

С. П. Никоновъ.

(Профессоръ Харьковскаго Университета).

КРАТКІЙ УЧЕБНИКЪ
Исторіи Римскаго права.

ЧАСТЬ II.

ХАРЬКОВЪ

1907.

На основаніи ст. 41 § 1 п. 4 и ст. 138. Утв. Уст. печатать и выпустить изъ типографіи разрѣшается. Февраля 7 дня 1907 года.

И. д. Ректора Университета *И. Нетушилъ.*

Х А Р Ъ К О В Ъ.

Электрическая Типо-литографія И. А. Цедербаумъ, Екатеринославск. ул., 9.

1907.

Гражданскій процессъ.

Гражданскій процессъ есть совокупность дѣйствій суда, съ одной стороны, и частныхъ лицъ, съ другой стороны, имѣющая своею цѣлью признаніе судомъ даннаго гражданскаго права или правомѣрности даннаго фактическаго состоянія по случаю или на случай ихъ нарушенія.

Цѣль процесса—охраненіе правъ при помощи и подъ контролемъ представителей государственной власти. Въ такомъ видѣ своемъ однако процессъ есть продуктъ позднѣйшаго времени. Въ первыя же времена существованія государственнаго строя защита частныхъ правъ предоставлялась самимъ заинтересованнымъ непосредственно; государственная же власть въ эту область не вмѣшивалась (время *самоуправства*). По крайней мѣрѣ въ Римѣ возстановленіе правъ самимъ потерпѣвшимъ было окончательно запрещено только при Маркѣ Аврелии; до того же времени самоуправство примѣнялось очень часто и смѣшивалось съ самозащитой.

Искони признавая принципъ государственнаго невмѣшательства въ дѣло защиты каждымъ гражданиномъ своихъ частныхъ правъ, кто какъ хочетъ и можетъ (старая идея союзовъ родовой защиты), римская власть однако скоро обратила вниманіе на одно обстоятельство сакральнаго характера. Дѣло въ томъ, что римлянинъ, самовластно возстановляющій свои нарушенныя права, легко могъ примѣнить противъ своего противника такія дѣйствія, которыя грозили оскорбить боговъ—покровителей послѣдняго и его семьи, и вызвать со стороны этихъ божествъ мечь и кару не только на безбожника, но и на весь народъ римскій, изъ среды котораго виновный происходитъ. Salus rei publicae требовалъ здѣсь принятія, если не со стороны свѣтскихъ властей, то со стороны жрецовъ—знатоковъ божеской воли—мѣрь, чтобы самоуправство такое совершалось безъ оскорбленія величія боговъ—покровителей

римскаго народа и familia римлянина. Въ силу этого издавна въ Римѣ требовалось, чтобы самопомощь такая совершалась съ вѣдома и въ присутствіи жрецовъ, съ соблюденіемъ обрядовыхъ словъ и дѣйствій, лишь послѣ чего давалась возможность приступить къ дѣйствительной защитѣ своихъ правъ.

Съ усиленіемъ въ Римѣ авторитета свѣтской власти, послѣдняя въ свою очередь приняла непосредственное участіе въ дѣлѣ упорядоченія самопомощи заинтересованныхъ лицъ, предлагая имъ *договорное рѣшеніе* возникшаго спора о правѣ, т. е. такимъ образомъ, чтобы противники не сами рѣшали свое дѣло, а договаривались передать его на разрѣшеніе постороннему человѣку и подчиниться его рѣшенію (третейскій судъ). Но и въ этомъ случаѣ власти государственныя сами не рѣшали дѣла, а слѣдили лишь за исправнымъ соблюденіемъ тяжущимися предписанныхъ жрецами формъ самопомощи и указывали имъ третейскаго судью для разбирательства самого спора.

