

Grundkurs Römische Rechtsgeschichte

Quellentexte

Die Quellen sind nachfolgend in derjenigen Reihenfolge angeordnet, in der sie in der Vorlesung behandelt werden.

1.) Öffentliches Recht und Privatrecht nach Ulpian 1 *institutionum* D. 1,1,1,2

publicum ius est, quod ad statum rei Romanae spectat, privatum, quod ad singulorum utilitatem.

Öffentliches Recht ist das, was auf den römischen Staat sieht, Privatrecht das, was auf den Nutzen des Einzelnen sieht.

2.) Die Sprache des Kredits: Ulpian 26 *ad edictum* D. 12,1,1,1

Ideo sub hoc titulo praetor et de commodato et de pignore edixit. nam cuicumque rei adsentiamur alienam fidem secuti mox recepturi quid, ex hoc contractu credere dicimur

Denn wenn wir mit irgendeiner rechtsgeschäftlichen Sachhingabe einverstanden sind und dabei der Treue des anderen überantworten, daß wir etwas zurückerhalten, dann sagt man, daß wir etwas „anvertrauen“.

3.) Definition der Gerechtigkeit nach Ulpian 1 *regularum* D. 1,1,10 pr.

Iustitia est constans et perpetua voluntas ius suum cuique tribuendi.

Die Gerechtigkeit ist der fort dauernde und ewige Wille, jedem das ihm Gemäße zuzuwenden.

4.) Die Entstehung des Zwölftafelgesetzes nach Pomponius *lb. sg. ench. D. 1,2,2,4*

Postea ne diutius hoc fieret, placuit publica auctoritate decem constitui viros, per quos peterentur leges a Graecis civitatibus et civitas fundaretur legibus: quas in tabulas eboreas perscriptas pro rostris composuerunt, ut possint leges apertius percipi: datumque est eis ius eo anno in civitate summum, uti leges et corrigerent, si opus esset, et interpretarentur neque provocatio ab eis sicut a reliquis magistratibus fieret. qui ipsi animadverterunt aliquid deesse istis primis legibus ideoque sequenti anno alias duas ad easdem tabulas adiecerunt: et ita ex accedenti appellatae sunt leges duodecim tabularum. (...)

Damit dies nicht länger andauerte, wurde später beschlossen, zehn Männer mit einer vom Volk verliehenen Amtsgewalt zu bestimmen, die von den griechischen Städten Gesetze erbitten und das Gemeinwesen auf Gesetze gründen sollten. Sie schrieben diese auf elfenbeinerne Tafeln und stellten sie vor der Rednerbühne des Forums auf, damit sie ganz leicht zur Kenntnis genommen werden konnten. Auch hatte man den zehn Männern in diesem Jahr die höchste Rechtsmacht im Gemeinwesen verliehen, damit sie die Gesetze, wenn nötig, verbessern wie auch auslegen konnten und damit gegen sie, anders als bei den übrigen Magistraten, die Anrufung der Volksversammlung nicht möglich war. Sie bemerkten aber selbst, daß manches in jenen ersten Gesetzen fehlte, und daher fügten sie im folgenden Jahr diesen Tafeln zwei weitere zu. Deshalb sprach man nach der Ergänzung vom Zwölftafelgesetz. (...)

5.) Einzelne Zwölftafelsätze:

Bürgerliche Gleichheit:

PRIVILEGIA NE INROGANTO.

Es dürfen keine Sondergesetze betreffend einzelne Personen eingebracht werden.

Ständekampf:

PATRONUS SI CLIENTI FRAUDEM FECERIT, SACER ESTO.

Wenn ein Patron seinen Klienten schädigt, verfällt er den Göttern.

Gerichtsverfahren:

SI IN IUS VOCAT, ITO.

Wenn jemand vor Gericht lädt, dann muß man der Ladung folgen.

Erbrecht - Gewillkürte Erbfolge:

UTI LEGASSIT SUPER PECUNIA TUTELAVE SUAE REI, ITA IUS ESTO.

So wie jemand verfügt hat hinsichtlich seines verkehrsfähigen Vermögens und der Schutzzuständigkeit an seinem Familienvermögen, so soll es Recht sein.

