

РИМСКОЕ ПРАВО

- ПРЕДМЕТ И СИСТЕМА РИМСКОГО ПРАВА.
- ПЕРИОДИЗАЦИЯ ИСТОРИИ РИМСКОГО ПРАВА.
- ИСТОЧНИКИ РИМСКОГО ПРАВА.

- 1. Прудников М.Н. Римское право 4-е изд., пер. и доп. Гриф УМО. Учебник для академического бакалавриата. М.: Издательство Юрайт 2014. – 328 с.
- 2. Пашаева О.М. Римское право 2-е изд., пер. и доп. Конспект лекций. М.: Издательство Юрайт 2013. – 157 с.
- 3. И.Б.Новицкий, Римское право, М.: Юрайт:ИД Юрайт,2012.
- 4. Франчози Дж. Институционный курс римского права. Перевод с итальянского; Отв. ред. Л.Л. Кофанов. — Москва: Статут, 2004. — 428 с.

Предмет римского права

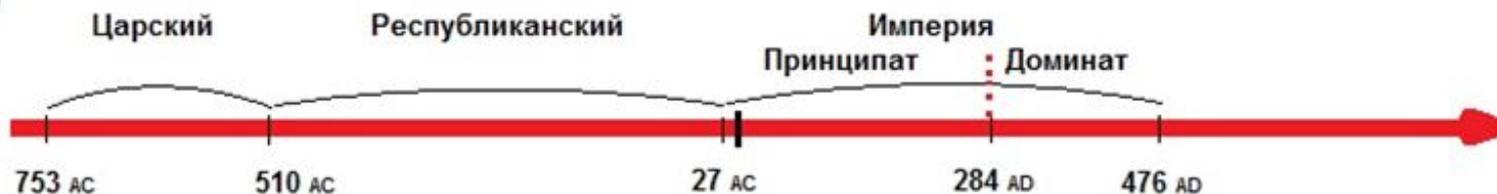
Римское право — право древнеримского государства от возникновения города-государства до Римско-византийской империи.

Римляне использовали для обозначения права слово «*ius*» (близкое по значению с «*iussum*» — приказ). *Ius* понималось как нормы человеческого общежития, установленные самой общиной без участия высших сил. В этом отношении оно противопоставлялось *fas* — нормам, источником которых является божественная воля и общие правила мироздания.

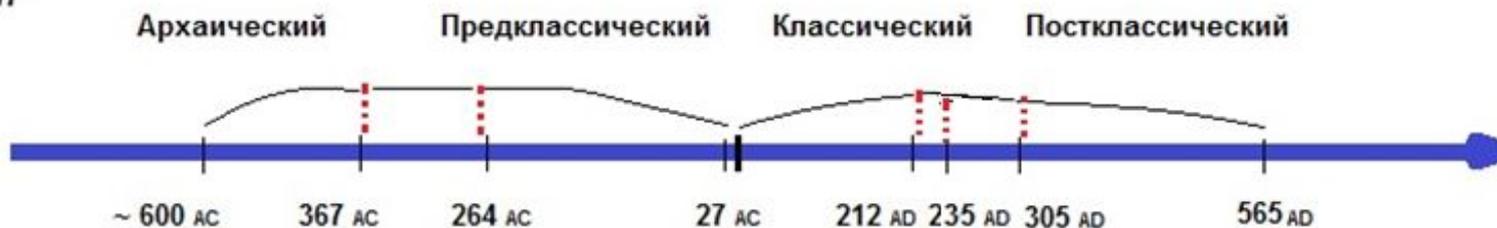
Римское право прошло длительный процесс исторической эволюции. Изучение основных вех и периодов в развитии римского права имеет большое значение для его современного изучения. Существует немало различных вариантов периодизации истории римского права в соотношении с историей римского государства. Схема 1. обобщает наиболее распространенные и аргументированные варианты периодизации.

ИСТОРИЯ РИМСКОГО ПРАВА ПЕРИОДИЗАЦИЯ

ИРГ



ИРП



Пояснения к схеме 1

- 753 г. до н.э. — легендарная дата основания Рима;
- конец VII – начало VI в. до н.э. — время, когда Рим приобретает черты ранней государственности;
- 510 г. до н.э. — изгнание последнего римского царя и основание республики;
- 367 г. до н.э. — законы Лициния-Секстия, формально уравнившие патрициев и плебеев и создавшие основание для имперских завоеваний и социальных изменений;
- 264 г. до н.э. — Рим переходит к активной торговой и имперской политике после победы в Пунических войнах;
- 27 г. до н.э. — Августу предоставлены полномочия принцепса;
- 212 г. н.э. — эдикт Каракаллы, даровавший права римского гражданства всему свободному населению империи;
- 284 г. н.э. — восшествие на престол Диоклетиана и начало эпохи домината (абсолютной монархии, поздней империи);
- 235 г. н.э. — кризис империи и начало эпохи солдатских императоров;
- 305 г. н.э. — смерть императора Диоклетиана, считающегося последним защитником классического римского права;
- 476 г. н.э. — падение Западной Римской империи;
- 565 г. н.э. — смерть императора Юстиниана.

Система римского права

Публичное право (ius publicum)

Неограниченная регулирующая деятельность государства в установлении строения государственных органов, компетенции учреждений и должностных лиц, наказании преступников, взимании налогов и других сферах, отражающих властвование государства. В данной сфере доминируют начала централизации и субординации, методы и правила императивного характера.

Частное право (ius privatum)

В рамках, установленных государством, предоставляется автономия воле отдельных лиц в сфере реализации имущественных и личных неимущественных прав. Сфера частного права основана на духе координации, ее правила имеют восполняющий, диспозитивный характер.

Ius civile
Quiritium

Ius
honorarium =
ius
praetorium +
Ius aedilicum

Ius
gentium

Рецепция римского права

Рецепция римского права есть заимствование и восприятие принципов, институтов, черт римской правовой системы другими государствами и в другую эпоху.

- **глоссаторы** – Школа права глоссаторов была распространена в Италии, Франции и Германии в XI—XIII веках. Направление формируется в Болонье и позже в других университетах, к нему относятся Ирнерий, Булгар, Мартин, Уго, Якоб. Основная деятельность заключается в формировании римского права как области научного знания, в большей степени связанной с изучением и трактовкой Дигест, чем с юридической практикой. Представителями этой школы создана «Великая Глосса», а авторитетный труд XIII века «VII статей», к которому обращались по спорным вопросам гражданского права, создан под влиянием их трудов. Каноническое право Европы тоже в определенной мере усвоило рецепцию римского права именно в традициях глоссаторов.

• **постглоссаторы** – итальянская правовая школа, пришедшая с середины XIV века на смену глоссаторам. Чино да Пистойя, Бальдо, Бартоло, Джасоне дель Майно. Создали основы для превращения римского права в общее право для всей Европы. Популярность идеи естественного права приводит к тому, что юристы из средневековых юридических корпораций и университетов пытаются найти точки соприкосновения реальной практики и исторического наследия римского права. Юристы фиксируют нормы из наследия римского права (не в первоисточнике, а посредством трудов глоссаторов), которые могут использоваться и уже используются в реальной судебной практике Франции, Италии, Германии и Испании. Тем самым они вносят огромный вклад в формирование общего права Европы. Вырабатывается *usus modernus pandectarum* (т.н. современное римское право Европы Нового времени).

- В XVI веке интерес к культуре классической античности выразился в том, что интерес к римско-правовому наследию приобрел не практический, а общекультурный характер. Преклонение перед Юстиниановым правом уступило место изучению гуманистами источников греческого, классического и доклассического римского права. В целом заслуга школы в том, что она придала изучению римского права подлинно научный характер. Многие из французских гуманистов обращали внимание на наследие Юстиниана с точки зрения интерполяций. Среди представителей этого направления можно назвать итальянских и французских гуманистов: Альчато, Бюде, Цази, Куяций, Дионисий и Якоб Готофреды, Антуан Фавр, Донелло;

- теория естественного права XVII-XVIII веков рассматривала римское право как «писанный разум» в связи со стремлением к поиску общих оснований естественных законов, справедливости.

- немецкая историческая школа и школа пандектистов XIX века также внесли свой вклад в закрепление основ рецепции римского права. В XIX веке гражданские кодексы Франции, Германии и других стран показали практические результаты рецепции римского права.

Источники римского права

Понятие источника права. Применительно к римскому праву можно говорить об имеющихся в юридической литературе двух значениях понятия "источник права":

- Способ/форма образования (возникновения) норм права - речь идет о формах правообразования,
- источник для познания права (источник по истории права), куда можно отнести и кодификацию Юстиниана, и произведения юристов Рима, и неюридические памятники литературы.

В Институциях Гая (II в. н.э.) перечислены отдельные виды источников права:

- законы (plebiscita)
- сенатусконсульты
- императорские конституции
- (все три объединяют в одну группу - **законодательство** или **закон** в общем смысле (применительно к разным периодам))
- эдикты магистратов
- ответы юристов (деятельность юристов)

Виды источников римского права

Как способ, форма образования норм права	Как источник познания права
<ol style="list-style-type: none">1) обычное право2) закон (lege)3) плебисциты4) эдикты магистратов5) деятельность юристов.	<p>Юридические памятники:</p> <ul style="list-style-type: none">- Кодификация императора Юстиниана- произведения римских юристов и историков:<ul style="list-style-type: none">- произведения римских антикваров («грамматиков»):- деятельность римских ораторов (в особенности Цицерона, I в. до н.э.);- произведения римских писателей, лириков, сатириков и философов

Обычное право – совокупность общеобязательных, определенных правил поведения, которые сложились в Древнем Риме в связи с их неоднократным применением. Обычаи не являются формально определенным источником права, так как они не зафиксированы ни в одном официальном акте.

Различают:

- ▣ обычаи предков (*mores maiorum*),
- ▣ обычную практику (*usus*),
- ▣ обычаи жрецов (*commentarii pontificum*),
- ▣ обычаи магистратов (*commentarii magistratuum*)

Политические отношения в Предклассический



Установление республики 510 г.

Законы

В развитии законодательства времен Римской республики большое значение имеют Законы XII Таблиц V в. до н.э. Они были фиксацией наиболее важных норм обычного права.

Принципы Законов XII таблиц:

самостоятельности защиты нарушенных прав под контролем публичной власти; принцип полноты власти домовладыки (*pater familias*) и всемерной охраны (опеки) подвластных; недопустимость произвольного вмешательства в имущественную сферу друг друга; отказ от самоуправства при отражении правонарушений; контроль со стороны общины за публичной властью при вынесении ею смертных приговоров гражданам.

