

**ИСТОРИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ИНСТИТУТА
ЭМАНСИПАЦИИ В ДРЕВНЕРИМСКОМ
ПРАВЕ**

Т.Д. Карпенко

С принятием нового Гражданского кодекса в
Республике Беларусь был введен новый институт

эмансипации несовершеннолетних. Суть которого сводится к тому, что несовершеннолетний может быть объявлен полностью дееспособным до 18-летнего возраста, самостоятельно заключать сделки и нести самостоятельную имущественную ответственность.

Вышедшее из латинского языка понятие - (еташлрагю) - «эмансипация» - означает формальное освобождение детей или внуков от отцовской власти. (Цвайгерт К., Керц Х. Введение в сравнительное правоведение в сфере частного права. Том 2. Пер. с нем. М.: М/н отн. 1998 г. С.42). Это положение берет свое начало в древнеримском праве. Отец семейства (ра^егатшаз) имел очень большую власть над детьми, внуками и всеми домочадцами. Лишь с его смертью, лишением свободы или гражданства, с военным пленом, автоматически прекращалась отцовская власть, и все сыновья получали полноправие: статус свободы, гражданства и должный семейный статус. И. Б. Новицкий утверждает, что в семье только ра^егатшаз являлся вполне правоспособным лицом. Никто из остальных членов семьи полной правоспособности не имел. Жена по отношению к мужу находилась в полном подчинении. Сыновей и внуков, за немногим исключением, не освобождало от подчинения отцовской власти даже занятие должности магистрата. Не освобождало от власти и никакой возраст подвластных. (И.Б.Новицкий, И.С.Перетерский. Римское частное право М., 1997г. С.89). Подвластный сын в области публичного права стоит наряду с отцом, может занимать публичные должности. Но в семье он всецело подчинен отцовской власти, даже когда он уже состоит в браке и имеет своих детей. Власть над детьми принадлежала именно отцу, а не обоим родителям.

Юридическое положение подвластных менялось в зависимости от следующих обстоятельств: 1) смерти ра^егатшаз; 2) в связи со смертью подвластного (достижение совершеннолетия не прекращало отцовской власти); 3) утрата свободы или гражданства главой семьи; 4) лишение ра^егатшаз прав отцовской власти; 5) приобретение подвластным некоторых почетных званий; 6) по воле ра^егатшаз, когда он находил нужным или возможным освободить из-под своей власти сына, выдать замуж дочь, отпустить на волю раба.

Одним из правомочий домовладыки было право мансипировать (тапарю даге) своих домочадцев третьим лицам, то есть отдавать в качестве возмещения ущерба или просто сдавать в наем как рабочую силу. Одни ученые считают, что институт мансипации предшествовал етапиранию (эмансипация). Например, Д. В. Дождев пишет, что институт мансипации терпит ограничения уже в самое древнее время: закон запрещал продавать подвластного сына более трех раз, устанавливая в качестве санкции утрату отцовской власти. Таким образом, практическое применение власти мансипировать домочадцев свелось к гипотезе выдачи их в возмещение ущерба. Постклассическими источниками не упоминается, а Институции Юстиниана говорят об институте мансипа-

ции как об умершем. (Дождев Д. В. Римское частное право. Учебник для вузов. Под редакцией члена-корр. РАН, профессора В. С. Нарсесянца. М.: Издательская группа ИНФА- М - НОРМА, 1997. С.284 - 285).

В свое время З. М. Чернеловский считает, что институт эмансипации возник как антипод мансипации, то есть обряду, с помощью которого римские граждане совершали сделки с вещами и лицами, включая куплю-продажу. Мансипируя лицо, мы приобретаем его, эмансипируя - освобождаем. (Чернеловский З. М. Римское частное право: элементарный курс - М., 2000 С. 80-81)

Однако большинство ученых приходят к выводу, что со временем запреты, выраженные в законе на основе правила законов XII таблиц, троекратной мансипации подвластного доверенному лицу позволила понтификам разработать новый способ искусственного прекращения состояния во власти ра^егатшаз, и ввести новый институт еташдрайо - эмансипация.

Объектом эмансипации были дети и внуки, в том числе и женского пола. Первоначально процедура эмансипации была сложной: подвластного в присутствии пяти свидетелей и весодержателя (как и при мансипации) отпускали на волю, наделяя всеми признаками полноправия. Однако, что касалось старшего сына, то как пишет И. Б. Новицкий ра^егатшаз трижды мансипировал подвластного доверенному лицу, которое трижды отпускало подвластного на волю. После первых двух раз подвластный возвращался под власть ра^егатшаз, после третьего он становился регзопа 8Ш шла, то есть приобретал правоспособность в сфере частного права (Римское частное право: Учебник/ Под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. М.: Юристъ, 1996 С. 142). Главная причина особой строгости эмансипации старшего сына в том, что это он наследует управление хозяйством и быть может, затем воспринимает отцовскую власть.

Таким образом подвластный приобретая статус зш ним, оказывался связанным с доверенным лицом отношениями квазипатроната, но и после еташлрагю отец сохранял право на пользование половиной имущества сына.

В постклассический период древняя процедура эмансипации, известная еще при Диоклетиане (284 - 305 н. э.), постепенно отмирает: на Западе ее заменяет заявления домовладыки курией в присутствии семи свидетелей, на Востоке - рескрипт императора, пока в 531г. Юстиниан не упраздняет ее как никчемный и неоправданно сложный обряд и заменяет на заявление перед соответствующими чиновниками с занесением в протокол суда (Дождев Д. В. Указ. раб. С.285). Таким образом, такой институт как етапарагю, берет свое начало еще в древнеримском праве. Суть которого сводилась к тому, что подвластный член семьи мог приобрести полную правоспособность только после етапарагю, то есть освобождении отца своего подвластного от своей власти.