнику...

10. (*Помпоний*). Из леса, предназначенного к вырубке, узуфруктуарий может брать колья и ветви деревьев, из леса, не предназначенного к вырубке, – колья для виноградника, но с тем, чтобы участок земли не ухудшился.



#### **Титул IV. Каким образом утрачивается узуфрукт или пользование (Quibus modis usus fructus vel usus amittitur) (извлечение)**

1. (*Ульпиан*). Известно, что в силу умаления правоспособности утрачивается не только узуфрукт, но и иск об узуфрукте.

3. (*Ульпиан*)... § 3. Не подлежит сомнению, что узуфрукт утрачивается со смертью, так как в силу смерти погашается право извлечения плодов, как и все другое, что связано с лицом...

5. (*Ульпиан*)... Признано, что при изменении вещи узуфрукт прекращается. Например, мне предоставлен в силу легата узуфрукт на здания, но здания разрушились или сгорели: узуфрукт несомненно погашается.

#### **Титул VIII. О пользовании и проживании (De usu et habitatione) (извлечения)**

1. (*Гай*)... Устанавливается и голое пользование, т. е. без (права извлечения) плодов; оно устанавливается теми же способами, как узуфрукт.

2. (*Ульпиан*). Кому оставлено пользование, тот может пользоваться, но не может извлекать плоды.

4. (*Ульпиан*) Если же пользование оставлено жене, то она может жить и с мужем, как первый признал это Квинт Муций, чтобы она не должна была отказаться от брака, если она пожелает воспользоваться домом: наоборот, не было никаких сомнений, что жена может жить вместе с мужем. Еще дальше идет Помпоний, говоря, что она может жить в доме и со свекром.

5. (*Павел*), Даже свекор может жить в (предоставленном ему в пользование) доме с невесткой, так как она одно с мужем.

6. (*Ульпиан*). Она может жить в доме не только с мужем, но и с детьми, и с вольноотпущенниками, и с родителями. Такое примечание к сочинениям Сабина делает Аристон. И это надо расширить до признания, что жены могут принимать (на жительство) тех же, кого могут принимать мужья.

7. (*Помпоний*). Жена может принимать гостя не иначе, как если он пристойно обращается с ней – имеющей право пользования (жилищем).

10. (*Ульпиан*)... § 3. У древних возникал вопрос: предоставляется ли пользование жильем на один год или до конца жизни? Рутилий указывает, что пользование жильем принадлежит, пока живет, и Цельс одобряет этот взгляд в 18-й книге дигест...

18. (*Павел*). Если в силу легата предоставлено пользование домом без извлечения плодов, то ремонт дома для приведения его в хорошее состояние лежит так же на наследнике, как и на лице, осуществляющем пользование.



## Титул II. О сервитутах городских имений (De servitutibus praediorum urbanorum) (извлечения)

2. (Гай) Права городских участков суть следующие: строить выше определенной высоты и заслонять свет соседу или не строить выше определенной высоты, а также отводить дождевую воду на крышу или на двор соседа или не отводить, а также опереть балку на стену соседа наконец, выдвигать балкон или крышу на участок соседа и прочие подобные этим.

4. (Павел). Путем установления сервитута окон считается достигнутым то, что сосед допускает наши окна; когда же устанавливается сервитут, содержащий воспрещение заслонять свет, то это рассматривается преимущественно в том смысле, что у соседа нет права без нашей воли строить слишком высокие здания и таким образом уменьшать освещение наших зданий...

6. (Гай). Эти права погашаются подобно правам сельских имений в силу неиспользования их в течение определенного времени. Но имеется то различие, что эти права не уничтожаются во всяком случае при их неиспользовании, но уничтожаются лишь в том случае, если сосед одновременно с этим приобрел по давности свободу от соблюдения сервитута. Например, если на твои строения установлен в пользу моих строений сервитут воспрещения строить выше определенной высоты, чтобы не заслонялось освещение твоих зданий, и я [в течение известного времени] буду держать мои окна закрытыми или заложу их, то я лишь в том случае потеряю мое право, если ты в течение этого времени будешь иметь здания, превышающие установленную высоту; иначе, если ты не произведешь никаких новых построек, (в этом случае) я удерживаю за собой сервитут. Так же, если на твои здания установлен сервитут опирания (моей) балки и я выну балку, то лишь тогда я теряю мое право, если ты заложешь дыру, из которой вынута балка, и будешь иметь здание в таком виде [в течение определенного времени]. Будет иначе, если ты не произведешь никаких новых работ: право остается неприкосновенным.

8. (Гай). Стену, которая по естественному основанию является общей, один из соседей не имеет права разрушать и восстанавливать, так как он не единственный собственник.

9. (Ульпиан). К тому, кто, надстраивая здание, затемняет строение соседа, в пользу которого не установлено сервитута, не может быть предъявлен иск...

20. (Павел)... Если здание, с которого стекает дождевая вода, уничтожено, чтобы было выстроено новое здание такого же вида и свойства то польза требует, чтобы это (новое) здание считалось тем же (прежним) зданием; ибо иначе при более строгом толковании то, что выстроено вновь, является другим и таким образом по уничтожении здания прекращается узуфрукт, хотя участок является частью здания...



26. *(Павел)*. В отношении общей вещи ни один из собственников не может в силу своего сервитута предпринимать какие-либо действия помимо воли другого, ни препятствовать тому, чтобы другой не действовал; ибо на свою вещь никому не принадлежит сервитут.

28. *(Павел)*. Дыра, внизу стены комнаты или столовой, сделанная для очистки пола, чтобы стекала вода при мытье пола, не является стоком (дождевой воды) и не может приобрести такой характер путем истечения времени. Это правильно, если в это место не падает дождь с неба, так как не имеет постоянного характера то, что делается руками (мытьё пола). Падение воды с неба происходит в силу естественных причин и, хотя бы случалось не часто, считается постоянным.

30. *(Павел)*. Если кто-либо купил и получил [путем передачи] здания, на которые установлен сервитут в пользу его зданий, то сервитут соединяется с правом собственности и уничтожается; и если он затем захочет продать (купленные им здания), то должно быть ясно выражено возложение на эти здания сервитута; иначе они переходят (к покупателю) свободными...

33. *(Павел)*. Колонну, которая несет тяжесть постройки соседа, должен восстанавливать (*производить ремонт, вообще содержать в исправном состоянии*) тот, кому принадлежит здание, на которое установлен сервитут, а не тот, кто хотел бы возложить сервитут. Ибо если в договоре о сервитуте написано так: «стена для поддержания тяжести должна быть такой, какова она теперь», то это достаточно ясно означает, что стена должна быть всегда: этими словами не сказано, что эта вечная стена должна сохраняться навсегда – это не может быть выполнено, – но что всегда должна быть стена такого рода, чтобы поддерживать тяжесть...

### Титул III. О сервитутах сельских имений

#### (De servitutibus praediorum rusticorum) (извлечения)

1. *(Ульпиан)*. Сервитуты сельских имений суть следующие: проход (iter), прогон (actus), проезд (via), проведение воды (aquaeductus). Проход есть право человека идти и ходить, но не прогонять скот. Прогон есть право продвижения скота или повозок; итак, кто имеет проход, тот не имеет прогона; кто имеет прогон, тот может проходить и без скота. Проезд есть право идти и продвигать (скот или повозки) [и ходить]; таким образом, проезд включает в себя проход и прогон. Проведение воды есть право проводить воду через чужой участок.

2. *(Нераций)*. Сервитуты сельских имений суть: позволять возводить здания выше определенной высоты и заслонять (затемнять) сельский дом соседа, или разрешать проведение стока нечистот через дом или дачу соседа, или разрешать иметь выступ строения над участком соседа. Проведение воды и пользование водой в одном месте могут быть предоставлены даже нескольким лицам; возможно, что они берут воду в разные дни или разные часы.

4. (*Папиниан*). Сервитуты пастьбы и прогона скота к водопою, если плоды имения доставляются главным образом скотом, рассматриваются скорее как сервитуты, принадлежащие имению, а не сервитуты, принадлежащие лицу. Если же завещатель указал лицо, которому он пожелал предоставить сервитут, то покупателю (имения) или наследнику не предоставляется этот сервитут.

7. (*Павел*). Кто передвигается на кресле или на носилках, тот считается идущим, а не едущим; не может прогонять скот тот, кто имеет только проход. Кто имеет право прогонять скот, тот может продвигать повозки и гнать скот. Но перетаскивать камень или бревно никто из них не имеет права.

9. (*Павел*). Сервитут проведения воды или пользования водой может быть установлен лишь из колодца или из источника; [но в настоящее время он устанавливается из любого места]...

11. (*Цельс*). Если участок принадлежит нескольким лицам, то право прохода и проезда может быть предоставлено мне (каждым собственником) в отдельности. [Поэтому на точном основании] право становится моим не иначе, как если все предоставили мне это право, и в силу последнего предоставления все более ранние подтверждаются; [но более снисходительно указывается, что и до последнего предоставления те (собственники), которые предоставили (мне право) раньше, не могут запрещать пользоваться предоставленным ими правом]...

