

## ФРАГМЕНТЫ ДОМИЦИЯ УЛЬПИАНА

Домиций Ульпиан был одним из известнейших юрисконсультов Римской империи. Он родился в Тире и деятельность свою начал со времени правления Септимия Севера в Риме, всесторонне и глубоко изучая право. Ульпиан написал многочисленные, посвященные изложению и комментариям права труды, из них наиболее значительными считались «К эдикту» в 83 книгах, в которых рассматривалось преторское право, и «К Сабину» в 51 книге, посвященный гражданскому праву. Когда к власти пришел Александр Север, опекуном которого был Ульпиан, император назначил его префектом претория. В этой должности Ульпиан пользовался большой властью и влиянием, но, пытаясь ввести более строгую дисциплину в армии, вызвал к себе ненависть военных кругов, приписывавших ему те проводившиеся правительством Александра Севера мероприятия, которые вызвали их неодобрение. В 228 г. Ульпиан был убит во время солдатского мятежа. При кодификации римского права его сочинения широко использовались, но из самих этих сочинений до нас дошли лишь незначительные отрывки. Так называемые «Фрагменты» сохранились в галльском кодексе X в. Считается, что они представляют собой выдержки из сочинения Ульпиана «О правилах», написанного в правление Каракаллы одновременно с «Институциями», служившими для учебных и справочных целей, так же как и труд «О правилах». Когда именно были составлены «Фрагменты», точно не известно, возможно, в правление Константина, но, может быть, и позже, хотя не позднее V в.

Несколько фрагментов из «Институций» записаны на двух листах, представляющих собой отрывок рукописи V в., возможно, содержавшей все это сочинение. Также на случайно найденных четырех листах были обнаружены фрагменты труда Ульпиана «О правах фиска».

### ДОМИЦИЙ УЛЬПИАН. ФРАГМЕНТЫ

1. Совершенен такой закон, который запрещает что-либо делать, а если это сделано, считает недействительным, как, например, закон... Несовершенен такой закон, который запрещает что-нибудь делать, и если это сделано, не отменяет и не налагает наказания на того, что поступил вопреки закону, таков, например, закон Цинтия<sup>1</sup>, который запрещает дарить более двух тысяч ассов (кому-нибудь), за исключением некоторых лиц, например когнатов, но, если подарено больше, не отменяет (дарения). 2. Менее совершенен закон, который запрещает что-нибудь делать, а если это сделано, не отменяет, но налагает наказание на того, кто поступил вопреки закону; таков, например, закон Фурия о завещаниях<sup>2</sup>, который запрещает всем, кроме лиц, для которых сделано исключение, принимать более тысячи ассов по легату или (дарению) на случай смерти, и в наказание тому, кто принял, устанавливает штраф в четырехкратном размере. 3. Закон может (возникнуть в результате) рогации, т. е. он издан, или абrogации, т. е. отмены прежнего закона, или дерогации, т. е. отмены части первоначаль-

<sup>1</sup> Закон, изданный в 202 г. до н.э.

<sup>2</sup> Закон, изданный в 183 г. до н.э. и отмененный законом Фальцидия.

ного закона, или суброгации, т. е. прибавления чего-либо к первоначальному закону, или оброгации, т. е. какого-либо изменения в первоначальном законе... 4. Нравы — это молчаливое согласие народа, укоренившееся благодаря долговременной привычке.

1. *Об отпущенниках*. 5. Есть три категории отпущенников: римские граждане, латины-юнианы и (те, кто считается) из числа дедитициев. 6. Римские граждане — это те отпущенники, которые отпущены законным образом, т. е. виндиктой, или по законному цензу, или по завещанию с соблюдением всех правовых норм. 7. Виндиктой отпускают на свободу в присутствии магистрата римского народа, например, консула, претора или проконсула. 8. По цензу отпускали некогда тех, кто во время проводившегося каждое пятилетие ценза в Риме по приказу господ вписывался в ценз среди римских граждан. 9. Чтобы отпущенные по завещанию становились свободными, установил закон XII таблиц, который утвердил данные по завещаниям освобождения в таких словах: «да будет законным то, как (кто-нибудь) распорядился в завещании своим имуществом». 10. Латины — это те отпущенники, которые отпущены не согласно с законом, как, например, в присутствии друзей, если этому не препятствовали никакие правовые нормы; некогда претор защищал видимость их свободы, ибо согласно праву они оставались рабами. Теперь же они свободны и по праву благодаря закону Юния<sup>3</sup>, по которому отпущенные в присутствии друзей именуется латинами-юнианами. 11. В числе дедитициев находятся те, кто был в наказание закован господами или заклеямен, или те, кто по обвинению в преступлении был подвергнут пытке и оказался виновным, или те, кто был выдан (господами) для участия в гладиаторских играх или для борьбы со зверьями и поэтому был брошен на арену или в тюрьму, но затем каким-нибудь образом был отпущен на свободу. И это утвердил закон Элия-Сентия<sup>4</sup>. 12. Этим законом оговорено также, чтобы отпущенный виндиктой раб моложе 30 лет не становился римским гражданином, если только это дело не будет одобрено советом. Поэтому раба такого возраста, отпущенного без (одобрения) совета, (закон) считал оставшимся рабом; отпущенного же по завещанию он приказал рассматривать так же как и (такого раба), который пребывает на свободе по воле господина, и, следовательно, он становится латином. 13. Тот же закон запретил господину, которому менее 20 лет, отпускать на волю раба, за исключением тех случаев, когда совет это дело утвердит. 13<sup>a</sup>. В совет же входят в Риме пять сенаторов и пять римских всадников, в провинциях же — 20 рекуператоров<sup>5</sup> римских граждан. 14. Если господин, являющийся несостоятельным должником, по завещанию отпускает раба и назначает его наследником, то даже если ему меньше 30 лет, или он находится в таком положении, что должен стать дедитицием, он все же становится римским гражданином и наследником, если только по этому завещанию нет другого наследника<sup>6</sup>. Если (в завещании) приказано, чтобы двое или больше были свободными и наследниками, то свободным и наследником становится тот, кто написан первым, что установлено законом Элия-Сентия. 15. Тот же закон запрещает отпускать на свободу с целью обмануть кредитора или патрона. 16. Кто владеет рабом по преторскому, но не по квиритскому

<sup>3</sup> Закон, изданный в 18 г. до н. э.

<sup>4</sup> Законы, изданные в 3 г. н. э., регулировали отпуск на волю рабов.

<sup>5</sup> Рекуператоры — судьи, назначавшиеся в известных случаях для решения гражданских дел, первоначально между римскими гражданами и провинциалами, впоследствии — и между римскими гражданами.

<sup>6</sup> Раб, отпущенный по завещанию и назначенный наследником, обязан был принять наследство, претерпеть вместо завещателя или его сына бесчестье, связанное с продажей имущества банкрота, и по возможности удовлетворить кредиторов. См. «Институции» Гая, II, 153—155.

праву, тот, отпуская его на свободу, делает его латином. Считается, что кто-нибудь владеет рабом по преторскому праву тогда, когда, например, римский гражданин купит у римского гражданина раба и раб будет передан (покупателю), но не мандипирован, и право собственности не будет оформлено по *in iure cessio*<sup>7</sup> и раб не будет находиться в его владении в течение года. Ибо пока что-либо из этого не будет иметь места, тот раб будет находиться в преторской собственности покупателя, но по квиритскому праву будет принадлежать продавцу. 17. Женщина, находящаяся под опекой, а также опекаемый и опекаемая (малолетние) не могут отпускать на волю раба без санкции опекуна. 18. Если один из владельцев отпускает на волю общего раба, то он теряет свою часть и за ее счет возрастает часть совладельца, особенно если он отпустит его таким образом, что (раб), если бы он был его собственным, должен был бы стать римским гражданином. Если же он отпустил (раба) в присутствии друзей, то обычно считается, что он ничего (вообще) не совершил. 19. Если раб, на которого один имеет собственность, а другой usufrukt, отпущен собственником, то он не становится свободным, но является рабом без господина. 20. После смерти наследника или до назначения наследника нельзя давать свободу по завещанию, кроме как по завещанию солдата. 21. При назначении наследников в половинных долях данная свобода, если оба притязают на наследство, не имеет силы; по древнему праву она имела силу только для заявившего притязания первым. Однако после закона Папия-Поппея<sup>8</sup>, который делал часть не принявшего наследство выморочным имуществом, она могла иметь силу, если первый наследник имел или право многодетного, или давнее право; если же он не имел (таких прав), то силы не имела, так что на место не притязющего на наследство легатария наследниками становятся отцы<sup>9</sup>. Некоторые, однако, считают, что и в таком случае она имеет силу. 22. Тот, кому по завещанию приказано быть свободным, вскоре после того как даже один из наследников примет наследство, становится свободным. 23. Законная свобода по завещанию может быть дана тем рабам, которые и во время составления завещания и ко времени смерти завещателя принадлежали ему по квиритскому праву. 24. Закон Фуфия-Каниния повелевает, чтобы по завещанию из троих рабов не освобождали более двух, из числа от четырех до десяти позволяется отпускать половину, от десяти до тридцати — треть, с тем, однако, чтобы из этого числа можно было отпускать и пятерых, так же как и в предыдущем количестве; от тридцати до ста — четвертую часть и равным образом, как и в предыдущем случае, можно отпустить десятерых; от ста до пятисот — пятую часть и, так же как и в предшествующем числе, можно освободить двадцать пять. И, наконец, (закон) предписывает, чтобы вообще свободными не становилось более ста человек по чьему бы то ни было завещанию. 25. Этот же закон предусматривает, чтобы освобождения рабам в завещаниях давались поименно.

**II. О статулиберах.** 1. Тот, кому по завещанию приказано быть свободным на каком-нибудь условии, называется статулибером. 2. Потому что пока не выполнено условие, он — раб наследника, когда же он его выполнит, сейчас же становится свободным. 3. Если статулибер отчуждается

<sup>7</sup> *In iure cessio* — форма приобретения права собственности в виде мнимого иска: приобретающий выступал в виде мнимого истца, продающий — мнимого ответчика, и претор разрешал мнимый спор, присуждая вещь истцу.

<sup>8</sup> Изданные при Августе законы об обязанности вступать в брак и иметь детей и об ограничении ряда прав бездетных лиц.

<sup>9</sup> Т. е. лица, имевшие детей, которые при наследовании той части имущества, которая по прежним законам могла считаться выморочной, имели преимущество по сравнению не только с бездетными, но и с фиском.

наследником или приобретается кем-нибудь согласно сроку давности владения, условие переходит вместе с ним. 4. Получивший приказание быть свободным на таком условии: «если даст наследнику десять тысяч», даже если будет отчужден наследником, то, дав деньги покупателю, достигает свободы; и это приказывает закон XII таблиц. 5. Если наследник сделает так, чтобы статулибер не мог выполнить условия, он все равно становится свободным, как будто бы выполнил условие. 6. Если кому-либо приказано дать постороннему деньги и быть свободным, а тот, кому ему приказано дать, или не хочет принять (деньги), или умрет до того, как (их) примет, он все же становится свободным, как если бы дал деньги. 7. Свободу можно дать и непосредственно, таким образом: «да будет он свободным, пусть будет свободным, я приказываю, чтобы он был свободен» или посредством фидеикомисса, как, например: «прошу, уверяю честности моего наследника, чтобы он отпустил на волю раба Стиха». 8. Тот, кому прямо приказано быть свободным, делается посмертным отпущенником завещателя, тот же, кому свобода дана по фидеикомиссу, становится отпущенником не завещателя, а отпущившего. 9. Тому, кому по фидеикомиссу можно поручить предоставить какую-нибудь вещь, можно по фидеикомиссу поручить и (предоставить) свободу. 10. По фидеикомиссу свободу можно давать как собственному рабу завещателя, так и (рабу) наследника или легатария, или какому угодно чужому рабу. 11. Если по фидеикомиссу дана свобода чужому рабу, а господин не продает его по справедливой цене, освобождение теряет силу, потому что невозможно установить цену за освобождение. 12. Свобода может быть как дана, так и отнята как непосредственно завещанием, так и приписками к завещанию, подтвержденными завещанием, чтобы она была отнята таким же образом, как и дана.