Эти начала и явились основаніемъ знаменитаго дѣленія римскаго гражданскаго процесса на двѣ стадіи—*in jure* передъ магистратомъ и *in judicio*— у избраннаго (тяжущимися) посредника для разбора ихъ тяжбы. *in jure, arbitri, iudicis*

Въ процессѣ *in jure* магистратъ не судилъ въ современномъ смыслѣ слова. Онъ только присутствовалъ при совершеніи тяжущимися обрядовыхъ словъ и дѣйствій, лишь при соблюденіи которыхъ допускалась самозащита, и слѣдилъ за точнымъ ихъ совершеніемъ тяжущимися; его активное участіе сводилось первоначально къ тому, что онъ равнымъ образомъ произносилъ *verba solemnia*, направляя дѣятельность тяжущихся въ томъ или иномъ отношеніи. Позднѣе съ ослабленіемъ авторитета понтифовъ, первоначально вѣдавшихъ въ Римѣ судъ, и съ усиленіемъ авторитета магистратовъ, послѣдніе ранѣе контроля за точнымъ соблюденіемъ тяжущимися формулъ и обрядовыхъ дѣйствій, давали имъ совѣтъ, какимъ порядкомъ вести споръ, какія *verba solemnia* должно сказать и какія обрядовыя дѣйствія совершить для возможности успешнаго вчинанія дѣла. Въ случаѣ настойчиваго желанія отвѣтчика оспорить претензіи истца, выраженнаго формальнымъ образомъ, магистратъ (все въ обрядовыхъ словахъ и дѣйствіяхъ) предлагалъ имъ прекратить борьбу и споръ и обратиться за разрѣшеніемъ дѣла къ третейскому судью—*in judicio*. Такимъ образомъ и позднѣе въ процессѣ *in jure* совершалась лишь подготовка дѣла къ судебному разбирательству *in judicio* у избраннаго сторонами третейскаго судьи. Такое дѣленіе объясняется проведеннымъ и здѣсь принципомъ самозащиты, лишь нормированной государственною властью. Свободный римскій гражданинъ здѣсь не подчинялся волѣ и рѣшенію представителя судебной власти, а просилъ у

него лишь юридическаго совѣта, какъ вести дѣло; это же послѣднее передавалъ на разрѣшеніе самимъ выбраннаго, съ общаго согласія съ противникомъ, третейскаго судьи. Магистратъ in jure такимъ образомъ не судилъ; онъ лишь опредѣлялъ юридическій характеръ спорнаго отношенія и указывалъ вопросы, на которые долженъ былъ дать отвѣтъ (разрѣшить ихъ) судья въ процессѣ in judicio, и слѣдилъ за точнымъ соблюденіемъ тяжущимися обрядовыхъ словъ и процессуальныхъ дѣйствій.

Составъ суда.—Первымъ магистратомъ, которому принадлежало право давать судъ, былъ царь; къ нему обращались съ просьбами о разбирательствѣ споровъ, которые по чему-либо выходили изъ предѣловъ вѣдомства родовыхъ организацій (gentes). Собственно судебная власть принадлежала жрецамъ, которые были хранителями семейныхъ обрядностей и обычаевъ, а также формъ и формулъ процесса. Изъ ихъ среды обыкновенно избирались судьи для разбора дѣла по существу.

Въ періодъ республики право суда (jus dicere) перешло къ консуламъ, а скоро затѣмъ къ коллегѣ ихъ, т. е. къ претору; по дѣламъ же полицейскимъ и торговымъ къ эдиламъ. Въ провинціяхъ судъ давался намѣстниками (praesides provinciarum) и иными магистратами, послыавшимися туда изъ Рима сенатомъ для суда и расправы. Въ муниципіяхъ судъ отправляли коллективные органы—quattuor viri (duo viri) jure dicundo, вообще муниципальные магистраты. Наконецъ, въ періодъ принципата высшая судебная власть сосредоточилась въ лицѣ императора, (который назначалъ преторовъ). При увеличившемся числѣ этихъ послѣднихъ, уже при Августѣ учреждены были двѣ апелляціонныя инстанціи: praefectus urbis, который принималъ жалобы на рѣшенія преторовъ (extra ordinem), и praefectus praetorio—на постановленія городскихъ магистратовъ.