17. (*Папирий Юст*). Императоры Антонин и Вер, августы, дали рескрипт в том смысле, что вода из общественного потока (*Flumen*. Имеется в виду, вероятно, и река, и ручей, и канал) должна делиться сообразно с мерой владений сообразно с размером примыкающих полей для орошения полей, разве что кто-либо доказал, что в силу его собственного права ему следует дать больше воды. Также они указали в рескрипте, что только тогда разрешается отводить воду, если это делается без обиды для другого.

20. (*Помпоний*)... Право черпать воду есть право не человека, а имения...

27. (*Юлиан*). Если в пользу имения, которое принадлежит сообща мне и тебе, установлен сервитут на имение Семпрония, и это имение мы сообща купим, то сервитут прекращается, так как право обоих собственников на оба имения становится одинаковым. Но если на него (*на имение Семпрония*) установлен сервитут в пользу моего собственного имения и твоего собственного имения, то сервитут сохраняется, так как общее имение может быть обременено сервитутом в пользу собственного, принадлежащего одному из собственников первого имения...

**Титул V. Если виндицируется сервитут или отрицается его принадлежность (*Si servitus vindicetur vel ad alium pertinere negetur*) (извлечения)**

2. (*Ульпиан*). В отношении сервитутов нам принадлежат вещные иски по примеру тех исков, которые относятся к узуфрукту, – как иск о признании (наличия



ведома устройю на основании покупки сток дождевой воды, то спрашивается: защищаюсь ли я каким-либо иском или эксцепцией? Я ответил: я могу пользоваться обоими этими процессуальными средствами.

### **Титул VI. Каким образом утрачиваются сервитуты (*Quemadmodum servitutes amittuntur*) (извлечения)**

1. (*Гай*). Сервитуты имений сливаются, если одно лицо становится собственником обоих имений.

2. (*Павел*). Если кто-либо имеет право прохода и проезда и в течение установленного времени пользуется только проходом, то право проезда не утрачивается, но сохраняется так говорят Сабин, Кассий и Октавен: ибо кто имеет проезд, может и сам ходить.

3. (*Гай*). Общеизвестно, что права имений не уничтожаются в силу смерти и умаления правоспособности собственников имений...

14. (*Яволен*). Если место, на которое установлен сервитут проезда или прохода, размыто течением потока [и в течение времени, установленного для утраты сервитута] (*до истечения срока давности*), это место восстановлено путем намыва, то сервитут восстанавливается в прежнее состояние; если же истекло [такое время, что сервитут утрачен], то (обязанное лицо) должно быть принуждено возобновить сервитут. Когда публичная дорога размыта течением реки или разрушилась, то ближайший сосед должен предоставить дорогу...

17. (*Помпоний*). Лабеон говорит: если лицо, имеющее право черпать воду, ходило к источнику [в течение времени, установленного для утраты сервитута], но не черпало воду, то оно утрачивает и право прохода...

20. (*Сцевола*). Сервитут сохраняется путем пользования им.



102. Кроме того, стипуляция недействительна, если кто-либо не отвечает на предложенный вопрос, или когда кто будет стипулировать, чтобы ты дал 10 сестерциев, а ты обещаешь 5 сестерциев, или я стипулирую безусловно, а ты обещаешь под условием.

104. Также недействительна стипуляция, когда я стипулирую от подвластного мне, или когда он стипулирует от меня. ...Раб и тот, кто в кабале, и дочь семейства, и жена, находящаяся во власти мужа, не могут обязываться не только по отношению к своему господину, но и по отношению к кому-либо другому.

106. Сумасшедший не может совершать никакого юридического акта, так как он не понимает, что делает.

107. Малолетний совершает законно всякую юридическую сделку, лишь бы только опекун принимал участие там, где утверждение опекуна необходимо...

108. То же самое правило применяется относительно женщин, состоящих под опекой.

128. Обязательство основывается на письменном документе, если, например, оно заносится в приходно-расходную книгу...

134. Кроме того, письменное обязательство возникает, по-видимому, вследствие долговых расписок... Этот вид обязательства свойственен иностранцам.

135. Обязательства возникают путем простого соглашения (между сторонами) при купле-продаже, найме, товариществе, поручении.

136. Говорят, что в этих случаях возникает обязательство в силу соглашения (consensus) сторон; поэтому нет никакой необходимости ни в словах, ни в письме, но достаточно, чтобы те, кто заключает обязательство, пришли к согласию. Вот почему такие сделки заключаются и между отсутствующими...

163. Изложив виды обязательств, проистекающих из договора, мы должны помнить, что мы приобретаем их не только сами, но также через лиц, состоящих в нашей господской, отцовской, супружеской власти...

168. Обязательство исполняется преимущественно платежом должника...

169. Равным образом прекращается обязательство через акцептиляцию: акцептиляция есть воображаемая уплата. И в самом деле, если ты желаешь простить мне то, что я тебе должен по вербальному обязательству, то можешь это достигнуть, если позволишь мне произнести следующие определенные слова: "Получил ли ты то, что я тебе обещал?", а ты ответишь: "Получил".

173. Есть еще другая форма символической уплаты посредством меди и весов, которая была принята в определенных случаях, если, например, следует что-либо на основании юридического акта, заключенного посредством меди и весов, или, если долг возник по судебному решению.



3. (*Модестин*). После того как залог возвращен должнику, если деньги не были уплачены, то нет сомнения, что можно взыскивать долг, [если не доказано, что противное было предметом особых переговоров].

4. (*Павел*). Равным образом, так как имеют силу даже молчаливые соглашения, то установлено, что при найме жилья в городах все то, что ввезено и внесено (нанимателем), является залогом для наймодателя, хотя бы и не было хотя бы и не было никакого специального соглашения. Сообразно с этим и немой может заключить договор...

5. (*Ульпиан*). Имеются три вида соглашений: они заключаются в силу или государственных причин, или частных причин; частные соглашения суть либо законные (*основанные на законах Рима*), либо основанные на праве народов.

6. (*Павел*). Законное соглашение – это то, которое закреплено каким-либо законом, иногда из договора возникает или договором погашается или поддерживается законом или сенатусконсультом.

7. (*Ульпиан*). Соглашения, основанные на праве народов, иногда порождают иски, иногда – эксцепцию.

§ 1. Те, которые порождают иски, не остаются при своем (общем) названии (раста), но обозначаются названием, присвоенным данному виду контрактов, например: купля-продажа, наем, товарищество, ссуда, хранение и прочие подобные контракты.

§ 2. Но если данное дело не включается в какой-либо контракт, но остается сущность договора, то, согласно правильному ответу Ариста Цельсу, обязательство имеется. Например, я дал тебе вещь, чтобы ты дал мне другую вещь, дал (тебе вещь), чтобы ты что-нибудь сделал; это является синаллагмой (*Synallagma означает мену, оборот, договор; Этим словом подчеркивается взаимный характер действий договаривающихся сторон*), и отсюда рождается гражданское обязательство.

§ 3. Если что-либо обещано в тех делах, чтобы другое лицо не совершило злодеяния, то возникшее из такого соглашения обязательство ничтожно.

§ 4. Но если не существует никакого основания, то в силу соглашения, конечно, не может быть по гражданскому праву установлено обязательство; таким образом, голый договор не порождает обязательства, но порождает эксцепцию («Голый договор» (*nuda ratio*) означает простое соглашение, соглашение само по себе, не принявшее законную, признаваемую римским правом форму, не сопровождаемое требуемыми правом действиями, в частности передачей вещи, произнесением определенных слов, а также не относящееся к признанным типам консенсуальных договоров).

§ 7. Претор говорит: «Я буду охранять договоры, которые совершены не вследствие злого умысла и не вопреки законам, плебисцитам, сенатусконсультам, декретам, эдиктам принципсов и не в обход какого-либо из этих правил».





38. *(Папиниан)*. Публичное право не может быть изменяемо договорами частных лиц.

39. *(Папиниан)*. Древние («Древними» (*veteres*) обычно называются юристы республиканской эпохи) считали, что темный или двусмысленный договор идет во вред продавцу и наймодателю (*В случае сомнения договор купли или найма должен быть толкуем против продавца или наймодателя*), так как в их власти было яснее определить содержание договора...

42. *(Папиниан)*. Между должником и кредитором было заключено соглашение о том, что на кредитора не возлагаются налоги с заложенного участка, но к должнику относится необходимость их уплаты. Я ответил, что такое соглашение не может быть признано, поскольку оно касается фиска: ибо договорами частных лиц не могут быть подрываемы постановления фискального права.

43. *(Павел)*. В отношении купли мы знаем, каковы обязанности должника и, с другой стороны, каковы обязанности покупателя; если же при заключении контракта из этого сделаны какие-либо исключения, то это и следует соблюдать...

45. *(Гермогениан)*. Соглашение о разделе вызывает последствия лишь в силу [передачи или] стипуляции и не может никому принести пользы в отношении иска, как и голый договор...