*III. О латинах.* 1. Латины получают квиритское право такими способами: по милости принцепса, благодаря детям, вторичному торжественному отпуску на волю, военной службе, кораблю, зданию, пекарне; кроме того, по сенатусконсульту — женщина, трижды родившая. 2. По милости принцепса латин получает римское гражданство, если исходатайствует у императора квиритское право. 3. Благодаря детям квиритского права достигает латин, которому во время отпуска на волю было меньше 30 лет: ибо в законе Ювия оговорено, что если он возьмет в жены римскую или латинскую гражданку, засвидетельствовав, что взял жену для рождения детей, и затем родится сын или дочь, то, когда им исполнится год, он может представить дело на рассмотрение претора или презида провинции и стать римским гражданином как сам, так и (его) сын, дочь и жена, т. е. если она и сама латинка; ибо если жена — римская гражданка, то и дети — римские граждане, согласно сенатусконсульту, который был издан по инициативе божественного Адриана. 4. Благодаря вторичному освобождению римским гражданином становится тот, кто после того как получил латинское гражданство, когда ему будет более 30 лет, будет вторично отпущен на свободу законным образом тем, чьим рабом он был по квиритскому праву. Таковому дано право по сенатусконсульту<sup>10</sup>, чтобы и его дети получали квиритское право. 5. Благодаря военной службе квиритское право получает латин, если прослужит шесть лет в Риме в (когортах) стражи, (что было установлено) законом Виселлия<sup>11</sup>. Впоследствии сенатусконсультом ему было дано право получить квиритское право, если он прослужит в (когортах) стражи три года. 6. Благодаря кораблю латин получает римское гражданство, если построит корабль (вместимостью не меньше, чем на десять тысяч модиев пшеницы, и будет доставлять в Рим

<sup>10</sup> Сенатусконсульт, принятый при Веспасиане в консульство Пегаса и Пувиона.

<sup>11</sup> Закон, изданный в 24 г. н. э.

зерно в течение шести лет, что установлено эдиктом божественного Клавдия...) <sup>12</sup>.

*IV. О правоспособных (sui iuris) лицах.* 1. Правоспособны главы своих фамилий, т. е. отец фамилии и мать фамилии. 2. Те, кто родился от известной матери и неизвестного отца, считаются незаконнорожденными.

*V. О тех, кто находится под властью.* 1. Под властью родителей состоят дети, рожденные в законном браке. 2. Брак законен, если между теми, кто его заключил, существует право на брак и мужчина достиг возмужалости, и женщина способна к брачной жизни, и оба, если они правоспособны, дали свое согласие или, если они находятся под властью, (согласие дали) родители. 3. Право на брак — это возможность взять законную жену. 4. Право на брак имеют римские граждане с римскими гражданками, с латинскими же (гражданками) и перегринками только в том случае, если такое право даровано. 5. С рабами нет никакого права брака. 6. Между родителями и детьми в любой степени (родства) права на брак нет. Между родственниками по боковой линии некогда нельзя было заключать брак только до четвертой степени родства, теперь же дозволено брать жену из третьей степени родства, но, однако, только дочь брата, но не сестры, ни сестру отца, ни сестру матери, хотя они относятся к той же степени родства. Нельзя также брать в жены ту, которая была нашей мачехой, или падчерицей, или невесткой, или тещей. 7. Тот, кто возьмет в жены ту, которую нельзя брать, заключает кровосмесительный брак и поэтому его дети не находятся под его властью, но считаются незаконнорожденными, как бы зачатыми вне брака. 8. Если имеется право на брак, дети всегда следуют за отцом, если же права на брак нет, они получают то же положение, что мать, за исключением того, что от перегринки и римской гражданки рождается перегрин, ибо закон Миниция предписывает, чтобы тот, кто родился от одного из родителей перегринки, следовал за тем родителем, положение которого хуже. 9. От римского гражданина и латинки рождается латин, а от свободного и рабыни — раб, ибо так как в этих случаях нет права на брак, и ребенок получает тот же статус, что мать. 10. Относительно тех, кто рождается от заключенного по закону брака, учитывается время зачатия, относительно тех, кто был зачат незаконно, — время рождения; так, например, если зачат рабыня, а затем, будучи отпущенной на волю, родит, она рождает свободного, ибо она зачала незаконно, а так как во время родов она свободна, то и ребенок также свободный...

*VI. О приданом.* 1. Приданое или дается, или определяется, или обещается. 2. Определить приданое может женщина, которая собирается выйти замуж, а также должник женщины, если он говорит по ее приказанию; а также отец женщины или ее дед со стороны отца. Дать и обещать приданое могут все. 3. Приданое называется или проистекающим из права, и это такое, которое дает отец женщины, или случайное, и это такое, которое дает кто угодно другой. 4. Если женщина умрет, состоя в браке, приданое, данное отцом, возвращается отцу, пятая часть, на вечное время сохраняющаяся за каждым из детей, остается у мужа. Если отца нет, (приданое) остается у мужа. 5. Случайное приданое всегда остается у мужа, за исключением тех случаев, когда тот, кто его дал, получил обязательство, что (приданое) к нему вернется; такое приданое специально называется рецепторным. 6. Если совершен развод, то когда женщина сама правоспособна,

<sup>12</sup> Содержание несохранившейся части этого параграфа может быть восстановлено по «Институциям» Гая (I, 33—34): по эдикту Нерона если латин, имевший состояние в 200 000 и более сестерциев, строил в Риме дом, в который вкладывал не менее половины состояния, он получал римское гражданство. Траян постановил, чтобы латин, в течение трех лет имевший в Риме пекарню, в которой ежедневно перемалывается не менее ста модиев муки, получал квинритское право.

она сама имеет право вчинить иск об имуществе жены, т. е. требовать обратно приданое; если же она находится под властью отца, то право иска имеет отец с присоединением личности дочери, причем безразлично, дано ли приданое как проистекающее из права или оно случайное. 7. Если женщина умерла после развода, то ее наследнику дается право иска только в том случае, когда муж медлит с возвращением приданого женщины. 8. Если приданое содержит (то, что имеет) вес, число, меру, то возвращается за год, два, три; и если (муж) целиком не вернет (в срок приданое), на него можно подать в суд. Остальное (имущество, входящее) в приданое, возвращается сразу. 9. Право на удержание (части) приданого дается с учетом или детей, или обычаев, или расходов, или подаренных вещей, или украденных вещей. 10. Из-за детей удержание производится, если развод произошел по вине женщины или (ее) отца, под властью которого она состоит; тогда в пользу каждого из детей удерживается шестая часть приданого, однако не более чем три (такие части). 11. При удержании шестых частей, если брак возобновлен, приданое, бывшее раз оцененным, не может снова оцениваться, за исключением тех случаев, когда брак заключен с другим. 12. Из-за (дурных) прав в более серьезных случаях удерживается шестая часть (приданого), в более легких — восьмая. Более тяжелый случай — прелюбодеяние; более легкие — все остальные. 13. Нарушение добрых прав мужем карается в отношении приданого так, что он должен вернуть его за год, причем в случае более серьезного нарушения он должен отдать его сразу, при менее серьезном — за шесть месяцев. Относительно того приданого, которое возвращается сразу, он должен столько вернуть из дохода, сколько вносится при возвращении приданого, выплачиваемого в течение трех лет. 14. Есть три вида расходов: их называют или необходимыми, или полезными, или служащими для удовольствия. 15. Необходимые — это те затраты, которые, если они не будут произведены, приведут к порче приданого, например если кто-нибудь отремонтирует разрушающиеся здания. 16. Полезные — это такие, которые, если они не будут сделаны, не приведут, правда, к порче приданого, но, если будут сделаны, оно станет более доходным, как, например, если муж насадит виноградники и оливковые деревья. 17. Служащие для наслаждения — это такие, которые, если они не будут произведены, приданое не ухудшат, а если будут произведены, оно не станет более доходным, что имеет место в отношении насаждения садов, живописи и тому подобных вещей...<sup>13</sup>

*VII. О праве дарений между мужем и женой.* 1. Дарение между мужем и женой не имеет законной силы, за исключением некоторых определенных случаев, а именно, на случай смерти, на случай развода, ради отпуска на свободу раба. Сверх того, установлениями принципсов женщине дается право дарить своему мужу для того, чтобы он был почтен императором сенаторским или всадническим достоинством или тому подобной почестью. 2. Если жена похитит у мужа вещи по причине развода, то она отвечает по иску о похищенных вещах. 3. Если муж примет обязательство за жену или потратится на ее имущество, то после развода он может себя обеспечить по этому делу трибунской стипуляцией<sup>14</sup>. 4. Под властью родителей состоят и те дети, относительно которых доказано, что брак был заключен по ошибке между лицами неравного положения, ибо, согласно сенатусконсульту, если римский гражданин по неведению возьмет в жены латин-

<sup>13</sup> Подробное определение различных видов затрат, сделанных мужем в связи с управлением приданым жены, и расчетов по этим затратам см. «Дигесты», XXV, 1.

<sup>14</sup> Народные трибуны, если к ним обращались мужья, которые должны были вернуть приданое, могли прийти им на помощь. Если те могли доказать наличие такой стипуляции.

ку или перегринку, или ту, которая находится в числе дедитициев, или если римская гражданка по ошибке выйдет замуж за перегринина или того, кто находится в числе дедитициев, как будто бы он был римским гражданином или даже латином по закону Элия-Сентия, то если от имени тех детей, которые родились из этого брака, это дело будет доказано, римское гражданство дается как детям, так и родителям, кроме тех, кто находится в числе дедитициев; а вследствие этого дети поступают под власть родителей.

*VIII. Об усыновлениях.* 1. Под властью родителей состоят не только родные дети, но и приемные. 2. Усыновление совершается или через посредство народа, или через посредство претора или презида провинции. То усыновление, которое совершается через посредство народа, специально именуется аррогацией. 3. Через посредство народа усыновляются правоспособные лица, через посредство же претора отдаются для усыновления сыновья, состоящие под властью отца. 4. Аррогация совершается только в Риме, усыновление же и в провинциях в присутствии презида. 5. Через посредство претора или презида провинции усыновляются лица как мужского, так и женского пола, и как совершеннолетние, так и малолетние. Через посредство римского народа женщины даже и теперь не аррогируются; подопечные же, которых прежде также нельзя было усыновить аррогацией, теперь, согласно установлению божественного Антонина Пия, могут (быть усыновлены аррогацией) после расследования их дела. 6. Тот, кто не может зачать, как, например, евнух, может усыновлять обоими способами; то же право действует и относительно лиц, не состоящих в браке. 7. Так же и тот, кто не имеет сына, может усыновить (кого-нибудь) на место внука. 7<sup>a</sup>. Женщины не могут усыновлять ни одним способом, ибо они не имеют под своей властью родных детей. 8. Если отец семьи усыновляется посредством аррогации, то его дети переходят под власть аррогатора как внуки.

