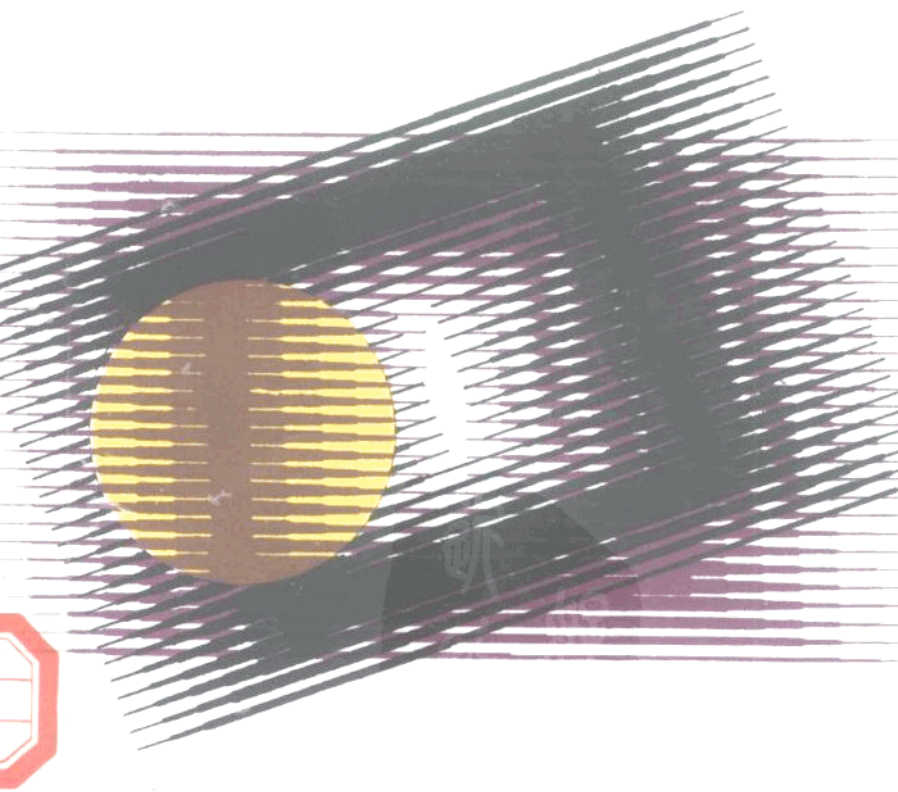




黑龙江省党校干部培训法律专业教材
(本科·专业课)

罗马法

主 编 房守林 任锡君



哈尔滨工程大学出版社

编委会成员

主任:韩桂芝

副主任:杨永茂 于书林 焦益众
王福生 孙智田 潘春良

委员:(以姓氏笔画为序)

于书林	王福生	孙智田
刘 斌	朱响应	杨立太
杨永茂	张 信	张志清
张绍礼	韩桂芝	焦益众
潘春良		

前 言

教材质量是教学质量的基础。建设科学化、规范化的教材体系是提高业余函授教育质量的重要保证。根据省委干部教育领导小组关于党校学历教育要逐步实现统一招生、统一考试、统一教学计划、统一教材、统一学籍管理的要求,在省委干部教育领导小组统一部署下,我们在完成统编本科经济管理专业(含各专业共同课)教材的基础上,由中共黑龙江省委党校分别和黑龙江省经济管理干部学院、黑龙江省政法管理干部学院共同牵头,党校系列六家本科招生单位的专业教研人员参加,编写了本科财会专业和本科法律专业的专业课教材,供黑龙江省党、干校业余函授教育本科上述两个专业的专业课教学使用。

统一编写本科教材,是实现党校业余函授教育教材建设科学化、规范化的重要尝试。为切实做好这项工作,我们精心组织编写队伍,认真审定编写大纲,加强对统编定稿工作的指导。书稿付印之前,又组织专门力量进行文字润色加工工作。但由于时间、经验和编写人员专业水平的局限,问题和疏漏在所难免。敬请广大教学人员批评指正,以便我们改进工作,不断提高教材编写质量。

这次教材编写工作得到了中共黑龙江省委党校、黑龙江省经济管理干部学院、黑龙江省行政学院、黑龙江省政法管理干部学院、中共哈尔滨市委党校、哈尔滨市经济管理干部学院的领导和教研人员的积极协助;哈尔滨工程大学出版社对教材的出版工作给予了大力支持,在此一并表示感谢!