Erbrecht - Intestaterbfolge:

SI INTESTATO MORITUR, CUI SUUS HERES NEC ESCIT, ADGNATUS PROXIMUS FAMILIAM HABETO.

Wenn jemand ohne Testament stirbt, der keinen Hauserben hat, soll der nächste Seitenverwandte den Nachlaß bekommen.

SI ADGNATUS NEC ESCIT, GENTILES FAMILIAM HABENTO.

Wenn es keinen Seitenverwandten gibt, sollen die Gentilen den Nachlaß bekommen.

Rechtsgeschäfte:

CUM NEXUM FACIET MANCIPIUMQUE, UTI LINGUA NUNCUPASSIT, ITA IUS ESTO.

Wenn jemand ein Hegungsritual oder die Manzipation vollzieht, dann soll das, was die Zunge spricht, Recht sein.

6.) Die vorklassische Tradition des Rechtsdenkens:

Cicero, *de officiis* 3,17,69

Hoc quamquam video propter depravationem consuetudinis neque more turpe haberi neque aut lege sanciri aut iure civili, tamen naturae lege sanctum est. Societas est enim ... latissime quidem quae pateat, omnium inter omnes, interior eorum, qui eiusdem gentis sint, propior eorum, qui eiusdem civitatis. Itaque maiores aliud ius gentium, aliud ius civile esse voluerunt, quod civile, non idem continuo gentium, quod autem gentium, idem civile esse debet.

Obwohl dies, wie ich sehe, wegen des Niedergangs der Gewohnheiten weder nach der Sitte als schimpflich gilt noch durch das Gesetz oder das *ius civile* sanktioniert ist, ist es doch durch das „Gesetz der Natur“ verboten. Es gibt nämlich eine Gesellschaft ... die sich überaus weit erstreckt, aller untereinander, eine etwas engere derer, die zu demselben Volk gehören, eine noch speziellere unter denen, die demselben Staat angehören. Daher gingen die *maiores* davon aus, daß es einerseits das *ius gentium*, andererseits das *ius civile* gebe; was zum *ius civile* gehöre, gehöre nicht gleichermaßen zum *ius gentium*, was aber zum *ius gentium* gehöre, das sei auch Bestandteil des *ius civile*.

Cicero, *de officiis* 3,5,23

Neque vero hoc solum natura, id est iure gentium, sed etiam legibus populorum, quibus in singulis civitatibus res publica continetur, eodem modo constitutum est ...

Aber nicht allein von der Natur, d.h. durch das Völkergemeinrecht (*ius gentium*), sondern auch durch die Gesetze der Völker, die in den einzelnen Staaten das Gemeinwesen ausmachen, ist auf dieselbe Weise bestimmt ...

Cicero, *de officiis* 3,17,70

Q. quidem Scaevola, pontifex maximus ... fideique bonae nomen existimabat manare latissime, idque versari in ... rebus ..., quibus vitae societas contineretur.

Quintus Scaevola, der *pontifex maximus*, ... meinte, der Begriff der *bona fides* habe die weiteste Ausbreitung und finde in ... alle Angelegenheiten Eingang, auf denen die Gesellschaft des Lebens beruhe.

Cicero, *Topica* 6,29
sic igitur veteres praecipunt ...

So lehrten es also die *veteres* ...

7.) Die klassische Rechtswissenschaft:

Hermogenian 1 *iur. epit.* D. 1,5,2

hominum causa omne ius constitutum

Um des Menschen Willen ist alles Recht geschaffen worden.

Cicero, *Brutus* 41,152

inquit: 'etiamne Q. Scaevolae Servium nostrum anteponis?' 'Sic enim', inquam 'Brute, existumo, iuris civilis magnum usum et apud Scaevolam et apud multos fuisse, artem in hoc uno [scil. Servio]; quod numquam effecisset ipsius iuris scientia, nisi eam praeterea didicisset artem, quae doceret rem universam tribuere in partis, latentem explicare definiendo, obscuram explanare interpretando.'

