

Р. Зом

**Институции История и
система Римского
гражданского права**

**Книга 1 Общая часть и вечное
право**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 340
ББК 67.0
Р11

Р11 **Р. Зом**
Институции История и система Римского гражданского права: Книга 1 Общая часть и вечное право / Р. Зом – М.: Книга по Требованию, 2014. – 236 с.

ISBN 978-5-458-66990-0

ISBN 978-5-458-66990-0

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2014

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2014

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 первозданном 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.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

Оглавление.

ЧАСТЬ ВТОРАЯ.

Система римскаго гражданскаго права.

§ 29. Основныя положенія системы.	стр. 1
-----------------------------------	-----------

КНИГА ПЕРВАЯ.

Общая часть (лицо частнаго права).

Глава первая. Правоспособность.

§ 30. Понятіе и виды лицъ.	7
----------------------------	---

I. Физическія лица.

§ 31. Введеніе.	9
§ 32. Рабъ.	11
§ 33. Cives и peregrini.	21
§ 34. Paterfamilias и filiusfamilias.	28
§ 35. Capitis deminutio.	31
§ 36. Умаленіе чести.	36

II. Юридическія лица.

§ 37. Сущность юридическаго лица.	42
§ 38. Корпораціи и учрежденія.	56

Глава вторая. Юридическія сдѣлки.

§ 39. Введеніе.	67
§ 40. Понятіе юридической сдѣлки и виды ея.	67
§ 41. Фактический составъ юридической сдѣлки.	71
§ 42. Мотивъ и causa.	81
§ 43. Оговорки юридической сдѣлки.	92
§ 44. Дѣеспособность.	102
§ 45. Представительство.	109

Глава третья. Защита правъ.

§ 46. Введеніе.	118
§ 47. Римскій гражданскій процессъ.	121

VI

§ 48. <i>Legis actio</i> .	128
§ 49. Формулярный процессъ.	143
§ 50. <i>Formula</i> .	159
§ 51. <i>Intentio</i> и <i>actio</i> .	165
§ 52. Система исковъ.	171
§ 53. <i>Condemnatio</i> и <i>exceptio</i> .	178
§ 54. <i>Perpetua</i> и <i>temporalis actio</i> . <i>Tempus utile</i> .	200
§ 55. Послѣдствія процесса.	208
§ 56. Производство <i>extra ordinem</i> . <i>Interdicta</i> . <i>In integrum restitutio</i> .	215
§ 57. Процессъ позднѣйшаго императорскаго періода.	224

КНИГА ВТОРАЯ.

Имущественныя права.

Глава первая. Вещное право.

§ 58. Понятіе вещи.	230
§ 59. Виды вещей.	235
§ 60. Права на вещи. Способы приобрѣтенія вещныхъ правъ.	246

I. Право собственности.

§ 61. Понятіе права собственности.	251
§ 62. Приобрѣтеніе права собственности. Историческое введеніе.	251
§ 63. Приобрѣтеніе права собственности. Производные способы приобрѣтенія.	255
§ 64. Приобрѣтеніе права собственности. Первоначальные способы.	265
§ 65. Защита права собственности.	288
§ 66. Защита давностнаго владѣнія.	304
§ 67. Защита юридическаго владѣнія. Владѣніе и право собственности.	307

II. Права на чужую вещь.

§ 68. Общія положенія.	327
§ 69. Сервитуты.	328
§ 70. Эмфитевзисъ.	344
§ 71. <i>Superficies</i> .	349
§ 72. Залоговое право.	351

ЧАСТЬ ВТОРАЯ.

Система римскаго гражданского права.

§ 29.

Основные положенія системы.

Гражданское право опредѣляетъ отношенія властвованія, вытекающія изъ соображеній собственной выгоды управомоченнаго (отношенія полезныя для отдѣльныхъ лицъ, эгоистическія см. выше § 7).

При изложеніи гражданского права мы имѣемъ дѣло, съ одной стороны, съ вопросомъ о субъектѣ, а съ другой стороны съ вопросомъ о видахъ эгоистическихъ (полезныхъ для отдѣльныхъ лицъ) отношеній, т. е. съ лицомъ частнаго (гражданскаго) права и съ частными (гражданскими) правами.

Лицо частнаго (гражданскаго) права составляетъ предметъ изученія такъ называемой *общей части*. Сущность частноправоваго лица заключается въ его гражданской правоспособности. Правоспособность проявляется въ дѣятельности, имѣющей цѣлью интересы даннаго лица; важнѣйшую форму такой дѣятельности составляютъ юридическія сдѣлки. Правоспособность получаетъ свою защиту въ охранѣ приобрѣтенныхъ лицомъ правъ. Такимъ образомъ, „общая часть“ распадается на ученіе о правоспособности, о юридическихъ сдѣлкахъ и о защитѣ правъ.