Законы утверждались народными собраниями (в форме комиций). Постепенно большую роль начинают играть и плебисциты. Первоначально плебисциты были добровольными собраниями плебеев (римских граждан, не являвшихся патрициями и сенаторами). Закон диктатора Гортензия, принятый в 267 г. до н.э., установил юридическое равенство между постановлениями общины (*lex*) и плебисцитами; с 250 г. до н.э. плебисциты стали основной формой законодательства.

Основные тенденции дальнейшего развития римского законодательства:

- законы, устранявшие очевидные социальные несправедливости (например, 443 г. до н.э. закон Канулея, отменивший запрет на браки между патрициями и плебеями);
- распространение изложенных в Законах XII таблиц принципов на новые общественные отношения (например, Аквилиев закон (плебисцит) III в. до н.э., установивший имущественную ответственность за повреждение чужих вещей).

Процедура принятия закона:

- 1) какой-либо из магистратов, имевших право созывать народное собрание (консул, диктатор, претор) вырабатывал письменный проект (*испрошение закона*).
- 2) народ, собранный в комиции мог либо принять проект целиком или отвергнуть его;
- 3) принятый народом закон нуждался в последующей ратификации сената. Это становилось *leges rogatae*.

Виды законов по типу санкции (три вида законов *perfectae*, *minus quam perfectae*, *imperfectae*).

Сенатусконсульты

В начале принципата постановления сената (весьма редкие во времена республики) превратились в законодательные акты и до середины III в. н.э. стали основной формой законодательства. В сенатусконсультах нередко давались лишь общие принципиальные положения, а преторам предоставлялось право впоследствии указывать в своих эдиктах средства их практического осуществления. Сенатусконсульты также назывались по имени тех лиц, кто их предложил. Законодательной инициативы Сенат не имел и в большинстве случаев его постановления являлись лишь оформлением письменных или устных предложений императора.

Сенату приписывается роль преемника народного собрания и отсюда выводится непосредственная обязательная сила его постановлений, которые считаются *как бы законом* - *legis viset*. По сути, со II в. н.э. сенатусконсульты стали сводиться к утверждению речей императора в Сенате.



Императорские конституции

В эпоху принципата приходит новая форма законодательства - единоличные распоряжения (конституции) принцепсов - *constitutiones principum*.

Конституции издавались в четырех формах:

- эдикты - общие распоряжения (название перенято у эдиктов магистратов, но императорские эдикты уже содержали не программу деятельности, а постановления, обязательные для всех).
- декреты - решения по судебным делам
- рескрипты - ответы на поступавшие императорам вопросы
- мандаты - инструкции чиновникам по вопросам управления и суда.
- эпистулы - инструкции, данные судебным магистратам по поводу

УЧЕНИЕ О ЛИЦАХ.
БРАК И СЕМЬЯ В РИМСКОМ ПРАВЕ

Правоспособность физических лиц в римском праве слагалась из трех основных элементов или состояний:

- **status libertatis (состояние свободы)** - свободные, рабы и вольноотпущенники;
- **status civitatis (состояние гражданства)** - римские граждане и другие свободные лица (латины, перегрины);
- **status familiae (семейное состояние)** - самостоятельные и подвластные лица;

Наибольшее изменение правоспособности имело место, когда свободный гражданин терял свободу, то есть становился рабом в результате военного пленения, продажи в рабство за долги, самопродажи в рабство. Естественно, что при этом человек терял все имущественные и личные права. В случае возврата из **военного** плена вновь на территорию римского государства такое лицо восстанавливалось в прежних правах (**ius postliminii in bello**). Если он умирал в плену, его считали по закону Корнелия 81 г. до н.э. умершим в момент пленения.

Средняя степень изменения правоспособности наступала тогда, когда гражданин, при сохранении свободы, терял **право римского гражданства**. Это могло происходить при изгнании гражданина за пределы государства в качестве санкции за совершение некоторых преступлений (что традиционно обозначалось термином "лишение огня и воды"). Однако утрата гражданства наступала и при добровольной эмиграции, приобретении статуса латина, что могло быть по самым разным мотивам, в частности, для приобретения провинциальной собственности.

При смене семейного состояния происходило **минимальное** уменьшение правоспособности. При этом лицо своего права подпадало под власть другого лица: при замужестве женщины, которая до вступления в брак была самостоятельна, при усыновлении гражданина, до этого бывшего *лицом своего права*.



Status dignitatis (состояние гражданской чести)

- **Infamia** - такое умаление чести, которое наступало в результате предосудительного с точки зрения общины поведения лица (бесславное удаление из легиона, лжесвидетельство, обвинение и осуждение по т.н. инфамирующим искам - из договора товарищества, хранения, поручения; за недобросовестность в делах опекунов, за воровство, грабеж, насилие и пр., двойное обручение). Лицо, подвергнутое инфамии, не могло занимать почетных должностей в общине (то есть лишался пассивного избирательного права), не мог становится опекуном, поверенным, не мог наследовать по завещанию, не мог привлекаться в качестве свидетеля. Таким образом, фактически инфамия вела к существенному ограничению общественной активности субъекта. *Personae infames*.
- **Turpitude** - результат презренного, с точки зрения общины и общественного мнения образа жизни человека (занятие ремеслом актера, сводничеством, проституцией). *Personae turpes*.
- **Intestabilitas** — такая форма умаления чести применялась к лицам, участвовавшим в сделке в качестве свидетеля и отказавшимся потом в суде дать показания по этому поводу. Они лишались права при любых условиях участвовать в сделках, требующих участия свидетелей, и прибегать к их помощи.

Правовое положение римских граждан

Основной путь приобретения римского гражданства — рождение от римских граждан (*cives Romani*) в законном браке. Также его можно было получить путем отпущения на свободу из рабства, а также посредством дарования римского гражданства иностранцу или целой общине. Прекращалось римское гражданство путем *capitis deminutio maxima* (например, в результате уголовного наказания:

продажа несостоятельного должника или вора за Тибр,

изгнание (часто "лишение воды и огня"), в этом случае оставалась возможность вернуться в случае смены политического режима ***ius postliminii in pace*** —

или попадания в плен)

В качестве исключительного случая могли лишиться права (уже не утеря, а лишение) целые общины. Чаще потеря прав гражданства происходила принудительно. **Добровольно** лишиться римского гражданства можно было при перенесении своего постоянного места жительства в другую латинскую общину (так как никто не может быть гражданином двух общин).

Правоспособность римского гражданина в области частного права слагалась из двух основных элементов: ***ius conubii*** (право вступать в законный брак с передачей детям прав римского гражданства) и ***ius commercii*** (право торговать, совершать сделки, приобретать и отчуждать имущество). Также важными были права подавать законные иски по квиритскому праву и иметь завещательную способность.

Важным моментом в положении римских граждан было деление их на свободнорожденных (от брака обоих свободных родителей, или от свободной матери) и вольноотпущенников (находились в зависимости от патрона). Впоследствии важную роль играла принадлежность римского гражданина к тому или иному сословию.

Дееспособность

В Римском праве не было как таковой категории дееспособности, однако не за каждым лицом признавалась способность совершать действия с юридическими последствиями. **По возрасту** в Римском праве различались **infantes** (до 7 лет) вполне недееспособные, **impuberes** (м 7-14, д 7-12). Impuberes признавались способными самостоятельно совершать такие сделки, которые ведут к одному лишь приобретению несовершеннолетнего (без потерь или установления обязанностей). Для совершения действий, которые могут привести к прекращению права несовершеннолетнего или к установлению его обязанности, требовалось разрешение опекуна (ближайшего родственника по завещанию отца или указанию магистрата) при самом совершении сделки.

Следующую категорию представляли лица до 25 лет, вполне дееспособные, но на них могла распространяться в исключительном случае реституция как средство преторской защиты. Эти лица могли испросить себе куратора. Опека изначально назначалась над несовершеннолетними и женщинами (до классического периода), а попечительство над совершеннолетними до 25 лет и душевнобольными.

Если молодые люди от 14 до 25 лет не испрашивали себе попечителя, то им не требовалось его согласие на совершение завещания или вступление в брак.

По факту душевного здоровья. Телесные недостатки влияли на ограничение дееспособности только в исключительных случаях. В основном ограничение применялось в случае душевных расстройств. Душевнобольные и слабоумные признавались недееспособными и находились под попечительством. Также попечителя назначали расточителям (для всех сделок, которые связаны с уменьшением имущества и установлением обязательств).

По половой принадлежности. В течении долгого времени были серьезные ограничения в правоспособности и дееспособности для женщин. В республиканский период они находятся под вечной опекой мужчины. В конце классического периода признано, что взрослая женщина, не состоящая под властью отца или мужа, самостоятельна в управлении и распоряжении своим имуществом. В полной мере и в Юстинианову эпоху женщины не были уравнены в правах с мужчинами.

Иски о пекулии

1. *Actio de peculio*. Специфика иска том, что требуется доказать наличие пекулия. Домовладыка отвечает в объеме пекулия. Из объема пекулия высчитываются в первую очередь долги подвластного своему домовладыке.
2. *Actio quod iussu*. Применяется, если подвластному был дан приказ. Домовладыка отвечает *in solidum*.
3. *Actio institoria / actio exercitoria*. Применяется, если подвластному поручено заниматься деятельностью шкипера или содержателя таверны. В пределах деятельности домовладыка отвечает *in solidum*.
4. *Actio de in rem verso*. Может быть подан, если в имущество домовладыки поступило обогащение в результате сделки подвластного. Домовладыка отвечает в пределах наличного обогащения.
5. *Actio tributoria*. Домовладыка отвечает по иску, если пекулий был дан на торговые дела. Наличный объем пекулия распределяется в тех же долях, что и изначальный вклад домовладыки и участвующих в нем третьих лиц.

Агнатское и когнатское родство

Агнатское родство — это родство имеющее признанное юридическое значение изначально. Главный его компонент — нахождение под властью домовладыки, поэтому, прежде всего, это родство по мужской линии. Однако факт эмансипации или усыновления (адопции или адрогации) меняет агнатское родство. Умаление правоспособности также разрушает агнатские связи. Когнатское родство — это родство по крови, оно постепенно получило юридическое признание.

Родство определяется степенью и линией (прямая — происхождение одного от другого - и боковая — происхождение от общего предка). Степень родства определяется количеством рождений между одним и другим родственником. Свойство — отношения жены с родственниками мужа, мужа с родственникам жены, и родственников супругов между собой.

