

А. Гусаков

**Ученые записки Московского
Императорского университета.**

**Вып. 12. Деликты и договоры, как источники
обязательств в системе гражданского права
древнего Рима.**

УДК 304
ББК 60.5
А11

А11 **А. Гусаков**
Ученые записки Московского Императорского университета.: Вып. 12. Деликты и договоры, как источники обязательств в системе гражданского права древнего Рима. / А. Гусаков – М.: Книга по Требованию, 2021. – 261 с.

ISBN 978-5-4241-5510-9

ISBN 978-5-4241-5510-9

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2021
© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2021

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первоизданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.

*Moscow (City) University, Juridicheskii
Fakultet*

УЧЕНЫЯ ЗАПИСКИ

ИМПЕРАТОРСКАГО

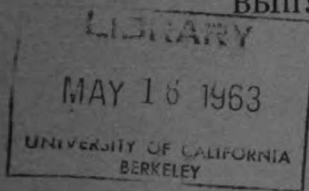
МОСКОВСКАГО УНИВЕРСИТЕТА.

Ученые записки.

ОТДѢЛЪ ЮРИДИЧЕСКІЙ.

~~~~~  
12

ВЫПУСКЪ ДВѢНАДЦАТЫЙ.



1/46d  
12  
1896  
(K1  
M675)

—  
МОСКВА.

—  
1896.



13726

# УЧЕНЫЯ ЗАПИСКИ

ИМПЕРАТОРСКАГО

МОСКОВСКАГО УНИВЕРСИТЕТА.

ОТДѢЛЪ ЮРИДИЧЕСКІЙ.

ВЫПУСКЪ ДВѢНАДЦАТЫЙ.



МОСКВА.

Университетская типографія, Страстной бульварь.

1896.



**ДЕЛИКТЫ И ДОГОВОРЫ,  
КАКЪ ИСТОЧНИКИ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЪ**

**ВЪ СИСТЕМѢ ЦИВИЛЬНАГО ПРАВА**

**ДРЕВНЯГО РИМА.**

**А. Гусаковъ.**



KI  
M675  
v. 12

## ПРЕДИСЛОВІЕ.

Въ настоящемъ изслѣдованіи, озаглавленномъ «Деликты и Договоры», я не предлагаю новыхъ опредѣленій понятій деликта и договора, не останавливаюсь также на догматическомъ анализѣ этихъ двухъ важнѣйшихъ факторовъ въ сферѣ отношеній обязательственнаго права.

Задача предлагаемаго изслѣдованія—разъяснить процессъ образованія обязательственнаго права на почвѣ отношеній, возникающихъ изъ деликтовъ, показать и доказать, что исторія обязательственнаго права не совпадаетъ съ исторіей обязательственнаго договора, что первая начинается много раньше, нежели вторая.

Историческій матеріалъ, положенный въ основаніе моего изслѣдованія, относится, главнѣйшимъ образомъ, къ исторіи римскаго права—той именно эпохи его, которая отразилась въ памятникѣ, извѣстномъ подъ именемъ XII таблицъ. Въ виду этого я считалъ необходимымъ предпослать «Введеніе» общаго содержанія, посвященное характеристикѣ, какъ самаго памятника, вмѣстѣ съ литературной разработкой его, такъ равнымъ образомъ и той социально-экономической обстановки, которая нашла себѣ выраженіе въ законодательствѣ децемвировъ.

Есть памятники законодательства, есть вопросы исторіи права, которые отступаютъ на задній планъ предъ литературой, имъ посвященной. Къ числу такихъ памятниковъ принадлежатъ XII таб-

лицъ. Такимъ вопросомъ представляется намъ вопросъ о происхожденіи обязательственнаго права. Не должно, поэтому, казаться удивительнымъ, что въ моемъ изслѣдованіи, названномъ историко-юридическимъ, слишкомъ много отведено мѣста обзорѣннѣ литературныхъ мнѣній, особенно въ первомъ отдѣлѣ, суммирующемъ движеніе мысли въ разработкѣ вопроса о происхожденіи обязательствъ. Само собой, однако, разумѣется, что опорнымъ пунктомъ и исходной точкой моей работы служатъ не литературныя воззрѣнія и гипотетическія построенія, а свидѣтельства источниковъ: «*quod testibus non possumus, id testibus velle convincere*»—это приѣмъ, давно уже по достоинству оцѣненный и осужденный, какъ «*perpetua pestis in jure nostro*». О немъ не можетъ быть двухъ различныхъ мнѣній. Не распространяясь объ этомъ слишкомъ подробно, позволю себѣ закончить настоящее краткое предисловіе словами извѣстнаго гуманиста и юриста Ульриха Цазія: «*mihî nec Accursius curae est, nec Bartolus nec Baldus, nisi quatenus jure fundati sunt*».

---

# О Г Л А В Л Е Н І Е.

## ОТДѢЛЪ ПЕРВЫЙ.

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                             | <i>Стр.</i> |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-------------|
| <b>ВВЕДЕНІЕ.</b> . . . . .                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | 1—20        |
| 1. Общій обзоръ литературы о XII таблицахъ и характеристика направлений въ изученіи этого памятника, 1—7. Цѣль изслѣдованія, 7. Краткая характеристика памятника децемвировъ, 8—10.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                         |             |
| 2. Соціальныя и экономическія основы жизни древняго Рима, 10—18.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            |             |
| 3. Характеръ и элементы права, развивающагося на этихъ основахъ, 18—20.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                     |             |
| <b>ГЛАВА I.</b> . . . . .                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                   | 21—42       |
| Соотношеніе вещныхъ и обязательственныхъ правъ и вещныхъ и личныхъ исковъ, 21. Было ли извѣстно древнѣйшей римской системѣ различіе между вещнымъ и обязательственнымъ правомъ? Свидѣтельство Гая о личномъ искѣ и выводы Крюгера и Кунце, 22. Теорія Кунце о трехъ фазахъ въ процессѣ образованія обязательствъ, 23—25. Карлова, Кюккь, Cogliolo и Арнольдъ, 25—26. Аргументація Крюгера въ доказательство теоріи Кунце, 26. Взглядъ Крюгера на формы процесса <i>per legis actionem</i> и предложенное имъ пониманіе Гая, 27—28. Подлинныя свидѣтельства Гая и подтвержденіе ихъ у Валерія Проба 28—31. Необходимая поправка Гая въ вопросѣ о древнѣйшемъ способѣ осуществленія правъ, 31—33. Различныя функціи и первоначальный характеръ <i>legis actio per manus injectio-nem</i> . Роль <i>vindex'a</i> , 33—37. Причины облаго отрицанія личныхъ исковъ и принципиальнаго дѣленія правъ на вещныя и обязательственныя въ системѣ XII таблицъ, 38—42. |             |
| <b>ГЛАВА II.</b> . . . . .                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                  | 43—64       |
| Взглядъ современной литературы на способы установленія обязательствъ въ древнемъ правѣ, 43—45.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                              |             |
| 1. Доводы романистовъ въ пользу приоритета формальныхъ договоровъ, 45—47. Несостоятельность этого взгляда: его апіорный характеръ, логически вытекающее изъ него смѣшеніе формальныхъ и консенсуальныхъ договоровъ, несогласіе его съ историческими представленіями о примитивномъ правѣ, 47—51.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            |             |
| 2. Доктрина германистовъ (Франкенъ) и романистовъ (Герингъ, Беккеръ и Карстенъ) о приоритетѣ реальныхъ договоровъ, 51—54. Взглядъ Геринга на исторію развитія договоровъ, 54—56.                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                                            |             |