Что касается процесса in judicio, то здѣсь судьи, разбиравшіе претензіи тяжущихся по существу, носили различныя наименованія—judices, arbitri, recuperatores. *Judices* и *arbitri* первоначально могли быть избираемы исключительно изъ сенаторовъ; позднѣе (съ Гракха) ими могли быть и всадники. Первоначально выборъ этихъ судей предоставлялся личному усмотрѣнію тяжущихся; позднѣе однако преторы стали составлять заранѣе списки такихъ присяжныхъ судей (album judicum selectorum), который выставлялся на форумѣ; по нему тяжущіеся могли избрать себѣ посредниковъ. При Августѣ число судей, вносимыхъ въ списокъ, увеличилось до 4000; при немъ они избирались изъ всѣхъ гражданъ, у которыхъ цензъ не менѣе 200000 сестерцій. Они были раздѣлены на четыре декуріи, на основаніи имущественнаго ценза.

Исторія *рекуператоровъ* не ясна. Сначала они разбирали тяжбы римлянъ съ перегринами; при Цицеронѣ ихъ разсмотрѣнію подлежали

actiones injuriarum, interdicta de vi armata, споры о свободѣ и гражданствѣ; въ album judicum рекуператоры не вносились.

Въ провинціяхъ не было постоянного списка судей, а praeses выбиралъ рекуператоровъ на собраніи гражданъ (ex conventu civium). Функционировали recuperatores всегда въ числѣ нѣсколькихъ чело-вѣкъ (5—7).

Кромѣ магистратовъ и такихъ частныхъ судей существовали еще судебныя коллегіи, именно: 1) decemviri litibus judicandis, — кото-рые вѣдали процессы о свободѣ; 2) Judices centumviri, возникновеніе которыхъ связано съ реформой трибъ и центурій. Эта коллегія составлялась путемъ избранія по 5 чело-вѣкъ отъ каждой изъ 35 трибъ; позднѣе число центумвировъ возрасло до 180 чело-вѣкъ. Они подраздѣ-лялись на 3—4 трибунала, засѣдавшихъ каждый отдѣльно. Judicium centumvirale собирался подъ предсѣдательствомъ претора и рѣшалъ главнымъ образомъ дѣла о наслѣдствѣ, завѣщаніяхъ и межевыя; Августъ слилъ децемвировъ съ этой коллегіей, сдѣлавъ ихъ предсѣдателями центумвирального суда. Этотъ судъ существовалъ до IV вѣка по Р. X. Хотя Юстиніанъ и говоритъ о magnitudo et auctoritas centumviralis judicii, но при немъ онъ уже перешелъ въ область исторіи.

Раздѣленіе судебныхъ функцій между особыми органами прекра-тилось со времени Диоклетіана. Въ 294 г. этотъ императоръ соеди-нилъ производство in jure и in judicio въ лицѣ одного чиновника судьи; онъ уничтожилъ ordo judiciorum privatorum и предписалъ пра-вителямъ провинцій рѣшать иски по существу. Такимъ образомъ быв-шіе ранѣе judicia extraordinaria стали теперь нормальными. вмѣсто прежнихъ присяжныхъ теперь стали часто назначаться judices pedanei, получавшіе жалованье изъ казны, и на рѣшенія судей допускалась апел-ляція въ порядкѣ восходящихъ инстанцій. Наконецъ, при Константинѣ, была придана сила рѣшеніямъ епископскаго суда.