Частныя права дѣлятся на двѣ группы: на права имущественныя и на права личнаго характера. *Имущественныя права* суть права отчуждаемыя ¹⁾ и права, производныя отъ нихъ, т.-е. тѣ, которыя являются порожденіемъ отчуждаемыхъ правъ ²⁾.

Только къ имущественнымъ правамъ примѣнимы юридическія постановленія о сдѣлкахъ по распоряженію, т.-е. сдѣлкахъ оборотнаго характера, при помощи которыхъ права могутъ быть переданы, прекращены или измѣнены (ср. ниже § 40). Въ этомъ именно и состоитъ юридическое различіе имущественныхъ и личныхъ правъ. И въ области личнаго права встрѣчаются юридическія сдѣлки, при помощи которыхъ могутъ быть прекращены, измѣнены или (по видимости) переданы права личнаго характера ³⁾. Но такія лично-

1) Напр., право собственности. Отчуждаемыя права могутъ въ единичныхъ случаяхъ вслѣдствіе того или иного препятствія (напр., вслѣдствіе запрещенія отчуждать) стать неотчуждаемыми. Это не имѣетъ значенія для понятія отчуждаемости права: достаточно, чтобы право было отчуждаемо по своей *природѣ*.

2) Производными отъ права собственности являются права на чужую вещь (напр., узуфруктъ, залоговое право): они возникаютъ вслѣдствіе особой юридической сдѣлки, т.-е. вслѣдствіе распоряженія собственностью. Эти производныя права являются отчасти неотчуждаемыми (напр., узуфруктъ) или же отчуждаемыми, но не самостоятельно (напр., залоговое право). Несмотря на это они относятся къ категоріи имущественныхъ правъ, т.-к. представляютъ собою порожденіе имущественнаго права—права собственности.

3) Когда отецъ несовершеннолѣтняго ребенка изъявляетъ согласіе на то, чтобы другое лицо „приняло“ дитя (Герм. Гр. Ул. § 174 и сл.), то существовавшая до тѣхъ поръ отеческая власть прекращается вслѣдствіе юридической сдѣлки и, какъ-будто, переносится на усыновителя (въ дѣйствительности, однако, здѣсь нѣтъ никакого отчужденія и перехода права: усыновитель получаетъ родительскую власть на основаніи факта принятія, независимо отъ родительской власти изъявившаго на то согласіе отца). Когда по брачному договору (ср. Г. Г. У. § 1432) измѣняется право на брачное имущество, напр., при установленіи полной общности имущества, то вслѣд-

правовыя юридическія сдѣлки никогда не представляют собою сдѣлокъ по распоряженію въ юридическомъ смыслѣ, и никогда къ сдѣлкамъ такого рода не могутъ быть примѣнены правовыя нормы, установленныя для сдѣлокъ по распоряженію ¹⁾. Личными правами *нельзя* распоряжаться посредствомъ сдѣлокъ *оборотнаго* характера, (сдѣлокъ по распоряженію). Только отчуждаемыя права и производныя отъ нихъ пригодны для *оборота* ²⁾. Только имущественныя права со-

ствіе юридической сдѣлки измѣняется отношеніе лично-правового характера (бракъ со стороны его вліянія на имущественныя правоотношенія).

1) Сдѣлка по распоряженію, заключенная отъ собственнаго имени лицомъ, на нее не управомоченнымъ, приобретаетъ силу черезъ послѣдующее согласіе управомоченнаго, или же черезъ наслѣдованіе совершителя сдѣлки управомоченному, либо наоборотъ—управомоченнаго совершителю. (Герм. Гр. Ул. § 185, 2). Но если при усыновленіи ребенка согласіе на усыновленіе даетъ не тотъ, кто по закону управомоченъ изъяснить согласіе (ср. Герм. Гр. Ул. § 1746 и сл.), то нельзя полагать, будто недействительность усыновленія можетъ быть устранена черезъ послѣдующее (послѣ завершенія акта) одобреніе, а тѣмъ болѣе черезъ наслѣдованіе; изъясненіе согласія, да и самое усыновленіе не могутъ быть отнесены къ сдѣлкамъ по распоряженію. Равнымъ образомъ, если постороннее лицо, не мужъ, заключить отъ собственнаго имени, брачный договоръ съ замужней женщиной (въ цѣляхъ измѣненія правъ на брачное имущество), то совершенно немыслимо, чтобы подобный договоръ получилъ впослѣдствіи силу черезъ послѣдующее одобреніе со стороны мужа (или вслѣдствіе наслѣдованія!); слѣдовательно, несмотря на то, что такой договоръ имѣетъ имущественно-правовое значеніе, онъ не является сдѣлкою по распоряженію (онъ не есть обратная сдѣлка): предметъ его составляетъ отношеніе лично-правового характера (бракъ), а не отдѣльныя имущественныя права, какъ таковыя.