ЛИНИИ И СТЕПЕНИ РОДСТВА



А и Е (прадед и правнук) происходят один от другого в результате трех рождений, поэтому являются родственниками в третьей степени родства по прямой линии

Д и Е (дядя и племянник) происходят от общего предка В в результате трех рождений, поэтому являются родственниками в третьей степени родства по боковой линии

Е и F (двоюродные братья) - родственники в четвертой степени родства по боковой линии

ВЕЩНЫЕ ПРАВА

Вещные права

Гражданское право регулирует имущественные отношения между различными субъектами оборота. Эти имущественные права могут иметь разное содержание, могут возникать по различным основаниям. В зависимости от указанных обстоятельств, все имущественные права подразделяются на *вещные* и *обязательственные* (или *личные*, как было принято обозначать их в римском праве). **Вещное право** в объективном смысле можно определить как *совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих принадлежность вещи отдельным лицам.*

Объекты права (хозяйственные блага) подразделяются на *вещи* и *действия лиц*. Такое деление производилось в римском праве в иных выражениях, а именно, существовали такие понятия, как *вещи телесные* и *вещи бестелесные*.

Вещные и обязательственные права: сопоставление

1. С точки зрения раскрытия их содержания, вещные права традиционно определяются как такие права, которые предоставляют субъекту непосредственное господство, непосредственную *власть над вещью*. Обязательственные права, в отличие от вещных, предоставляют субъекту не власть над вещью, а право требования, иными словами, *власть над действиями* другого лица.

2. Вещные права отличаются от обязательственных *особой устойчивостью*, так как они создаются в расчете на *длительное, бессрочное существование*, тогда как обязательственные права создаются с целью *приобретения права*, что автоматически влечет прекращение обязательственного права. Иными словами: вещные права создаются, чтобы жить; обязательственные, чтобы прекратить свою жизнь.

3. В связи с этим для вещных прав характерно так называемое *право следования*, выражаемое афоризмами: *вещное право следует за вещью* или - *перемена собственника вещи не уничтожает вещных прав на нее* (например, продажа заложенной вещи не прекращает права залогодержателя, но обращает его против приобретателя вещи; продажа участка, обремененного реальным сервитутом, означает переход обременения на нового хозяина). Для обязательственных прав характерно то, что они *следуют за лицом*, а не за вещью.

4. Наконец, защита вещных прав характеризуется *абсолютным характером защиты*, то есть направленностью против любого и каждого, кто посягнет на вторжение в эти права; в противоположность этому, защита обязательственных прав носит *относительный характер*, так как может быть направлена только против конкретного лица, связанного обязательством с тем, кто эту защиту применяет.

Классификация вещей

1. Вещи божественного и человеческого права
2. Вещи телесные и бестелесные
3. Вещи манципируемые и неманципируемые

Большее значение в современном праве имеют такие варианты классификации:

4. Вещи простые, сложные и составные
5. Вещи главные и принадлежности
6. Вещи делимые и неделимые
7. Вещи движимые и недвижимые
8. Вещи родовые и индивидуальные
9. Вещи потребляемые и непотребляемые
10. Вещи, находящиеся в обороте и изъятые из оборота
11. Плоды как отдельная категория

Виды вещных прав

Римское право установило, что вещные права могут быть неодинаковы по своему содержанию: есть такие, которые предоставляют наиболее полное господство лица над вещью, есть такие, которые предоставляют только ограниченную власть. В связи с этим разрабатывались основы отдельных институтов, составляющих правовую отрасль, называемую вещным правом. Этими институтами являются: *право собственности* (*dominium, proprietas*), *права на чужую вещь* (*iura in re aliena*), *владение* (*possessio*).

Право собственности - это такое вещное право, которое предоставляет лицу самый обширный перечень возможностей (прав) в отношении принадлежащей ему вещи.

Близки по содержанию к праву собственности, но все же не достигающие его полноты, такие разработанные в Риме институты как *эмфитевзис* (*emphyteusis*) и *суперфиций* (*superficies*), представляющие собой права пользования и распоряжения чужой землей или зданием. Еще более ограниченное право пользования чужой вещью (как движимой, так и недвижимой) предоставляют *сервитуты* (*servitutes*). Одну только возможность распорядиться чужой вещью предусматривает *залоговое право*.

КЛАССИФИКАЦИЯ ВЛАДЕЛЬЧЕСКИХ СИТУАЦИЙ

Держание *detentio*

(также *possessio naturalis*,
possessio in nomine alieno)

1. *поклажеприниматель*
2. *ссудополучатель*
3. *супруг*
4. *подвластный*
5. *арендатор*
6. *узуфруктуарий*

защищается
на чужое имя



Беститульное владение

ad interdicta

1. *секвестр*
2. *наследственный арендатор ager vectigalis*
3. *владелец ручного залога (реального залога)*
4. *владелец по прекарию*

защищается интердиктом,
если есть *causa iusta*,
то есть владение не тайно,
не силой и не прекарно

Титульное владение

possessio

ad usucapionem

1. *покупатель*
2. *по наследству*
3. *по завещанию*
4. *в качестве приданого*
5. *в качестве возмещения ущерба*
6. *в качестве исполнения обязательства*
7. *как своим (первоначальный способ)*

защищается интердиктом

+

дает право на *usucapio*

+

право на *actio Publiciana*

манципируемая или проданная не собственником вещь требует usucapio и не поступает сразу в собственность

Список рекомендуемой и использованной литературы

1. Гарсиа Гарридо М.Х. Римское частное право: Казусы, иски, институты: Учебник для вузов (под ред. Кофанова Л.Л.). М., 2005.
2. Дождев Д.В. Римское частное право: практ. курс - ("Практикум: Для юридических вузов и факультетов"). М.: Норма, 2009.
3. Новицкий И. Б. Основы римского гражданского права /Московский гос. ун-т им. М. В. Ломоносова. - М. : Зерцало , 2007.
4. Санфилиппо Ч. Курс римского частного права: учеб. / под ред. Д. В. Дождева. – М.: Изд-во БЕК, 2002.
5. Франчози Дж. Институционный курс римского права/перевод с итал.: Отв. ред. Кофанов Л.Л..- М.: Статут , 2004.
6. Яковлев В. Н. Древнеримское и современное российское наследственное право. Рецепция права: учеб. пособие / Московский психолого-социальный ин-т. - М. : Изд-во МПСИ ; Воронеж : МОДЭК, 2005.

Литература имеется в наличии библиотеки

Учение о вещах и их классификация

Понятие вещей

- Понятие вещей в классический период в римском праве использовалось в широком смысле. В него входили не только вещи материальных предметов внешнего мира, но также юридические отношения и права.
- Термин «вещь» (res) употреблялся в нескольких значениях. Вещами считалось как все то, что существует в материальном мире (с этой точки зрения термин «вещь» употреблялся не только юристами, но и философами Древнего Рима), так и объекты имущественных прав и правовые отношения в целом.
- Наиболее общим образом вещи делились на:
 - 1) вещи Божественного права (священные, святые и религиозные). К вещам Божественного права относились храмы, земля, на которой они находились, гробницы, скульптуры богов;
 - 2) вещи человеческого права:
 - — публичные, принадлежащие политической совокупности граждан. К таким вещам относились театры, стадионы, реки, пользование берегами рек;
 - — частные, принадлежавшие отдельным лицам.
- Частные вещи в свою очередь также делились на группы.

Классификация вещей

- 1) изъятые и не изъятые из оборота;
- 2) манципируемые и неманципируемые;
- 3) простые и сложные;
- 4) потребляемые и непотребляемые;
- 5) делимые и неделимые;
- 6) главные и побочные;
- 7) определяемые родовыми признаками и индивидуально-определенные;
- 8) движимые и недвижимые;
- 9) телесные и бестелесные.

- Изъятые и не изъятые из оборота вещи. Изъятые из оборота вещи (*res extra commercium*) — это те вещи, которые удовлетворяли потребности всего народа, а потому не могли быть предметом частных правоотношений. К ним относились предметы религиозного содержания (храмы, публичные дороги, предметы религиозного культа, места погребения и др.), а также предметы общего пользования (воздух, непересыхающие реки, берега моря и др.).
- Не изъятые из оборота вещи (*res in commercio*) — это те вещи, которые удовлетворяли интересы отдельных лиц и являлись предметом купли-продажи, обмена и т. п. К ним относилось большинство вещей, не входящих в группу изъятых из оборота.

- Манципируемые и неманципируемые вещи. Манципируемые вещи (*res mancipi*) — это италийские земли, постройки на них, рабы, рабочий скот и земельные сервитуты.
- Италийские земли передавались исключительно через манципацию. Вся земля принадлежала государству. К италийским землям относились следующие земельные участки:
 - *ager vectigalis* — оброчные земли, т. е. земельные участки, которые бессрочно (первоначально — на 5-летний срок) и с правом наследования сдавались в аренду;
 - *ager privates vestigalisque* — земельные участки, продаваемые государством или общиной частным лицам. Своеобразие данного способа приобретения земельных участков заключалось в том, что приобретатель становился обладателем права пользования участком (хотя и передаваемого по наследству). К тому же на приобретателя возлагалась обязанность уплачивать арендную плату за пользование приобретенным участком. Данную форму землевладения можно рассматривать как переходный этап между общественным и частным землевладением;
 - *ager quaestorius* — государственная земля, которая продавалась во временное частное пользование с установлением обязанности приобретателя уплачивать арендные платежи. Особенностью данного вида передачи земли в частное пользование было то, что данная сделка могла быть отменена по усмотрению государства и соответствующий земельный участок мог быть вновь обращен в государственную собственность;
 - *ager occupatorius* — государственные земельные участки, имеющие естественные природные границы (реки, горы и т. п.). Особенностью правового режима данных земельных участков являлось то, что они не обрабатывались до момента передачи в частные руки. Способом приобретения данных земельных участков была оккупация (захват) патрициями. Пользование земельными участками юридически считалось временным, однако фактически земля с течением времени переходила в собственность захвативших ее лиц;
 - *adsignatio* — передача в частную собственность одинаковых (имеющих квадратную форму) земельных участков государственной земли. Эти земельные участки имели небольшой размер; их раздача носила массовый характер и происходила в торжественной обстановке;
 - *ager locatus ex lege censoria* — государственные земельные участки, сдававшиеся в аренду лицу, которое сделало наиболее выгодное предложение (т. е. земельные участки, передаваемые по конкурсу);
 - *ager colonicus* — италийские земли, которые подлежали передаче в частную собственность колонистам.
- Манципация проходила в сложной форме и при участии пяти свидетелей. Ошибка хотя бы в одном слове в процессе манципации автоматически приводила к недействительности сделки.
- Неманципируемые вещи (*res nec mancipi*) — все остальные вещи.