*IX. О тех, кто под властью (in manu)...* 1. Через посредство конфарреации женщина поступает под власть при произнесении определенных слов и в присутствии 10 свидетелей и с совершением торжественного жертвоприношения, при котором применяется пшеничный хлеб (farreus).

*X. Каким образом те, кто находится под властью (in potestate, in manu mancipiove), освобождаются на основании права.* 1. Дети от отцовской власти освобождаются путем эманципации, т. е. если они, после того как были манципированы, отпущены на свободу. Сын становится правоспособным, будучи трижды манципирован и трижды отпущен на свободу: это повелевает закон XII таблиц в таких словах: «если отец сына трижды продаст, то сын да будет свободен от отца». Остальные же потомки, кроме сына, как мужского, так и женского пола становятся правоспособными после одной манципации и одного отпуска на свободу. 2. Со смертью отца сын и дочь становятся правоспособными, со смертью же деда внуки становятся правоспособными только в том случае, если они после смерти деда не должны быть под властью отца, как, например, если ко времени смерти деда их отец или уже умер, или отпущен из-под власти (отца): ибо если ко времени смерти деда их отец был под его властью, то по смерти деда они переходят под власть отца. 3. Если отца или сына лишают огня и воды, отцовская власть прекращается, ибо тот, кто лишен огня и воды, становится перегринном, а ни перегрин римского гражданина, ни римский гражданин перегринина не могут иметь под своей властью. 4. Если отец взят в плен врагами, он становится как бы рабом врагов, но, однако, если он возвращается, он получает обратно все свои прежние права по праву постлиминия. Но пока он находится у врагов, на этот промежуток времени отцовская власть над сыном находится в неопределенном положении;

а когда он вернется от врагов, он будет иметь сына под своей властью; если же он там умрет, сын будет правоспособным. Если же сын будет взят в плен врагами, то тоже вследствие права постлиминия власть отца в этот промежуток времени будет находиться в неопределенном положении. 5. Под властью родителей перестают находиться и те, кто посвящается в фламьны Юпитера или избирается девами Весты...<sup>15</sup>.

*XI. Об опеке.* 1. Опекуны назначаются лицам как мужского, так и женского пола, но лицам мужского пола только несовершеннолетним из-за слабости их возраста; женщинам же как малолетним, так и совершеннолетним и из-за слабости их пола, и из-за неосведомленности в судебных делах. 2. Опекуны бывают как законные, так и назначенные сенатусконсультами, или введенные по обычаю. 3. Законные опекуны — это те, (обязанности) которых проистекают из какого-либо закона, главным же образом законными называют тех, кто введен законом XII таблиц, и это или по ясным (причинам) агнаты, или по последствиям, (вытекающим из общих отношений), патроны. 4. Агнаты — это когнаты со стороны отца мужского пола, происходящие по мужской линии, той же фамилии, как, например, братья по отцу, дяди по отцу, сыновья брата, двоюродные братья со стороны отца...<sup>16</sup>. 5. Тот, кто отпустит на свободу свободное лицо, манципированное ему или отцом, или фиктивным покупателем, по аналогии с патроном становится опекуном, который называется фидуциарным опекуном. 6. Законные опекуны могут передать другим право опеки. 7. Тот, кому передано право опеки, называется опекуном-цессицием; если он умрет или будет изменен его гражданский статус, или далее переуступит другому опеку, то опека возвращается к законному опекуну. Но если и законный опекун умрет или будет изменен его гражданский статус, то погашается и переданная опека. 8. Что касается агнатов, то в наше время переданная опека не имеет места, так как было дозволено передавать право опеки над женщинами, но не над лицами мужского пола; законную же опеку над женщинами отменил закон Клавдия, за исключением опеки патронов. 9. Законная опека теряется с изменением гражданского статуса. 10. Родов изменения гражданского статуса (*capitis minutionis*) есть три: наибольший, средний и наименьший. 11. Наибольший род изме-

<sup>15</sup> Лакуна может быть восстановлена на основании «Институций» Гая (I, 136—141), из которых явствует, что женщина, переходившая под власть (*in manu*) мужа, не всегда освобождалась от власти отца. Последнее имело место лишь тогда, когда брак заключался путем мнимой покупки — *coemptio*, в результате чего жена становилась в положение дочери мужа и освобождалась от власти мужа, так же как дочь — от власти отца, т. е. в случае его смерти, лишения его огня и воды, манципации. Находящиеся *in manus* или *in causa manus*, т. е. на месте рабов, освобождались vindиктой, по цензу, по завещанию, причем в этих случаях закон Элия-Сентия не действовал, так что ни возраст отпускающего и отпускаемого, ни число отпускаемых, ни наличие у отпускающего патрона или кредитора значения не имели. Состоящие *in manus* могли получать свободу по цензу даже против воли тех, под чьей властью состояли, за исключением тех, кого отец отдал, чтобы затем реманципировать и снова иметь под своей властью, а также тех, кого отец отдал в наказание, например, если был привлечен к ответу за совершенную им кражу и отдал их потерпевшему вместо денежного возмещения. Против находящихся *in manus* нельзя было позволять себе никаких обидных действий, так как в противном случае виновный отвечал за оскорбление. Обычно *in manus* человек находится один момент (т. е. при совершении формальности, требуемой эманципацией) за исключением тех, кто отдан отцом в наказание за вину.

<sup>16</sup> Лакуна восстанавливается по «Институциям» Гая (I, 164—165), где говорится, что из агнатов опекунами назначаются ближайшие и что на основании закона XII таблиц опекунами малолетних отпущенников являются патроны и сыновья патронов. Хотя закон XII таблиц об этом и не говорит прямо, но поскольку он говорит, что наследство умерших без завещания отпущенников переходит к патрону и его детям, древние считали, что им принадлежит и опека, по аналогии с агнатами, имевшими те же права на наследство.

нения гражданского статуса — это тот, который ведет к лишению и гражданства, и свободы, как, например, когда продается кто-нибудь, не прошедший ценза, или когда женщина, соединившаяся с чужим рабом, по заявлению господина становится его рабыней на основании клавдианского сенатусконсульта. 12. Средним изменением гражданского статуса называется такое, которое ведет только к потере гражданства, свобода же сохраняется; это происходит с тем, кто отлучается от воды и огня. 13. Минимальное изменение гражданского статуса — это такое, при котором сохраняется и свобода, и гражданство, но меняется статус человека, что происходит при усыновлении и переходе жены под власть мужа. 14. То, что в завещании опекуны должны быть названы поименно, подтверждается тем же законом XII таблиц в таких словах: «да будет законно то, что он завещал относительно денег и опеки над своим имуществом»; такие опекуны называются дативными. 15. Родители могут по завещанию назначать опекунов детям, которые находятся под их властью. 16. Назначать по завещанию опекунами можно тех, кто имеет право составлять завещание, кроме латинов-юнианов; ибо латин имеет право составлять завещание, но не может назначаться опекуном, так как это запрещает закон Юния. 17. Если назначенный в завещании опекун подвергнется изменению гражданского статуса (минимального рода), он не теряет опеки; но если он откажется от опеки, то перестает быть опекуном. Отказаться от опеки — значит сказать, что он не хочет быть опекуном; но передать право на опеку назначенный по завещанию не может; с другой стороны, законный опекун может передать право на опеку, но отказаться от нее не может. 18. Закон Атилия предписывает, чтобы женщинам и малолетним, не имеющим опекунов, они назначались преторами и большей частью народных трибунов, и таких опекунов мы называем атилиановыми. Но поскольку закон Атилия имеет место в Риме, законом Юния и Тития предусмотрено, чтобы в провинциях сходным образом опекуны назначались их президами. 19. Закон Юния предписывает, чтобы опекуном несовершеннолетнего латина или латинки становился тот, кому он или она до отпуска на свободу принадлежали по квиритскому праву. 20. Согласно закону Юния о браке сословий, опекуном женщины или девушки префект Рима назначает того, кто по этому же закону мог бы вступить с ней в брак, с тем, чтобы он давал, устанавливал, общал ее приданое, так же как если бы подопечная имела законного опекуна. Впоследствии сенат постановил, чтобы и в провинциях таким же образом их президы назначали опекунов с теми же целями. 21. Кроме того, сенат постановил, чтобы вместо немого или сумасшедшего опекуна назначался другой опекун для установления приданого. 22. Вообще, согласно сенатусконсульту, опекун дается той женщине, у которой опекун отсутствует, если только это не патрон, ибо на место отсутствующего патрона отпущенница не может просить опекуна, за исключением случаев получения наследства или вступления в брак. То же дозволяется относительно подопечной сыну патрона. 23. Кроме того, сенат постановил, чтобы, если опекун подопечной или подопечного как подозрительный отстранен от опеки или освобожден от нее по законной причине, на его место был назначен другой опекун. 24. По обычаю опекун дается женщине или подопечному, которые хотят вчинить иск своему опекуну или с ним законным образом судиться, чтобы он действовал в качестве уполномоченного, ибо сам опекун не может быть уполномоченным в собственном деле; такой опекун называется преторским, обо он обычно назначается городским претором. 25. Опекуны подопечных и ведут дела и удостоверяют совершение юридических актов; опекуны же женщин только удостоверяют совершение юридических актов. 26. Если опекунов несколько, то они все во всех делах должны подтвердить совершение юри-

дических актов, кроме как в тех случаях, когда опекуны назначены по завещанию, ибо из них достаточно и удостоверения одного. 27. Удостоверение опекуна необходимо женщине в таких делах: если она вчиняет иск или судится законным образом, если дает обязательство, если ведет дела по гражданскому праву, если дозволяет своей отпущеннице пребывать в сожителстве с чужим рабом, если отчуждает вещи, правоспособные к манципации. Для малолетних, кроме того, удостоверение опекуна необходимо и при отчуждении вещей, не правоспособных к манципации. 28. Лица мужского пола освобождаются от опеки при возмужании; возмужавшими кассианцы<sup>17</sup> считают тех, кто по виду своего тела представляется возмужавшим, т. е. могут зачать; прокулианцы же — того, кому исполнилось 14 лет; по мнению Приска, возмужалый — тот, в ком соединяются оба условия — и вид тела и число лет. 28<sup>a</sup>. Женщины же освобождаются от опеки с получением права многодетных матерей; отпущенница, состоящая под опекой патрона, по закону освобождается от нее, получив право матери четырех детей (свободнорожденная — право матери трех детей).

*XII. О кураторах.* 1. Кураторы бывают или законные, т. е. те, кто назначается согласно закону XII таблиц, или почетные, т. е. те, кто утверждается претором. 2. Закон XII таблиц предписывает, чтобы сумасшедший, а также расточитель, которому запрещено пользоваться его имуществом, находились под куратурой агнатов. 3. Претор утверждает куратором того, кого сам претор хочет, для отпущенников расточителей, а также для свободнорожденных, которые, будучи назначены наследниками в завещании родителей, проматывают имущество; им куратор по закону назначен быть не может, ибо такой свободнорожденный был назначен наследником отца по завещанию, а не наследовал умершему без завещания; отпущенник же никоим образом не может быть наследником отца, так как не считается имеющим отца, поскольку рабское родство не считается ни во что. 4. Кроме того, претор по закону Плетория назначает куратора и тому, кто, недавно возмужав, не может должным образом смотреть за своими делами...