黑龙江省党校系统干部培训教材编委会

1997年12月

目 录

第一编 绪 论

第一章 罗马法概述	(1)
第一节 罗马法与罗马法学	(1)
一、罗马国家的产生与发展	(1)
二、罗马法与罗马法学	(3)
第二节 罗马法的分类	(5)
一、公法与私法	(5)
二、成文法与不成文法	(6)
三、市民法、万民法和自然法	(6)
四、市民法与最高裁判官法	(7)
第三节 罗马法的分期	(7)
一、奴隶制国家形成至共和国初期	(7)
二、向外征服至共和国解体时期	(8)
三、帝国初期——罗马法鼎盛时期	(8)
四、帝国后期和查士丁尼法典编纂时期	(9)
第四节 罗马法的渊源	(9)
一、习惯法	(9)
二、议会制定的法律	(10)
三、长官告示	(12)
四、元老院的决议	(12)
五、皇帝的敕令	(13)
六、法学家的解答	(13)
第五节 罗马法典的编纂	(15)
一、查士丁尼法典的编纂	(15)

二、查士丁尼法典编纂的意义	(16)
三、《国法大全》	(17)
第二章 罗马法的本质	(19)
第一节 反映奴隶制私有制的法律	(19)
一、反映奴隶制社会生活条件和冲突的法律	(19)
二、直接有关私有制和商品交换的法律	(21)
第二节 公开贯彻不平等原则的法律	(25)
一、不平等的社会现实	(25)
二、不平等的法律原则	(26)
三、公开不平等的法律原则的变迁	(27)
第三章 罗马法的基本特征	(30)
第一节 唯理论的原则	(30)
一、唯理论是罗马法的理论基础	(30)
二、政治制度和法律形式的统一	(31)
三、法被打上“理智”的烙印	(32)
第二节 宗教与皇权的结合	(33)
一、宗教与自然法的对立	(33)
二、宗教与皇权的结合	(34)
第三节 保守性与灵活性的统一	(35)
一、偏于狭窄和保守的市民法	(35)
二、最高裁判官法和万民法的兴起	(36)
三、保守性与灵活性的统一	(37)
第四章 罗马法的历史地位和影响	(39)
第一节 罗马法的历史地位	(40)
一、资产阶级对罗马法的传统观点	(40)
二、对罗马法应有的评价	(41)
第二节 罗马法的历史影响	(41)
一、推动了资产阶级国家法制统一的进程	(41)
二、现代资产阶级法制与民主原则的先声	(42)

第二编 人 法

第五章 自然人	(46)
第一节 人的概念与分类	(46)
一、人的概念和意义	(46)
二、人的分类	(47)
第二节 人格	(58)
一、人格的概念和内容	(58)
二、人格的开始和终止	(59)
三、人格减等	(61)
四、名誉减损	(63)
第三节 行为能力	(64)
一、行为能力的概念	(64)
二、行为能力的划分	(64)
第六章 法人	(68)
第一节 罗马的法人制度概述	(68)
一、法人的概念	(68)
二、罗马法人制度的形成及影响	(69)
第二节 法人的种类	(70)
一、社团法人	(70)
二、财团法人	(71)
三、营业团体	(72)
第三节 法人的权利能力	(72)
一、财产权	(72)
二、继承权	(72)
三、诉权	(73)
第四节 法人的成立与消灭	(73)
一、法人的成立	(73)
二、法人的消灭	(74)

