

ISTITUZIONI DI DIRITTO ROMANO

罗马法教科书

[意]彼得罗·彭梵得

黄 风 译

中国政法大学出版社

(京) 新登字185号

感谢意大利国家科研委员会

为本书出版提供的资助

SI RINGRAZIA PER IL CONTRIBUTO
IL CONSIGLIO NAZIONALE DELLE
RICERCHE D'ITALIA

罗 马 法 教 科 书

〔意〕彼德罗·彭梵得 著

黄 风 译

中国政法大学出版社 出版
(北京海淀区学院路41号·100088)
冶金部物勘院华泰公司激光排版
河北省〇五印刷厂 印刷
新华书店经销

850×1168毫米 32开本 17印张 400千字
1992年9月第1版 1992年第1次印刷
ISBN 7—5620—0775—6/D·725

印数：2000册 定价：12.00元

目 录

前 言 桑德罗·斯奇巴尼

引 言

- § 1. 罗马法 (1)
- § 2. 法的概念和罗马观念 (4)
- § 3. 法的沿革和罗马法的发展阶段 (6)
- § 4. 公法和私法 命令性规范或绝对规范和任择性规范
或补充规范 (9)
- § 5. 个别法或特殊法和共同法或一般法 特权 (10)
- § 6. 自然法, 万民法和市民法 (12)
- § 7. 法的渊源 (15)
- § 8. 法的解释 (19)
- § 9. 私法的议题及其各个部分主观法 (23)
- § 10. 罗马法学的系统方法 (24)

总 论

I. 权利主体或权利能力

- § 11. 权利主体总论 (29)
- § 12. 权利能力的要件——I、人的存在 (30)
- § 13. 权利能力的要件——II、自由身分 自由人
和奴隶 (31)

§ 14. 取得自由地位的方式	(34)
§ 15. 权利能力的要件——Ⅲ、市民身分	(39)
§ 16. 权利能力的灭失	(41)
§ 17. 变更权利能力的条件	(42)
§ 18. 法人	(50)
§ 19. 团体 (Universitate personarum)	(51)
§ 20. 基金会 (piae causae) 国库和尚未继承的遗产 ..	(53)
§ 21. 法人的消灭	(55)

Ⅱ. 权利的取得与丧失

§ 22. 法律事实 继承	(56)
§ 23. 法律事实的分类	(57)
§ 24. 适法行为 意思的要件	(58)
§ 25. 通过他人表示意思和意思代理	(61)
§ 26. 对适法行为后果的自愿限制 条件, 负担 和期限	(62)
§ 27. 适法行为的原因	(66)
§ 28. 适法行为的种类	(67)
§ 29. 适法行为的无效 意思瑕疵概述	(68)
§ 30. 意思瑕疵 障碍性错误	(70)
§ 31. 诈欺	(72)
§ 32. 胁迫	(74)
§ 33. 对无效性的补救	(76)
§ 34. 非法行为	(77)
§ 35. 非法行为的后果: 赔偿损失	(79)
§ 36. 时间	(81)
§ 37. 错误	(82)

III. 权利保护

§ 38. 诉讼	(85)
§ 39. 诉讼的不同种类	(86)
§ 40. 罗马民事诉讼程序的一般沿革	(92)
§ 41. 诉讼起始和争讼程序	(97)
§ 42. 辩护和抗辩 证据	(100)
§ 43. 判决和执行程序	(103)
§ 44. 非常程序 令状和恢复原状	(105)
§ 45. 诉讼的消灭	(106)

分 论

家庭法

§ 46. 家庭关系的性质和基本制度	(113)
--------------------------	-------

I. 罗马家庭

§ 47. 罗马家庭的实质和历史起源	(114)
§ 48. 罗马家庭对家子的接纳——I. 遵从“父权”	(117)
§ 49. 罗马家庭对家子的接纳——II. 归顺“夫权”	(120)
§ 50. 家子脱离罗马家庭 最小人格减等	(122)
§ 51. 家父	(124)
§ 52. 父权和对人的权力	(125)
§ 53. 父权和财产方面的权力 特有产	(129)
§ 54. 对奴隶的支配权	(133)