*XIII. О бездетном, холостяке и отце, имеющем одного ребенка.* 1. Законом Юлия<sup>18</sup> запрещается сенаторам, а также их сыновьям брать в жены отпущенниц, а также тех, кто сам или их отец, или мать занимались актерским искусством. 2. Так же и другим свободнорожденным запрещается брать в жены тех, кто открыто торгует своим телом, и сводниц, и тех, кто отпущен на свободу сводником или сводницей, и пойманных при прелюбодеянии, и осужденных государственным судом, и занимающихся сценическим искусством; к ним маурицианский сенатусконсульт прибавил осужденных сенатом...

*XIV. О наказании по закону Юлия.* 1. Закон Юлия дает освобождение (от обязанности вступить в брак) женщинам на год после смерти мужа, на шесть месяцев после развода; закон же Папия — после смерти мужа на два года, после развода на год и шесть месяцев...

*XV. О десятине.* 1. Муж и жена могут вследствие брака брать друг у друга десятину. Если у них остаются дети от другого брака, то кроме десятины, которую они берут в результате (своего) брака, они получают столько десятин, сколько у них детей. 2. Если они потеряют общих сына

<sup>17</sup> Кассианцы — последователи юриста Кассия Лонгина, жившего при Нероне и Веспасиане, считавшегося главой школы сабинианцев, названной по имени юриста Мазурия Сабина, современника Тиберия и Клавдия. Прокулианцы были последователями жившего при Тиберии юриста Семпрония Прокула, возглавлявшего школу, основанную юристом Антистием Лабеоном, современником Августа. Приск — юрист времен Траяна и Адриана.

<sup>18</sup> См. прим. 8

или дочь после дня, когда им дают имя<sup>19</sup>, то на каждого прибавляется одна десятая, если же потеряют двоих после дня, когда им дается имя, прибавляются две десятины. 3. Кроме десятины муж и жена могут брать узуфрукт на третью часть имущества и еще столько же таких частей имущества, сколько у них будет детей. Кроме того, женщина помимо десятины (может брать) вторично отказанное ей приданое.

*XVI. О нераздельном праве приобретать по завещанию между мужем и женой.* 1. В некоторых случаях муж и жена имеют право целиком получать наследство друг друга, как, например, если они оба или один из них еще не достигли того возраста, с какого закон требует иметь детей, т. е. если мужу меньше 25 лет или жене меньше 20, а также если они по истечении возраста, установленного законом Папия, умрут, состоя в браке, т. е. если мужу будет 60 лет, а жене 50, а также если между собой соединятся когнаты до шестой степени родства. 1<sup>a</sup>. Между ними допускается свободное составление завещания, если они получили от принцепса право многодетных, или если муж отсутствует по делам республики, то за то время, пока он отсутствует, и в течение года после его возвращения, или если они имеют общих сына или дочь или потеряют сына 14 или дочь 12 лет, или если потеряют двух трехлетних или трех, после того как им было дано имя, если они потеряли даже одного несовершеннолетнего любого возраста, то это в продолжении полутора лет дает право на нераздельное наследование. Также если после смерти мужа жена родит от него в течение 10 месяцев, она нераздельно наследует его имущество. 2. Иногда они ничего не наследуют друг от друга: и это тогда, когда они вступают в брак в нарушение закона Юлия и Папия — Поппея, например, если свободнорожденный возьмет в жены обесчещенную или сенатор отпущенницу. 3. Если (мужчина) 60 лет или (женщина) 50 родят вопреки законам, ибо законы освобождают (от деторождения) после таких лет, то согласно персицианскому сенатусконсульту отвечают во всех случаях. 4. Однако по клавдианскому сенатусконсульту если мужчина старше 60 лет возьмет жену моложе 40 лет, то ему повелевается иметь ее так же, как если бы он женился будучи моложе 60 лет. Если женщина старше 40 лет выйдет замуж за (мужчину) моложе 60 лет, то это называется неравным браком, и кальвизианским сенатусконсульту предписывается, чтобы (такой брак) не имел следствием права на получение наследства, легатов или приданого. А потому со смертью женщины приданое становится выморочным имуществом...

*XVII. О выморочном имуществе.* 1. То (имущество), которое было оставлено по завещанию кому-нибудь, кто мог взять его по гражданскому праву, но по каким-либо причинам не взял, называется выморочным, как бы уступленным им: как, например, если оно было отказано холостяку или латину-юниану и в течение ста дней холостяк не исполнит закон (об обязательном вступлении в брак) или латин не будет наделен квиритским правом, или если наследник, назначенный из части имущества, или легатарий до вскрытия завещания умрет или будет сделан peregrinus...<sup>20</sup>. 2. В наше время согласно установлению императора Антонина все выморочное имущество причитается фиску, но с сохранением древнего права — детям и родителям. 3. За выморочным имуществом сохраняются лежащие (на имуществе) обязательства, поэтому освобождения и легаты или фидеикомиссы,

<sup>19</sup> Мальчикам имя давалось на девятый, девочкам — на восьмой день от рождения.

<sup>20</sup> Лакруа предположительно восстанавливает так: выморочное имущество по древнейшему праву переходило к сонаследникам или солегатариям, увеличивая их наследственные части, или легаты оставались в наследстве. По закону же Папия выморочное имущество переходит к наследникам и легатариям, имеющим детей, по определенному порядку, установленному для получения такого имущества. Если же нет наследника или легатария, имеющего детей, выморочное имущество переходит к народу. К нему же переходит имущество того, у кого нет никакого наследника.

данные тем, из-за личности которого наследство стало выморочным, сохраняются, но и легаты и фидеикомиссы с тяготеющими на них обязательствами становятся выморочными...

*XVIII. Кто имеет древнее право на выморочное имущество.* 1. Закон Папия предоставлял детям и родственникам до третьей степени прямого родства древнее право, согласно которому, если наследниками назначены те, кто по этому завещанию не получает (завещанное), оно предоставлялось им или целиком, или частично, смотря по тому, как оно может предоставляться...

*XIX. О собственности и приобретении вещей.* 1. Все вещи или правоспособны к манципации, или нет. Вещи, правоспособные к манципации, — это земли на италийской почве, как сельские, каковыми являются имения, так и городские, каковыми являются дома, а также права (связанные) с сельскими владениями, как, например, право (пользования) дорогой, прохода по соседнему участку, прогона скота, проведения воды, а также рабы и четвероногие, которые служат в качестве вьючных или верховых, как, например, быки, мулы, лошади, ослы. Остальные вещи не правоспособны к манципации. Слоны и верблюды, хотя они служат как вьючные и верховые, не правоспособны к манципации, так как причисляются к диким зверям. 2. Собственность на отдельные вещи приобретается нами путем манципации, передачи, давности пользования, передачи по мнимому иску, присуждения, закона. 3. Манципация — это вид отчуждения, подобающий в отношении вещей, правоспособных к манципации; она совершается в определенных словах, в присутствии либрипенда и пяти свидетелей. 4. Манципация имеет место между римскими гражданами и латинами из колоний, и латинами-юнианами, и теми перегринами, которым дано право торговых сношений. 5. Право торговых сношений — это право покупать и продавать друг другу. 6. Движимое имущество может манципироваться, только когда находится в наличности и не в больших (размерах), чем можно взять рукой<sup>21</sup>, недвижимое же имущество можно манципировать в больших (размерах) и также такое, которое находится в разных местах. 7. Передача — это также подобающая форма отчуждения вещей, неправоспособных к манципации. Ибо собственность на эти вещи мы приобретаем самим (актом) передачи, конечно, если они переданы нам на законном основании. 8. Собственность в результате давности владения мы приобретаем на вещи, как правоспособные к манципации, так и не правоспособные. Это приобретение права собственности в результате непрерывного владения в течение года или двух: движимым имуществом в течение года, недвижимым — в течение двух лет. 9. Мнимый иск — это также форма отчуждения, общая для правоспособных к манципации вещей и неправоспособных. Она совершается тремя лицами, уступающим, требующим и присуждающим. 10. Уступает собственник, требует тот, которому (вещь) передается, присуждает претор. 11. Передавать путем мнимого иска можно и бестелесные вещи, как, например, узуфрукт, право наследования, законную опеку над отпущенницей. 12. Право наследования передается или до того как наследство получено, или после того как получено. 13. До того как оно получено, может быть передано законным наследником; после того как получено — как законным наследником, так и тем, кто назначен наследником по завещанию. 14. Если право на наследство передано до того как наследство получено, наследником становится тот, кому право передано на том же основании, как если бы он сам был закон-

<sup>21</sup> При приобретении путем манципации весовщик (*libripens*) отвечивал продавцу медь, символизировавшую цену покупки, а получатель схватывал купленную вещь рукой, произнося определенные слова, в которых называл эту вещь своей собственностью.

ным наследником; если же (право на наследство) передано после того как наследство получено, то тот, кто передает, остается наследником и потому остается обязанным кредиторам покойного; долги же уничтожаются, т. е. должники покойного освобождаются. 15. Телесные вещи переходят к тому, кому передано право на наследство, как если бы они были переданы (ему) поодиночке. 16. Путем присуждения мы приобретаем собственность по формуле, (применяемой) при делении наследства, имеющим место между сонаследниками, а также по формуле, (применяемой) при разделе общего имущества, имеющим место между компаньонами, а также по формуле, (применяемой) при установлении границ между соседями. Ибо если судья одному из сонаследников или компаньонов, или соседей присуждает как-ую-нибудь вещь, он сейчас же ее приобретает, независимо от того, подлежит ли она манципации, или нет. 17. По закону мы приобретаем, например, выморочное имущество или наследство, отобранное у наследника как недостойного, по закону Папия — Поппея, а также легат по закону XII таблиц, независимо от того, подлежит ли вещь манципации или нет. 18. Мы приобретаем также через тех лиц, которых имеем под властью. Так что, если кто-нибудь из них получит что-либо по манципации или ему будет что-либо передано, или дана стипуляция, то это принадлежит нам. 19. А также если они назначены наследниками или им причитается легат, то они и наследство, принятое по нашему приказанию, и легат приобретают для нас. 20. Если раб одному принадлежит по преторскому праву, а другому по квиритскому праву, то он во всех случаях приобретает для того, кому принадлежит по преторскому праву. 21. Тот, кем мы владеем на законном основании, будь ли он свободным или чужим рабом, приобретает для нас на двух основаниях, т. е. то, что он приобретает за счет нашего имущества и своего труда; помимо же этих случаев он приобретает или для себя, если он свободный, или для своего господина, если он чужой раб. То же относится и к такому рабу, на которого мы имеем узурфрукт...