2) Возможность распоряженія является слѣдствіемъ отчуждаемости или происхожденія отъ отчуждаемаго права, но она не совпадаетъ съ самою отчуждаемостью. Распоряжаться можно и неотчуждаемыми правами, производными отъ права собственности (выше прим. 2), т. е. и эти права могутъ быть предметомъ сдѣлокъ

ставляютъ предметъ *гражданско-правового оборота*; поэтому они въ Герм. Гр. Уложеніи называются просто „Gegenstände“ (предметы). Понятіе предметовъ распоряженія совпадаетъ съ понятіемъ имущественныхъ предметовъ (объектовъ). Это и есть имущество (свободно реализуемая власть). Только изъ нихъ составляется имущество въ юридическомъ смыслѣ (напр., въ случаѣ конкурса).

Какія права являются отчуждаемыми, и, слѣдовательно, имущественными,—опредѣляется различно въ разные времена. Древнѣйшій видъ имущественныхъ правъ есть право собственности на движимость. Вслѣдъ за нимъ стали возникать другія права. Въ римскомъ гражданскомъ правѣ имущественныя права распадаются на двѣ группы. Съ одной стороны они выступаютъ въ формѣ правъ обладанія (вещныя права съ правомъ собственности въ главѣ),—съ другой въ формѣ правъ притязанія (обязательственныя права). Такимъ образомъ, въ римскомъ правѣ имущественное право (второй отдѣлъ системы) распадается на двѣ части: на вещное право и на обязательственное право ¹⁾.

по распоряженію: такими сдѣлками они могутъ быть погашены или измѣнены со стороны своего содержанія. Отказъ отъ залоговаго права (ср. Герм. Гр. Ул. § 1168. 1255) регулируется нормами, относящимися къ сдѣлкамъ по распоряженію, въ то время, какъ отказъ отъ какого-нибудь личнаго права (напр. отъ родительской власти, совершаемый посредствомъ изъявленія согласія на усыновленіе, или отказъ отъ наслѣдованія при помощи уклоненія отъ принятія наслѣдства) не представляетъ собою сдѣлки по распоряженію.

¹⁾ Современное право знаетъ еще третій видъ имущественныхъ правъ,—права на блага нематеріальнаго характера (авторское право, право изобрѣтателя; сюда относятся также и право на самостоятельно добытое электричество). Эти права имѣютъ видъ правъ на исключительную дѣятельность: извѣстнаго рода личная дѣятельность оказывается предоставленной только управомоченному (автору и т. д.). Будучи отчуждаемыми, эти права относятся къ категоріи имущественныхъ правъ и подлежатъ, напр., наслѣдованію.—

Личныя права господствуютъ въ сферѣ *семейнаго и наследственнаго* права (третьей отдѣлы системы). Эти права не подлежатъ отчужденію, особенность ихъ заключается въ томъ, что ими нельзя *распоряжаться*. Они стоятъ внѣ оборота (они не „предметы“ „Gegenstände“), они не представляютъ собою свободного имущества. Они тѣсно связаны съ определеннымъ юридическимъ положеніемъ лица, какъ таковымъ, (напр., съ положеніемъ мужа, отца) и служатъ для осуществленія даннаго юридическаго свойства. Они возникаютъ вмѣстѣ съ послѣднимъ и исчезаютъ вмѣстѣ съ нимъ. Отъ этого юридическаго положенія ихъ нельзя отдѣлить (отсюда невозможность распоряжаться ими): только мужу можетъ принадлежать мужняя власть, только отцу—отцовская. Правотношенія лично-правового характера оказываютъ извѣстное вліяніе на имущественныя отношенія данныхъ лицъ. Однако, и эти вытекающія изъ отношеній личного характера права на имущество (напр., принадлежащій отцу узѣфруктъ на имущество ребенка) не подлежатъ отчужденію или распоряженію и не входятъ въ составъ имущества (въ юридическомъ смыслѣ) управомоченнаго лица (напр., въ случаѣ конкурса); природа ихъ—лично-правового, а не имущественнаго характера. Отраслью семейно-имущественнаго права является наследственное право: оно регулируетъ вліяніе семейныхъ отношеній на наследственное имущество. Вслѣдствіе своего права наследованія наследникъ пріобрѣтаетъ имущественныя права (напр., принадлежавшее наследодателю право собственности), но его право наследованія само по себѣ не есть имущественное право, оно носитъ лично-правовой характеръ. Оно неотчуждаемо, не подлежитъ распоряженію. Оно выдвигаетъ значеніе *юридическаго положенія* члена семьи или

Ср. Iherings Jahrb. Bd. 53 (1908) стр. 373 и сл. *Binder*, Vermögensrecht und Gegenstand въ Archiv f. bürgerl. R., Bd. 34 (1910) стр. 209 и сл. Другія точки зрѣнія выдвинуты у *Meumann*, Observations sur le système du droit privé. Genève 1909.