Er (Brutus) fragte: „Stellst du unseren Servius sogar über Quintus Scaevola?“ „Ich meine, Brutus“, bekräftigte ich, „daß Scaevola und viele andere über große Erfahrung im *ius civile* verfügten, über eine Wissenschaft (*ars*, griech. *techne*) aber nur dieser eine (nämlich Servius). Das hätte er aber bloß durch juristische Kenntnisse niemals erreicht, wenn er nicht außerdem noch die Fähigkeit erworben hätte, die es lehrt, einen umfassenden Begriff in seine Teile zu zerlegen, einen verborgenen durch Definitionen zu erklären, einen dunklen durch Auslegung verständlich zu machen.“

8.) Rechtsanwendung am Beispiel des aquilischen Haftungsrechts:

Gaius libro septimo ad edictum provinciale D. 9,2,2 pr

Lege Aquilia capite primo cavetur: „ut qui servum servamve alienum alienamve quadrupedem vel pecudem iniuria occiderit, quanti id in eo anno plurimi fuit, tantum aes dare domino damnas esto“.

Im ersten Kapitel der *lex Aquilia* wird bestimmt: „Wenn jemand einen fremden Sklaven oder eine fremde Sklavin oder ein [fremdes] vierfüßiges Herdentier widerrechtlich tötet, soll er verpflichtet sein, dem Eigentümer soviel Kupfergeld zu geben, wie die Sache in diesem Jahr maximal wert gewesen ist“.

Iulianus libro octogesimo sexto digestorum D. 9,2,51

(...) occidisse dicitur vulgo quidem, qui mortis causam prolibet modo praebuit: sed lege Aquilia is demum teneri visus est, qui adhibita vi et quasi manu causam mortis praebuisset, tracta videlicet interpretatione vocis a caedendo et a caede. (...)

(...) Zwar hat nach allgemeinem Sprachverständnis getötet, wer auf irgendeine beliebige Art die Todesursache gesetzt hat. Aber es ist anerkannt, daß nach der *lex Aquilia* nur haftet, wer unter [unmittelbarer] Anwendung von Gewalt und sozusagen eigenhändig die Ursache für den Tod gesetzt hat, wobei offenbar diese Auslegung des Wortes *occidere* von *caedere* (erschlagen) und *caedes* (Totschlag) hergeleitet wurde.

Pomponius libro trigesimo nono ad Quintum Mucium D. 19,5,11

Quia actionum non plenus numerus esset, ideo plerumque actiones in factum desiderantur. sed et eas actiones, quae legibus proditae sunt, si lex iusta ac necessaria sit, supplet praetor in eo quod legi deest: quod facit in lege Aquilia reddendo actiones in factum accommodatas legi Aquiliae, idque utilitas eius legis exigit.

Weil die Zahl der Klagen nicht vollständig ist, werden häufig *actiones in factum* (auf den Sachverhalt zugeschnittene Klagen) verlangt. Aber auch jene Klagen, die in den Gesetzen vorgesehen sind, ergänzt der Prätor, wenn das Gesetz gerecht und notwendig ist, dort, wo das Gesetz Lücken hat: das tut er bei der *lex Aquilia*, indem er *actiones in factum* gewährt, die der *lex Aquilia* angepaßt sind, denn das verlangt der Sinn dieses Gesetzes.

9.) Selbstdarstellung des *princeps* Augustus:

Augustus, *res gestae* 34

In consulatu sexto et septimo, postquam bella civilia extinxeram per consensum universorum potitus rerum omnium, rem publicam ex mea potestate in senatus populique Romani arbitrium transtuli. Quo pro merito meo senatus consulto Augustus appellatus sum et laureis postes aedium mearum vestiti publice coronaque civica super ianuam meam fixa est et clupeus aureus in curia Iulia positus, quem mihi senatum populumque Romanum dare virtutis clementiaeque et iustitiae et pietatis causa testatum est per eius clupei inscriptionem. Post id tempus auctoritate omnibus praestiti, potestatis autem nihilo amplius habui quam ceteri, qui mihi quoque in magistratu conlegae fuerunt.