第七章 婚姻	(75)
第一节 婚姻	(75)
一、婚姻概述	(75)
二、婚约	(75)
三、结婚	(76)
四、姘合	(80)
第二节 夫妻关系	(81)
一、夫妻人身关系	(81)
二、夫妻财产关系	(83)
第三节 婚姻终止	(87)
一、婚姻终止的原因	(87)
二、婚姻终止的效力	(90)
第八章 家庭	(91)
第一节 亲属关系	(91)
一、家的概念	(91)
二、亲属关系	(91)
三、亲和亲等	(93)
四、亲属会议	(94)
第二节 家长权和父母子女	(94)
一、家长权与它的取得	(94)
二、家长权的效力	(100)
三、家长权的消灭	(101)
四、父母和子女关系	(102)
第三节 监护和保佐	(103)
一、监护与监护的种类	(103)
二、保佐和保佐的种类	(107)

第三编 物 法

第九章 物权法	(110)
----------------	-------

第一节 物	(111)
一、物的概念	(111)
二、物的分类	(111)
第二节 物权	(115)
一、物权的概念	(115)
二、物权和债权的区别	(116)
三、物权的分类	(117)
四、物权的特征	(117)
第十章 所有权	(119)
第一节 所有权的一般理论	(119)
一、所有权的涵义	(119)
二、所有权的内容	(120)
三、所有权的特征	(120)
四、所有权的限制	(121)
第二节 所有权的形式	(123)
一、市民法所有权	(123)
二、万民法所有权	(124)
第三节 所有权的取得	(125)
一、市民法的取得方式	(126)
二、万民法的取得方式	(132)
第四节 共有	(135)
一、共有的概念	(135)
二、共有的成立	(135)
三、共有财产的分割	(136)
第五节 所有权的保护与消灭	(136)
一、所有权保护的主要方式	(136)
二、所有权的消灭与恢复	(138)
第六节 所有权的演进及评价	(140)
一、所有权的演进	(140)

二、所有权制度对后世的影响	(141)
三、对罗马法所有权制度的评价	(143)
第十一章 他物权	(144)
第一节 他物权的概念及种类	(144)
一、他物权的概念和分类	(144)
二、他物权与债权的区别	(144)
三、他物权与所有权的区别	(145)
第二节 役权	(145)
一、役权的概念	(145)
二、役权的适用原则	(146)
三、役权的设定	(146)
四、役权的消灭	(148)
五、役权的保护	(149)
第三节 地役权	(150)
一、地役权的概念	(150)
二、田野地役权	(150)
三、城市地役权	(150)
四、地役权的演进和影响	(151)
第四节 人役权	(151)
一、人役权的概念	(151)
二、用益权与使用权	(152)
三、居住权	(153)
四、奴隶及家畜使用权	(153)
第五节 永佃权	(153)
一、永佃权的概念	(153)
二、永佃人的权利和义务	(153)
三、永佃权的设定与消灭	(154)
四、永佃权对后世的影响	(155)
第六节 地上权	(155)

一、地上权的概念	(155)
二、地上权的设定与消灭	(156)
三、地上权制度对后世的影响	(156)
第七节 担保物权	(156)
一、担保物权的概念与性质	(156)
二、担保物权的种类	(157)
三、担保物权成立的条件及效力	(159)
四、担保物权的消灭	(160)
五、担保物权的演进和影响	(161)
第八节 占有	(162)
一、占有的一般理论	(162)
二、占有的要件	(165)
三、占有的分类	(165)
四、占有与持有的区别	(166)
五、占有的取得	(167)
六、占有的保护	(168)
七、占有的丧失	(170)
八、占有的代理	(171)
第九节 他物权的意义与评价	(172)
第十二章 债法	(175)
第一节 法律行为	(175)
一、法律行为的概述	(175)
二、法律行为的构成	(176)
三、条件、期限与负担	(178)
四、法律行为的解释	(180)
五、法律行为的无效	(180)
六、代理	(181)
七、期日和期间	(182)
第二节 债权法概述	(183)