49. *(Ульпиан)*. Если кто-либо одолжил деньги и заключил договор о том, что он предъявит требование лишь в том объеме, в каком должник может дать удовлетворение, то является ли такой договор действительным. И имеет преимущество то мнение, что этот договор действителен. Ибо не является бесчестным, если кто-нибудь договорится о своей ответственности в такой мере, в какой это позволяют его возможности...

57. *(Флорентин)*. Кто взял с должника проценты за будущее время, тот считается заключившим молчаливый договор о том, что в течение этого времени он не будет требовать капитала.

58. *(Нераций)*. Нет сомнения, что можно отступить от покупки, продажи, найма [и иных подобных обязательств] с соблюдением договора с согласия тех, кто взаимно обязался...

59. *(Павел)*. Признано, что тот, кто может совершить для нас приобретение путем стипуляции, может улучшить наше положение путем договора.



*Позднее норма приобретет следующий вид: «Если кто-нибудь убьет ночного вора, то останется безнаказанным только тогда, если не мог без опасности для себя пощадить его» (Дигесты. 48.8.9, Ульпиан).*

14. (Децемвиры) постановили свободных, [пойманных] на месте кражи, высечь и выдать тому, у кого совершена кража; рабов же высечь и сбросить со скалы; но несовершеннолетних мальчиков было постановлено по усмотрению претора высечь и возместить ущерб (Авл Геллий. Аттические ночи. 11.18.8).

15а. По закону XII таблиц за кражу *conscriptum* и *oblatum* [налагается] штраф в тройном [размере стоимости украденного] (Гай. Институции. 3.191)

17. Краденую вещь Закон XII таблиц приобретать по давности запрещает (Гай. Институции. 2.45).

18b. Предки наши так приняли и так в законах установили, чтобы вор при-суждался к взысканию в объеме двойного возмещения, а ростовщика – четверного (Катон. О земледелии. Предисловие, 1).

19. На основании [договора] поклажи законом XII таблиц дается иск в двойном размере (Павел. Сентенции. 2.12.11).

20b. Если ... опекуны имущество подопечного растратили, то давайте рассмотрим: подлежат ли в полном объеме каждый тому иску, который установлен законом XII таблиц против опекуна в двойном размере (Дигесты. 26.7.55.1, Трифонян).

22. Если кто согласился быть свидетелем или весовщиком [в обряде мандипации], [а затем] не подтвердил свидетельство, пусть будет бесчестным и недостойным быть свидетелем.

23. Из XII таблиц ...если бы теперь также... кто уличен в лжесвидетельстве, сбрасывался с Тарпейской скалы (Авл Геллий. Аттические ночи. 20.1.53).

24b. За тайное истребление урожая XII таблицами была [установлена] смертная казнь, ... суровее, чем за убийство (Плиний. Естественная история. 18.3.12).

26. Мы знаем, что в XII таблицах было предписано, чтобы никто не устраивал в городе ночных собраний (Порций Латрон. Речь против Катилины. 19).

### **Таблица 12**

2b. Из преступлений подвластных сыновей и рабов ... введены ноксальные иски, по которым отцу или господину дозволено или возместить ущерб, или выдать виновного [потерпевшему] ... [Эти ноксальные иски] были установлены или законами, или эдиктом претора: законами, как например иск о воровстве законами XII таблиц... (Гай. Институции. 4.75–76).

3. Если получил владение спорной вещью на время тяжбы по надуманному требованию, если он решит... [пре]тор трех арбитров пусть назначит, по их решению ... ущерб [в размере] двойного дохода [от спорной вещи] пусть возместит.



151. Товарищество продолжается до тех пор, пока существует взаимное соглашение членов; но если кто из товарищей выйдет из его состава, то товарищество прекращается.

152. Товарищество прекращается также вследствие смерти одного из членов, потому что тот, кто заключает договор товарищества, выбирает себе определенное лицо.

154. Товарищество прекращается также, если продается публично или частным образом имущество одного из членов.

154а. Товарищество, о котором мы говорим, то есть то, которое заключается путем простого соглашения, принадлежит к общенародному праву, таким образом, оно применяется между всеми людьми по началам естественного разума.

155. Поручение имеет место, если мы доверяем совершение известных действий для нас самих или в интересах другого...

157. Известно, что нет обязательства, если кто дает поручение на такую вещь, которая противна добрым нравам, например, когда я поручу тебе обворовать Тиция или нанести обиду.

162. ...Следует знать, что иск о поручении имеет место всякий раз, когда поручение есть безвозмездное; но коль скоро определяется вознаграждение, то образуется наем...

182. Перейдем теперь к обязательствам, возникающим из деликтов, если, например, кто-либо совершил воровство, разграбил имущество, причинил убыток, нанес обиду; обязательства, возникающие во всех этих случаях, относятся к одному роду...

183. По мнению Сервия Сульпиция и Масурия Сабина, убыток, причиненный непротивозаконным образом, не является воровством, по которому можно было бы взыскать штраф; вследствие этого не подвергается наказанию тот, кто причинил вред как-нибудь случайно, без вины и умысла.

183а. Воровство бывает четырех видов: *manifestum*, *ne manifestum*, *conceptum* и *oblatum*. Лабион принимает два вида: явное (*manifestum*) и тайное (*ne manifestum*), но не соглашается признать воровством два последних вида, усматривая в них лишь виды исков о воровстве. Последнее, по-видимому, справедливее, как это станет видно из последующего.

184. По мнению некоторых, явное (*manifestum*) воровство будет тогда, когда вор застигнут при совершении преступления; другие же ... полагают, что явное воровство будет тогда, когда вор уличен на месте преступления, если, например, кража... винограда в винограднике открыта в то время, когда вор еще находится... в винограднике; если украдено в доме, например, подушка, то кража будет явная, если она открылась, пока вор в доме. Третьи называют явным воровство всякой вещи до тех пор, пока она не перенесена в то место, куда вор решил

ее перенести; наконец, есть такие, которые считают кражу явною до тех пор, пока вора видят с вещью в руках...

185. Из сказанного видно, что такое воровство тайное; ибо то, которое не есть явное, конечно, будет тайное.

186. Воровство называется *conceptum*, если похищенная вещь отыскивалась у кого-либо в присутствии свидетелей и была найдена; против него, хотя бы он не был вором, установлен особый иск, который называется *actio concepti*.

187. Воровство называется *oblatum*, когда похищенная вещь будет принесена к тебе кем-либо и найдена у тебя; если, например, вещь была дана тебе с тем намерением, чтобы ее нашли лучше у тебя, чем у того, кто тебе ее дал. Ибо ты, у которого вещь найдена, имеешь против того, кто ее принес, хотя бы он и не был вором, особый иск, который называется *actio oblatae*.

188. Есть еще иск *prohibiti furti* против того, кто воспрепятствует разысканию воровства.

189. Наказание за явную кражу по законам XII таблиц было суровое. Свободный гражданин после телесного наказания присуждался в рабство лицу пострадавшему; ...раб после телесного наказания присуждался к смертной казни. Но впоследствии такая жестокость наказания была отвергнута, и преторским эдиктом установлен был особый иск как против свободного лица, так и против раба со штрафом, вчетверо больше цены украденной вещи.

190. За тайное воровство взыскивался, по закону XII таблиц, двойной штраф, который сохранен претором.

191. Наказание за кражу *conceptum* и *oblatum*, по закону XII таблиц – штраф втрое больше против цены вещи; этот штраф также одобряется претором.

192. За *furtum prohibitum* введен эдиктом претора иск со штрафом вчетверо.

195. Воровство бывает не только тогда, когда кто-либо уносит чужую вещь, но вообще, когда кто присваивает себе чужую вещь вопреки воле ее хозяина.

196. Таким образом, если кто пользуется вещью, отданной ему на хранение, то он совершает воровство. Если кто получит вещь для определенного пользования и обратит ее на другое употребление, то он отвечает как вор...

197. Впрочем, те, которые обращают данные в ссуду вещи не на то пользование, на которое они их получили, совершают воровство только тогда, когда они знают, что делают это вопреки воле собственника, который не позволил бы это, если бы узнал; если же они уверены в позволении, то, по-видимому, нет преступления воровства; ...потому что нет воровства: коль скоро нет умысла украсть.

200. В известных случаях совершают даже воровство своей вещи, если, например, должник похитит вещь, данную кредитору в залог; или, если я тайком отберу свою вещь от добросовестного ее владельца. Поэтому решено: тот, кто скрывает, что к нему возвратился раб, которым добросовестно владел другой, совершает воровство.

202. Иногда подвергается ответственности за воровство тот, кто сам воровства не совершал, как, например, тот, при помощи или по совету которого совершено воровство.

208. Наконец, следует знать, что возник вопрос, совершает ли малолетний воровство, унося чужую вещь. Большинство решило, что так как воровство образуется из желания украсть, то малолетний только тогда отвечает за это преступление, когда он в возрасте, близком к совершеннолетию, и вследствие этого сознает свое преступление.