Время и мѣсто суда были точно опредѣлены. Процессъ in jure нельзя было совершать въ dies nefasti (50—60 дней въ году), когда грѣшно было произносить verba solemnia: — „do, dico, addico“, въ дни народныхъ собраній, въ feriae, т. е. во время страды — посѣва и жатвы хлѣбовъ. Позднѣе стали праздновать еще годовщины крупныхъ событій въ государствѣ и царскіе дни. Маркъ Аврелій унорядочилъ въ этомъ отношеніи календарь, установивъ 230 присутственныхъ дней (dies fasti) въ году. Для суда in judicio праздники (dies nefasti) не имѣли значенія. Мѣстомъ суда in jure въ Римѣ былъ комиціумъ (рядомъ съ форумомъ), т. е. площадь между Капитоліемъ и Палатиномъ. Въ императорскій періодъ засѣданія стали устраивать въ базиликахъ и даже въ закрытыхъ помѣщеніяхъ, (tabularia, auditoria), осо-

ОГЛАВЛЕНИЕ II-Й ЧАСТИ.

III

Гражданскій процессъ.

Страницы

Понятіе о гражданскомъ процессѣ. Существо и виды защиты правъ. Самоуправство и самозащита. Судебная защита права. Основныя начала римскаго судоустройства и судопроизводства. Дѣленіе процесса на двѣ стадіи—in jure и in judicio	1—7
<i>Судопроизводство.</i> Формы процесса; legis actiones. Отличительныя черты и формы легисакціоннаго процесса. Процессъ in jure. Legis actio sacramenti in rem и in personam. Порядокъ производства ихъ. Legis actiones: per judicis arbitrive postulationem, per pignoris capionem, per manus injectionem; значеніе послѣдняго, какъ исполнительнаго производства; порядокъ взысканія по законамъ XII таблицъ. L. a. per condictioem. Litis contestatio. Процессъ in judicio Sententia judicis	7—15
<i>Формулярный процессъ.</i> Исторія его возникновенія и развитія. Черты отличія отъ легисакціоннаго производства. Формула. Составныя части формулъ: intentio, condemnatio, form arbitraria; demonstratio, adjudicatio. Exceptioes praescriptiones. Виды формулъ или исковъ. Иски вещныя и личныя; actiones in jus, in factum conceptae; фикція. Иски съ перестановкой субъекта. Ходъ формулярнаго процесса; interrogationes in jure; litis contestatio. Производство in judicio; послѣдствія plus petitio. Постановленіе рѣшенія и порядокъ его исполненія	15—29
Преторскія cognitiones extra ordinem. Интердикты. Цѣль и случаи ихъ выдачи. Порядокъ интердиктнаго производства. Stipulationes praetoriae. Missiones in possessionem. In integrum restitutiones	29—33
Императорскій экстраординарный процессъ. Исторія его возникновенія и развитія. Черты отличія этого производства отъ формулярнаго процесса. Порядокъ процесса, вызовъ на судъ; разборъ дѣла. Рѣшеніе и его исполненіе. Процессъ по рескриптамъ. Либеллярное производство.	33—36

Исторія гражданского права.