In meinem sechsten und siebenten Konsulat (28 und 27 v. Chr.), nachdem ich den Bürgerkriegen ein Ende gesetzt hatte, habe ich, der ich mit Zustimmung der Allgemeinheit zur höchsten Gewalt gelangt war, den Staat aus meinem Machtbereich wieder der freien Entscheidung des Senats und des römischen Volkes übertragen. Für dieses mein Verdienst wurde ich auf Senatsbeschluß Augustus genannt, die Türpfosten meines Hauses wurden öffentlich mit Lorbeer geschmückt, der Bürgerkranz über meinem Tor angebracht sowie ein goldener Schild in der Curia Iulia aufgehängt, den mir Senat und Volk von Rom widmeten ob meiner Tapferkeit, Milde, Gerechtigkeit und Pflichttreue, wie die auf diesem Schild angebrachte Inschrift bezeugt. Seit dieser Zeit überragte ich zwar alle an Einfluß und Ansehen, Macht aber besaß ich hinfort nicht mehr als diejenigen, die auch ich als Kollegen im Amt gehabt habe.

10.) Die Entstehung der Rechtsschulen der klassischen Zeit nach Pomponius *lb. sg. ench. D.* 1,2,2,47-52

Post hunc maximae auctoritatis fuerunt Ateius Capito, qui Ofilium secutus est, et Antistius Labeo, qui omnes hos audivit, institutus est autem a Trebatio. (...) hi duo primum veluti diversas sectas fecerunt: nam Ateius Capito in his, quae ei tradita fuerant, perseverabat; Labeo ingenii qualitate et fiducia doctrinae, qui et ceteris operis sapientiae operam dederat, plurima innovare instituit. [§ 48:] Et ita Ateio Capitoni Massurius Sabinus successit, Labeoni Nerva, qui adhuc eas dissensiones auxerunt. Hic etiam Nerva Caesari familiarissimus fuit. Massurius Sabinus in equestri ordine fuit et publice primus respondit (...) [§ 52:] Nervae successit Proculus. fuit eodem tempore et Nerva filius: fuit et alius Longinus ex equestri quidem ordine, qui postea ad praeturam usque pervenit. sed Proculi auctoritas maior fuit, nam etiam plurimum potuit: appellatique sunt partim Cassiani, partim Proculiani, quae origo a Capitone et Labeone coeperat.

Nach Tubero genossen das höchste Ansehen Ateius Capito, der Nachfolger des Ofilius, und Antistius Labeo, der bei allen diesen hörte, seine Grundausbildung aber von Trebatius erhielt. (...) Diese beiden begründeten als erste so etwas wie zwei verschiedene Schulrichtungen. Denn Ateius Capito beharrte bei dem, was er gelernt hatte, Labeo dagegen mit seinem überragenden Verstand und im Vertrauen auf seine wissenschaftliche Bildung - er hatte sich auch mit den anderen Fächern der Wissenschaft beschäftigt - unternahm es, zahlreiche Neuerungen einzuführen. [§ 48] Und so folgte dem Ateius Capito Massurius Sabinus und dem Labeo Nerva, die diese Gegensätze noch verstärkten. Dieser Nerva war auch ein enger Freund des Kaisers. Masurius Sabinus war in den Ritterstand gelangt und erstattete als erster öffentlich Rechtsgutachten. (...) [§ 52] Auf Nerva folgte Proculus. Zur selben Zeit lebte auch Nerva der Jüngere und ferner ein weiterer Longinus aus dem Ritterstand, der es später bis zur Prätur brachte. Aber die Autorität des Proculus war größer; denn er hatte auch den größten Einfluß. Und von den Rechtslehrern wurden die einen Cassianer, die anderen Prokulianer genannt, eine Unterscheidung, die (letzten Endes) auf Capito und Labeo zurückgeht.

11.) Einzelne bekannte Kontroversen zwischen den Rechtsschulen:

Ps.-Ulpian, *liber singularis regularum* 11,28

Liberantur tutela masculi quidem pubertate: puberem autem Cassiani quidem eum esse dicunt, qui habitu corporis pubes apparet, id est qui generare possit; Proculeiani autem eum, qui quattuordecim annos explevit; verum Priscus eum puberem esse, in quem utrumque concurrat, et habitus corporis, et numerus annorum.

