

ПРЕДИСЛОВИЕ

Итальянский романист и преподаватель римского частного права Чезаре Санфилиппо отметил, что курс римского права призван побуждать студентов становиться не хорошими романистами, но хорошими юристами¹.

Достижению этой же задачи служит введение дисциплины римского права в российский образовательный стандарт. При этом курс римского права в образовании студента-юриста представляет собой ступень в переходе от историко-юридических дисциплин к дисциплинам собственно юридическим.

В первую очередь курс римского частного права призван подготовить студента-юриста к изучению курса российского гражданского права.

Вместе с тем понятия и категории, усвоенные студентами при изучении римского права, будут востребованы не только в курсе гражданского права, но также и в учебных курсах конституционного права, конституционного права зарубежных стран, муниципального права, земельного права, жилищного права, семейного права, гражданского процессуального права, уголовного права, уголовного процессуального права.

Предмет курса римского права составляют нормы римского права, содержание которых неразрывно связано с особенностями их толкования и применения самими римскими юристами. Кроме того, в предмет курса римского права следует, видимо, включить также историю толкования норм римского права юридической наукой стран континентальной Европы и России.

Цель курса римского права имеет две стороны: содержательную и учебно-методическую.

Содержательную сторону образует усвоение основных понятий, категорий и институтов римского права. Для юридического образо-

¹ Санфилиппо Ч. Курс римского частного права: Учебник / Под ред. Д. В. Дождева. М.: БЕК, 2000. С. XV.

вания весьма важно знание норм римского права, владение теми важнейшими категориями юридической науки, которые были разработаны римскими юристами, а затем восприняты и развиты юристами Нового времени.

Вместе с тем еще большее значение в сегодняшнем юридическом образовании имеют *учебно-методические* возможности курса римского права.

Учебно-методической стороной цели изучения курса римского права следует считать усвоение навыков работы с нормами права, их толкования и творческого практического применения¹.

Действительно, римское право представляет собой не сумму юридических текстов², но многовековой опыт толкования, изменения и применения норм права. Особенность такого толкования у римлян составляла нелюбовь к отвлеченным теоретическим абстракциям, глубокое внимание к надобностям изменяющейся общественной жизни, чувство справедливости.

Поэтому научить студента работать с нормами права и показать, каким образом сами римляне толковали, применяли и изменяли ту или иную норму или категорию римского права, значит привить совсем нелишний опыт «творческого практического применения», о котором пишет профессор Е.А. Суханов³.

Особенность этого практикума состоит в предлагаемом студентам материале. Включенные в практикум задачи составлены на основе произведений римских юристов, историков, литераторов. Приводятся фрагменты писем и надписей. В частности, в основу задач положены фрагменты диалогов и судебных речей Марка Туллия Цицерона, выдержки из писем Цицерона и Плиния Младшего, сюжеты, взятые из римской исторической прозы — сочинений Аппиана, Ливия, Плутарха, и из художественных произведений римлян.

¹ «В современных условиях знание и строгое соблюдение законов полностью сохраняет свое значение для подготовки профессионального юриста. Однако теперь в гораздо большей степени требуется понимать смысл гражданского-правовой материи и заложенные в ней возможности практического применения», — отмечает Е.А. Суханов (см.: Гражданское право: Учебник / Отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. В 2 т. Т. I. М.: БЕК, 1998. С. 57).

² См.: Томсинов В.А. Рецепция римского права в Западной Европе в средние века: постановка проблемы // Древнее право. № 1 (3). 1998. С. 173.

³ См.: Гражданское право: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. В 2 т. Т. I. С. 57.

Использование сюжетов, заимствованных у самих римлян, позволяет решить несколько взаимосвязанных учебно-методических задач.

Первая из этих задач — *пояснить содержание основных понятий римского права* на примерах, причем не вымышленных, а взятых непосредственно из римской жизни (ведь известно, что понятия и категории легче воспринимаются при наличии примеров). Так, фрагмент из Тита Ливия дает представление о новации обязательств, в переписке Плиния Младшего находим пример прекращения обязательства прощением долга, Аппиан сообщает о подназначении наследника в завещании Цезаря и т.п.

Решению той же задачи, а именно способствовать пониманию основных категорий римского права, служит словарь понятий и терминов римского права, приведенный ниже.

Вторая учебно-методическая задача практикума заключается в том, чтобы на основе тех же взятых у римлян казусов *показать процесс становления основных юридических конструкций римского права*.