*XX. О завещаниях.* 1. Завещание — это есть законное выражение нашей воли, сделанное с соблюдением установлений гражданского права таким образом, чтобы оно имело силу после нашей смерти. 2. Было три рода завещаний: одно, утвержденное на куриатных комициях, другое в походе, третье, называемое «посредством меди и весов»<sup>22</sup>. Но с отменой первых двух родов в наше время в обычае только то, которое делается «посредством меди и весов», т. е. через посредство воображаемой манципации. При таком завещании присутствует либрипенд и покупатель фамилии и не менее пяти свидетелей, при которых составляется завещание. 3. Тот, кто находится под властью завещателя или покупателя фамилии, не может быть свидетелем или либрипендом, так как манципация фамилии совершается между завещателем и покупателем фамилии и свидетели из домочадцев не должны приглашаться. 4. Поэтому и находящийся под властью сын, если отец покупает фамилию, не может быть свидетелем. 5. И из двух братьев, находящихся под властью одного отца, если один является покупателем фамилии, другой не может быть свидетелем, так как то, что один из них приобретает по манципации, он приобретает для отца, которому свидетелем не может быть его сын. 6. Но сын и отец, у которого сын находится под властью, а также два брата, находящиеся под властью одного и того же отца, могут быть или оба свидетелями, или один свидетелем, другой либрипендом, когда кто-либо другой покупает фамилию, ибо нет никакого вреда в том, чтобы из одного дома пригласить нескольких свидетелей в чужом деле. 7. Немой, глухой, сумасшедший,

<sup>22</sup> При этой форме, так же как и при манципации, мнимый покупатель фамилии за завещателя давал продающему медную монету и касался ею весов, отсюда завещание *per aes et libram*.

подопечный, женщина не могут быть ни покупателем фамилии, ни свидетелем, ни либрипендом. 8. Латин-юниан может быть и покупателем фамилии, и свидетелем, и либрипендом, ибо с ним возможен (акт) составления завещания. 9. При составлении завещания «посредством меди и весов» делаются две вещи: манципация фамилии и торжественное назначение наследника по завещанию. Торжественное назначение наследника по завещанию производится таким образом: держа таблички завещания, завещатель говорит так: «то, что на этих табличках и воске написано, я даю так, отказываю так, завещаю так; и вы, квириды, да будете мне в этом свидетелями». Это и называется торжественным объявлением наследника по завещанию и заявлением в присутствии свидетелей. 10. Сын, состоявший под властью отца, не может составлять завещания, поскольку не имеет ничего своего, что им могло бы быть завещано. Но божественный Август установил на основании обычного права, чтобы находящийся под властью отца сын-солдат мог составлять завещание касательно того пекулия, который он приобрел в лагерях. 11. Тот, кто не уверен в своем статусе, например, если он не знает, умер ли его болевший отец и стал ли он правоспособным, не может составлять завещания. 12. Несоввершеннолетний, даже если он не находится под властью отца, не может составлять завещания, ибо он еще не имеет достаточно полного суждения о своих намерениях. 13. Немой, глухой, сумасшедший, а также расточитель, которому запрещено распоряжаться своим имуществом, завещания составлять не могут: ибо немой не может произнести торжественное назначение наследника; глухой, так как он не может услышать слова покупателя фамилии; сумасшедший, так как он не имеет разума, дабы завещать имущество, о котором идет речь; расточитель потому, что у него отнято право торговых сношений и потому он не может манципировать фамилию. 14. Латин-юниан, а также тот, кто находится в числе дедитициев, не может составлять завещания. 15. Латин потому, что это ему ясно запрещено законом Юния; тот же, кто находится в числе дедитициев, потому, что не может завещать как римский гражданин, так как он перегрин и не (может завещать) как перегрин, ибо он не является гражданином какой-либо определенной гражданской общины и не может завещать согласно ее законам. 16. Женщины старше 12 лет могут составлять завещание с санкции опекуна до тех пор, пока находятся под опекой. 17. Государственный раб римского народа имеет право составлять завещание на половину пекулия.

*XXI. Каким образом следует назначать наследника.* 1. Назначить наследника правильно можно в таких словах: «Титий да будет наследником, пусть наследником будет Титий, повелеваю, чтобы Титий был наследником», назначение же (в таких словах): «назначаю наследником, делаю наследником» обычно (считается) негодным...

*XXII. Кто может быть назначен наследником.* 1. Наследниками могут быть назначены те, кто имеет право (взаимного) завещания с завещателем. 2. Того, кто находится в числе дедитициев, нельзя назначить наследником, так как он перегрин, с которым нет права на (взаимное) составление завещания. 3. Латин-юниан может быть назначен наследником, и если он ко времени смерти завещателя или ко дню принятия наследства станет римским гражданином, то он может быть наследником; если же он останется латином, то по закону Юния ему воспрещается получить наследство. Такое же право действует относительно холостяка вследствие закона Юлия. 4. Неопределенное лицо нельзя назначить наследником, например, таким образом: «да будет наследником тот, кто первым явится на мои похороны», так как намерение завещателя должно быть определенным. 5. Нельзя назначать наследниками ни муниципию, ни граждан муниципии,

так как это неопределенная совокупность, и они не могут все торжественно вступить в права наследства и не могут действовать за наследника, чтобы стать наследниками; однако по сенатусконсульту им предоставлено (право) быть назначенными наследниками (по завещаниям) их отпущенников. Но наследство, отказанное по фидеикомиссу, может быть передано муниципиям, что предусмотрено сенатусконсультом. 6. Мы не можем назначать наследниками богов, кроме тех, которых дозволено назначать наследниками по сенатусконсультам и постановлениям принцепсов, как Юпитера Тарпейского, Аполлона Дидимского в Милете, Марса в Галлии, Минерву Илионскую, Геркулеса Гадитанского, Диану Эффесскую, Сицилейскую Мать богов, почитаемую в Смирне, и Небесную Селену, богиню Карфагена. 7. Мы можем назначать наследниками рабов, своих — с освобождением, чужих — без освобождения, общих — или с освобождением, или без освобождения. 8. Того раба, который принадлежит нам по преторскому праву, мы не можем назначать наследником с освобождением, ибо он получит латинское гражданство, что не дает возможности получить наследство. 9. Чужих рабов мы можем назначать наследниками постольку, поскольку имеем право (взаимного) завещания с их господами. 10. Общего раба можно назначить наследником с освобождением в той его части, которая нам принадлежит, как если бы он был наш; без освобождения же — как если бы он был чужим рабом, учитывая часть, принадлежащую совладельцу. 11. Если наследником с освобождением назначен собственный раб и он остается в том же положении, то он, согласно завещанию, становится свободным и наследником, т. е. обязательным наследником. 12. Если же он при жизни завещателя был им самим отпущен на волю или продан, то он может принять наследство или по собственному суждению, или по приказу покупателя; если же он назначен наследником без освобождения, то назначение вообще не имеет законного следствия. 13. Если наследником назначен чужой раб и он остается в прежнем положении, то он должен принять наследство по приказу господина; если же он был при жизни завещателя отпущен на свободу или продан господином, то он может принять наследство или по собственному суждению, или по приказу покупателя. 14. Законных наследников следует или назначить наследниками, или лишить наследства. Законные же наследники — это дети, которых мы имеем под властью, как родные, так и приемные; а также жена, находящаяся под властью, и невестка, находящаяся под властью сына, которого мы имеем под своей властью. 15. Дети, родившиеся после смерти отца, т. е. бывшие во чреве (ко времени его смерти), если таковые имеются, так как они, родившись, были бы под нашей властью, причисляются к законным наследникам. 16. Если из числа законных наследников сын и не назначен наследником, и не лишен поименно наследства, то завещанию не дается законной силы. 17. Если же обойдены личности других детей, как, например, дочь, внук, внучка, то завещание имеет законную силу и (обойденные наследники) получают за счет назначенных наследников от законных наследников мужскую часть, от посторонних — половину. 18. Если будут обойдены в завещании чьи-нибудь дети, родившиеся после смерти отца, завещание вследствие их рождения делается недействительным. 19. Тех, кто находится во чреве, если они после своего рождения станут нашими законными наследниками, мы можем назначать наследниками: если они родятся после нашей смерти — по гражданскому праву, если при нашей жизни — по закону Юния<sup>23</sup>. 20. Сына, находящегося под властью, если он не назначен наследником, надо поименно лишить

<sup>23</sup> Возможно, издан в 22 г. н. э

наследства, остальных своих законных наследников обоего пола — или поименно, или среди остальных. 21. Сына, родившегося после смерти отца, следует лишить наследства поименно, дочь, родившуюся после смерти отца, и остальных женщин, родившихся после смерти (завещателя) — или поименно, или среди прочих, только бы среди прочих лишенных наследства или что-либо было отказано. 22. Внуки и правнуки и остальные лица мужского пола, родившиеся после смерти, кроме сына, лишаются наследства им поименно, или среди прочих с прибавлением легата; однако более надежно лишить их наследства поименно, и это по большей части соблюдается. 23. Хотя эманципированных детей обоего пола по гражданскому праву нет необходимости ни назначать наследниками, ни лишать наследства, все же претор повелевает, чтобы, если они не назначены наследниками, они были лишены наследства: лица мужского пола — поименно все, женского пола или поименно, или среди прочих; кроме того им обещается (право) ввода во владение вопреки завещанию. 24. Между обязательными наследниками, т. е. рабами, назначенными наследниками с освобождением, и наследниками обязательными и законными, т. е. детьми, находящимися под властью, с точки зрения гражданского права нет никакой разницы: ибо и те и другие являются наследниками, хотя бы и против их воли. Однако по преторскому праву законным и обязательным наследникам дозволяется воздержаться от получения отцовского наследства; обязательным же наследникам власть воздержаться (от получения наследства) не дана. 24<sup>a</sup>. Манципированным детям, если они назначены наследниками того, кому они манципированы, а также тем, которые реманципированы и назначены отцом наследниками с освобождением, претор предоставляет право законных наследников, а потому и им дана власть воздержаться (от принятия наследства). 25. Если посторонний наследник назначен с указанием срока ввода в наследство, он становится наследником после принятия наследства, если же без срока, — то действуя как наследник. 26. Действует как наследник тот, кто пользуется наследственными вещами как господин, например тот, кто устраивает аукцион унаследованных вещей или выдает пропитание наследственным рабам. 27. Срок — это определенное количество дней, которое дается назначенному наследником для размышления о том, будет ли ему выгодно или нет принять наследство, как, например: «Титий да будет наследником и да примет он наследство в ближайшие сто дней, за которые ты будешь знать и мочь. Если ты таким образом не примешь (наследства), то да будешь лишен наследства». 28. Принять наследство — значит сказать до истечения срока такие слова: «Так как Мевий назначил меня наследником, то я его наследство принимаю и беру». 29. Наследник, назначенный без срока, если он решает, что не хочет быть наследником, сразу же лишается наследства и более получить его не может. 30. Наследник, назначенный со сроком так, чтобы он стал наследником, приняв наследство по истечении срока, лишается наследства только тогда, когда не примет его до истечения срока; поэтому даже если он решит, что не хочет быть наследником, но еще остались дни до конца срока, то он, раскаявшись (в своем решении), может стать наследником, приняв наследство. 31. Срок именуется или обыкновенным, или непрерывным. Обыкновенный — это тот, к которому прибавлены эти слова: «за которые ты будешь знать и мочь», постоянный — когда эти слова не прибавлены. 32. Тому, кому дан обыкновенный срок, засчитываются только те дни, в которые он узнал, что назначен наследником и может принять наследство; тому же, кто имеет непрерывный срок, засчитываются и те дни, в которые он не знал, что назначен наследником, или знал, но не мог принять наследства. 33. Наследники именуются или назначенные, или заменяющие; назначенные — это те, кто обозначен в первую

очередь; заменяющие — это те, кто записан во вторую или следующие очереди, как, например: «Титий да будет наследником и да примет наследство в ближайшие сто дней, в которые ты будешь знать и мочь. Если ты таким образом не примешь наследство, то да будешь лишен наследства. Тогда да будет наследником Мевий и да примет наследство в течение ста дней» и остальное. Равным образом можно и далее записывать одного за другим.