Von der Vormundschaft werden männliche Mündel mit Eintritt der Mündigkeit befreit. Als mündig aber bezeichnen die Cassianer denjenigen, der nach seinem körperlichen Entwicklungsstand als mündig erscheint, d. h. den, der zeugungsfähig ist, die Prokulianer aber denjenigen, der das vierzehnte Lebensjahr vollendet hat; Priscus aber hält denjenigen für mündig, bei dem beides zusammenfällt, sowohl der körperliche Entwicklungsstand als auch die Anzahl der Lebensjahre.

Gaius, *inst.* 3,168

Tollitur autem obligatio praecipue solutione eius, quod debeatur. unde quaeritur, si quis consentiente creditore aliud pro alio solverit, utrum ipso iure liberetur, quod nostris praeceptoribus placet, an ipso iure maneat obligatus, sed adversus petentem per exceptionem doli mali defendi debeat, quod diversae scholae auctoribus visum est.

Eine Verbindlichkeit wird vor allem durch die Leistung dessen, was geschuldet wird, aufgehoben. Daher stellt sich die Frage, ob jemand nach *ius civile* frei wird, wenn er mit Zustimmung des Gläubigers etwas anderes geleistet hat (als ursprünglich vereinbart war) - diese Ansicht haben unsere Lehrer vertreten -, oder ob er nach *ius civile* verpflichtet bleibt, aber sich mit der Einrede wegen Arglist verteidigen muß, wenn dennoch geklagt wird - so meinen die Lehrer der anderen Schule.

Gaius, *inst.* 2,15

Sed quod diximus ea animalia, quae domari solent, Mancipi esse [...] statim ut nata sunt, Mancipi esse putantur; Nerva vero et Proculus et ceteri diversae scholae auctores non aliter ea Mancipi esse putant, quam si domita sunt; et si propter nimiam feritatem domari non possunt, tunc videri Mancipi esse incipere, cum ad eam aetatem pervenerint, qua domari solent.

Aber wenn wir gesagt haben, daß Tiere, die gewöhnlich gezähmt werden, *res Mancipi* seien, (dann ist die Frage, wie man das erkennen soll, weil sie nicht gleich nach der Geburt gezähmt werden. Und die Gelehrten unserer Schule sind jedenfalls der Ansicht,) daß sie gleich, wenn sie geboren sind, *res Mancipi* sind. Nerva aber und Proculus und die übrigen Gelehrten der anderen Schule sind der Ansicht, daß sie nur dann *res Mancipi* sind, wenn sie gezähmt sind, und daß sie, wenn sie wegen zu großer Wildheit nicht gezähmt werden können, dann *res Mancipi* zu sein beginnen, wenn sie in das Alter kommen, in dem sie normalerweise gezähmt werden.

12.) Celsus öffnet sich dem Naturrechtsdenken:

Ulpianus 1 *institutionum* D. 1,1,1 pr.

Iuri operam daturum prius nosse oportet, unde nomen iuris descendat. Est autem a iustitia appellatum: nam, ut eleganter Celsus definit, ius est ars boni et aequi.

Wer das Recht studieren will, muß zuerst wissen, woher das Wort „Recht“ (*ius*) stammt. Das Recht ist aber nach der Gerechtigkeit (*iustitia*) benannt. Wie nämlich Celsus treffend definiert, ist das Recht die Kunst des Guten und Gerechten.

Celsus 26 *digestorum* D. 1,3,17

Scire leges non hoc est verba earum tenere, sed vim ac potestatem.

Die Gesetze zu kennen heißt nicht, ihre Worte zu kennen, sondern ihren Sinn und Zweck.

13.) „Biologistisches“ Naturrecht bei Ulpian 1 *institutionum* D. 1,1,1,3:

Ius naturale est, quod natura omnia animalia docuit: nam ius istud non humani generis proprium, sed omnium animalium, quae in terra, quae in mari nascuntur, avium quoque commune est.

Naturrecht ist das, was die Natur alle Lebewesen gelehrt hat. Denn dieses Recht ist nicht allein dem Menschengeschlecht eigen, sondern allen Lebewesen, die es auf dem Lande und im Wasser gibt, gemeinsam – auch den Vögeln.