Особенно интересный материал содержится в переписке римских юристов: можно проследить и причины возникновения некоторых понятий римского частного права, и ход рассуждений римских юристов. Например, отрывки из писем Плиния Младшего позволяют видеть процесс возникновения понятия муниципия в римском праве, процесс изменения норм римского наследственного права. Также очень выразительно свидетельствуют об изменении норм римского права фрагменты диалогов Цицерона. Так, мало известный в отечественной юридической литературе казус о сделке, заключенной под влиянием обмана (*Цицерон. Об обязанностях. XIV. 58–60*), — это сведения об одном из первых действительных случаев признания сделки недействительной по преторскому праву.

Использование же фрагментов художественной литературы объясняется тем, что в античных комедиях и трагедиях часто сообщается о типичных для Античности ситуациях, типичных конфликтах. Например, фрагмент из «Сатир» Ювенала поясняет причины введения в римское право категории квазиделиктных обязательств.

Итак, решение заимствованных у самих римлян казусов позволяет проследить изменение норм римского права и практики их применения и выявить особенности такого изменения.

Третья учебно-методическая задача практикума состоит в *выявлении особенностей правового сознания римлян* и, если взять несколько шире, *особенностей римской правовой культуры*.

Некоторые фрагменты писем Плиния и сочинений Цицерона (см., например: *Цицерон. Об обязанностях. III. XIV. 67*) делают очевидным соотношение справедливости и строгого права, публичных и частных начал, юридической обязанности и нравственного либо религиозного долга в правовом сознании и практике правоприменения римлян.

Разбор подобных казусов в рамках практического занятия позволяет заинтересованному студенту, опираясь на знание действительных событий и споров, самому судить о соотношении частных и публичных начал в римском праве, о соотношении права, морали, религии в правосознании римлян и, наконец, о достоинствах и недостатках естественно-правового и нормативистского подходов. Размышление о подобных проблемах теории и философии права на материале норм римского права и заимствованных из произведений римских авторов казусов составляет третью, наиболее сложную, задачу курса римского права.

Различие задач курса обуславливает деление всех задач практикума на две категории: обычные задачи и задачи повышенной сложности. Последние помечены звездочкой (*) после порядкового номера.

Обычные задачи могут быть заданы на дом. Их решают с использованием Дигест Юстиниана или Институций Юстиниана; цель этих задач — служить иллюстрацией важнейшим категориям римского права, таким как Публицианов иск, обязательство из действий в чужих интересах без поручения и т.д.

Цель задач повышенной сложности — показать римское право в его развитии, в изменении его норм и категорий, а также поставить на обсуждение в рамках практического занятия еще не до конца решенные проблемы науки римского права, например вопрос о соотношении *fas* и *jus*, публичного и частного права в системе права римлян. Эти задачи должны быть разобраны на практическом занятии с участием и помощью преподавателя.

МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ

В данном практикуме применительно к каждой теме содержатся и задачи, и теоретический материал. Подготовку к практическому занятию следует начинать с рассмотрения теоретических вопросов данной темы и усвоения основных понятий и терминов римского права.

Теоретические вопросы не рассматриваются в рамках практического занятия — понимание теории римского права студент показывает при решении задачи. Однако без понимания теории римского права успешное решение задач невозможно. Поэтому к решению задачи следует приступать лишь полностью разобрав теоретические вопросы к практическому занятию и усвоив основные понятия и термины.

В практикум включен словарь понятий и терминов римского права. Определения, которые содержатся в этом словаре, составлены на основе римских юридических текстов, поэтому после определения в скобках дана ссылка на соответствующий фрагмент источника.

Автор ни в коем случае не претендует на исчерпывающий характер своих определений. Поэтому использование данного словаря терминов и определений римского права не исключает, а, напротив, предполагает работу со словарем понятий, терминов и определений римского права М.И. Бартошека¹.

После окончания работы над теоретическими вопросами и определениями можно приступать к решению задач. При решении задач рекомендуется: во-первых, мысленно убрать из условия все ненужные подробности; во-вторых, определить те обстоятельства, которые имеют значение для разрешения ситуации, и сформулировать тот вопрос, ответ на который следует искать в источниках права; в-третьих, в источнике определить норму права, по которой разрешается данная ситуация, и обосновать свой выбор; в-четвертых, сделать вывод о должном, с вашей точки зрения, результате применения этой нормы.