34. Если наследник назначен не с полной (формулой) обозначения срока, т. е. не прибавлены слова: «если не примешь наследства, то да будешь лишен наследства», но если так: «если не примешь наследства, то да будет наследником Мевий», наследник первой степени, приняв наследство, исключает (наследника) следующей степени; если же он наследства не принял, но действует как наследник, то частично допускает (к наследованию) заменяющего (наследника); однако впоследствии божественный Марк постановил, что и действующий как наследник становится наследником всего имущества. Если же он и не принимает наследства и не действует как наследник, то он сам наследства лишается и заместитель становится наследником всего имущества.

*XXIII. Каким образом завещания становятся недействительными.*

1. Составленное по закону завещание теряет силу двумя путями, если оно отменяется, или если становится недействительным. 2. Отменяется завещание вследствие изменения, т. е. если впоследствии было составлено по закону другое завещание; а также благодаря агнатству, т. е. появлению законного наследника, который и не был назначен наследником, и не был, как подобает, лишен наследства. 3. Законный наследник может появиться или родившись (после составления завещания), или вследствие усыновления, или поступления под власть, или заняв место законного наследника, как, например, внук, если сын умер или эманципирован, или вследствие отпущка на свободу, т. е. если сын, отпущенный на свободу после первой и второй манципации, возвращается под власть отца. 4. Недействительным становится завещание, если завещатель подвергся изменению гражданского статуса или если, хотя завещание составлено по закону, не существует никакого наследника. 5. Если тот, кто составил завещание, взят в плен врагами, его завещание имеет законную силу в случае, когда он вернется по праву постлиминия; если же он умрет там — то по закону Корнелия, которым его наследство утверждается так, как если бы он умер в гражданской общине. 6. Если завещание засвидетельствовано печатями семью свидетелей, то, хотя бы по гражданскому праву его следовало бы отменить или признать недействительным, претор дает назначенным наследниками право ввода во владение согласно завещанию, если завещатель ко времени своей смерти был и римским гражданином, и правоспособным; и они владеют имуществом фактически, т. е. на самом деле, если только по закону никто другой не является наследником. 7. Назначать наследников, замещающих малолетних детей, пребывающих под властью, уже родившихся или могущих родиться после смерти отца, отцы могут двояким образом: или так, как назначается заместитель постороннему наследнику, когда нет наследников детей, или по своему праву, т. е. чтобы, если дети, ставшие наследниками после смерти отца, умрут, не достигнув совершеннолетия, их заменил (другой) наследник. 8. Даже лишив сыновей наследства, отец может назначить замещающего наследника. 9. Кто-нибудь может назначить наследника, заменяющего малолетнего сына, не иначе, как если бы назначал своим наследником или самого сына, или кого угодно другого. 10. Каким бы образом и в чью бы пользу ни составили завещание солдаты, оно действительно, т. е. даже и без соблюдения законных норм. Ибо установлениями принцепсов им дозволено завещать, как им угодно и кому угодно, как и кому они могут. Но то за-

вещание, которое солдат сделал против норм права, действительно, только если он умер или в лагерях, или в течение года после отставки.

*XXIV. О легатах.* 1. Легат — это то, что отказано согласно закону, т. е. в повелительной форме по завещанию. Ибо то, что отказано в форме просьбы, именуется фидеикомиссами. 2. Мы отказываем по легатам в четырех формах: посредством виндикации, дамнации, дозволения, предписания. 3. Посредством виндикации мы отказываем в таких словах: «Даю, отказываю, пусть он получит, пусть он возьмет, пусть имеет своим». 4. Посредством дамнации в таких словах: «Мой наследник да будет обязан дать, пусть даст, пусть сделает, я приказываю своему наследнику дать». 5. Посредством дозволения так: «Мой наследник да будет обязан дозволить Луцию Титию взять эту вещь и иметь как свою». 6. Путем предписания так: «Пусть Луций Титий возьмет эту вещь наперед». 7. Посредством виндикации могут быть отказаны вещи, которые принадлежали завещателю по квинритскому праву и ко времени смерти, и во время составления завещания, кроме тех, которые заключают в себе вес, число, меру. Относительно них достаточно, если они принадлежали ему по квинритскому праву ко времени смерти. 8. Посредством дамнации могут быть отказаны все вещи, даже те, которые не принадлежат завещателю, лишь бы они были такими, какие можно давать. 9. Свободный человек или вещь, принадлежащая народу или служащая для религиозных целей и священнодействий, не могут быть отказаны по дамнации, так как их нельзя давать. 10. Посредством дозволения могут быть отказаны вещи, принадлежащие завещателю и его наследнику. 11. Через посредство предписания могут быть отказаны те же вещи, что и через посредство виндикации. 11<sup>а</sup>. Если та вещь, которая не принадлежала завещателю по квинритскому праву ко времени смерти и ко времени составления завещания, будет отказана посредством виндикации, то по гражданскому праву легат не имеет законной силы, однако он утверждается (как действительный) по неронианскому сенатусконсульту; в нем оговорено, что то, что отказано по легату не вполне законными словами, будет (считаться столь же действительным), как если бы было отказано самым законным образом, самый же законный образ отказа — это (отказ) посредством дамнации. 12. Если та же самая вещь отказана двоим посредством виндикации, будь то совместно, как, например: «Титию и Сею человека Стиха даю, отказываю», или по отдельности, как, например: «Титию человека Стиха даю, отказываю, Сею того же человека даю, отказываю», то части устанавливаются на основе совпадения одинаковых прав; если один не предъявляет свои права, то по гражданскому праву его часть увеличивает часть другого; однако после закона Папия — Поппея часть того, кто ее не берет, становится выморочной. 13. Если та же самая вещь отказана двоим посредством дамнации, то если (она отказана) им совместно, каждому причитается часть, а часть не взявшего остается в наследстве, теперь же становится выморочной; если же раздельно — то каждому причитается целостное удовлетворение. 14. Если легат дан посредством виндикации на выбор, например: «Титий желаемого им человека пусть выберет», легатария принадлежит право выбора; то же самое, если выбор предоставляется молчаливо таким образом: «Титию человека даю, отказываю». Если же (отказ сделан) посредством дамнации, как, например: «Мой наследник да будет обязан дать Титию человека», то право выбора, кого он пожелает дать, принадлежит наследнику. 15. Нельзя отказывать по легату до назначения наследника, ибо сила и власть завещания начинается с назначения наследника. 16. Также и после смерти наследника нельзя отказывать по легату и невозможно отказывать по легату через наследника наследника, ибо это противоречит смыслу гражданского права. Однако можно отказывать по легату, (предусматривая) время смер-

ти наследника, как, например: «Когда наследник умрет». 17. Нельзя отказывать по легату на случай наказания. На случай наказания отказывается то, что оставляется для обуздания наследника, чтобы он что-нибудь сделал или не сделал такого, что не имеет отношения к легатарии, как, например: «Если ты выдашь свою дочь за Тития, то должен дать Сею 10 тысяч». 18. Нельзя отказывать по легату неопределенным лицам, как, например: «Тому, кто выдаст свою дочь за моего сына, мой наследник обязан дать столько-то тысяч». Однако при точном обозначении неопределенного лица отказывать по легату можно, как, например: «Из ныне существующих моих когнатов тому, кто первым придет на мои похороны, мой наследник обязан дать то-то». 19. Ни неверное обозначение, ни неверная мотивировка не лишают легат силы. Неверное обозначение таково, например: «То имение, которое я купил у Тития, даю, отказываю», когда это имение не было куплено у Тития. Неверная мотивировка, например, такова: «Титию, так как он заботился о моих делах, даю, отказываю имение», когда Титий никогда не заботился о его делах. 20. Через легатарию отказывать по легату нельзя. 21. Легат можно отказывать через того, кто назначен наследником, поэтому ни находящемуся под властью сыну, назначенному наследником, ни рабу ни отец, ни господин не могут отказывать по легату. 22. Наследнику через посредство его самого нельзя отказывать по легату. 23. Тому, кто находится под властью того, кто назначен наследником, можно отказывать по легату с тем условием, что ко времени получения легата он уже не будет под властью наследника. 24. Тому, под чьей властью состоит назначенный наследником, можно отказывать по легату и без условия; если же он будет им назначен наследником, то получить легат не может. 25. Так же как можно отказывать по легату отдельные вещи, можно отказывать и всю их совокупность, т. е. часть, что называется своего рода разделом, как, например, таким образом: «Пусть мой наследник разделит мое наследство с Титием» — в таком случае считается, что Титию отказана половина имущества, но можно также отказать и иную часть, например, треть или четверть. 26. По гражданскому праву можно отказать узуфрукт на такие вещи, которыми можно пользоваться, сохраняя в целости их субстанцию, и так (можно отказывать узуфрукт) как на отдельные вещи, так и на несколько. 27. Сенатусконсультум оговорено, что можно отказывать узуфрукт и на такие вещи, которые преднолагают (их) потребление, как, например, вино, масло, пшеница, тогда они передаются легатарии под условием предоставления обеспечения в том, что они будут возмещены, когда легатарий перестанет иметь узуфрукт. 28. Всем гражданским общинам, находящимся под властью римского народа, можно отказывать по легату — это было введено божественным Нервой, а затем более тщательно установлено сенатом по инициативе Адриана. 29. Отказанный легат можно и отобрать или по тому же завещанию, или по припискам к завещанию, подтвержденным завещанием, ибо он отбирается таким же образом, как и дается. 30. Наследнику легатария легат передается только в том случае, если легатарий умрет в день передачи легата. 31. По древнему праву передача легатов, отказанных безусловно или на какой-то обозначенный точно день, происходит (в срок, отсчитанный) со времени смерти завещателя, по закону же Папия — Поппея — со времени вскрытия завещания, тех же (легатов), которые отказаны на (каком-нибудь) условии, тогда, когда условие выполнено. 32. Закон Фальцидия повелевает отказывать по легатам не более трех четвертей имущества, чтобы во всех случаях четвертая часть целиком оставалась у наследника. 33. Легаты, отказанные посредством дамнации, если они выплачены неправильно, не могут быть востребованы обратно.