лица, поставленнаго наслѣдодателемъ въ положеніе, равное съ положеніемъ членовъ семьи. Оно неотдѣлимо отъ этого юридическаго положенія.

Имущество есть гражданско-правовое созданіе субъекта права; а вся *имущественная сфера* даннаго лица составляетъ его принадлежность. „Личная“ долговая отвѣтственность (въ современномъ смыслѣ) означаетъ, что должникъ отвѣтствуетъ за свои долги (не своимъ тѣломъ, какъ въ былыя времена), но *всѣмъ* своимъ *имуществомъ*. На имуществѣ отражается вліяніе лично-правового положенія его обладателя. Равнымъ образомъ на имущество вліяютъ и *лично-правовыя* отношенія. Въ этомъ заключается сущность семейно-имущественнаго права,—въ частности наслѣдственнаго права.

Такимъ образомъ, система гражданского права излагаетъ ученіе о субъектѣ права (книга первая), ученіе объ отдѣльныхъ имущественныхъ правахъ (книга вторая) и ученіе о личныхъ правахъ въ связи съ ихъ воздѣйствіемъ на имущество въ его цѣломъ (книга третья: семейное и наслѣдственное право).

КНИГА ПЕРВАЯ.

Общая часть.

(Лицо частного права).

ГЛАВА ПЕРВАЯ.

Правоспособность.

§ 30.

Понятіе и виды лицъ.

Обладать способностью имѣть собственность, обязательственныя права, долги,—съ точки зрѣнія частного права значить: быть лицомъ. Лицо въ частно-правовомъ смыслѣ есть правоспособный въ области частного права субъектъ.

Существуютъ два вида лицъ (въ смыслѣ частного права): *естественныя* (физическія) и *юридическія лица*. Естественное лицо—это правоспособный въ области частного права *человѣкъ*; юридическое лицо—это всякій иной правоспособный въ области частного права субъектъ, но не *человѣкъ* (напр., государство, городская община).

Основую правоспособности въ частномъ правѣ является правоспособность имущественная.

Два вида лицъ практически означаютъ два вида имущества.

Имущество *физическаго* лица (отдѣльнаго *человѣка*) служить цѣлямъ индивидуума, оно представляетъ собою *индивидуалистически* обособленное имущество одного лица, частное имущество въ полномъ смыслѣ слова, оно существуетъ

только для одного этого лица, а не для другихъ, оно *изъято* отъ всѣхъ остальныхъ людей. Собственность *физическаго* лица есть поэтому та самая частная собственность, которая служить предметомъ нападокъ, раздающихся противъ собственности („собственность—это воровство“). Какъ будто частная собственность въ самомъ дѣлѣ находится въ противорѣчїи съ интересами общества! Какое заблужденіе! Частная собственность беретъ, но она и возвращаетъ сторицею. Частная собственность—это почва, на которой вырастаетъ свободная, сама себѣ принадлежащая *личность*. Въ томъ, чтобы стать личностью, заключается цѣль человѣка; въ томъ, чтобы создавать личности,—цѣль человѣческой исторїи. И свободные люди, составляющіе народъ, являютъ собою стремящуюся вверхъ силу, которая на пути своемъ захватываетъ *всѣхъ*. Частная собственность способствуетъ созданію *атмосферы свободы*, безъ которой невозможно полное развитіе нравственныхъ, духовныхъ, хозяйственныхъ силъ отдѣльныхъ лицъ, и безъ которой въ то же время немислимъ побѣдоносный расцвѣтъ *всего народа*. Частная собственность служить не только самому собственнику: она, подобно сказочному великану Христофору, несетъ черезъ жизненный потокъ на своей могучей спинѣ не только собственника, но вмѣстѣ съ нимъ и верховнаго властелина нашего земного міра—народъ.

Имущество же *юридическаго* лица, рассматриваемое съ практической точки зрѣнія, лишено индивидуалистической черты, характерной для имущества отдѣльнаго человѣка. Наоборотъ, въ образѣ юридическаго лица (напр. государства, общины, университета) выступаетъ *общество*, получающее возможность пользоваться имуществомъ въ интересахъ *всего общенія*. Въ юридическую форму имущества публичныхъ юридическихъ лицъ облекается *соціальное* имущество, служащее на пользу всѣмъ,—имущество, которое по своему хозяйственному назначенію не есть *частное имущество*, не