一、债的概念	(183)
二、债的客体	(183)
三、债的种类	(185)
四、债的产生与消灭	(187)
第三节 债的效力	(188)
一、关于债的效力理论	(188)
二、给付	(189)
三、担保	(191)
四、迟延	(192)
五、保全	(193)
六、债的效力理论对后世法律的影响	(195)
第四节 债的移转的	(196)
一、债的更新	(196)
二、诉讼代理	(196)
三、权利的继承	(197)
四、债的移转的效力	(197)
五、不得转移的债权	(198)
六、债的移转制度及其理论对后世法律的影响	(198)
第五节 契约	(199)
一、契约的基本理论	(199)
二、契约的演进	(201)
三、契约的种类	(203)
第六节 准契约	(221)
一、无因管理	(221)
二、不当得利	(222)
三、其他准契约	(223)
第七节 私犯	(224)
一、私犯概述	(224)
二、私犯成立的要件	(224)

三、私犯的种类	(225)
四、关于私犯的归责原则	(228)
第八节 准私犯	(229)
一、准私犯概说	(229)
二、准私犯的种类	(229)
三、损害投偿	(230)
四、罗马私犯法对后世的影响	(231)
第九节 债的消灭	(233)
一、清偿	(233)
二、提存	(235)
三、更改	(236)
四、抵销	(237)
五、免除	(238)
六、混同	(238)
七、其他债的消灭原因	(239)
第十三章 继承法	(242)
第一节 继承的基本理论和制度	(242)
一、继承的概念	(242)
二、继承的基本原则	(242)
三、基本制度	(243)
第二节 罗马继承法的演进	(245)
一、市民法时期的继承	(245)
二、市民法与万民法并存时的继承	(246)
三、帝国时期万民法巩固阶段的继承	(246)
四、查士丁尼时期的继承	(247)
第三节 罗马继承法对后世的影响	(247)
一、成为对后世继承法的模式	(247)
二、为保护私有制提供了法律依据	(248)
三、维护家族利益思想带来消极影响	(248)

第十四章 继承的种类	(250)
第一节 遗嘱继承	(250)
一、遗嘱继承的概念及其演变	(250)
二、遗嘱的方式	(251)
三、遗嘱能力	(254)
四、遗嘱继承人的指定	(255)
五、遗嘱的效力和限制	(256)
第二节 法定继承	(259)
一、法定继承的概念及适用条件	(259)
二、法定继承的适用范围	(259)
三、自由人法定继承制	(260)
四、解放自由人法定继承制	(262)
第三节 遗赠	(263)
一、遗赠的概念与要件	(263)
二、遗赠关系的参加人	(263)
三、遗赠的方式	(263)
四、遗赠的标的	(264)
五、遗赠的限制	(265)
六、遗赠的取得	(266)
七、遗赠的无效	(266)
第四节 遗产信托	(267)
一、遗产信托的概念	(267)
二、遗产信托的要件	(267)
三、遗产信托的种类	(268)
四、遗产信托与遗赠的统一	(268)

第四编 诉讼法

第十五章 诉讼法概述	(270)
第一节 诉讼法在罗马法中的地位与作用	(270)

第二节 诉讼的三种程序·····	(271)
第三节 诉讼时效·····	(272)
一、诉讼时效的产生与发展·····	(272)
二、诉讼时效的起算、中止和中断·····	(273)
第四节 罗马诉讼法对后世的影响·····	(273)
一、不告不理原则·····	(273)
二、一事不再理原则·····	(274)
三、自由心证原则·····	(274)
四、证据制度·····	(275)
五、诉讼代理制度·····	(275)
六、回避制度·····	(276)
第十六章 法定诉讼程序·····	(277)
第一节 法定诉讼程序的概念和特征·····	(277)
一、法定诉讼程序的概念·····	(277)
二、法定诉讼程序的特征·····	(277)
第二节 法定诉讼的方式·····	(279)
一、警金式·····	(279)
二、请求返还式·····	(280)
三、拘押式·····	(280)
四、扣押式·····	(280)
五、指定审判员式·····	(281)
第十七章 程式诉讼程序·····	(282)
第一节 程式诉讼程序的概念与特征·····	(282)
一、程式诉讼的概念·····	(282)
二、程式诉讼的特征·····	(282)
第二节 程式诉讼的内容·····	(283)
一、确定民选审判员·····	(283)
二、原告的诉讼请求·····	(283)
三、诉讼的原因·····	(284)