14.) Naturrecht bei Paulus 16 *ad Plautium* D. 50,17,1

Non ex regula ius sumatur, sed ex iure quod est regula fiat.

Nicht von der Regel wird das Recht abgeleitet, sondern aus dem bestehenden Recht wird die Regel gebildet.

15.) Rechtsquellenlehre bei Gaius, *inst.* 1,2

Constant autem iura populi Romani ex legibus, plebiscitis, senatus consultis, constitutionibus principum, edictis eorum, qui ius edicendi habent, responsis prudentium.

Es bestehen aber die Rechte des römischen Volkes aus den Gesetzen, den Plebisziten, den Senatsbeschlüssen, den Konstitutionen der Kaiser, den Edikten derjenigen, die das Recht haben, Edikte zu erlassen, und den Gutachten der Rechtsgelehrten.

16.) Das sog. „Zitiergesetz“ von 426 (Codex Theodosianus 1,4,3)

IMPP. THEODOSIUS ET VALENTINIANUS AA. AD SENATUM URBIS ROMAE POST ALIA.

Papiniani, Pauli, Gai, Ulpiani atque Modestini scripta universa firmamus ita, ut Gaium quae Paulum, Ulpianum et ceteros comitetur auctoritas lectionesque ex omni eius corpore

recitentur. Eorum quoque scientiam, quorum tractatus atque sententias praedicti omnes suis operibus miscuerunt, ratam esse censemus, ut Scaevolae, Sabini, Iuliani atque Marcelli omniumque, quos illi celebrarunt [...]

DIE KAISER THEODOSIUS II. UND VALENTINIANUS III., DIE ERHABENEN, AN DEN SENAT DER STADT ROM. NACH ANDEREM.

Wir bekräftigen die gesamten Schriften von Papinian, Paulus, Gaius, Ulpianus und Modestinus so, daß Gaius dieselbe Geltung wie Paulus, Ulpian und die übrigen besitzt und Stellen aus seinem gesamten Werk vorgetragen werden können. Auch die Auffassungen derer, deren Abhandlungen und Meinungen alle soeben Genannten in ihren Werken anführen, erklären wir für gültig, wie diejenigen des Scaevola, des Sabinus, des Julian und des Marcellus und aller, die jene zitieren [...]

17.) Die Kodifikation Justinians

Constitutio Imperatoriam § 2

Et cum sacratissimas constitutiones antea confusas in luculentam ereximus consonantiam, tunc nostram extendimus curam et ad immensa prudentiae veteris volumina, et opus desperatum quasi per medium profundum euntes caelesti favore iam adimplevimus.

Und nachdem die früher ganz ungeordneten kaiserlichen Konstitutionen von uns in lichtvolle Übereinstimmung gebracht worden sind, haben wir unser Bemühen dann auf die unzähligen Schriften der alten Rechtswissenschaft erstreckt und dieses geradezu aussichtslos erscheinende Unternehmen, sozusagen ein tiefes Meer durchschreitend, dank der Gunst des Himmels soeben vollendet.

Constitutio Imperatoriam § 4

Igitur post libros quinquaginta digestorum seu pandectarum, in quos omne ius antiquum collatum est [...], in hos quattuor libros easdem institutiones partiri iussimus, ut sint totius legitimae scientiae prima elementa.

Deshalb haben wir nach den fünfzig Büchern der Digesten oder Pandekten, in denen das gesamte alte Recht zusammengefaßt ist [...], diese Institutionen in den folgenden vier Büchern zusammenstellen lassen, damit sie die Grundlagen der ganzen Rechtswissenschaft bilden.

Constitutio Imperatoriam § 5

Quibus breviter expositum est et quod antea optinebat et quod postea desuetudine inumbratum ab imperiali remedio illuminatum est.

In diesen Büchern wird in kurzer Form sowohl das dargelegt, was seit jeher gegolten hat, als auch das, was später durch mangelnden Gebrauch verdunkelt war, aber mit kaiserlicher Hilfe wieder ins Licht gerückt worden ist.