¹ См.: *Бартошек М.* Римское право. Понятия, термины, определения. М.: Юрид. лит., 1989.

Так, в задаче следующего содержания:

«Во время иудейской войны на сторону римлян перешел еврейский военачальник, затем писатель Йосеф Бен-Матитяху, известный впоследствии под именем Иосифа Флавия, которое он получил в качестве вольноотпущенника Цезаря Веспасиана.

За личные услуги и сочинение исторического труда об иудейской войне Цезарь пожаловал писателю право проживания в том доме, в котором проживал он сам в бытность частным лицом. Иосиф поселился там с семейством. Впоследствии он развелся с женой и уехал путешествовать».

Вправе ли бывшая жена с детьми проживать в доме Цезаря?»

Имя и биография лица, управомоченного проживать в доме Цезаря, — обстоятельства, явно излишние. Упоминание в задаче Цезаря Веспасиана само по себе достаточное основание не обращаться к Институциям Гая, иным сочинениям классических юристов, поскольку они написаны ранее того времени, о котором идет речь в задаче. Наилучшим источником для решения задачи можно считать, стало быть, Институции Юстиниана.

В то же время существенно важными обстоятельствами следует, безусловно, считать: 1) характеристику права — право проживания, объект которого, как следует из условия задачи, — чужая вещь (вещь Цезаря Веспасиана); 2) указание на то, что управомоченный вселил жену и детей, но затем с женой развелся; 3) указание на длительность его отсутствия — «уехал путешествовать».

Для того чтобы ответить на поставленный в задаче вопрос, необходимо сначала выяснить характер принадлежащего Флавию субъективного права, далее — выяснить, принадлежит ли это право только Флавию или также и членам семьи Флавия, а затем — обратить внимание на факт развода (имеет ли бывшая жена право на проживание?).

Отталкиваясь от той характеристики права, которую содержит задача, — «право проживания», находим в Институциях Юстиниана книгу II, титул V «О праве пользования строением»; в нем — п. 2, согласно которому «тот, кто имеет право пользоваться строением, считается имеющим это право под условием, чтобы только он сам в нем помещался, и это право он не может переносить ни на кого другого. <...> Согласились с тем, чтобы он мог принимать у себя гостя и вправе был жить с женой и детьми <...>». Толкуя этот параграф, выясняем,

что право проживания (*habitatio*) тесно связано с личностью управомоченного. Члены семьи управомоченного (Флавия) не приобретают никаких самостоятельных субъективных прав на помещение. Более того, никто кроме членов семьи и гостей в здании, предоставленном в *habitatio*, по смыслу этого параграфа, проживать не вправе, поэтому бывшая жена Флавия может быть выселена сразу же после развода, вне зависимости от того, проживает Флавий или уехал.

Далее, «право пользования, без потребления плодов <...> прекращается таким же точно образом, каким прекращается и узуфрукт» (Институции Юстиниана. II. V. pr.). Узуфрукт прекращается вследствие неиспользования в течение известного срока (Институции Юстиниана. II. IV. 30). По истечении определенного срока, стало быть, утратит право проживания и Флавий, который не пользуется строением, и те лица, которые по-прежнему остаются членами его семьи, — его дети.

Итак, бывшая жена Иосифа Флавия не имеет права проживать в доме Цезаря после развода; дети сохраняют такое право до истечения срока, установленного для прекращения права пользования в силу давности неиспользования вещи.

Варианты решения задачи не только допускаются, но и приветствуются.

Решение задачи должно быть письменным. Памятники римского права желательно держать под рукой на лекциях и тем более на практических занятиях.

Словарь понятий и терминов римского права может помочь в работе с источниками и памятниками римского права — как уже говорилось, ряд определений заканчивается ссылкой на те фрагменты памятников, которые использованы в создании определения. При этом первая латинская цифра обозначает номер книги, вторая (если есть) — номер титула; арабская цифра обозначает пункт или параграф, например: «Институции Гая. II. 3». Нумерация максимально приближена к внутренней нумерации текста, принятой в издании памятников римского права¹.

¹ См., например: Памятники римского права: Законы XII таблиц. Институции Гая. Дигесты Юстиниана. М.: Зерцало, 1997; Институции Юстиниана / Пер. с лат. Д. Расснера; Под ред. Л.Л. Кофанова, В.А. Томсинова. М.: Зерцало, 1998; *Юлий Павел*. Пять книг сентений к сыну. Фрагменты Домиция Ульпиана / Отв. ред. и сост. Л.Л. Кофанов. М.: Зерцало, 1998.