- Простые и сложные вещи. Простые вещи, по выражению Помпония, составляли одно целое, физически однородное единство, как, например, раб, бревно, камень.
- Сложные вещи делились на два вида:
 - а) составные, включавшие несколько связанных между собой тел (шкаф, корабль, дом);
 - б) состоящие из не связанных между собой вещей, но объединенных общим наименованием (народ, легион, стадо).
- Вещи движимые и недвижимые. Движимые вещи (*res mobiles*) — вещи, которые могут изменять свое положение в пространстве. Движимые вещи могли двигаться сами (животные, рабы) или могли приводиться в движение другими (мебель, домашняя утварь).
- Недвижимые вещи (*res immobiles*) — вещи, которые не могут изменять свое положение в пространстве без сохранения целостности. Это дома, строения, земельные участки, недра земли.
- Движимые и недвижимые вещи подчинялись почти одинаковым юридическим нормам, и поэтому такое деление не имело особого значения.
- Интересно то, что к недвижимости в Древнем Риме относили также созданное чужим трудом на земле собственника. Такие изменения считались составными частями земли и следовали юридическому статусу основной вещи (участка) («*superficies solo cedit*» — «сделанное над поверхностью следует за поверхностью»).
- Недвижимые вещи считались категорией более сложной, и поэтому римляне осторожно относились к изменению правового статуса недвижимости. Например, уже по Законам XII таблиц различались сроки вступления во владение движимым и недвижимым имуществом по давности владения: для движимых вещей этот срок составлял один год, для недвижимых — два года.
- В эпоху принципата нормы, регулирующие права на недвижимое имущество, отделились и стали специфическими именно для этой категории вещей. В это же время в отношении недвижимости сложились особые права: суперфиций, эмфитевзис.

- Вещи индивидуально-определенные (*res species*) и определяемые родовыми признаками (*res genus*). Родовые вещи (*res genus*) — вещи, имеющие общий род и не имеющие индивидуальности. Такие вещи определялись числом, мерой и весом, т. е. если было невозможно понять, родовая это вещь или индивидуально определяемая, применялось правило: если вещи подсчитываются как определенное количество (например, продаются на вес, объем), то вещь принадлежит к категории родовых. Эта вещь всегда может быть заменена в случае утраты на такую же или несколько таких же вещей: «*genus perire non censetur*» — «вещи, определяемые родовыми признаками, не погибают».
- Индивидуально-определенные вещи (*res species*) противопоставляются родовым. Это вещь, уникальная по своей природе, ее нельзя заменить. Индивидуально-определенная вещь могла быть выделена из ряда подобных (конкретная ваза). При гибели индивидуально-определенных вещей договор прекращался, так как должник уже не мог предоставить эту вещь.
- Родовые и индивидуально-определенные вещи также иногда называют заменимыми и незаменимыми.
- Это разделение вещей имеет большое значение для обязательственного права.

- Вещи потребляемые и непотребляемые. Потребляемые вещи материально уничтожались при первом их использовании по прямому назначению. В эту категорию входят продукты и деньги (расплачиваясь ими, собственник их лишается).
- Непотребляемые вещи не изнашивались от употребления или же уничтожались постепенно, не теряя способности выполнять свое назначение (драгоценный камень).
- Вещи простые и сложные. Деление вещей на простые и сложные возникло в классическую эпоху. Деление вещей происходило в зависимости от их сложности:
 - — простые вещи (*corpus, quod uno spiritu continetur*) представляли собой однородное единое целое и не распадались на составные части (раб, бревно, камень и т. п.);
 - — сложные вещи состояли из различных соединений вещей и имели между собой материальную связь, например здание, корабль, шкаф. Части сложных вещей до соединения в определенную вещь могли принадлежать разным лицам. Несмотря на то что часть вещи становилась новой сложной вещью, та непосредственная часть принадлежала хозяину. Однако же объединенные части подчинялись праву, уста новленному на целую вещь.
- Вещи главные и побочные. Главные вещи — это вещи, имеющие в зависимости и в юридическом подчинении другие вещи.
- Побочными (придаточными) признавались самостоятельные вещи, но зависимые от главной и подчиненные юридическому положению последней. Виды побочных вещей: части вещи, принадлежности и плоды.

- Вещи в обороте и вне оборота. Вещи в обороте (*res in commercio*) — это вещи, которые могли участвовать в правовом обороте между отдельными людьми (мена, купля-продажа) и являлись объектами частной собственности.
- Вещи вне оборота (*res extra commercium*) — это вещи, которые не могут участвовать в обороте по своим естественным признакам. Согласно Институциям Юстиниана есть вещи, которые по естественному праву принадлежат всем. К этой категории относятся: а) воздух, б) текучая вода и в) моря со всем, что в них водится.
- Плодоносящие вещи и плоды. Другую группу внеоборотных вещей составляли публичные вещи (*res publicae*). Основным и единственным хозяином публичных вещей считался римский народ.
- Плодоносящие вещи (*res fructiferae*) способны производить плоды органически или в результате человеческого труда, не изменяя своего назначения.
- Плоды (*fructus*) делились на:
 - 1) гражданские плоды (*fructus civiles*), которые возникали вследствие различных имущественных операций и являлись в современном понимании доходами от использования вещи. Доходы могли быть регулярными (приносимыми естественным путем) или получаться из правоотношений по поводу плодоносящей вещи (например, проценты с капитала, рента с земли);
 - 2) естественные плоды (*fructus naturales*), которые возникали под действием природных факторов и труда людей:
 - — плоды, еще соединенные с производящей их вещью (*fructus pendentes*);
 - — плоды, уже отделенные от производящей их вещи (*fructus separati*);
 - — плоды, уже захваченные кем-то себе (*fructus percepti*);
 - — переработанные плоды (*fructus consumpti*);

Виды прав на вещи

- Вещное право по своему содержанию и объему полномочий, которое оно предоставляло управомоченному лицу, делилось на: а) владение; б) собственность; в) права на чужие вещи.

Понятие и виды владения

- Понятие владения. Владение (*possessio*) — это такое общественное отношение, при котором данное лицо считает ту или иную вещь находящейся в составе своего хозяйства, а также считает ее своей. Это реальное господство лица над вещью. В каждом факте владения, как учили римские юристы, следует различать два элемента: *corpus possessionis*, т. е. тело владения, фактическое обладание вещью — это телесный момент, и *animus possessionis* — душу владения, т. е. наличие желаний, намерения владельца иметь вещь у себя, сохранить ее за собой и обращаться с ней как с собственной. Только такое владение считается юридическим и будет подлежать юридической защите, где есть сочетание указанных двух элементов: факта нахождения вещи в хозяйстве и наличия желаний сохранить, иметь эту вещь у себя. Первый элемент является объективным, второй — субъективным. Термин «*possessio*» является сравнительно поздним. По цивильному праву владение обозначалось словом «*usus*», т. е. «пользование». Обычно владелец и собственник как бы сливаются. Поэтому говорят о «владельце-собственнике». Но владение может возникать и вне связи с правом собственности, и даже быть его нарушением. Некоторые римские юристы говорили: «Собственность не имеет ничего общего с владением».

- Обычно владельцем становится первый приобретатель. Установление фактического господства над вещью именовалось завладением (*apprehensio*), например, некто захватил дикое животное. В передаче владения (*traditio* — от одного лица другому) римское право усматривало производное приобретение владения. Владение могло приобретаться и через третьих лиц. «*Corpus*» некогда понималось как физическое обладание вещью: в руках, в доме, во дворе. Позднее стали рассуждать так: «*corpus*» — налицо во всех случаях, когда при нормальных условиях обеспечена возможность длительного и беспрепятственного проявления господства лица над вещью.

Виды владения. Различаются несколько видов владения исходя из законности владения вещью:

- 1) законное владение (*posessio iusta*) — вещью владеет ее собственник;
- 2) незаконное владение (*posessio vitiosa*) — когда тот, кто владеет вещью, не имеет на это права:
 - — добросовестное владение (*posessio bona fidae*) — владелец вещи не знает, что вещь принадлежит не ему;
 - — недобросовестное владение (*posessio malae fidae*) — владелец знает, что вещь ему не принадлежит, но ведет себя так, как будто вещь ему принадлежит. В этом случае не действует приобретение права собственности по давности, и предъявляются более строгие требования относительно возмещения реальному владельцу после суда стоимости плодов или ухудшения состояния вещи;
- 3) производное владение возникало из временного нахождения вещи у третьего лица.
- Владение вещью третьим лицом осуществляется до разрешения спора о том, чья это вещь на самом деле (фактически он — хранитель вещи). Такие отношения считались владением с целью упрощения возможности хранителю осуществлять защиту вещи в случае посягательств на нее. В этом случае о защите нельзя попросить и собственника, ведь он не известен. Владение вещью залогодержателем владения осуществляется также с целью защиты вещи от посягательств.

Также различали следующие виды владения:

- **цивильное владение (posessio civilis)** — владение в соответствии с *ius civile* (цивильным правом). Этот вид владения существовал в древнее время еще до принятия Законов XII таблиц. Цивильный владелец должен был быть лицом правоспособным (*sui iuris*), поэтому чаще всего таким владельцем являлся глава семьи. Он владел имуществом на свое имя, подвластные владели имуществом также на его имя. В то время были уже известны сроки для обращения владения в право собственности по давности владения;
- **посредственное владение** — нахождение вещи во владении у третьих лиц (фактически — держание вещи). Оно не признавалось владением, несмотря на то, что имело место воздействие на вещь, но держатель не имел права владеть вещью от своего имени. Чаще всего в роли держателей выступали поверенный, поклажеприниматель и ссудоприниматель. Они были экономически зависимы от владельца и владели «для него». По усмотрению владельца вещи такое держание могло быть прекращено. С течением времени отношения держания развивались, стали появляться договоры пожизненного «посредственного владения» землей и другим имуществом по договору найма;
- **преторское владение** — владение, признанное претором и защищаемое им до истечения срока владельческой давности. Претор предоставлял свою защиту на основе интердикта. С течением времени защита претора стала предоставляться любому лицу, осуществляющему господство над вещью, при наличии у него кроме фактического обладания вещью намерения владеть ею. Защита предоставлялась вне зависимости от способа, которым это лицо приобрело право владения, кроме

Защита владения. Владение защищалось специальными правовыми средствами, т. е. интердиктами (interdicta)

- Интердикты (запрещения) издавались римскими магистратами в форме распоряжения о немедленном прекращении действий, нарушающих права граждан. Первоначально они издавались преторами после фактической проверки права владения просителя на оспариваемую вещь как прямое и категорическое указание передать вещь реальному владельцу, а впоследствии — как условные распоряжения: «если подтвердятся доводы просителя, то передать ему вещь, запретить посягательства на его вещь».