209. Тот, кто грабит чужие вещи, отвечает по иску о краже; в самом деле, кто более захватывает чужую вещь против воли собственника, если не тот, кто насильно отнимает ее? И поэтому правильно сказано, что такой человек – бесчестный вор. Но претор ввел особый иск на случай такого преступления, который называется иском имуществ, отнятых насилем, и влечет за собой в течение года четвертной штраф, по прошествии года – простой. Этим иском можно пользоваться, хотя бы кто отнял одну вещь, даже самой незначительной ценности.

210. Иск о вреде незаконно причиненном, установлен Аквиллиевым законом, в первой главе которого постановлено, что, если кто незаконно убьет чужого раба или чужое четвероногое домашнее животное, тот обязывается уплатить хозяину высшую рыночную стоимость убитого за этот год.

211. Незаконно убивающим считается тот, по умыслу или по вине которого совершается убийство; и нет никакого другого закона, что явно относятся к оскорблению чести господина; если кто, например, высечет чужого раба, то на этот случай предлагается исковая формула, но если кто обругает раба или ударит кулаком, то не составляется исковая формула...

212. ...Не только тело убитого оценивается в иске этого закона, но если, например, кто убьет раба и собственник понесет убыток, превышающий стоимость самого раба, то и это берется во внимание; например, убили моего раба, назначенного кем-либо наследником, прежде чем он по моему приказанию вступил торжественно во владение наследством. В этом случае берется во внимание не только стоимость его самого, но и потерянного наследства. Равным образом, если будет убит один из пары коней, или из труппы актеров, или музыкантов, то делается оценка не только убитого, но принимается в расчет и то, что потеряли в цене и прочие, оставшиеся в живых. То же правило применяется и в том случае, когда убьют одного мула из пары или одну лошадь из четверки. [Упущенная выгода].

213. Тот, чей раб убит, волен обвинить убийцу в уголовном преступлении, или отыскивать ущерб по этому (Аквиллиеву) закону.

214. Прибавленные в этом законе слова: какая в том году будет наивысшая цена на данный предмет – выражают то, что если убьют, например, хромого или одноглазого раба, который в том году не имел еще таких телесных недостатков,



то оценка делается не по тому, сколько он стоит, будучи хромым или одноглазым, а сколько стоил бы без недостатков. Благодаря этому иногда получают больше, чем получили убытку.

217. В третьей главе (Аквиліева закона) заключаются постановления, касающиеся всякого другого вреда. Итак, если кто ранит раба или четвероногое домашнее животное, или ранит или убьет такое животное, которое не считается домашним..., то иск устанавливается этой главой закона. Она наказывает также вред, противозаконно причиненный... во всех вещах неодушевленных. Если что-либо будет сожжено, или разрушено, или разломано, то иск устанавливается на основании этой главы... Подразумевается не только сожженное, разрушенное, сломанное, но также разорванное, разбитое, разлитое и каким бы то ни было образом погибшее и испорченное.

218. Однако по этой главе закона причинивший вред должен возместить убытки в размере высшей цены, какую вещь будет иметь не в течение того года, но в течение ближайших 30 дней...

220. Нарушение права (в смысле *iniuria*) совершается не только тогда, когда кто-либо кулаком или палками будет бит или даже высечен, но и тогда, когда кого-либо бесчестят, например, тем, что один объявляет о продаже имущества другого лица, как будто должника, зная, что тот ему ничего не должен, или тем, что напишут и обнародуют книгу или стихотворение с целью обесславить лицо, или тем, что ухаживают постоянно за матерью семейства или отроком, наконец, многими другими способами.

221. По-видимому, мы терпим обиду, не только нам самим нанесенную, но и нашим подвластным детям, нашим женам, хотя бы они и не находились в нашей супружеской власти; следовательно, если ты нанесешь обиду моей дочери, выданной замуж за Тиция, то иск об обиде может быть внесен против тебя не только от имени этой дочери, но также от моего имени, как и от имени Тиция.

222. Собственно говоря, лично рабу не наносится никакой обиды, но через него считается оскорбленным его господин; впрочем не таким образом, как через оскорбление детей и жены.

223. По закону XII таблиц наказания за нанесение обиды были следующие: ...определялось возмездие по *jus talionis*, т.е. по принципу: око за око, зуб за зуб; за сломанную или раздавленную кость наказание было 300 ассов, если кость сломана у свободного человека, а если у раба – то 150; за другие обиды взыскивалось по 25 ассов. Эти денежные наказания казались в те времена достаточными ввиду большой бедности жителей.

224. Но теперь мы пользуемся другим правом: претор позволяет нам самим оценивать обиду, и судья присуждает нам такую сумму, на какую мы оценили обиду или меньше, согласно своему усмотрению.. После этого претор ...

присуждал владение вещью на время спора из-за собственности кому-либо из тяжущихся, которому и приказывал гарантировать противнику ...целость вещи и доходы с нее. ...Палочку или прут употребляли вместо копья, как символ законной собственности, так как полагали, что самая бесспорная собственность та, которую захватили у врага. Вот почему (при разбирательстве дел) в центуриальной коллегии (*in centumviralibus iudiciis*) выставлялось копье.

225. Обида считается тяжелой или по действию, если кто, например, кем-либо ранен, высечен или побит палками; или по месту, если например, обида нанесена в театре или на площади; или по личности, если, например, претерпит обиду магистрат или когда обида будет нанесена сенатору простым человеком (низкого происхождения).

## КНИГА ДЕВЯТАЯ

### Титул I. Если указывается, что четвероногое причинило вред (*Si quadrupes pauperiem fecisse dicatur*) (извлечения)

1. (*Ульпиан*). Если указывается, что четвероногое причинило вред, то возникает иск из закона XII таблиц; этот закон повелевает или чтобы было выдано то, что причинило вред, т. е. животное, причинившее вред, или чтобы была предложена оценка вреда... § 2. Этот иск относится ко всем четвероногим. § 3. Претор говорит: «причинило вред». Вред (*pauperies*) есть ущерб, причиненный без противоправных действий, ибо не может животное совершить противоправное действие, так как оно лишено разума. § 4. Таким образом, как пишет Сервий, этот иск имеет место, когда четвероногое причинило вред в силу своей дикости, например, если строптивый конь ударил копытом, или бодливый бык нанес удар, или мулы (причинили вред) вследствие своей чрезвычайной дикости. Если вследствие неровности почвы, или вины погонщика мулов, или излишней нагрузки четвероногое сбросило на кого-либо груз, то этот иск отпадает и предъявляется иск о противоправном причинении вреда.

3. (*Гай*). По этому закону несомненно можно предъявить иск вследствие причинения вреда свободным людям, например если четвероногое ранит отца семейства или сына семейства, [конечно, не принимается в расчет причиненное уродство, так как тело свободного человека не опускает оценки, но (подлежат возмещению) издержки, которые будут произведены на лечение, и упущенная работа, которую потерпевший потерял в силу того, что он сделался к ней неспособным].

4. (*Павел*). Этот иск в виде *actio utilis* применяется и к тем случаям, [если вред причинен не четвероногим, но другим животным.

## Титул II. К Аквиллиеву закону (*Ad legem Aquiliam*) (извлечения)

1. (*Ульпиан*). Аквиллиев закон отменил все законы, изданные раньше и говорившие о противоправном причинении вреда,— как (правила) XII таблиц, так и другие; в настоящее время нет необходимости приводить эти законы. Этот Аквиллиев закон является плебисцитом, так как плебейский трибун Аквиллий предложил его на утверждение плебсу.

2. (*Гай*). В первой главе Аквиллиева закона содержалось постановление: «Если кто-либо противоправно убьет чужого раба, или чужую рабыню, или четвероногое, или скот, то да будет он присужден дать собственнику столько меди, сколько являлось наивысшей стоимостью этого в данном году». Против отрицающего свою обязанность возместить ущерб иск предъявляется в двойном размере.

§ 2. Таким образом, ясно, что к нашим рабам Аквиллиев закон приравнивает четвероногих, которые относятся к числу скота и составляют стада, как, например, овцы, козы, быки, лошади, мулы, ослы. Но возникает вопрос, объемлются ли свиньи названием скота? И правильно указывает Лабенон, что объемлются. Но собака не относится к скоту. Тем более в это число не входят дикие животные.

3. (*Ульпиан*). Если раб или рабыня был (была) противоправно убит (убита), то применяется Аквиллиев закон. Обоснованно добавлено, что убит (убита) противоправно; ибо недостаточно, чтобы был убит (убита), но (для применения Аквиллиева закона) нужно, чтобы это было сделано противоправно...

5. (*Ульпиан*). Если кто-либо убьет другое лицо, нападающее с оружием, то это не рассматривается как противоправное убийство, и если кто-либо убьет вора под влиянием страха смерти, то несомненно он не подвергается ответственности по Аквиллиеву закону. Если же он мог задержать вора, но предпочел его убить, то имеются основания рассматривать это как учиненное противоправно; поэтому он отвечает по Корнелиеву закону.