*XXV. О фидеикомиссах.* 1. Фидеикомиссы — это то, что оставлено не

в утвержденных правом словах, но в форме просьбы, то, что переходит от одного к другому не вследствие строгости (предписаний) гражданского права, а дается по воле оставляющего. 2. Слова, которыми пользуются для фидеикомиссов, обычно таковы: «Поручаю честности, прошу, хочу, чтобы было дано» и тому подобное. 3. По обычаю принято, что фидеикомисс может быть оставлен даже посредством простого волеизъявления. 4. Оставлять фидеикомисс могут те, кто может составлять завещание, хотя бы и не составил (его), ибо даже если кто-нибудь умрет без завещания, он может оставить фидеикомисс. 5. По фидеикомиссу можно оставлять те вещи, которые можно отказывать по легату посредством дамнации. 6. По фидеикомиссу можно давать тем, кому можно отказывать по легату. 7. Латиниюнианы могут получать по фидеикомиссу, хотя не могут получать легаты. 8. Фидеикомиссы могут быть даны и до назначения наследника, и после смерти наследника, и по припискам к завещанию, даже не подтвержденным завещанием, хотя по легатам таким образом отказывать нельзя. 9. Также имеет силу фидеикомисс, написанный по-гречески, хотя написанный по-гречески легат силы не имеет. 10. Если наследниками назначены находящийся под властью отца сын или раб или им отказан легат, то можно передать фидеикомисс через отца или господина, хотя легат через посредство легатария отказывать нельзя. 11. У того, кто назначен наследником, можно просить в приписке к завещанию, даже не подтвержденной (завещанием), чтобы он передал наследство целиком или частично другому, хотя непосредственно назначать наследника в приписках, не подтвержденных завещанием, нельзя. 12. Фидеикомиссы полагается востребовать не по формулярному процессу, как легаты, но судебным разбирательством, (которое производят) в Риме консул или претор, называемый фидеикомиссарным, в провинциях же президы провинций. 13. По причине наказания или peregrinu, или неопределенному лицу нельзя давать даже по фидеикомиссам. 14. Тот, у кого просили передать наследство другому, причем закон Фальцидия не применим, так как его просили передать не более трех четвертей, согласно требеллианскому сенатусконсульту, передает с тем, чтобы право вчинять иски давалось тому и против того, кому передано наследство. Если же имеет место применение закона Фальцидия, так как его просили передать более трех четвертей или даже все наследство, он, согласно пегасианскому сенатусконсульту, передает его с тем, чтобы была выделена четвертая часть ему, назначенному наследником, и чтобы иски сохранялись за ним; тот же, кто получает наследство, считается на месте легатария. 15. Согласно пегасианскому сенатусконсульту, когда передается наследство, то выгоды и невыгоды наследства становятся общими для наследника и того, кому переданы остальные части, причем даются стипуляции по примеру стипуляций, даваемых по случаю (владения) частью. Стипуляциями же, даваемыми по случаю (владения) частью, они собственно называются потому, что даются вследствие обобществления доходов и убытков между наследником и частичным легатарием, т. е. тем, поделиться с которым наследник получил приказание. 16. Если наследник говорит, что наследство убыточно, то претор принуждает его принять (наследство) и целиком передать с тем, чтобы право исков давалось тому и против того, кто получил наследство, так же как если бы оно было передано по требеллианскому сенатусконсульту. Чтобы это производилось таким образом, предписано пегасианским сенатусконсульту. 17. Если кто-нибудь для обмана тайно даст слово, что непринимающему (наследства) вернет фидеикомисс, то сенат постановил, чтобы ему не выделялась четвертая часть и чтобы он не претендовал по этому завещанию на выморочное (имущество), если он имеет детей. 18. Можно давать свободу по фидеикомиссу.

*XXVI. О законных наследниках.* 1. Наследство свободнорожденных, умерших без завещания, в первую очередь принадлежит их непосредственным наследникам, т. е. детям, находящимся под властью, и остальным, состоящим на положении детей, если непосредственных наследников нет — кровным родственникам, т. е. братьям и сестрам от одного отца, если и таковых нет — другим ближайшим агнатам, т. е. когнатам мужского пола, происходящим по мужской линии из той же фамилии; это предписано законом XII таблиц так: «Если без завещания умрет тот, у кого нет непосредственного наследника, то пусть имеет фамилию ближайший агнат». 1<sup>a</sup>. Если у покойного не было агнатов, то тот же закон XII таблиц призывал к наследованию сородичей в таких словах: «Если не будет агната, то пусть фамилию имеют сородичи». Теперь же ни сородичи, ни родовое право не применяются. 2. Если у покойного есть сын и от другого, умершего, сына один или несколько внуков, то наследство принадлежит так, что делится не по головам, а по поколениям, т. е. так, что один сын имеет половинную часть, а внуки, сколько бы их ни было, другую половину: ибо справедливо, чтобы внуки наследовали вместо своего отца и получили ту часть, которую получил бы их отец, если бы был жив. 3. До тех пор пока есть надежда, что непосредственный наследник станет наследником, агнатам места нет: как, например, если жена покойного беременна или сын находится в плену у врагов. 4. Между агнатами наследство делится по головам; как, например, если есть сын брата и двое или более детей другого брата, то сколько с обеих сторон есть лиц, столько выделяют частей, чтобы каждый получил по одной. 5. Если есть несколько агнатов той же степени родства и кто-нибудь из них не хочет брать наследства или умрет до того как получит, то за счет его части возрастают части тех, кто получает (наследство), если же никто из них не возьмет, то по закону наследство не передается (агнатам) следующей степени родства, ибо в законном наследовании нет преемственности. 6. Женщинам, кроме кровных родственниц, наследство не переходит по закону; таким образом, сестра является законной наследницей брата или сестры, тетка же со стороны отца или дочь брата и следующие (по степени родства) не являются законными наследницами. 7. К детям матери, умершей без завещания, если она не была под властью мужа, наследство, согласно закону XII таблиц, не переходит, но после речи, произнесенной в сенате императорами Антонином и Коммодом, было постановлено, чтобы наследство матери по закону переходило к детям, но исключались кровные родственники и другие агнаты. 8. Наследство умершего без завещания сына по закону XII таблиц к матери не переходит; но если она имеет право многодетной, свободнорожденная — матери трех, отпущенница — матери четырех детей, то она по тертуллианскому сенатусконсульту становится законной наследницей. Если у ее сына нет непосредственного наследника или того, который вводится претором в права наследства в числе непосредственных наследников, ни отца, которому по закону принадлежит наследство и собственность на имущество, ни кровнородственного брата, но есть кровная сестра, то предписывается, чтобы наследство принадлежало обоим.

*XXVII. О наследовании отпущенников и их имущество.* 1. Наследство умерших без завещания отпущенников в первую очередь принадлежит их непосредственным наследникам; затем тем, чьи они отпущенники, как, например, патрону, патроне, детям патрона. 2. Если имеются патрон и сын другого патрона, наследство принадлежит только патрону. 3. Так же и сын патрона предпочитается внукам патрона. 4. Детям патронов наследство покойного принадлежит так, что делится по головам, а не по поколениям. 5. Право на законное наследование, проистекающее из законов XII таблиц, утрачивается с изменением гражданского статуса...

*XXVIII. О вводе во владение.* 1. Ввод во владение совершается или вопреки завещанию, или согласно завещанию, или если (покойный) не оставил завещания. 2. Вопреки завещанию ввод во владение дается детям или эманципированным, обойденным в завещании, хотя бы по законному праву наследство им не принадлежало. 3. Ввод во владение вопреки завещанию дается как родным детям, так и усыновленным, но родным — также и эманципированным, но не тем, которые находятся в усыновившей их фамилии, усыновленным же — тем, которые остаются под властью. 4. Согласно эдикту, эманципированным детям дается ввод во владение, если они готовы поручиться, что передадут своим братьям, оставшимся под властью, то имущество, которое они имели ко времени смерти отца, для общего раздела. 5. Согласно завещанию (ввод во владение) дается назначенным наследниками, разумеется в том случае, если нет никого из тех, кто имеет право (на наследство) вопреки завещанию, или никто из них на него (не претендует). 6. Хотя по гражданскому праву не имеет силы завещание, в котором отсутствует мандипация фамилии или торжественное устное наименование наследника, если завещание засвидетельствовано печатями не менее семи свидетелей — римских граждан, ввод во владение дается. 7. Когда покойный не оставил завещания, ввод во владение дается до седьмой степени (очередности): в первую очередь детям, во вторую — законным наследникам, в третью — ближайшим когнатам, в четвертую — семье патрона, в пятую — патрону, патроне, а также детям или родителям патрона или патроны, в шестую — мужу или жене, в седьмую — когнатам отпущившего на свободу, которым по закону Фурия дозволяется брать более тысячи ассов; если же нет никого, к кому может перейти владение имуществом, или есть кто-нибудь, но он пренебрег своим правом, имущество передается народу согласно закону Юлия о выморочном имуществе. 8. Детям ввод во владение дается, и оставшимся под властью до времени смерти, и эманципированным, а также усыновленным, но не тем, кто даны для усыновления (другому лицу). 9. Ближайшие когнаты получают владение имуществом не только если они когнаты по женской линии, но даже и агнаты, претерпевшие изменение гражданского статуса: ибо хотя с изменением гражданского статуса они теряют законное право агнатства, но по природе они все же остаются когнатами. 10. Ввод во владение дается детям и родителям в течение года, в который они могут его требовать, остальным в течение ста дней. 11. Если они в этот срок не потребуют ввода во владение, к наследованию допускается следующая степень так, как будто предыдущей и не было; и так делается до седьмой степени. 12. Те, кто вводится во владение по эдикту, регулирующему наследование по преторскому праву, не являются наследниками, но ставятся на место наследника по милости претора. А потому, сами ли они вчиняют иски, или им вчиняются иски, имеют место иски, основанные на юридической фикции, при которых они выступают как воображаемые наследники. 13. Владение имуществом дается или с вещью, или без вещи; с вещью — когда тот, кто получает, получает с тем результатом, что удерживает имущество; без вещи — когда другой может по гражданскому праву отобрать наследство; как, например, если назначен наследник, то владение имуществом умершего без завещания является владением без вещи, так как назначенный наследником может на законном праве отобрать наследство<sup>24</sup>.

<sup>24</sup> В «Институциях» Гая (III, 35—37) поясняется, что ввод во владение часто производился таким образом, что введенный в права владения на самом деле наследства не получал и это именовалось *possessio honorum sine re*. Такой случай был возможен, когда назначенный наследником и не отказывался от наследства, и не брал его, удовлетворяясь тем, что по гражданскому праву он являлся наследником. Тогда те лица, ко-

*XXIX. Об имуществе отпущенников.* 1. Наследство отпущенника римского гражданина закон XII таблиц передает патрону, если отпущенник умрет без завещания и непосредственного наследника, поэтому если он умрет, составив завещание, хотя бы у него не было прямого наследника. или если умрет без завещания и у него будет прямой наследник, хотя бы и не родной, но, скажем, жена, которую он имел под властью, или приемный сын, закон патрону ничего не предоставляет. Но по преторскому эдикту, если отпущенник умрет, составив завещание, но или ничего не оставит патрону, или оставит меньше половины имущества, патрону, вопреки завещанию, дается в собственность половина имущества, если только отпущенник не оставил в качестве наследника себе кого-нибудь из своих родных детей. Если же он умрет без завещания и оставит находившуюся под его властью жену или приемного сына, то равным образом патрону дается в собственность половина имущества в ущерб прямым наследникам. 2. На имущество отпущенницы эдикт не дает патрону никакого права, так как если она умирает, составив завещание, то права патрона обеспечены тем, что она может составлять завещание только с санкции самого опекуна; если же отпущенница умирает без завещания, наследство всегда принадлежит ему, хотя бы у отпущенницы были дети, так как они, не будучи прямыми наследниками матери, не отстраняют патрона от наследства. 3. Впоследствии закон Папия — Поппея освободил от опеки патронов отпущенниц, имеющих четырех детей, и так как он ввел (правило), что (такие отпущенницы) могут составлять завещание без санкции патронов, то он предусмотрел, чтобы с учетом существующих детей отпущенницы патрону выделялась мужская часть. 4. Дети патрона мужского пола имеют те же права на имущество отпущенниц своих отцов, что и сам патрон. 5. По закону XII таблиц женщины имеют те же права, что и дети патронов мужского пола, однако им не принадлежит право на владение имуществом отпущенника вопреки завещанию или, если он умер без завещания, в ущерб его непосредственным наследникам не из числа родных детей. Но если они заслужат право матерей трех детей, то по закону Папия — Поппея это право возникает. 6. Патроны (женского пола) на имущество отпущенников имеют то право, которое ввел закон XII таблиц; но впоследствии закон Папия дал свободнорожденной патроне, имеющей двух детей, отпущеннице — трех детей, то же право, которое имеет и патрон на основании эдикта. 7. А также свободнорожденной, удостоенной права матери троих детей, тот же закон дал те же права, которые предоставил патрону...