四、判决的提示	(285)
五、前书	(285)
六、抗辩	(285)
第三节 裁判官的非常处置	(285)
一、裁判官的口约	(285)
二、特许占有	(286)
三、裁判官的令状	(286)
四、回复原状	(286)
第十八章 非常诉讼程序	(288)
第一节 非常诉讼程序的概念与特征	(288)
一、非常诉讼程序的概念	(288)
二、非常诉讼程序的特征	(288)
第二节 非常诉讼程序的主要内容	(289)
一、传唤	(289)
二、审理	(289)
三、判决	(290)
四、上诉	(290)
五、执行	(291)
后记	(292)

第一编 绪 论

第一章 罗马法概述

本章通过对罗马奴隶制国家产生与发展的概述,着重应了解罗马法概念、罗马法内涵与外延的界定;了解罗马法的分期、体系、渊源以及罗马法典的编纂等理论和实际问题。

第一节 罗马法与罗马法学

一、罗马国家的产生与发展

罗马起源于古意大利半岛中部,第伯河东岸拉丁姆区的一个村庄。传说罗马城建于公元前 753 年,罗慕路自立为王,直至公元前 510 年,在罗马历史上称为“王政时代”。罗马建国之初,仅仅是一个很小的城邦,即城市国家。它的出现比相邻的希腊城邦为晚,它是罗马人所属的拉丁族由原始社会向奴隶制社会过渡时,拉丁人所建立起来的若干奴隶制小城邦中的一个。

罗马奴隶制国家的形成,始于王政时代后期,在这以前,“罗马人在所谓王政时代也生活在一种以氏族、胞族和部落为基础,并从它们当中发展起来的军事民主之下”^①,其形成奴隶制国家的标志是第六代国王塞维阿·塔里阿的改革。传说最早的原始公社有

^① 《马克思恩格斯选集》第 4 卷,第 124 页。

300个氏族，每10个氏族组成一个胞族(库里亚)，10个胞族又组成一个部落(特里亚)，总共有3个部落。当时国王并非现代意义的君主，实质上是由“库里亚会议”选举产生的军事领袖。而管理氏族部落的实际机构，除了由库里亚选举或罢免的军事领袖外，还有库里亚会议和元老院。库里亚会议是处理罗马公社一切重要事务的最高权力机关，属于议会的一种古老形式。元老院则由300名氏族长老组成，是直接管理罗马社会公共事务的执行机构，并享有批准库里亚会议决议的权力。后来库里亚会议和元老院的关系发生了变化，氏族贵族垄断了氏族会议，而库里亚会议不过是它的工具而已。经济上氏族贵族占有土地，肆意剥削奴隶和依附者，这样，不堪忍受压迫和奴役的平民纷纷起来反对氏族贵族及氏族贵族窃居特权的氏族组织。这种情况下，塞维阿·塔里阿对罗马社会进行了改革。

塞维阿·塔里阿的改革，主要是从以下几个方面进行的：一是废除了血缘部落，把罗马城按区域划分为四个部落，取消了原有的氏族、部落界限。二是将罗马全体自由民一律按财产多寡划分为五个等级，五个等级之外的称为“无产者”。三是按照财产享有服兵役的权利，不同的等级在不同的兵团里服役，无产者不服役。四是设立新的“森都里亚”会议。在“森都里亚”会议中拥有财产的第一等级的人占据绝大多数，实际上他们控制着“森都里亚”会议。经过塞维阿·塔里阿的改革，罗马社会的氏族组织已不复存在，代之而起的是一个新的、以地区划分和财产差别为基础的真正国家的制度。

在罗马由国家制度取代氏族组织是一项深刻的政治革命，它标志着氏族制度的解体和罗马国家的产生。但是改革后平民与贵族之间的矛盾和冲突，只是暂趋缓和而并未彻底解决。在公元前509年，王政时代第七个国王塔克文在位时，施行暴政、蔑视法律、破坏改革。结果引起了全罗马人民的不满，举国愤起，将国王逐出国境，从而宣告了罗马国家王政时代的结束，共和时期开始。

罗马共和国时期，由贵族与平民组成的民众大会选举执政官