§ 1. В данном случае следует понимать противоправность (*iniuria*) не в смысле оскорбления, как это понимается при иске об обиде (*actio iniuriarum*), но в смысле действия, совершенного не по праву; это значит против права, т. е. как если кто-либо убил при наличии вины; таким образом, иногда происходит стечение двух исков — и по Аквиллиеву закону и об обиде, но будут две оценки: одна — оценка ущерба, другая — обиды.

§ 2. Спрашивается: если причинил ущерб безумный, то имеется ли иск по Аквиллиеву закону? Пегас отрицал это: какова его вина, если он не в своем разуме. И это (мнение) является вернейшим. Отсутствует, подобно этому, иск из Аквиллиева закона, если причинило ущерб четвероногое или если упала черепица. И то же следует сказать, если причинил ущерб малолетний (*infans*). Если

ущерб причинил несовершеннолетний (*impubes*), то, по словам Лабеоны, он отвечает по Аквиллиеву закону, так как несет ответственность и за воровство; и я считаю это правильным, если он уже способен к совершению неправомерных действий (имеется в виду осознание противоправности).

§ 3. Если учитель при обучении раба ранит его или убьет, то несет ли он ответственность по Аквиллиеву закону, как если бы он противоправно причинил ущерб? И Юлиан пишет, что по Аквиллиеву закону отвечает тот, кто при обучении выбьет ученику глаз; в еще большей степени это следует сказать, если произошло убийство. У Юлиана приводится такой случай: обучавшийся у сапожника мальчик, свободнорожденный сын семейства, плохо выполнял то, что показывал ему сапожник, и за это сапожник ударил мальчика колодкой по голове и выбил ему глаз. Юлиан говорит, что здесь не может быть предъявлен иск об обиде (*actio iniuriarum*), так как сапожник ударил не для того, чтобы нанести обиду, а в целях напоминания (об обязанностях ученика) и в целях обучения; Юлиан сомневается, может ли быть использован иск, вытекающий из найма (личного найма учителя), так как учителю предоставляется наложение на ученика лишь, легкого наказания.

6. (*Павел*) Излишняя свирепость наставника вменяется ему в вину.

7. (*Ульпиан*). Путем этого иска отец может взыскивать столько, насколько меньше он получил от работы сына вследствие повреждения глаза последнего, и издержки, сделанные отцом на лечение сына.

8. (*Гай*). То же относится к случаям неправильного применения лекарства; но и тот, кто хорошо сделал операцию, но оставил больного без дальнейшего лечения, не освобождается от ответственности, но считается виновным.

13. (*Ульпиан*). Если убит раб, входящий в состав наследства, еще не принятого наследником, то спрашивается, кто может предъявить иск по Аквиллиеву закону: ведь никто не является собственником этого раба, и Цельс говорил, что закон хотел, чтобы собственнику было предоставлено возмещение за вред; таким образом, собственником будет считаться (само) наследство; поэтому наследник, принявший наследство, может предъявить иск...

17. (*Ульпиан*). Если господин убьет своего раба, то он отвечает по *actio in factum* перед добросовестным владельцем или лицом, взявшим этого раба в залог.

21. (*Ульпиан*). Закон говорит: «сколько являлось наивысшей стоимостью этого человека (раба) в данном году». Эта оговорка касается оценки ущерба, который причинен. Год исчисляется назад с того времени, когда кто-либо убит; если было причинено смертельное ранение и потом, через длинный промежуток времени, наступила смерть, то, согласно взгляду Юлиана, мы исчисляем год со времени ранения, хотя Цельс пишет противоположное.

27. (*Ульпиан*)... Если кто-либо хотел сжечь мой дом и огонь перекинулся на дом соседа, то он и перед соседом отвечает по иску на основании Аквиллиева

закона; не в меньшей степени отвечает перед съемщиками помещений, если сгорели их вещи.

29. (*Ульпиан*)... Если твой корабль, столкнувшись с моей лодкой, причинил мне ущерб, то спрашивается, какой иск мне принадлежит. И Прокул говорит, что если во власти моряков было предупредить это и столкновение произошло по их вине, то следует предъявить иск по Аквиллиеву закону против моряков... Но если лопнул канат или корабль навалился, не будучи управляемым, то нельзя предъявить иска к собственнику.

§ 3. Лабеон также пишет, что не следует предоставлять никакого иска, если гонимый бурей корабль наскочил на канаты якорей другого и матросы обрубили канаты, поскольку нельзя было выбраться никаким другим образом, как обрубив канаты.

30. (*Павел*). Кто убьет чужого раба, застигнутого при прелюбодеянии, тот не отвечает по этому закону...

31. (*Павел*). Если садовник уронит с дерева сук или работающий на подмостках убьет проходящего человека (уронив что-либо), то он отвечает, если уронит в общественное место (например, на улицу), не крикнув предварительно, чтобы проходящий мог избежать несчастного случая.

32. (*Гай*)... Если кто-либо сначала ранит раба, а потом и убьет его, то он отвечает и за нанесение ран и за убийство: ибо имеются два деликта. Иначе, если лицо убьет кого-либо (раба), нанеся ему несколько ран одним нападением; здесь будет один иск об убийстве.

33. (*Павел*). Если ты убил моего раба, то я не думаю, что следует оценивать привязанность (привязанность собственника к его рабу), так же как если кто-либо убьет твоего естественного сына (внебрачного сына, рожденного от рабыни). Секст Педий говорит, что цены вещей определяются общим образом, а не в зависимости от привязанности или от их полезности для отдельных лиц...

37. (*Яволен*). Если свободный человек по приказу другого лица своей рукой совершил противоправное действие, то иск по Аквиллиеву закону направляется против того, кто отдал приказание, если только он имел право приказывать; если же не имел, то следует предъявить иск к тому, кто совершил действие...

41. (*Ульпиан*). В случае уничтожения завещания (*chirographum*) может быть предъявлен иск по Аквиллиеву закону; но если кто-либо уничтожил данное ему на хранение завещание или прочитал его в присутствии нескольких лиц, то правильнее предъявить [*actio in factum*] иск об обиде, если он огласил тайны распоряжения с целью причинить обиду. Как правильно замечает Помпоний, иногда случается, что уничтожение завещания не влечет ответственности за воровство, но влечет лишь ответственность за противоправное причинение вреда; например, если он уничтожил завещание не с намерением совершить воровство, но

только с намерением причинить ущерб: ибо он не отвечает (в этом случае) за воровство, так как воровство требует наряду с действием и намерения вора (воровского умысла)...

50. (*Ульпиан*). Кто разрушил чужой дом против воли собственника и на этом месте выстроил бани, то, кроме (применения) естественного права, что находящееся на поверхности земли принадлежит собственнику земли (бани становятся собственностью собственника земли), указанное лицо подвергается (ответственности) по иску о причинении ущерба.

51. (*Юлиан*)... Если несколько лиц унесли в целях воровства чужое бревно, которое не мог унести ни один из них в отдельности, то считается, что все они отвечают по иску о воровстве, хотя с точки зрения строгого рассуждения можно сказать, что ни один из них не отвечает, так как в действительности никто из них это бревно не унес.]...

57. (*Яволен*). Я одолжил тебе лошадь в пользование; когда ты ездил на ней и одновременно ездили (на своих лошадях) и многие другие, то один из них наскочил на твою лошадь, сбросил тебя, и при этом были сломаны ноги лошади. Лабеон отрицает, что к тебе может быть предъявлен какой-либо иск, но если это произошло по вине (другого) всадника, то (иск может быть предъявлен) к этому всаднику, но, конечно, нельзя предъявить иска к собственнику лошади (которая наскочила). Я считаю это верным.

### **Титул III. О тех, которые вылили или выбросили (De his, qui effuderint vel deiecerint) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). О тех, которые вылили или выбросили, претор говорит: «Против того, кто обитает в доме, из которого что-либо вылито или выброшено в то место, по которому обычно ходят люди или в котором они обычно находятся, я дам иск в двойном размере причиненного ущерба. Если утверждают, что от этого удара погиб свободный человек, то я дам иск о 50 золотых. Если он остался жив и будут утверждать, что ему причинено повреждение, то я дам иск на сумму, на которую судье будет казаться справедливым осудить того, к кому предъявлен иск. Если утверждают, что совершил (причинил ущерб) раб без ведома господина, то к нему прибавлю: или выдать его (noxam dedere)».

§ 1. Никто не отрицает, что претор издал этот эдикт с величайшей пользой: общественно полезно, чтобы люди ходили по улицам без страха и опасности.

§ 2. Имеет малое значение, является ли место общественным или частным, лишь бы по нему шел установленный путь...

§ 3. То, что свалилось, когда это подвешивали, считается выброшенным, но и то, что, будучи подвешенным, свалилось, считается выброшенным. Поэтому, если что-либо висящее пролилось, хотя бы никто не выливал, то, как утверждают, эдикт применяется.