Виды интердиктов:

- интердикты, служащие для защиты владения прежнего владельца (*interdicta retinendae possessionis*). Такой интердикт применялся при владении и движимыми, и недвижимыми вещами, если владение требовалось защитить от посягательств третьих лиц.
- Интердикт, издаваемый для защиты недвижимых вещей, назывался «*uti possidetis*», он издавался по просьбе заинтересованного лица независимо от давности владения. Таким образом, этот интердикт защищал последнего владельца недвижимости.
- Интердикт для защиты движимых вещей (*interdictum utrubi*) — до Юстиниана мог применяться только в том случае, если владелец вещи владеет ею большую часть года в том календарном году, когда издается интердикт.
- При Юстиниане на движимые вещи стали распространяться такие же правила, что и на недвижимость:
- интердикты, предназначенные для повторного установления владения в интересах владельца, который противоправно был лишен владения (*interdicta recuperandae possessionis*). Фактически это интердикт о возврате владения тем, у кого оно было отнято силой. Этот интердикт мог применяться любым владельцем, даже если вещь была приобретена противоправным путем.
- Защита владения также могла осуществляться при помощи иска с фикцией (публицианов иск).

Приобретение владения.

- Приобретение владения всегда устанавливается впервые и самостоятельно самим лицом, желающим владеть предметом. Все способы приобретения владения в классическую эпоху представлялись римским юристам как первоначальные, всегда осуществлявшиеся впервые приобретателем. Это, конечно, не исключало помощи и содействия подвластных и рабов римского домовладыки, но владение возникало только в лице последнего. Требовалось лишь, чтобы оба элемента владения — волевой и материальный — были осуществлены им или для него самого. В тех случаях, когда приобретение владения облегчалось тем, что шло от лица, уже осуществившего владение, путем передачи предмета владения, можно было говорить о производном владении. Но и в этих случаях не признавалось никакого преемства и тождества между старым и новым владением. Объем и содержание последнего определялись собственными фактическим господством и волей нового владельца.

- Общим термином для акта установления фактического господства над вещью было завладение (*apprehensio*). В нем явственно выступал момент материального захвата, осуществляемый в полном составе. Особенно широкое поле для применения его как преимущественно первоначального способа приобретения владения открывало приобретение никому не принадлежащих движимых вещей (*res nullius*) и диких животных (*ferae bestiae*), населяющих природу. В этих случаях акт владения сводился к окончательному захвату их в руки или к преследованию и поимке их. Так, диким зверем завладеть можно не путем ранения, а по окончательной поимке, так как в промежуток времени после ранения может случиться много такого, что помешает поймать зверя

- 1) при приобретении движимых вещей от прежнего владельца с его согласия достаточно было, чтобы вещи были перемещены отчуждателем в дом приобретателя и находились там под охраной. По аналогии способом передачи товаров считалась передача ключей от помещений, где находились проданные товары. Она рассматривалась как установление власти над всем, что находится в запортом помещении. Требовалось, чтобы передача ключей происходила перед складами, чем подчеркивается наличие товара (*praesentia*) и момент свободного доступа к передаваемому объекту. Благодаря постоянному фактическому содействию подвластных и рабов римские владельцы могли вдали от своего домицилия через них осуществить передачу;
- 2) точно так же при приобретении владения недвижимостями от предшествующих владельцев требование полного материального овладения ослаблялось допущением частичного овладения, при полноте знания плана и границ имения. Продавцу при отчуждении недвижимости достаточно было показать покупателю передаваемый участок с соседней башни, чтобы совершить акт передачи участка. Те случаи, когда прежний владелец, не передавая предмета, лишь указывает на него приобретателю, получили название «передача длинной рукой» (*traditio longa manu*)

- 3) право Юстиниана пошло дальше по пути облегчения передачи владения и стало пользоваться наличным материальным отношением к вещи, чтобы изменять его значение путем выражения соответствующих намерений сторон. Оно ввело передачу короткой рукой (*traditio brevi manu*) (сокращенно). Прежний держатель с согласия прежнего владельца становился сам владельцем, что бывало, например, когда наниматель покупал вещь у наймодателя.
- Наряду с этим некоторые классики сформулировали еще один способ приобретения владения, при сохранении материального момента, но путем изменения волевого элемента. Это бывало в тех случаях, когда собственник продавал кому-нибудь вещь и одновременно брал ее у покупателя внаем, не выпуская вещи из рук. В средневековом праве этот способ получил название «установление владения» (от *constituere* — устанавливать).

- Самовольный захват владения. Более сложным вопрос представлялся в тех случаях, когда постороннее лицо завладевало участком в отсутствие и без ведома владельца. Самовольный захватчик, по воззрению Ульпиана, насильственно (VI) нарушивший существовавшее до тех пор владение, окончательно приобретал владение только в том случае, если прежний владелец, узнав об этом, не оспаривал захвата, или если и оспаривал, то без успеха. С более древней точки зрения Лабеоны, признавалось за таким захватчиком только тайное владение (*possessio clandestina*), которое становилось сразу недействительным, если прежний владелец оспаривал его.
- Насильственное вытеснение владельца из земельного участка не прекращало его владения, если его подвластным удавалось удержаться на нем.
- Приобретение владения через других лиц. Приобретение владения домовладыкой через подвластных ему лиц вытекало из строения римской семьи. Приобретение владения через третьих свободных лиц получило признание лишь в эпоху классической юриспруденции. Одной из причин этого является то обстоятельство, что в этот период крупную роль в ведении хозяйства богачей играли вольноотпущенники. «*Per quemlibet volentibus nobis possidere adquirimus*» — «Мы приобретаем через любое лицо, раз мы желаем владеть».
- Приобретение владения через других лиц предполагало, что:
 - а) последний подчинил вещь своему господству;
 - б) имел намерение приобрести владение для другого лица;
 - в) другим лицом была изъявлена воля приобрести владение через постороннее лицо.

Утрата владения.

- для недобровольной потери владения достаточно было утраты фактического господства над вещью. При добровольном прекращении владения требовалась утрата обоих элементов владения: фактического господства над вещью и намерения владеть вещью:
- 1) утрата фактического господства над вещью предполагала длительную очную потерю господства над вещью. Так, владение убежавшим со двора сразу не прекращалось, ибо его можно было найти и вернуть обратно. Владение земельным участком (равно другой недвижимостью) прекращалось с того момента, когда владелец узнал об этом и не смог или не пожелал предотвратить насилие со стороны оккупанта. Пренебрежительное отношение владельца к своей вещи также могло рассматриваться как отказ от владения. Такое могло иметь место, когда лицо не обрабатывало землю, не пыталось организовать ее охрану, а также допускало другие существенные упущения по сохранению владения движимыми и недвижимыми вещами;
- 2) смерть владельца. Со смертью владельца владение прекращалось и не распространялось на наследников. Ввиду этого наследники обязаны были заявить о своем намерении и «захватить» владение естественным путем;
- 3) гибель вещи и превращение ее во внеоборотную величину к прекращению владения;

- 4) прекращение владения, осуществляемого через представителя. Владение вещью через представителя могло быть прекращено:
 - — по воле владельца;
 - — вследствие смерти владельца;
 - — в случае гибели вещи.
- Если владелец был вытеснен из господства над вещью, он все-таки продолжал владеть, если его представитель продолжал владение для него.
- В том случае, если представитель был вытеснен из господства над вещью, то владелец продолжал владеть, пока он имел возможность воздействовать на вещь. Если же земельный участок был захвачен третьим лицом в отсутствие представителя, то владелец терял владение, если представитель не смог либо не изъявил желания изгнать захватчика. В том случае, когда самовольный захват был вызван небрежностью или умыслом представителя, владение для владельца утрачивалось лишь тогда, когда он сам не желал или не смог вытеснить захватчика.

Право собственности

- Понятие прав собственности. Первоначально римское право не знало термина собственность (*proprietas*). В древнейший период собственность обозначалась словами «моя вещь», «наша вещь» (*pleno iure*), т. е. «в полном праве». Трудно сказать, когда появился термин «собственность». В Институциях Гая (середина II в. н. э.) он встречается шесть раз. Но столько же раз встречается в качестве синонима и термин *dominium*, т. е. «господство над вещами». Когда речь идет о правомочиях собственника, то обычно имеется в виду известная триада: владение, пользование, распоряжение.
- Право собственности принципиально не ограничивается. Такое, абсолютное по своей защите, право есть право собственника распоряжаться принадлежащей ему вещью по своему усмотрению вплоть до уничтожения. Собственность рассматривалась римскими юристами как наиболее полное право лица на вещь. Отдельный собственник всевластен.
- Тем не менее до какой-то степени право собственности ограничивалось так называемыми сервитутами, известными уже Законам XII таблиц. Полномочия собственника могли ограничиваться по двум основаниям: по закону и по волеизъявлению самого собственника. Законодательные ограничения устанавливались в интересах других собственников. Ограничения бывают негативные, т. е. это обязанность лица (собственника) воздерживаться от каких-либо действий (*in non faciendo*), и позитивные (*in patiendo*), т. е. обязанность собственника терпеть действия других лиц.

Виды права собственности. Римское право не знало единого понятия права собственности. Различалось несколько его видов:

- — квинритская собственность;
- — бонитарная (преторская) собственность;
- — провинциальная собственность;
- — перегринская собственность.
- Квинритская собственность (*dominium ex Jure Quiritium*) — это собственность, регулируемая гражданским правом. Это право собственности было единственным в древнее время. С развитием института частной собственности и появлением новых ее видов квинритская собственность продолжала почитаться как наилучшая и освобождалась от всех налоговых платежей.
- Для получения квинритской собственности необходимо было быть римским правоспособным гражданином, наделенным правом приобретения собственности. Объектом собственности могли быть как манципируемые, так и неманципируемые вещи, но если говорить о недвижимости, то она должна была обязательно находиться на территории Италии.

● Провинциальная собственность возникла и получила широкое распространение с развитием Рима и увеличением его территорий. На земли за пределами Италии не могло распространяться квинритское право, а законодательный режим был необходим. Поэтому стало считаться, что земли принадлежат государству (позднее считалось, что принадлежат императору), а тем, кто пользовался ими, принадлежит не право собственности, а право извлекать из земель экономическую выгоду: пользоваться, получать плоды, иметь, владеть («*uti frui habere possidere*»). Решение, что эти земли могут передаваться по наследству, и оформило окончательно право провинциальной собственности. Провинциальные земли облагались особым налогом (платой для сенатских провинций и налогом для императорских земель), это и было основное отличие этого вида собственности от собственности на итальянские земли. Различия в правовом режиме исчезли с введением обязанности землевладельцев на территории Италии также платить налоги на землю.