§ 55. 受役状态	(135)
§ 56. 他权人的债	(137)

II. 家社会或自然家庭

§ 57. 自然家庭的实质	(140)
§ 58. 婚姻	(141)
§ 59. 婚姻的要件和障碍	(144)
§ 60. 婚姻的效力	(146)
§ 61. 婚姻的解除 离婚	(147)
§ 62. 订婚	(152)
§ 63. 姘合	(154)
§ 64. 父母与子女的关系	(155)
§ 65. 嫁资的概念及其历史发展	(158)
§ 66. 嫁资的设立	(160)
§ 67. 婚姻存续期间的嫁资	(161)
§ 68. 退还嫁资 有关诉讼和保障	(163)
§ 69. 结婚赠与	(167)

III. 监护和保佐

§ 70. 监护和保佐的实质及其历史起源	(169)
§ 71. 妇女监护	(170)
§ 72. 未适婚人监护 监护人的权力和监护的种类	(173)
§ 73. 未适婚人监护的承担、能力、豁免和期限	(176)
§ 74. 监护人与受监护人间的法律关系	(178)
§ 75. 对精神病人、浪费人和未成年人的保佐	(180)

物 法

- § 76. 一般概念 (183)

I. 物

- § 77. 物及其分类 (185)
- § 78. 可替代物和不可替代物, 消耗物和非消耗物,
可分物和不可分物, 主物和从物 (187)
- § 79. 要式物和略式物 不动物和可动物 (190)

II. 所有权

- § 80. 所有权的概念 (194)
- § 81. 所有权的取得方式 (197)
- § 82. 原始取得方式 先占和取得埋藏物 (198)
- § 83. 添附 (201)
- § 84. 加工 (206)
- § 85. 混合与混杂 (207)
- § 86. 对孳息的原始取得 (208)
- § 87. 取得的结束方式 让渡 (209)
- § 88. 要式买卖和拟诉弃权 善意所有 (212)
- § 89. 取得的其他结束方式 (216)
- § 90. 时效取得和长期取得时效的概念及其历史沿革 (217)
- § 91. 优士丁尼法中的时效取得和取得时效 (221)
- § 92. 所有权的丧失 (226)
- § 93. 要求返还所有物之诉 (227)

§ 94. 排除妨害之诉	(230)
§ 95. 共同所有权或共有	(230)
§ 96. 基于相邻关系的责任和诉讼	(235)
§ 97. 对所有权的限制	(240)
§ 98. 有关相邻关系的一般限制	(245)
§ 99. 善意占有和善意占有诉讼	(248)

III. 役 权

§ 100. 一般概念	(251)
§ 101. 地役权	(253)
§ 102. 各种地役权	(254)
§ 103. 人役权	(256)
§ 104. 用益权和准用益权	(257)
§ 105. 使用权, 居住权和对奴隶和牲畜的劳作权	(258)
§ 106. 役权的设立	(259)
§ 107. 役权的消灭	(262)
§ 108. 确认役权之诉	(263)

IV. 永佃权和地上权

§ 109. 关于永佃权和地上权的历史概述	(264)
§ 110. 优士丁尼法中的永佃权	(267)
§ 111. 优士丁尼法中的地上权	(268)

V. 占有和准占有

§ 112. 占有的概念及其要件	(270)
------------------------	-------

§ 113. 各种占有	(273)
§ 114. 占有的取得和丧失	(274)
§ 115. 占有诉讼	(278)
§ 116. 权利的占有或准占有	(280)

债 法

§ 117. 一般概念	(283)
-------------------	-------

· 债法总论

I. 债的标的

§ 118. 标的种类和要件	(287)
§ 119. 种类之债和选择之债	(289)
§ 120. 可分之债和不可分之债	(290)

II. 债的主体

§ 121. 同可变主体的债	(293)
§ 122. 份额之债和连带之债或共有之债	(293)