§ 4. Эта *actio in factum* дается против того, кто живет в доме, когда что-либо выброшено или вылито, а не против собственника здания: ибо вина имеется на стороне проживающего.

§ 9. Мы говорим «обитает» про того, кто живет в своем (доме), или в снятом внаймы, или в предоставленном ему безвозмездно. Гость, конечно, не несет ответственности, так как он не обитает, но лишь временно гостит; несет же ответственность тот, кто дал приют, ибо имеется большая разница между обитающим и гостем.

§ 10. Если несколько лиц обитают в верхнем этаже, откуда было выброшено, то иск дается против любого из них,

5. (*Ульпиан*). Если же несколько лиц обитают в верхнем этаже, разделив между собой помещение, то иск предъявляется лишь к тому, кто проживает в той части, откуда вылито... § 6. Претор говорит: «На навесе, выступающем над местом, по которому обычно ходят люди или в котором они обычно находятся, никто не должен помещать что-либо, падение чего может причинить кому-либо ущерб. Кто поступит вопреки этому, против того я дам иск *in factum* в размере 10 солидов. Если указывают, что совершил (поместил предмет на навес) раб без ведома господина,

я прикажу дать то же или выдать раба». § 8. Претор говорит: «Никто не должен помещать что-либо на навес». Слово «никто» относится ко всем, как к съемщикам, так и к собственникам строений, вне зависимости от того, живут ли они (в этом доме) или нет, если они поместили что-либо в этом месте... Мы не ожидаем, чтобы ущерб был причинен, но эдикт подлежит применению, если вообще ущерб мог быть причинен. Подвергается взысканию тот, кто поместил, вне зависимости от того, причинило ли ущерб то, что помещено, или не причинило...

6. (*Павел*)... § 1. Лабеон говорит, что этот эдикт применяется, если выброшено днем, а не ночью; однако по некоторым местам ходят и ночью. § 2. Жилец должен отвечать за вину свою и своих (домашних).

7. (*Гай*). Если вред причинен телу свободного человека тем, что выброшено или вылито, то судья исчисляет плату врачу и другие расходы, произведенные на лечение, и, кроме того, стоимость работы, которой лишился или лишится (потерпевший) в силу того, что он сделался неспособным. Но не делается никакой оценки рубцов и обезображения, так как свободное тело не допускает никакой оценки.

#### **Титул IV. О ноксальных исках (De noxalibus actionibus) (извлечения)**

1. (*Гай*). Ноксальными исками называются те, которые предъявляются к нам не на основании контракта, но на основании ущерба, причиненного рабами (*поха*), и злодеяний (*maleficium*) рабов. Результат и значение этих исков заключается в том, что если мы будем осуждены, то нам разрешается избегнуть оценки

спора (избегнуть уплаты денежного возмещения) путем выдачи самого тела, которое совершило противоправное действие.

2. (*Ульпиан*). Если раб убил с ведома господина, то он возлагает ответственность в полном объеме на господина, ибо считается, что убил сам господин; если без ведома господина, то имеется ноксальный иск и господин не обязан отвечать за злодеяние раба свыше выдачи причинившего вред.

13. (*Гай*). Ноксальный иск дается не только против добросовестного владельца, но и против того, кто владеет недобросовестно, ибо представляется нелепым, чтобы отвечали по иску владеющие добросовестно, а грабители являлись бы безнаказанными.

14. (*Ульпиан*). Если к одному лицу предъявлены ноксальные иски несколькими лицами о выдаче одного и того же раба или же предъявлено одним лицом (несколько исков), но на основании нескольких деликтов, то, имея в виду невозможность выдать раба, всем не необходимо предлагать оценку спора (уплатить денежное возмещение) тем, кому он не может быть выдан... Правильнее думать, что положение того, кто опередил других на суде (*Ульпиан* говорит: «*occupantis meliorem esse condicionem*», т. е. лучше положение того, кто овладел, захватил), является лучшим. Поэтому (раб) должен быть выдан не тому, кто раньше других предъявил иск, но тому, кто первый получил решение; таким образом, тому, кто победил позднее, должно быть отказано в иске о выполнении решения...

22. (*Павел*)... § 1. Тот, кто взял (раба) в залог или упросил дать ему (раба) во временное пользование (*precarium*), не отвечает по ноксальному иску: хотя бы они законно владели, но они владеют не с теми мыслями, с которыми владеет собственник; эти (рабы) считаются находящимися во власти собственника, если собственник имеет возможность их истребовать...

29. (*Гай*). Не только тот, кто не имеет (раба) в своей власти, может отказаться от участия в деле по предъявленному к нему ноксальному иску, но и имеющий (раба) во власти свободен избежать судоговорения, если предоставит (раба) истцу, не защищаясь; но здесь необходимо передать свое право истцу, как если бы (собственник раба) был осужден...

32. (*Каллистрат*). Если утверждают, что находящийся в чужой власти причинил ущерб и если отсутствует его защита на суде, то он уводится (истцом); если же господин присутствует, то он должен передать раба и дать обещание отвечать за злой умысел...

42. (*Ульпиан*). Если лицо, в связи с которым предъявлен ноксальный иск, заявило, что оно является свободным, то рассмотрение дела должно быть приостановлено до тех пор, пока не будет разрешен вопрос о его юридическом положении; если он будет объявлен рабом, то будет осуществлен ноксальный иск, если будет объявлен свободным, то этот иск будет лишен силы.



## ТЕМА 8. ПРАВО НАСЛЕДОВАНИЯ В ДРЕВНЕМ РИМЕ

---

### ЗАКОНЫ XII ТАБЛИЦ (извлечения)

#### Таблица 4

4. Мне известно, что женщина... родила на одиннадцатом месяце после смерти мужа, и из этого возникло дело, будто бы она зачала после того, как умер ее муж, ибо децемвиры написали, что человек рождается на десятом, а не на одиннадцатом месяце (Авл Геллий. Аттические ночи. 3.16.12).

*Ребенок, рожденный в течение десяти лунных месяцев после смерти отца, назывался *postumus*, считался законным наследником и отменял действие завещания.*

#### Таблица 5

3. Как распорядится [на случай смерти] относительно имущества или опеки над своим имением, то пусть и будет правом.

4. Если без завещания умрет [тот], у кого нет прямых наследников, ближайший агнат пусть имеет [его] имущество.

5. Если [у умершего] нет агнатов, пусть имуществом владеют его сородичи.

6. Кому же по завещанию опекун не назначен, им по закону XII таблиц агнаты будут опекунами (Гай. Институции. 1.155).

8а. Закон XII таблиц передавал патрону наследство римского гражданина из вольноотпущенников, если вольноотпущенник умирал без завещания, не имея прямых наследников.

9. Император Гордиан. То, что составляет долговые требования [наследодателя], не подлежит разделу [произвольно], тогда как в силу самого права разделялись на наследственные доли по закону XII таблиц (Кодекс Юстиниана. 3.36.6).

Императоры Диоклетиан и Максимиан. ...по закону XII таблиц долги умершего разделяются между его наследниками соразмерно полученным ими долям в силу самого права (Кодекс Юстиниана. 2.3.26).

### ИНСТИТУЦИИ ГАЯ (извлечения)

#### КНИГА II. О ВЕЩАХ

99. ...Поговорим о наследствах. Свойство их двоякое: наследства переходят к нам или по завещанию, или по закону.

100. Сначала предполагали, что каждый или был собственником по квиритскому праву, или таковым не считался. Но впоследствии принято такое деление собственности, что один мог быть собственником по квиритскому праву, а другой – простым обладателем (*in bonis habere*).

101. Вначале были в употреблении два рода завещаний: завещание составляли или перед лицом всего народа в куриатных собраниях ..., или перед выступлением в поход, то есть когда для войны брались за оружие и намеревались идти в сражение.

102. Позднее вошел в обычай третий род завещаний – посредством меди и весов. Если кто не составил завещания ни в куриатных собраниях, ни на поле сражения, то в случае, если ему неожиданно стала угрожать смерть, он передавал в манципационной форме другу (постороннему лицу) свое имущество и просил его распределить это имущество согласно своей последней воле...

103. Но первые два рода завещаний с давних времен вышли из употребления; последний же вид завещания, который совершается посредством меди и весов, остался.

104. Вся процедура совершается таким образом: в присутствии приглашенных по этому поводу пяти свидетелей – совершеннолетних граждан и весовщика, как и в других манципационных сделках, составляющий завещание уступает посредством мнимой продажи свое имущество постороннему лицу, причем последний, то есть покупатель имущества произносит следующие слова: “Я утверждаю, что твоя семья и имущество твое, по квиритскому праву, находятся под моей опекой и моим надзором, и по праву квиритов... все это покупается мною за цену наличной меди”...; потом он прикасается медью к весам и отдает ее завещателю, как бы означая покупную цену. Тогда завещатель, держа в руке акт завещания, произносит следующее: “Все так, как написано в этом завещании на восковых дощечках, я даю, распоряжаюсь, свидетельствую, и вы, квириты, будьте свидетелями”. Этот акт называется *puncratio*, что значит публично заявлять в торжественных словах...