Перечень источников и литературы по курсу римского права содержит те монографии, статьи, учебные пособия, которые, во-первых, рекомендуются для изучения курса римского права, а во-вторых, доступны студенту в библиотеках.

Темы докладов и рефератов предназначены для организации индивидуальной работы студентов очного отделения. Время доклада — 5—8 минут. Темы докладов и рефератов могут быть также использованы при написании контрольных работ студентами заочного отделения.

ПЛАН ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ

ТЕМА 1. РИМСКОЕ ПРАВО: ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА, ИСТОЧНИКИ

(2 часа)

1. Периодизация истории римского права. Общая характеристика основных памятников римского права.

2. Источники римского права и источники познания римского права.

2.1. Обычай.

2.2. Закон, акт плебисцита.

2.3. Сенатские сентенции, сенатусконсульты.

2.4. Эдикты преторов, эдикты иных магистратов.

2.5. *Responsae* (суждения знатоков права).

3. Публичное и частное право в понимании римских юристов. Основания деления права на публичное и частное.

Основные понятия

Обычай. Обычное право. Обыкновенное. Закон. Законы совершенного вида. Законы менее чем совершенного вида. Законы несовершенного вида. *Responsae*. Эдикт. Постоянный эдикт. Гражданское право (*jus civile*). Преторское право. Естественное право (*jus naturale*). Право народов (*jus gentium*). Публичное право, частное право. Рецепция римского права.

Задачи

№ 1*

По сообщению Тита Ливия, в тяжкие годы войны с Ганнибалом претор Фульвий убедил публиканов принять подряд, увеличив срок платежей [до победы над Ганнибалом]. «<...> Взять подряд явились три общества [публиканов]. У них было два требования: первое: по-

ка они заняты этой службой государству, пусть будут освобождены от военной службы; второе: поскольку корабельный груз может быть уничтожен врагами или бурей, пусть государство берет на свой страх убытки» (*Ливий. История Рима от основания города. XXIII. 48. 10; XXIII. 49. 1–4*)¹.

Условия были приняты, но оказалось, что «поскольку гибель груза, отправленного войску и затонувшего в бурю, ложилась долгом на государство, [публиканы] выдумывали кораблекрушения, которых не было <...> старые разбитые суда нагружали малым количеством дешевого товара, выводили эти суда в открытое море, моряков пересаживали в приготовленные заранее лодки, топили суда и лживо заявляли о множестве погибших товаров» (*Ливий. История Рима от основания города. XXV. 3, 9–10*).

Можно ли отнести те отношения публиканов и государства, о которых пишет Ливий, к предмету регулирования публичного либо частного права?

№ 2*

Марк Туллий Цицерон, поясняя норму гражданского права, согласно которой продавец при продаже должен назвать недостатки продаваемой вещи, известные ему, привел следующий казус: «<...> когда авгуры² собирались наблюдать из крепости авгурии и повелели Титу Клавдию Центулеану, владевшему домом на холме, снести его, так как его вершина мешала совершать ауспиции, то Клавдий объявил о продаже всех строений, их купил Публий Кальпурний Канарий. И вот Кальпурний, разрушив строения и узнав, что Клавдий объявил об их продаже уже после того, как авгуры велели ему их снести, обратился к арбитру с иском *насчет всего того, что ему должно быть дано и для него сделано в соответствии с доверием*. Решение вынес Катон <...>: «Так как [Клавдий], продавая поместье, об этом обстоятельстве знал, но о нем не сообщил, то он должен возместить убыток купившему» (*Цицерон. Об обязанностях. XVI, 65*)³.

¹ Цит. по: *Ливий Тит. История Рима от основания города* / Пер. М.Е. Сергеенко; Под ред. В.М. Смирин; Отв. ред. Е.С. Голубцова. Т. II. М.: Наука, 1994.

² Жрецы, которые наблюдали птиц и гадали по их полету и крику.

³ Цит. по: *Цицерон М.Т. Об обязанностях* // *Цицерон М.Т. О государстве. О законах. О старости. О дружбе. Об обязанностях. Речи. Письма* / Предисл. Е.И. Темнова. М.: Мысль, 1999.