Страницы

<i>Право лицъ.</i> Понятіе о persona и status. Status libertatis. Рабство и свобода. Установленіе и прекращеніе рабства. Положеніе рабовъ. Manumissiones. Полуслободные. Status civitatis. Cives optimo jure; ихъ права. Latini; latini Juniani. Peregrini, Dediticii. Вольноотпущенники. Status familiae. Понятіе о сложной семьѣ и семьѣ естественной. Лица sui et alieni juris. Родство; agnatio и cognatio. Юридическія лица.	37—48
<i>Семейное право.</i> Бракъ. Понятіе о немъ и необходимыя условія при заключеніи брака. Iustae nuptiae; matrimonium mere juris gentium. Конкубинатъ; contubernium. Бракъ cum manu; способы его заключенія и особенности; даренія между супругами; dos. Юридическое положеніе жены въ бракъ cum manu и sine manu. <i>Дѣти.</i> Понятіе о законныхъ дѣтяхъ. Узаконеніе; усыновленіе, arrogatio и adoptio. Patria potestas; ея содержаніе. Личныя отношенія родителей и дѣтей. Ихъ имущественныя отношенія; peculium. Прекращеніе patria potestas	48—59
<i>Опека и попечительство.</i> Понятіе о нихъ. Tutela. Понятіе и виды опеки. Способы назначенія опекуновъ; ихъ права и обязанности. Опека надъ женщинами. Прекращеніе опеки. Cura. Понятіе попечительства и черты отличія отъ опеки. Cura minorum XXV annorum	59—63
<i>Вещныя права.</i> Объекты правъ. Дѣленіе вещей какъ объектовъ правъ. Исторія развитія вещныхъ правъ. Виды вещныхъ правъ и ихъ взаимное различіе. <i>Право собственности.</i> Историческія формы права собственности. Dominium ex jure quiritium. Понятіе о немъ. Субъекты и способы приобрѣтенія квинтской собственности. Собственность переринновъ. Собственность на praedia provincialia. Преторская (бонитарная) собственность. Actio Publiciana. Способы приобрѣтенія собственности по классическому римскому праву: а) приобрѣтеніе собственности на вещи, никому не принадлежащія; б) овладѣніе посредствомъ своихъ вещей, недвижимыхъ и движимыхъ; specificatio; в) овладѣніе чужими вещами по давности и traditio. Защита права собственности; rei	

vindicatio; actio negatoria. *Сервитуты*. Понятіе; исторія ихъ развитія. Виды сервитутовъ: а) вещные—городскіе и сельскіе сервитуты; б) личныя сервитуты. Установленіе и прекращеніе сервитутовъ. Защита сервитутнаго права. *Superficies. Jus in agro vectigali. Emphyteusis. Залоговое право*. Понятіе и постепенный ходъ развитія этого института. *Владѣніе*. Понятіе и виды владѣнія. Possessio и detentio. Условія приобрѣтенія possessio. Защита possessio; interdicta retinendae, recuperandae possessionis

63—87

Обязательственныя права. Понятіе объ обязательствахъ; предметъ обязательства. Основанія возникновенія обязательствъ. Отдѣльные виды обязательствъ: *обязательства договорныя*; особенности обязательствъ договорныхъ древняго права. Способы заключенія договоровъ по jus civile—nexum, stipulatio, contractus litterales. *Договоры juris gentium*. Contractus reales: mutuum, commodatum, depositum, contractus pignoratiticius. Contractus innominati. Contractus consensuales; emptio—venditio, locatio—conductio, societas, mandatum. Pacta: понятіе и виды pacta. Obligationes naturales

87—108

Обязательства изъ правонарушеній. Понятіе правонарушения; crimina publica delicta privata. Виды обязательствъ ex delicto по законамъ XII таблицъ и по позднѣйшему праву. Obligationes quasi ex delicto

108—113

Наслѣдственное право. Понятіе наслѣдства. Развѣтїе идеи наслѣдственнаго преемства. Виды наслѣдованія ab intestato и ex testamento. Порядокъ наслѣдованія въ сложной семьѣ при господствѣ союзовъ родственной и родовой защиты. Наслѣдованіе въ сложной семьѣ. Sui heredes. Порядокъ призванія къ наслѣдству по законамъ XII таблицъ. Наслѣдованіе ex testamento въ его древнѣйшемъ видѣ. Преторская система наслѣдованія. Testamenti factio. Bonorum possessio. Преторскій порядокъ призванія ab intestato и ex testamento. Bonorum possessio contra tabulas. Основныя черты императорскаго законодательства касательно наслѣдованія ex testamento и ab intestato. Ограниченія свободы завѣщательныхъ распоряженій: testamenti factio. Реформы наслѣдованія ab intestato. Правила set'овъ Тер-

тулліана и Требелліана. Порядокъ призванія ab intestato по новелламъ 118 и 127-й. Heredes necessarii. Послѣдствія принятія наслѣдства. Отказы; легаты; понятіе и виды легатовъ. Ограниченія въ размѣрѣ легатовъ. quarta Falcidia. Фидеикомиссы. Donationes mortis causa 113—132