● Бонитарная (преторская) собственность развилась из деления вещей на манципируемые и неманципируемые. К первой группе вещей (земли, рабы, быки, лошади, ослы, мулы, строения на итальянской земле) применялись очень сложные и громоздкие процедуры отчуждения и приобретения, что являлось тормозом для хозяйственного оборота Рима. Нередко торжественные формы манципации вещей откладывались договаривающимися сторонами на неопределенное время, и вещь просто передавалась (передача — *traditio*). Однако покупатель, становившийся в этом случае держателем вещи (до истечения одного года для недвижимого и двух лет — для движимого имущества), очень рисковал, потому что законный собственник, если он был недостаточно честен, мог истребовать вещь обратно.

Преторы ввели два иска, защищающие приобретателей, подтвердив тем самым возможность отчуждать манципируемые вещи как неманципируемые:

- а) иск, позволявший противопоставить иску квиритского собственника возражение, в котором говорилось, что вещь приобретена посредством передачи (*exceptio rei vindictae ac traditae*);

- б) иск, позволявший вернуть вещь в случае, если она была отобрана квиритским собственником или любым другим третьим лицом после передачи ее посредством передачи (*actio publiciana*). Защита прав нового неквиритского владельца (не имеющего возможности предъявить собственнический иск) осуществлялась путем:

- фикции в формуле иска нового собственника о том, что вещь должна быть возвращена ему из чужого незаконного владения, как если бы прошел давностный срок (в гражданском праве: для земли — два года, для прочего — один год, причем вещь не должна быть краденой; в праве на провинциальные земли — 10 лет);

- оговорки в иске неквиритского владельца о том, что вещь должна быть ему возвращена захватившим ее старым квиритским собственником, так как «вещь продана и передана».

- Таким образом, на одну и ту же вещь могло существовать параллельно два права — номинальное квиритское и фактическое преторское. Квиритское право в такой ситуации выступало в качестве голого (формального) квиритского права собственности, т. е. права без содержания (*nudum ius Quiritum*).

- Перегринская собственность — это собственность неграждан Рима (перегринов и латинов). Они подчинялись своему собственному праву. Некоторые из них имели право участвовать в сделках купли-продажи. Однако они не могли защищать полученное право собственности, как римские граждане, и их иски рассматривались как «фиктивные» с «воображаемым» статусом перегринна как римского гражданина. Впоследствии перегринская собственность слилась с преторской.

Приобретение права собственности.

- Римляне разделяли способы приобретения собственности по историческому признаку принадлежности к гражданскому праву или к праву народов. В систематическом изложении их удобнее различать по признаку производного перехода права собственности от одних лиц к другим и первоначального возникновения в лице данного приобретателя — впервые или, во всяком случае, независимо от права предшественника. Обычно закон указывал, в каких случаях имеет место такое первоначальное приобретение права собственности.
- Переход собственности допускался только между лицами, способными отчуждать и приобретать имущество, и осуществлялся путем договоров и сделок в обороте между живыми (*inter vivos*), а также на основе сделок по случаю смерти (*mortis causa*), т. е. путем наследования по завещанию и отказов, а равно и путем наследования по закону.
- В классическом праве для договорного приобретения собственности применялись три способа *mancipatio*, *in iure cessio* и *traditio*.

Манципация возникла тогда, когда Рим еще не знал чеканной монеты, и в качестве денег употреблялась медь в слитках, когда ее действительно рубили и взвешивали. Наличие пяти свидетелей есть пережиток участия всей общины в отчуждении. Община некогда давала разрешение на отчуждение и контролировала сделку. Свидетели — не просто очевидцы, а гаранты действительности сделки, прочности совершаемого приобретения. Приобретатель (по общему правилу состоятельный человек) стремился приобрести землю с гарантией, что ни государство, ни отчуждатель не отберут ее. Несомненно, что в начале манципация была действительной куплей-продажей. В момент приобретения вещи покупатель произносил формулу и тут же вручал продавцу плату. С течением времени сохранилась лишь форма сделки, но ее содержание стало иным. Действительная сделка и передача денег совершались вне самого обряда манципации. При наличии чеканной монеты кусок меди вовсе не был эквивалентом. И хотя реальной уплаты не было, но форма оставалась. Больше того, без соблюдения обряда манципации собственность на вещь не переходила к приобретателю. С течением времени обряд манципации получил широкое применение. Торжественная форма с участием пяти свидетелей, весовщика и с произнесением формулы «приобретаю за кусок меди» начинает обслуживать почти весь тогдашний оборот, пусть и несложный. Обряд «посредством меди и весов» (*per aes et libram*) стали применять даже при совершении брака и при распоряжении имуществом на случай смерти.

Мнимый судебный процесс (*in iure cessio*). Этот способ перенесения права собственности представлял собой мнимый судебный процесс: судебный процесс о собственности был приспособлен для цели перенесения права собственности

- Приобретатель и отчуждатель, непременно лица, допускаясь к участию в римском процессе, являлись к претору. Приобретатель требовал вещь, которую он приобретал, утверждая, что она принадлежит ему. Отчуждатель или признавал право истца, или просто молчал. Претор в свою очередь констатировал право истца и выдавал акт, подтверждающий волю сторон.

- Передача (traditio). В качестве способа перенесения права собственности традиция была усвоена «правом народов» (ius gentium) как составной частью римского права. Традиция состояла в передаче фактического владения вещью от отчуждателя приобретателю. Передача эта была выполнением предварительного соглашения обеих сторон о том, что собственность переносится одним лицом на другое. В классическом праве применение традиции к res mancipi приводило к приобретению не квинритской, а лишь преторской бони тарной собственности. Возможно, что в древности традиция требовала дополнительно еще истечения годового давностного срока для перенесения права собственности. В после классическое время традиция вытеснила старые формальные способы и стала единственным способом передачи собственности.

- Первоначально традиция была реальной, торжественной сделкой. Отчуждатель (tradens), передающий — действительно и публично совершал передачу вещи приобретателю (accipiens). Введение в оборот недвижимых имуществ, а также тех способов передачи владения, которые ограничивались обозрением передаваемого участка, обменом заявлений сторон и передачей планов, постепенно сгладило реальный характер передачи как акта. В классическом праве были известны и несколько упрощенные формы традиции: передача длинной рукой, установление права на вещь, уже находящуюся во владении приобретателя, установление владения, которые были дополнены вручением документа в праве Юстиниана. Они приравнивались к традиции в собственном смысле слова.

- Если приобретатель движимой вещи знал о недостатке основания передачи и все-таки воспользовался ею, то он совершал кражу, и опорооченная таким образом вещь не переходила в его собственность
- В отдельных случаях традиция являлась ничтожной в силу того, что ее цель противоречила закону или установленному порядку, например при запрещенном дарении между супругами или при дарении, не оформленном протокольным актом, предписанным императорскими законами.

Приобретение права собственности на плоды.

- . Плоды, с момента отделения от плодоприносящей вещи (*separatio*), т. е. с того момента, с которого плоды становятся отдельной вещью, принадлежали только собственнику последней. Однако допускались исключения в пользу носителей некоторых прав на вещь, например в пользу пожизненных плодопользователей. От них требовалось, однако, чтобы плоды были собраны (*perceptio*).
- Особые правила были выработаны относительно приобретения плодов добросовестным владельцем. Первоначально он приобретал по давности все плоды после их отделения, кроме собранных в течение процесса, возникшего по поводу его владения после момента засвидетельствования тяжбы. Расходы, произведенные им на возвращение плодов, сообразование их с возможными доходами, растущее признание добросовестности главным фактором нормального приобретения собственности — все это привело юристов-классиков в начале империи к признанию за добросовестными владельцами права собственности на плоды.

- Спецификация. Под этим термином подразумевалось изготовление новой вещи (*nova species*) из одной или нескольких других.
Клад. Под кладом (*thesaurus*) понималась всякая ценность, которая была где-нибудь сокрыта так давно, что после открытия нельзя уже найти ее собственника.
- Если такое сокровище было найдено на чьей-либо земле, то с II в. н. э. половину клада получал находчик, а другую — владелец земли. Между ними возникала общая собственность. Тогда же было установлено, что находка на священном или погребальном месте принадлежала находчику целиком. Позднее половина шла в пользу фиска. Если находчик производил розыски клада без разрешения собственника земли, то последний получал все.
- За поиски путем колдовства находчик лишался всяких прав, а найденное поступало в пользу фиска

Приобретательная давность

- Следующим видом приобретения права собственности была приобретательная давность. Лицо, владевшее чужой вещью в течение установленного законом срока, приобрело собственность на нее. В данном случае речь идет о лице своего права (самовластного — *sui iuris*). Приобретение по давности было возможно в том случае, когда в период отчуждения вещи не была использована процедура манципации или мнимого судебного спора. Здесь собственником вещи и по квинтскому праву остается отчуждатель. Но добросовестный приобретатель приобретал ее по давности, причем отчуждателем мог быть и несобственник. Гай говорил: «Впрочем, мы можем приобрести по давности даже те вещи, которые нам были переданы несобственником, будь они манципированными или не манципированными, лишь бы мы получили их в доброй совести, считая что тот, кто передает, является собственником».

- Срок давности должен был течь непрерывно, в результате чего наследник мог воспользоваться владением наследодателя.

- Точно так же в прижизненных сделках допускались зачет и причисление времени владения предшественника в пользу добросовестного преемника. Это называлось приращением во владении (*accessio possessionis*).

- Приобретательная давность применялась только к италийским землям и между римскими гражданами. Однако в провинциях, в отношении провинциальных земель, римские правители, а затем и императорское законодательство в борьбе с упадком земледелия и забрасыванием земель ввели институт исковой погасительной давности. Он был основан на эллинистическом принципе, что нельзя сохранить за собой право, которое долго оставалось в пренебрежении. Новому институту дали процессуальное название «приобретательная давность».

Утрата права собственности

- Право собственности могло быть утрачено лицом вследствие различных причин: природных событий, по воле собственника, по решению соответствующего государственного органа или в силу действия третьих лиц. В частности, оно прекращалось:
 - — если собственник отказывался от своего права на вещь (передавал вещь другому лицу; выбрасывал, считая пришедшей в негодность);
 - — если вещь погибала физически или юридически (ломалась, превращалась во внеоборотную);
 - — если собственник помимо своей воли лишался права собственности (в случае конфискации или национализации вещи, в случае приобретения права собственности на вещь другим лицом по давности владения и др.).
- Собственность на диких зверей и птиц утрачивалась, когда звери и птицы скрывались от преследователя. Если же они были приручены, то собственность на них прекращалась тогда, когда они потеряли привычку возвращаться к хозяину. Собственность на домашних животных и птиц не утрачивалась в случае оставления ими хозяина.