III. 债的效力

§ 123. 民法债和裁判官法债	(299)
§ 124. 民法债和自然债 纯自然债	(299)
§ 125. 非纯正的自然债	(303)

IV. 债的渊源

- § 126. 债的渊源或债因的概念和分类 (306)
- § 127. 契约 (307)
- § 128. 契约中的代理和为第三人达成的契约 (310)

V. 债的转移

- § 129. 转移的起源和性质 (315)
- § 130. 转移的原因、限度和效力 (316)

VI. 债的消灭

- § 131. 一般概念 (318)
- § 132. 履行或清偿 (319)
- § 133. 清偿的效力和替换 (322)
- § 134. 债的更新 (322)
- § 135. 正式免除和其他当然消灭的原因 (324)
- § 136. 抵销和因抗辩消灭的原因 (325)

VII. 债的变更

- § 137. 一般概念 (328)
- § 138. 迟延 (329)
- § 139. 看管的责任 意外事件 (331)
- § 140. 对于追夺和暗藏瑕疵的责任 (332)
- § 141. 支付利息的义务 (333)

VIII. 债的担保

§ 142. 一般概念	(336)
§ 143. 定金, 违约金协议, 宣誓和债务协议	(336)
§ 144. 一般的债务承保	(337)
§ 145. 偿还担保	(338)
§ 146. 关于他人债务的协议和特定委托	(340)
§ 147. 实物担保 概念及其历史发展	(341)
§ 148. 质权和抵押 本质, 条件, 标的	(344)
§ 149. 质权和抵押权的设立	(346)
§ 150. 质押债权人的权利	(348)
§ 151. 抵押之诉和质权或抵押的消灭	(349)

债法分论

I. 允 诺

§ 152. 允诺	(351)
-----------------	-------

II. 口头契约

§ 153. 债务口约, 誓言, 嫁资口约	(353)
§ 154. 要式口约	(355)

III. 文字契约

§ 155. 债权誊账	(359)
-------------------	-------

§ 156. 约据和亲笔字据	(360)
----------------------	-------

IV. 实物契约

§ 157. 信托	(361)
§ 158. 消费借贷	(362)
§ 159. 使用借贷	(365)
§ 160. 寄托	(367)
§ 161. 质押	(369)

V. 合意契约

§ 162. 买卖	(371)
§ 163. 租赁	(376)
§ 164. 合伙	(379)
§ 165. 委托	(381)

VI. 无名契约

§ 166. 无名契约的性质和起源	(384)
§ 167. 主要的无名契约	(387)

VII. 简约和协议

§ 168. 无形式简约和附加简约	(391)
§ 169. 裁判官法的正当协议	(394)

VIII. 准契约

- § 170. 无因管理以及类似之债 (396)
- § 171. 不当得利 (398)
- § 172. 共有 (399)

IX. 非法行为和狭义的法律行为

- § 173. 私犯及其个人后果 (401)
- § 174. 盗窃和抢劫 (402)
- § 175. 契约外损害和侵辱 (403)
- § 176. 准私犯 (405)
- § 177. 其他非法行为 (406)
- § 178. 对债权人的欺诈和保利安之诉 (407)
- § 179. 出示义务 航海者之间分担损失 (409)

取得的一般原因和方式

赠与和生前概括继承

I. 赠 与

- § 180. 赠与的概念 (410)
- § 181. 赠与的限度和特定形式 (412)
- § 182. 特殊赠与 (413)
- § 183. 对赠与的撤销 (414)

II. 生前概括继承

- § 184. 概括继承的概念和生前概括继承的种类 (416)
- § 185. 生前概括继承的效力 (417)