109. От обязанности соблюдать при составлении завещаний вышеуказанные формы освобождены императорскими указами воины по причине чрезвычайной их неопытности; поэтому их завещание считается действительным во всяком случае, хотя бы они и не призвали законного числа свидетелей и не продали наследственного имущества мнимым образом и не заявили бы торжественно о своей последней воле.

112. По сенатскому постановлению, изданному на основании распоряжения Адриана, позволено было женщинам... составлять завещание, но при участии опекуна, если они не моложе 12 лет; это значит, что женщины, не освобожденные из под опеки, должны были составлять завещание при содействии опекуна.

113. По-видимому, женщины находились в лучших условиях, чем мужчины; ибо мужчина, моложе 14 лет, составлять завещание не может, даже при участии опекуна; женщина же может; она, достигнув двенадцатилетнего возраста, приобретает право составлять завещание.

115. Однако для полной действительности завещания недостаточно соблюдать то, что мы выше сказали относительно продажи наследственного имущества, о свидетелях и торжественных заявлениях последней воли.

116. Но, прежде всего, следует узнать, совершалось ли назначение наследника торжественным образом, ибо в противном случае, если оно сделано иначе, бесполезным будет факт продажи имущества завещателя манципационным образом...

117. Торжественное назначение наследника совершается так: “Пусть будет Тиций наследником”; принята и следующая формула назначения: “Я приказываю Тицию быть наследником”; не применялось такое назначение: “Я хочу, чтобы Тиций был наследником”; многими не одобрена такая форма: “Назначаю наследником”, а также: “Делаю наследником”.

118. Кроме того, мы должны помнить, что женщина, которая оставалась в зависимости от опекуна, не может составлять завещания без его согласия; в противном случае завещание ее, по цивильному праву, будет недействительно.

119. Претор, однако, может предоставить назначенным наследникам владение наследством согласно завещательному документу, если он будет подписан семью свидетелями; и если нет наследника, к кому могло бы по закону перейти наследство, например, брата, рожденного от того же отца, или дяди по отцу, или сына от брата, – то назначенные наследники могут удержать за собой наследство.

120. ...Рескриптом императора Антонина Благочестивого постановлено, чтобы те, которые потребуют владения наследством по завещанию, неправильно составленному, могли защищать свои права, против лиц, виндицирующих наследство на основании закона...

123. ...Тот, кто имеет в своей власти сына, должен озаботиться назначить его наследником или, назвав его по имени, лишить наследства. Иначе, если отец обойдет его молчанием, то завещание не будет иметь силы; по мнению наших учителей (сабинианцев), никто не может быть наследником по этому завещанию, даже если бы неупомянутый сын умирал раньше самого завещателя, потому что с самого начала этот акт не был завещанием. Приверженцы другой школы (прокулянцы) согласны в том, что, если сын жив ко времени смерти отца, то он, конечно, мешает назначенным наследникам и делается ближайшим наследником по закону; но если сын умирает раньше отца, то, как некоторые думают, можно в силу завещания принять наследство, так как сын уже не препятствует; поэтому, по их мнению, ...завещание не становится недействительным с самого начала.

124. Если же завещатель обойдет молчанием прочих нисходящих, то завещание не теряет силы; лица, обойденные в завещании, допускаются к наследованию совместно с назначенными наследниками, – каждый в одной доле, если те прямые наследники (свои), если же посторонние, то получают половину; то есть если кто, например, назначит трех сыновей наследниками, а обойдет молчанием

дочь, то она получает... четвертую часть наследства, ... то, что получила бы в случае смерти отца без завещания, как наследница по закону. Но если завещатель призывает к наследованию посторонних и обойдет дочь, то она... приобретает половину наследства. То, что мы сказали о дочери, считаем сказанным и о внуке, и о всех нисходящих, все равно будут они мужского или женского пола.

125. ...Хотя вышеупомянутые наследники, согласно сказанному, отнимают от назначенных наследников только половину, претор обещает им, однако, вопреки завещательным распоряжениям, владение наследством, вследствие чего посторонние наследники устраняются от всего наследства и делаются наследниками без наследства.

127. Но если отец лишает сына наследства, то должен сделать это поименно, в противном случае сын не лишается наследства. Поименное лишение наследства имеет место в случае, если кто лишает сына такими словами: “Сын мой Тиций да не будет моим наследником”...

128. Прочих же нисходящих обоого пола можно лишать наследства посредством общей формулы следующими словами: “Все прочие да будут лишены наследства”, каковые слова обыкновенно прибавляются тотчас после назначения наследства. Так предписывает цивильное право.

129. Претор же приказывает всех нисходящих мужского пола, то есть внуков и правнуков, лишать наследства поименно; нисходящих же женского пола, то есть дочерей, внучек, правнучек, можно лишать наследства или поименно, или посредством общей формулы.

135. Детей, освобожденных из-под отеческой власти, цивильное право не обязывает ни назначать наследниками, ни лишать их наследства, так как они уже не свои наследники. Тем не менее, претор повелевает всех их лишать наследства, будь то лица мужского или женского пола, если они не назначаются наследниками; лиц мужского пола – поименно, женского же – или поименно или посредством общей оговорки. Поэтому, если они не будут назначены наследниками и не лишены наследства таким порядком, как мы выше сказали, то претор обещает им, вопреки завещанию, владение наследством.

156. Свои и необходимые наследники суть, например, сын, дочь, внук и внучка от сына, а затем и прочие нисходящие, если они оставались под властью умирающего. Но чтобы внук или внучка были своими наследниками, недостаточно того, чтобы они были под властью деда во время его смерти, но необходимо, чтобы отец их при жизни своего отца перестал быть своим наследником, или застигнутый смертью, или освободившись из-под власти по какой-либо другой причине; ибо тогда внук или внучка наследуют вместо отца.

157. Эти наследники называются своими потому, что они домашние наследники и еще при жизни отца считаются до некоторой степени собственниками;

отсюда следует, что если отец умрет, не оставив завещания, то прежде всего призываются к наследованию дети.

158. Но претор им позволяет отказаться от наследства...

161. Прочие наследники, которые не состоят под властью завещателя, называются наследниками посторонними. Таким образом, наши собственные дети, не состоящие в нашей власти, будучи назначены наследниками, считаются как бы посторонними наследниками. По этой причине и те, которые назначаются матерью в наследники, находятся в том же положении, потому что женщины не имеют отеческой власти над своими детьми.

185. Назначать наследниками позволено как свободных людей, так и рабов, как собственных, так и чужих.

186. Однако нашего раба следует сделать одновременно и свободным и наследником в следующих выражениях: “Раб мой Стих да будет свободным и да будет наследником”...

189. Чужой раб, назначенный наследником, если он останется в том же положении, должен... принять наследство по приказанию своего господина... Но если он будет отпущен на волю, то он может принять наследство по своему усмотрению.

191. Теперь рассмотрим отказы иными словами, или письменным образом, или простым соглашением.

224. Прежде дозволялось истощать все отцовское имущество в виде отказов и отпущений рабов на волю, оставляя наследнику только пустое имя “наследник”. То же самое, по-видимому, дозволялось законом XII таблиц, постановившем, чтобы всякое распоряжение, которое кто сделает относительно своего имени, считалось законным: а именно, следующими словами: “Распоряжение всякого о своем имуществе да будет законом”. Вот почему назначенные наследники отказывались от принятия наследства...

225. Вследствие этого был издан закон Фурия, который запретил отказы и дарения на случай смерти на сумму свыше 1000 ассов одному лицу, сделав исключение в пользу ближайших родственников завещателя. Но и этот закон не достиг того, чего хотел (не оградил интересов наследников). Ибо тот, у кого было, например, 5000 ассов, мог распределить все свое имущество на многие отказы, завещая каждому из пяти человек по 1000 ассов.

226. Поэтому впоследствии был предложен закон Вокония, которым предписывалось, что никто не может получать под видом отказов или дарений на случай смерти более того, что оставляется самому наследнику. Казалось, что по этому закону наследники наверняка что-нибудь получат, однако этим создавалось почти такое же неудобство. А именно, распределяя наследство между большим числом легатариев, завещатель мог до того мало оставить наследнику, что последнему не стоило принимать на себя всей тяжести наследства ради столь незначительной выгоды.

227. Таким образом, в позднейшее время был издан закон Фальцидия, по которому позволяет отказывать не более как  $\frac{3}{4}$  целого имущества, то есть чтобы у наследника осталась четвертая часть наследства; этим правом мы теперь и пользуемся.

246. Теперь перейдем к фидеикомиссам. Необходимыми называются они потому, что делаются наследниками во всех случаях, желают ли или не желают, как без завещания, так и по завещанию.

249. В большинстве случаев употребляются... следующие формулы фидеикомиссов: “Требую, прошу, хочу, доверяю”; каждое из этих слов в отдельности имеет такую же силу, как если бы все были употребляемы сообща.