- Собственность защищалась различными правовыми средствами. В зависимости от наличия или отсутствия у собственника вещи ему предъявлялся соответственно виндикационный или негаторный иск.
- В зависимости от вида собственности квинритскому собственнику предъявлялся виндикационный иск, бонитарному (преторскому) обладателю — публициановский иск, провинциальному собственнику — измененный иск добросовестного владельца. В отдельных случаях для защиты права собственности предъявлялись личные иски, носящие обязательственный характер, и интердикты.
- Виндикационный иск (*rei vindicatio*) служил квинритскому собственнику для истребования им своей утраченной вещи из чужого владения, включая все ее плоды и приращения. Виндикационный иск не мог предъявляться для защиты провинциальной или бонитарной (преторской) собственности. Этот иск существовал как в легисакционном, формулярном, так и в экстраординарном процессе и подавался с целью возвращения вещи ее законному собственнику или получения денежной компенсации за вещь.
- Истцом в виндикационном иске выступал собственник вещи, а ответчиком могло быть любое лицо, у которого вещь находилась во владении в момент подачи иска. Существовало две категории ответчиков: реальный владелец (действительно имеющий вещь во владении), а также «мнимый» владелец (умышленно продавший вещь, чтобы в момент разбора иска не владеть ею).

Ответственность владельцев:

а) добросовестный владелец:

- отвечает за состояние вещи с момента предъявления иска;
- не возмещает плоды и приращения;
- собственник возмещает владельцу все необходимые или полезные издержки, связанные с вещью (расходы по хранению, ремонту и др.);

б) недобросовестный владелец:

- несет полную ответственность за гибель вещи до подачи иска даже при легкой небрежности;
- несет полную ответственность за гибель вещи после подачи иска да же в случае отсутствия вины или небрежности;
- обязан возместить стоимость плодов за период, прошедший до пода чи иска, исходя из предположения его оптимальной заботливости;
- обязан возместить стоимость плодов за период, прошедший после по дачи иска, исходя из предположения оптимальной заботливости при возможностях реального собственника;
- обязан самостоятельно оплачивать расходы, связанные с сохранением имущества.

По желанию истца он мог получить от ответчика денежную компенсацию за вещь (как бы продажа вещи). Стоимость вещи оценивалась собственником самостоятельно под присягой.

- Негаторный иск (*actio negatoria*) предоставлялся квинритскому собственнику в случае, если он, продолжая владеть вещью, встречал какие-либо препятствия и затруднения к этому. Целью иска было признание, что право собственности свободно от обременения третьих лиц. Собственник подавал иск, в котором отрицал права третьих лиц на внедрение в его право собственности (например, отрицалось право на узуфрукт или сервитут). Ответчик в результате обязывался не вмешиваться более в право собственника владеть и пользоваться вещью по своему усмотрению и не создавать препятствий для осуществления такого права.

- Иск о воспрещении (*actio prohibitoria*) существовал параллельно с негаторным иском и имел своей целью устранение нарушений прав собственника. Истец требовал свободы своего имущества и запрещения ответчику пользоваться и извлекать плоды из этой собственности (в отличие от негаторного иска, в котором требовалось сначала доказать, что ответчик не имеет права на вмешательство в собственность истца, а затем уже требовать запретить ему делать это в будущем).

- Публицианов иск (*actio Publiciana*), также называемый фиктивным иском (*actio fictia*), был предположительно введен претором Публицием в 67 г. до н. э. Этот иск использовался для защиты бонитарного (преторского) собственника и лица, которое приобрело собственность от несобственника, не зная об этом. Посредством иска с фикцией мог защитить свои права добросовестный владелец вещи, который имел все права на вещь, но владел вещью менее 10 лет (т. е. меньше срока приобретательной давности). Фикция заключалась в том, что претор предписывал судье предположить, что срок давности уже истек и владелец вещи стал ее собственником. Иск с фикцией применялся только к вещам, годным к давностному владению (не мог применяться к похищенной вещи или вещи, отобранной насильно).

- Собственность могла также защищаться личными исками собственника к нарушителю его прав.

Права на чужие вещи

- Понятие и виды прав на чужие вещи. В римском праве могли существовать права как на свои, так и на чужие вещи. Подразумевалось, что собственность принадлежит определенному лицу, но другое лицо при этом имеет ряд прав, связанных с его вещью. Такие ограниченные права возникали или по воле самих собственников (на основании договора), или на основании правовых актов, издаваемых с целью улучшения экономического использования отдельных категорий вещей.
- Права на чужие вещи были различными в связи с тем, что различны были и виды пользования чужими вещами.
- Выделялось несколько видов прав на чужие вещи:

- 1) сервитуты (servitutes) — имущественные права на чужие вещи:
 - — личные (ususfructus, quasi ususfructus, usus, habitatio, operae servorum vel animalium);
 - — вещные (servitutes praediorum urbanorum, servitutes praediorum rustico-rum);
- 2) залогов — вещь находилась у кредитора в обеспечение исполнения требования;
- 3) эмфитевзис (emphiteusis) — отчуждаемое наследуемое право долго срочного пользования чужой землей;
- 4) суперфиций (superficies) — это аналог эмфитевзиса: долгосрочное отчуждаемое и наследуемое право аренды строительных участков с целью возведения строения и пользования этим строением.

Понятие сервитута.

- Появление сервитутов было связано с появлением частной собственности на землю. Существовали, например, земельные участки, не имеющие водных источников или выхода к общей дороге. В этом случае возникала необходимость закрепить за собственниками таких «ущербных» участков право пользоваться водой из источников на соседних участках, проходить через соседние участки для выхода на общую дорогу. Так возникла потребность пользоваться чужой землей, или сервитута (servitutes).

- Сервитут (от servitus — рабство вещи, служение ее) представляет собой право пользоваться чужим имуществом в том или ином отношении. Собственник участка, на котором есть вода, ограничивался в правах, а сам земельный участок служил для пользы участка, не имеющего водного источника. Право собственника пользоваться водой с соседнего участка является сервитутным правом.

- Следует отличать сервитутное право от обязательственного. Обязательственное право носило личный характер, его предметом являлись действия определенных лиц. Например, собственник, не имеющий на земельном участке водного источника, заключал договор о праве пользования водой с собственником другого земельного участка. Однако стоило собственнику участка с источником воды продать свою землю, второй собственник уже не имел возможности пользоваться водой, как прежде. Он должен был снова заключить договор о праве пользования водой, но уже с новым собственником земельного участка.

- В сервитутном праве предметом являлись не действия определенных лиц, а сама вещь. Сервитут — это обременение вещи. Поэтому субъект сервитутного права сохранял свои права пользования вещью в том или ином отношении независимо от смены собственника этой вещи. В нашем примере смена собственника земельного участка не прекращала действия сервитутного права.

Личные сервитуты. Личными сервитутами считались пожизненные права пользования чужой вещью. Основными видами личных сервитутов были: *ususfructus*, *usus*, *habitatio*, *operae servorum vel animalium* •

- Узуфрукт (*ususfructus*) определялся как право пользования чужой вещью и ее плодами с сохранением в целостности сущности вещи. Предметом узуфрукта могла быть как движимая, так и недвижимая вещь (например, сад, пруд). Право пользования вещью устанавливалось либо пожизненно, либо на определенный срок.
- Узуфруктуарий имел право пользоваться вещью и извлекать плоды из нее. Право собственности на плоды у него возникало с момента сбора. Допускалась передача узуфруктуарием предмета узуфрукта третьим лицам в пользование по договору поднайма. В этом случае он оставался ответственным перед собственником за целостность вещи и правильность пользования ею.
- Узуфруктуарий обязан был возмещать все затраты на вещь, в том числе выплачивать подати и другие платежи; бережно относиться к вещи; возмещать ущерб собственнику, если по его вине или вине поднаимателя вещь приходила в негодное состояние либо собственник терпел ущерб ввиду превышения им своих прав.
- Узуфрукт нельзя было отчуждать и передавать по наследству. Со смертью узуфруктуария он прекращался, и вещь переходила собственнику.
- Собственник вещи мог продать предмет узуфрукта, заложить вещь, обременить ее другим сервитутом, но при этом не должны были ущемляться права узуфруктуария.

- **Quasi ususfructus.** В начале империи был издан сенатусконсульт, согласно которому объектом пользования могло являться целое имущество . Он распространялся также и на потребляемые вещи и назывался *quasi ususfructus*, в отличие от *ususfructus* в собственном смысле слова. В этом случае пользователь становился собственником объектов *узусфрукта* и должен был под обеспечение (*cautio*) обещать, что по окончании пользования выплатит твердо установленную вначале стоимость принятого. При соглашении можно было выговорить производство обратной выдачи не в денежном выражении, а в равном количестве (*quantum*) однородных вещей . В Институциях упоминаются в качестве объекта *quasi ususfructus* только деньги, но Гай говорит, что должны быть выданы или деньги, или равное количество вещей, хотя выплату деньгами он считает (*commodius*) более удобным способом.
- **Узус (*usus*)** представлял собой право пользования чужой вещью, но без права на плоды вещи. Как правило, узус предоставлялся лицу пожизненно. Пользоваться предметом узуса могли близкие родственники узуария (например, проживать с ним в доме). Однако он не мог передать свое право посторонним лицам, равно как и делить его с кем-либо. Узус был неделим.
- Что касается плодов, то узуарий мог пользоваться ими в объеме собственных потребностей (личных и потребностей членов семьи, пользующихся совместно с ним предметом узуса).
- Пользователь узуса нес расходы по содержанию вещи: выплачивал повинности, налоги, но в меньшем размере, нежели узусфруктуарий. Во всем остальном обязанности пользователя совпадали с обязанностями узусфруктуария.
- Узус мог принадлежать нескольким лицам, но не был делим. Обязанности пользователя также обеспечивались путем документа, подтверждающего факт стипуляции. Подобно узусфруктуарию, пользователь должен был осуществлять свое право, как полагается *boni viri arbitrato*, и вернуть вещь собственнику в надлежащем виде.

- Право проживания в чужом доме или в его части (*habitatio*) предоставлялось по завещанию. Например, наследователь передавал жилое помещение наследникам и предоставлял право проживать в нем далекому родственнику. Юристы-классики спорили, являлось ли подобное право узифруктом, узусом или чем-то самостоятельным. В праве Юстиниана оно считалось самостоятельным правом, и управомоченному свободно разрешалось сдавать его внаймы, что у классиков вызывало споры. Безвозмездная уступка другому этого права была недопустима.