死因概括继承或遗产继承

I. 一般原则

- § 186. 罗马继承的一般概念和起源 (420)
- § 187. 遗产继承的标的、效力和性质 (422)
- § 188. 遗产继承的要件 (427)
- § 189. 直接取得和接受继承 未继承的遗产 (429)
- § 190. 遗嘱继承与无遗嘱继承的关系 (432)
- § 191. 继承指命中的接替和继承转移 (434)
- § 192. 增添权 (435)
- § 193. 弃权照顾, 分离照顾和财产清单照顾 (438)
- § 194. 遗产占有 (441)
- § 195. 遗产继承和遗产占有的关系以及两种制度的趋同 (444)
- § 196. 要求继承之诉 (445)
- § 197. 关于遗产之令状 (448)
- § 198. 共同继承人间的关系和遗产分割之诉 (448)
- § 199. 遗产的转让 (450)

II. 遗嘱继承

§ 200. 遗嘱	(451)
§ 201. 遗嘱能力和遗嘱继承能力	(453)
§ 202. 优士丁尼以前法的遗嘱形式	(457)
§ 203. 新法中的遗嘱形式	(459)
§ 204. 设立继承人的形式和要件	(461)
§ 205. 各种各样的设立	(462)
§ 206. 设立特定物继承人	(464)
§ 207. 设立继承人的方式	(469)
§ 208. 继承替补	(470)
§ 209. 遗嘱的无效	(473)

III. 无遗嘱继承或法定继承

§ 210. 一般概念	(477)
§ 211. 依据早期市民法的无遗嘱继承	(478)
§ 212. 依据裁判官法的无遗嘱继承	(480)
§ 213. 以后的发展 德尔图里安和奥尔菲兹安元 老院决议以及希腊-罗马时期的改革	(483)
§ 214. 《新律》118和127	(484)
§ 215. 财产合算	(487)

IV. 违反遗嘱的法定继承

§ 216. 一般概念	(489)
§ 217. 形式的法定继承	(489)

- § 218. 实际的法定继承和法定继承份额制度 (491)
§ 219. 《新律》115 (494)

V. 遗赠和遗产信托

- § 220. 遗赠的概念及历史 (496)
§ 221. 遗产信托和遗嘱附书的概念和历史 (499)
§ 222. 优士丁尼法中的遗赠和遗产信托 (501)
§ 223. 遗赠的取得 (504)
§ 224. 共同受遗赠人之间的合并和增添权 (505)
§ 225. 受遗赠人的诉权和保障 (507)
§ 226. 削减遗赠 “法尔其第法的四分之一” (508)
§ 227. 遗赠的无效 (510)
§ 228. 先取遗赠 (512)
§ 229. 概括的遗产信托 (515)
§ 230. 遗产信托受益人的替补和家庭遗产信托 (518)

VI. 各种死因取得

- § 231. 死因赠与 (519)
§ 232. 死因得利 (520)
§ 233. 国库继承 (520)

译后记 (522)

引 言

§ 1. 罗马法

本教科书研究的基本对象是**优士丁尼**⁽¹⁾ **罗马法**，即由东罗马皇帝优士丁尼于公元六世纪编纂的罗马法律和学说，包括该皇帝自己的立法。

优士丁尼罗马法包括以下四个汇编：《**学说汇纂**》(Digesta 或 Pandectae)，《**法学阶梯**》(Institutiones)，《**优士丁尼法典**》(Codex Iustinianus) 和《**新律**》(Novellae)。

《学说汇纂》是法学理论的汇编。它由一系列摘自罗马主要法学家著作的片断汇集而成，划分为 50 编，除三编以外，每编又划分为各带标题的章。选入各章的片断都注明了作者的姓名和作品的出处。《学说汇纂》于公元 530 年 12 月 15 日决定编纂，533 年 12 月 16 日公布，533 年 12 月 30 日生效。

《优士丁尼法典》是法律和谕令的汇编，分为 12 编，每一编又分为若干章。第一部《法典》于公元 528 年 2 月 13 日下令编纂，529 年 4 月 7 日公布，同月 16 日生效。该法典的第二版 (Codex repetitae praelectionis) 于 534 年 11 月 16 日公布，同年 12 月 29 日生效。其中包含新的法律以及优士丁尼在编纂过程中对过去争议所做的裁断。

(1) Iustinianus，中文又译作“查士丁尼”。从语音的角度，译者认为“优士丁尼”这一音译名比较贴切。—译者注