#### ОТРЫВКИ ИЗ «ИНСТИТУЦИЙ» УЛЬПИАНА

*Фрагмент I.* 1. Прекарий — это то, что по просьбе просящего уступлено в пользование ему на такой срок, на который допускает тот, кто уступил. И такого рода щедрость проистекает из общенародного права (*ius gentium*). И она отличается от дарения тем, что когда кто-нибудь что-нибудь дарит, он дарит с тем, чтобы не забирать обратно; а тот, что уступает прекарно, дает так, чтобы получить это обратно, когда ему будет угодно прекратить прекарий. (Прекарий) подобен данному на хранение, ибо и тот, кто дает вещь на хранение, дает ее так, чтобы не сделать эту вещь (собственностью) получающего, но с тем, что позволяет ему пользоваться данной на хранение вещью. 2. Сдачу и наем ввело общенародное право. Ибо из того прин-

... которые имели бы право на наследство, если бы завещание не было составлено, могут претендовать на ввод во владение, но получают *possessio sine re*, так как наследник всегда может отобрать у них имущество. То же имеет место, когда прямой наследник не берет наследство умершего без завещания, довольствуясь законным правом на него.

ципа, на основании которого мы начинаем иметь собственные владения и имущество, происходит и право сдавать принадлежащее нам и брать в наем чужую собственность; и тот, кто берет в наем, согласно общеправовому праву, обязан вносить плату сдающему; тот же, кто сдает, обязан предоставить вещь такой, чтобы другой мог ею пользоваться и извлекать доход.

*Фрагмент II.* 1... как если тебе даны в долг деньги, то ты возвращаешь не те монеты, которые получил, но другие деньги в том же количестве. В заем могут быть даны только такие вещи, которые определяются числом, весом, мерой. 2. Общеправовое право для пользы ввело депозиты, чтобы кто-нибудь мог дать свою одушевленную или неодушевленную вещь на сохранение другому, а тот чтобы добросовестно отвечал за ее возврат.

*Фрагмент III.* . 1... составлен интердикт, как, например, начало которого ...

*Фрагмент IV.* 1 ... интердикты бывают как для получения, так и для обратного получения владений, и интердикты таковы — «каково имение» и «каково наследство». Ибо если я требую у кого-нибудь имение или наследство и он не защищается перед судом, то его принуждают передать мне владение, независимо от того, обладал ли я им когда-нибудь и затем утратил собственность (на него), или вовсе никогда не обладал.

*Фрагмент V.* 1... интердикт о восстановлении собственности на вещь и интердикт о выдаче известного предмета толкуются или по усмотрению судьи, или через посредство стипуляции; (интердикт) о выдаче известного предмета толкуется всегда посредством применения стипуляции. 2. Когда издан интердикт о возвращении в собственность вещи или о выдаче известного предмета, если кто-нибудь требует арбитра, то тот, с кем он тягается, принимает арбитражную формулу, согласно которой арбитр в том случае, если он в соответствии с его суждением не вернет или не выдаст (вещь), приказывает ему возместить стоимость этой вещи.

*Отрывок из «Институций» Ульпиана, приведенный в комментариях Бозция к «Топике» Цицерона, книга II:* Жену можно взять гремя путями: давностью владения, конфарреацией, фиктивной покупкой. Но конфарреация подобает только понтификам. Та, которая поступает под власть мужа (in manu) через посредство фиктивной покупки, именуется матерью фамилии, та же, которая по конфарреации или по давности владения — никоим образом. Фиктивная покупка производится при соблюдении определенной торжественности, и при покупке они задают друг другу вопросы: муж — хочет ли женщина быть у него матерью фамилии; она отвечает, что хочет. Также и женщина спрашивает, хочет ли муж быть у нее отцом фамилии, и он отвечает, что хочет. Таким образом женщина поступает под власть мужа, и это называется браком, заключенным посредством фиктивной покупки, и женщина становится матерью фамилии на место дочери мужа. Этот торжественный обряд описал Ульпиан в своих «Институциях».

#### ФРАГМЕНТЫ ИЗ СОЧИНЕНИЯ УЛЬПИАНА «О ПРАВЕ ФИСКА»

1. Наследнику того, кто не мог получить (оставленного ему по завещанию), не дана власть уведомлять фиск<sup>25</sup>, если только он не докажет, что покойный умер в то время, как сам желал об этом уведомить фиск.

<sup>25</sup> В «Дигестах», в разделе о правах фиска (XLIX, 14) приводятся различные случаи, когда должен уведомляться фиск, например, если кто-нибудь не мог взять оставленное ему наследство или встречал препятствия к тому, если назначенный наследником оказывался недостойным и должен был быть как таковой лишен наследства, если было скрыто завещание, в котором наследником назначался император и т. п. По эдикту Траяна если кто-нибудь, до того как на него донесли, сам доносил на себя фиску, что

2. Прежде чем о ком-нибудь будет сделан донос фиску другим лицом, он должен сам о себе уведомить фиск, в противном случае ему будет поздно искать защиты в том, что он сделал уведомление. Если же он донесет на себя по ошибке, то ему ничем не повредит его необдуманное рвенне.

3. Права лиц, имеющих детей, не уменьшаются, если сам на себя донесет тот, кто не может взять целиком то, что оставлено. Конечно, если после сотого дня лица, имеющие детей, будут требовать выморочное имущество, то (притязаниям) фиска вовсе нет места <sup>26</sup>.

4. Если на себя донесет тот, кому (что-либо) оставлено тайно, то он получает награду. 4<sup>a</sup>. Не может покупать в провинции тот, кто над нею начальствует, и при этом не имеет значения, кто заключает сделку; если же будет доказано, что он купил через подставное лицо (какую-нибудь) вещь, то он терпит убыток, отдавая фиску эту вещь или ее стоимость. Если же он трижды уклонится от (выдачи вещи), фиску надлежит в виде наказания взять с него четырехкратную стоимость (вещи).

5. Имущество тех, кто заключает сделки с фиском по закону о выморочном имуществе как бы по праву обеспечения закладывается фиску, причем не только то, что они имеют, но и то, что они будут иметь впоследствии.

6. Эдиктом божественного Траяна предписано, чтобы никто из провинциалов не заключал сделки с рабами фиска без распоряжения прокуратора. Если же это будет сделано, то (виновный) уплачивает штраф в двойном размере или платит по долговым обязательствам этого раба. А потому, если кто-нибудь с... 6<sup>a</sup>. Рабам цезаря не запрещается управление своим имуществом, а также дается право вступать в юридические сделки, (касающиеся) общего (с другими) имущества. Так что мы можем получать от них стипуляции и покупать и получать дары, если это только не делается для обмана относительно части, принадлежащей цезарю.

7. Кто даст займы деньги вопреки интердикту диспенсатора или его викария, тот, если он не выплатит недоимок, несомненно должен будет внести штраф в двойном размере, потому что данное в займы он не теряет...

8. Если кто-нибудь вопреки эдикту божественного Августа купит спорную вещь у того, кому она не принадлежит, то кроме того, что покупка не имеет никакой силы, он принуждается внести фиску штраф в 50 000 сестерциев. Вещь же считается спорной, когда по поводу нее идет тяжба у соответственного судьи. И это особенно соблюдается при незаконном захвате провинциальных имений...

9. Светлейший сенат запретил покупать или продавать отсутствующих беглых, назначив покупателю и продавцу штраф в 50 сестерциев, которые теперь причитаются фиску.

10... должны предоставить свое имущество, кроме лагерного пекулия <sup>27</sup>.

владеет вещью, которой ему нельзя почему-либо владеть, то часть забирал фиск, часть же оставалась ему. Адриан распорядился, чтобы в случае, если донесший на себя не успел получить награды, она переходила к его наследнику, если же он умер, не успев на себя донести, то награду получал донесший наследник, если мог доказать, что покойный сам собирался это сделать.

<sup>26</sup> Речь идет об упоминавшемся уже преемственном праве лиц, имеющих детей, на имущество или часть имущества покойного, которое по прежнему праву считалось выморочным. Если же до истечения срока, когда они могли предъявить свои права, тот, кто по какой-то причине не мог взять наследства, сам на себя донесет, фиск получал по крайней мере половину.

<sup>27</sup> Предположительное восстановление пропущенного сделано на основании «Институций» Гая (III, 42): отпущенник цезаря, даже если его состояние менее 100 000 сестерциев, и у него есть один или двое сыновей, независимо от того, умер ли он, составив завещание или без завещания, его детям и цезарю причитается мужская часть (т. е. одна треть), за исключением не поступающего в раздел лагерного пекулия. Относительно отпущенников, имевших более 100 000 сестерциев, действовало то же установленное законом Папия правило, независимо от того, был ли их патроном император или частный человек.

11. Если отпущенник цезаря назначает его наследником всего своего имущества, то по закону дочери предоставляется половина, если наследником назначен посторонний, половина дочери составляется за счет постороннего, а не цезаря. Если цезарь получает более половины, то (ее доля) возрастает и за счет того, что является излишком против половины цезаря. 12. Отпущенница цезаря — как отпущенная на волю (рабыня), так и (ставшая отпущенницей из свободнорожденной) благодаря браку (с рабом цезаря) — если умрет, составив завещание, оставляет половину (своего имущества) фиску, если умрет без завещания, все (ее имущество) переходит к фиску. Право находящегося в неведении отца и патрона, конечно, не уменьшается. 13. Рабыня цезаря, которая имеет пять детей, в число отпущенниц... 13<sup>a</sup>. Хотя отпущенники цезаря латинцы умирают как рабы и потому их имущество переходит к фиску, однако по этой причине они не могут приобретать для фиска на основании контракта, за исключением того денежного взыскания, которым обязался фиску заключивший контракт посторонний частный человек. 14. Если возникает судебное дело по поводу того имущества, которое считается причитающимся фиску, то до приговора его нельзя ни опечатовать, ни описывать, ни включать (во владения фиска). Это соблюдается и в том случае, когда на приговор подана апелляция. 15. Никому не возбраняется вступаться за то имущество, которое оспаривает фиск... 16. Адвокаты фиска, даже уйдя со своей должности, не могут выступать в делах против фиска, от которого получали жалование, за исключением дел родителей, детей, своих подопечных, им запрещено даже выступать в деле отпущенников, а если выступят, караются лишением чести. Но не запрещено получать (такое право) по милости принцепса. 17. Адвокатам фиска, которым их обязанности поручены временно, не запрещено выступать против фиска, поскольку они не получают жалованья. 18. В главе закона о цензе предусмотрено, что не только в том случае, когда у фиска что-либо похищено, но и когда не представлено, иск о вещи, не внесенной в опись для налогов, имеет место в течение пятилетия; и за те вещи, которые в целях мошенничества были отняты у фиска или исключены из налоговой ведомости, фиску вносится четырехкратная их стоимость, за другие — двойная. 19. Отпуск на волю, произведенный должником фиска для обмана фиска, аннулируется. Но, конечно, не запрещено ему отпускать на волю, если он купил (раба), чтобы его отпустить, или предоставляет свободу по фиденкомиссу. 20. С того, кто был обвинен в государственном преступлении и заслужил неблагоприятный приговор, все то, что он продал, пока находился под судом, востребуется фиском, а также четырехкратная стоимость дохода (от проданного). 21. Фидеюссора того, кто заключил сделку с диспенсатором...