- Пожизненное право на пользование чужими рабами или животными (*operae servorum vel animalium*) — это личный сервитут, который был предметом спора римских юристов. Это право подчинялось тем же правилам, что и право проживания в чужом доме. Разрешалось пользоваться трудом раба (животного) для себя или сдавать его в аренду за плату. Возможность безвозмездной передачи этого права является спорной.

Вещные сервитуты

- Вещные сервитуты (*servitus rerum* или *servitus praediorum*) относились к земле и поэтому назывались земельными. В отличие от личных сервитутов устанавливались не в пользу определенного лица, а в пользу определенной вещи. Эти вещные права предоставлялись лицу, являющемуся собственником другого участка, на использование чужой земли. Вещные сервитуты были постоянными и существовали независимо от смены пользователей:
- а) сельские земельные сервитуты (*servitutes praediorum rusticorum*) устанавливались для использования «служебного» сельского имущества, на которое и дан сервитут, в пользу и для улучшения «господствующего» имущества. Сельские сервитуты — одни из самых ранних в римском праве. Все они делились на следующие категории:
 - дорожные сервитуты состояли в праве проходить (проезжать) через участок. К ним относились:
 - — право проходить пешком через служебный участок (*iter*);
 - — право проезжать на коне через служебный участок (*actus*);

- водные сервитуты состояли в праве пользоваться водой с участка или проводить воду через этот участок с целью орошения (aquaeductus):
 - — право черпания воды на чужом участке (aquae haustus);
 - — право выгона скота на водопой на чужой участок или через него (pecoris ad aquam appulsus);
- прочие права стали получать признание постепенно, на фоне двух предыдущих категорий:
 - — право добывать песок с чужого участка (servitus harenaefodinae);
 - — право варить известь на чужом участке (servitus calcis coquendae);
 - — право добывать глину на чужом участке (servitus cretae eximendae);
 - — право хранить плоды на чужом участке (servitus ut fructus in vicini villa cogantur coactique habeatur);
 - — право пасти скот на чужом участке (servitus pascendi);
 - — право вывозить камень и руду с чужого участка (coquendae servitus ut in tuum lapides provolvantur ibiqueposite habeantur ineque exportentur);
 - — право собирать лозу с чужого участка и др. (servitus pedamenta ad vineam ex vicini praedio sumere);

- б) городские земельные сервитуты (*servitutes praediorum urbanorum*) устанавливались для использования «служебного» городского участка в пользу и для улучшения «господствующего» имущества. Городские сервитуты подразделялись на следующие категории:
 - право на стены (опоры) (*iura parietum*) заключалось в том, что собственник господствующего участка наделялся правом возвести строение на своем участке, опираясь на стену соседского дома:
 - — право опирать балку на стену чужого здания (*servitutes tigni immitendi*);
 - — право опирать собственную стену на стену чужого здания (*servitutis oneris ferendi*);
 - право на пространство сформировалось из права на стены (часто не выделяется в отдельную категорию):
 - — право делать выступ, нависающий над чужим участком (*servitutis proiciendi*);
 - — право возводить крышу, вторгаясь в воздушное пространство соседа (*servitus protegendi*);
 - право на стоки (*iura stillicidiorum*) состояло в праве собственника господствующего участка обеспечивать сток воды с собственного участка через служебный участок:
 - — право проведения нечистот (*servitus cloacae immitendae*);
 - — право отвода дождевой воды (*servitus stillicidii*);
 - — право спуска лишней воды (*servitus fluminis*);
 - право на окна (вид) (*iura luminum*) ограничивало собственника служебного участка в строительстве зданий, которые портят вид или ухудшают освещенность дома на господствующем участке:
 - — право на то, чтобы соседнее здание было определенной высоты (*servitus altius non tollendi*);

- **Возникновение сервитутов.** Сервитуты могли возникнуть путем юридических сделок, по давности, в силу предписания закона, посредством судебного решения.
- Приобретение путем юридических сделок. По нормам гражданского права все сервитуты устанавливались путем уступки права в ходе процесса, а сельские сервитуты, кроме того, — путем манципации. Собственник земельного участка при отчуждении земли мог приобрести для себя сервитут на отчуждаемую землю путем дополнительного соглашения к договору купли-продажи.
- В период империи сервитуты устанавливались уже путем традиции, т. е. передачи владения сервитутом. Сервитуты на провинциальные земли устанавливались путем простого соглашения с применением стипуляции.
- Право Юстиниана отменило древние формальные способы установления сервитутного права и оставило лишь преторские способы: путем традиции и простого соглашения сторон.
- Приобретать земельные сервитуты мог только собственник, эмпитевт или суперфициарий, а личные — любое физическое лицо. Допускалось установление земельных сервитутов сообща с собственниками.
- Приобретение по давности. До середины II в. до н. э. сельские сервитуты приобретались по давности (в течение двух лет). В 149 г. до н. э. законом Скрибония был отменен этот способ приобретения. Однако в период империи преторским эдиктом вновь стало признаваться давностное (10- и 20-летнее) владение сервитутом.
- Приобретение в силу предписания закона могло иметь место, например, при разводе супругов. Известно, что семейное право налагало на супруга, создавшего своим поведением основание для развода, штраф. Этот штраф при отсутствии детей поступал невиновному супругу. В случае наличия у супругов детей последние получали собственность на имущество, удержанное в виде штрафа, а невиновный супруг — узурфрукт на имущество.
- Установление в силу судебного решения могло иметь, например, место при разделе общей собственности. Предоставив одному из лиц больший по размеру земельный участок, суд обременял

- **Прекращение сервитутов.** Сервитутное право могло быть прекращено в силу различных обстоятельств: природных событий, по воле правомочного лица, по стечению обстоятельств и другим причинам. С прекращением сервитута в полном объеме восстанавливалось право собственности, обремененное ранее сервитутом.
- Сервитуты прекращались в случае утраты или гибели предмета сервитутного права или превращения его в такое состояние, которое делало невозможным пользование установленным правом. Если существенное изменение предмета сервитута произведено собственником вещи, он обязан был возместить субъекту сервитутного права причиненные этим изменением убытки.
- Личные сервитуты прекращались со смертью управомоченного лица, а также в случае утраты им правоспособности любой степени. В законодательстве Юстиниана прекращение личных сервитутов могло иметь место лишь в максимальной и средней степени утраты правоспособности. Сервитуты прекращались также в случаях:
 - отказа пользователя сервитутного права от соответствующего права;
 - истечения погасительной давности (в силу неиспользования предоставленных сервитутов в течение 10- и 20-летнего срока в соответствии с законодательством Юстиниана);
 - при приобретении собственником служащего участка права собственности на господствующий участок (для личных сервитутов необходимо слияние права собственности на вещь и пожизненного пользования вещью уполномоченным

- **Защита сервитутов.** Первоначально носители сервитутного права защищались с помощью так называемого виндикационного сервитутного иска (*vindicatio servitutis*). Он применялся как для возвращения утраченного сервитута, так и для устранения препятствий, мешавших владельцу сервитута пользоваться своим правом.
- Истец должен был доказать наличие сервитутного права и нарушение его ответчиком.
- Сервитуты, установленные преторским правом, защищались иском по аналогии (*actio confessoria utile*). Он был подобен публициановому иску, предоставляемому бонитарному владельцу вещи.
- В законодательстве Юстиниана, когда исчезло различие между сервитутами, устанавливаемыми гражданским и преторским правом, появился иск под названием конфессорный (*actio confessoria*). Этот иск не только восстанавливал нарушенные права пользователя сервитутом, но и обеспечивал возмещение ему убытков, а также препятствовал нарушению прав истца в будущем.
- Некоторые сервитуты защищались с помощью интердиктов как поссessorных средств защиты, когда не требовалось доказывать право лица на сервитут.
- Владение узифруктом, право на эмфитевзис и суперфиций защищалось интердиктами, аналогичными тем, которые использовались для защиты владения вещами. По аналогии с владельческими интердиктами защищались земельные и другие личные сервитуты (водные, дорожные и др.).

Эмфитевзис и суперфиций.

- Слово суперфиций употреблялось в двух смыслах. Оно обозначало поверхность, т. е. то, что прочно связано с землей — растения, строения. Суперфиций принадлежит собственнику земельного участка. Другое значение этого слова — право иметь строение на чужом, например городском, земельном участке. Имеется в виду наследственное и отчуждаемое право на вещь; речь идет о длительном пользовании чужой землей под здание, пользование строением, возведенным на чужой земле. Здание строилось за счет нанимателя участка суперфициария. Право собственности на строение признавалось за собственником земли, ибо все находящееся на земле и связанное с ней принадлежит собственнику земли. Но суперфициарий в течение срока договора пользуется зданием и платит поземельную ренту соляриум (solarium). Суперфициарий был вправе отчуждать свое право, но без ущерба для прав собственника земли.

- Под эмфитевзисом понимается наследственная аренда, т. е. вечное наследственное и отчуждаемое право пользования чужим земельным участком в целях сельскохозяйственной обработки. Уполномоченное лицо — эмфитевта или эмфитевтиарий — пользуется участком на правах собственника, но при условии не ухудшать участка, вносить ежегодную плату за пользование, именуемую канон или пенсией. В качестве собственника участка могла выступать и церковь. Главный способ установления эмфитевзиса — договор между собственником и эмфитевтом. Существующий эмфитевзис может переходить от одного лица к другому.

Залог.

- В римском праве не было единого понятия для обозначения залога, поэтому он назывался по-разному. Общее у залога на разных стадиях состоит в том, что он дает кредитору вещное обеспечение его требования.
- Таким образом, договор залога направлен на обеспечение защиты кредитора, давая ему больший простор для осуществления права требования.
- Целью залога является обеспечение уверенности, что имущества стороны, не исполнившей своих обязательств на момент иска, будет достаточно для возмещения ущерба независимо от прочих исков третьих лиц к нарушившей стороне.
- Таким образом, залог совершается для обеспечения обязательства: «Залог совершается путем соглашения, когда кто-либо договаривается, чтобы его вещь была связана залогом в обеспечение какого-либо обязательства»
- Залоговое право было дополнительным («акцессорным») по отношению к основному праву, обеспеченному залогом. Залог производился:
 - — собственником имущества;
 - — представителем собственника, если он имел право отчуждать закладываемую вещь;
 - — кредитором мог быть осуществлен перезалог имущества, полученного им в залог (*pignus pignoris*).
- Залог устанавливался:
 - — по соглашению сторон (*fiducia cum creditore, pignus*);
 - — по распоряжению магистрата («судебный залог»);