250. Итак, когда мы напишем: “Люций Тиций да будет наследником”, то можем прибавить: “Прошу тебя, Люций Тиций, и требую от тебя, чтобы ты, как только будешь в состоянии принять наследство, ... возвратил бы его Каю Сею”. Мы можем также просить наследника о передаче части, и от нас зависит оставить фидеикомиссы под условием или безусловно, или с прибавлением известного срока.

254. Но так как впоследствии лица, назначенные наследниками, когда их просили передать или все наследство, или только часть его, отказывались принять наследство, которое не представляло никакой выгоды, и так как по этой причине прекращались доверенные поручения, то при консулах Пегазе и Пузионе сенат определил, чтобы лицо, которое обязано передать наследство как фидеикомисс, имело право удерживать четвертую часть, подобно тому, как позволяет Фальцидиевым законом удерживать часть отказов; такое же удержание дозволено также по отношению к отдельным вещам, оставляемым посредством фидеикомисса...

### **КНИГА III ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ**

1. Наследство умерших без завещания принадлежат по закону XII таблиц, во-первых, “своим” (ближайшим) наследникам.

2. “Своими” наследниками считаются те дети, которые состояли под властью наследодателя (до самой его смерти), как, например, сын или дочь, внук и внучка от сына, правнук и правнучка, рожденные от ближайшего нисходящего агната по мужской линии, и безразлично, естественные ли они дети или усыновленные. Но внук или внучка, правнук или правнучка только тогда включались в число “своих” наследников, когда предшествующее лицо перестает быть во власти (агнатской) восходящего, случится ли это вследствие смерти или по другой причине, как, например, вследствие освобождения из-под родительской власти. Поэтому, если сын будет во власти отца во время смерти последнего, то внук от него не может быть “своим” наследником...

3. Точно так же жена, которая находится под мужней властью того, кто умирает, является “своей” наследницей, так как она занимает место дочери;

равным образом и невестка, которая остается во власти сына (считается “своей” наследницей), так как она занимает место внучки...

4. “Своими” наследниками считаются также родившиеся по смерти отца, которые были бы под властью отца, если бы родились при его жизни.

8. Так как было принято, что внуки и внучки, равно правнучки наследуют вместо своего (агнатского) восходящего, то считали целесообразным... делить наследство не поголовно, а поколенно, так чтобы сын имел одну половину наследства, а два или более внуков от другого сына получали другую половину; ...если имеются внуки от двух сыновей, с одной стороны, один или два, с другой – три или четыре, то одна половина наследства принадлежит одному или двум, а другая – троим или четверым.

9. Если (после умершего) не было “своих” наследников, то наследство, по тому же самому закону XII таблиц, принадлежит агнатам.

10. Агнатами называются те лица, которые соединены гражданским родством; гражданским считается то родство, которое возникает через лиц мужского пола. Таким образом, братья, рожденные от одного и того же отца, суть агнаты по отношению друг к другу... Точно так же дядя по отцу будет агнатом по отношению к сыну брата, и в свою очередь последний будет агнатом по отношению к первому... Таким образом, мы могли бы насчитать много степеней агнатства.

11. Однако, закон XII таблиц дает наследство не всем агнатам одновременно, а только тем, которые находятся в ближайшей степени родства...

17. Если (после умершего) не оставалось ни “своих”, ни агнатов, то тот же закон XII таблиц призывает к наследованию родичей (гентилов). ...Но так как... все родовое (гентильное) право совершенно вышло из употребления, то мы считаем излишним толковать здесь об этом предмете слишком подробно.

18. В этих пределах заключаются по закону XII таблиц права наследства после лиц, умерших без завещания. Всякий может понять, какова была строгость и сжатость этого закона.

19. Так, например, эманципированные дети по этому закону не имеют никакого права на наследство агнатских восходящих, так как они перестают быть “своими” наследниками.

25. Но эта чрезмерная строгость права была впоследствии исправлена эдиктом претора.

26. Претор призывает всех детей, не имеющих по закону XII таблиц прав наследования, совершенно как если бы они были во власти восходящего еще во время его смерти, не делая разницы, будут ли они одни или совместно со “своими” наследниками, то есть теми, которые оставались во власти отца.

32. Лица, призываемые к наследованию претором, не делаются наследниками в силу закона... Но если претор предоставляет им (не право, а) владение наследственным имуществом, то они считаются как бы наследниками.

80. Однако, имущество не переходит к преторским наследникам (владельцам)... в полную собственность; но им предоставляется только обладание вещами; имущество делается их квинритскою собственностью только по истечении давности...

## ДИГЕСТЫ ИЛИ ПАНДЕКТЫ КНИГА ПЯТАЯ

### Титул II. О завещании, нарушающем обязанности завещателя (*De inofficioso testamento*) (извлечения)

1. (*Ульпиан*). Следует знать, что являются частыми жалобы на нарушение наследодателем его долга, ибо всем родителям и детям разрешается возбуждать дело о нарушении завещателем его обязанностей. 2. (*Марцелл*). Иску о признании завещания нарушающим обязанности завещателя придается такая окраска, как будто завещатель был не в здравом уме, когда он составлял завещание. И это говорится не в том смысле, что завещатель был действительно сумасшедшим [или безумным]; но хотя он правильно совершил завещание, однако без соблюдения долга, вытекающего из родственной любви. Ибо если он действительно был сумасшедшим [или безумным], то завещание ничтожно.

3. (*Марцелл*). Признать завещание нарушающим обязанности завещателя – значит указать, почему завещатель не должен был лишить наследства или обойти (в завещании). Большею частью это случается тогда, когда родители, побуждаемые ложными основаниями, лишают своих детей наследства или обходят их (в завещании).

27. (*Ульпиан*). Если мать, думая, что ее сын погиб, назначила по завещанию другое лицо в качестве наследника, то может быть предъявлен иск о признании завещания нарушающим обязанности завещателя...

29. (*Ульпиан*)... Предъявлять иск о признании завещания нарушающим обязанности завещателя следует в той провинции, в которой имеют место жительства наследники, назначенные в завещании.

### Титул III. Об истребовании наследства (*De hereditatis petitione*) (извлечения)

1. (*Гай*). Наследство принадлежит нам или в силу древнего права, или в силу нового права. В силу древнего права – по закону XII таблиц или по завещанию, которое совершено правомерно.

5. (*Ульпиан*). Божественный Пий дал рескрипт в том смысле, что владельцу наследства, о котором возник спор, воспрещается до начала судебного дела что-либо отчуждать из состава наследства,



9. (*Ульпиан*). Следует дать правильное определение: только тот отвечает по иску об истребовании наследства, кто владеет правом как наследник или как владелец или вещь, входящей в состав наследства,

20. (*Ульпиан*). В состав наследства входит также то, что приобретено для наследства, как, например, рабы, скот и другое, приобретение чего было необходимым для наследства. И если это приобретено на наследственные деньги, то, без сомнения, входит в состав наследства. Если же не на наследственные деньги, то вопрос требует рассмотрения. Иском об истребовании наследства объемлется не только то, что было во время смерти, но и то, что присоединилось к наследству после этого, ибо наследство может увеличиться или уменьшиться. Но то, что присоединилось после принятия наследства, я считаю присоединившимся к наследству (в том случае), если это присоединилось из самого наследства; если же это присоединилось извне, то дело обстоит иначе, так как это является приращением личного имущества владельца. Но все плоды увеличивают наследство, безразлично, поступили ли они до принятия наследства или после принятия наследства. И дети рабынь, несомненно, увеличивают наследство...

27. (*Ульпиан*). Дети рабынь и дети этих детей, хотя и не считаются плодами, так как рабыни не приобретаются прямо с целью, чтобы они рожали, но они увеличивают состав наследства, ибо нет сомнения, что все это входит в состав наследства и владелец (наследства), если он владеет или перестал владеть по злему умыслу после предъявления иска о наследстве, должен (все это) возместить.

50. (*Папиниан*). Наследство, даже не имеющее ничего телесного, образует правовое понятие (*iuris intellectum*)...

#### **Титул IV. Если истребуется часть наследства (*Si pars hereditatis petatur*) (извлечения)**

1. (*Ульпиан*). Вопрос о том, требует ли лицо все наследство или часть наследства, разрешается не в зависимости от того, чем завладел ответчик, но в зависимости от права истца. Поэтому, если лицо является наследником в отношении всего наследства, оно требует все наследство, хотя бы ты владел одной вещь; если лицо является наследником в отношении части имущества, оно требует часть наследства, хотя бы ты владел всем наследством.

3. (*Павел*). Древние (*имеются в виду юристы республиканского периода*) проявляли заботу о ребенке во чреве таким образом, что ко времени рождения все права сохранялись для него неприкосновенными. В наследственном праве это выявляется в том, что лица, находящиеся в более отдаленной степени родства (*agnatio*), чем находится ребенок во чреве, не допускаются (к наследству), пока не известно, родится ли ребенок.