

Springer-Lehrbuch



Heinrich Honsell

Römisches Recht

Dritte, ergänzte Auflage

Springer-Verlag Berlin Heidelberg GmbH

Professor Dr. Heinrich Honsell
Rechtswissenschaftliches Seminar
der Universität Zürich
Cäcilienstraße 5
CH - 8032 Zürich

ISBN 978-3-540-57972-4 ISBN 978-3-662-03007-3 (eBook)
DOI 10.1007/978-3-662-03007-3

Dieses Werk ist urheberrechtlich geschützt. Die dadurch begründeten Rechte, insbesondere die der Übersetzung, des Nachdruckes, des Vortrags, der Entnahme von Abbildungen und Tabellen, der Funksendungen, der Mikroverfilmung oder der Vervielfältigung auf anderen Wegen und der Speicherung in Datenverarbeitungsanlagen, bleiben, auch bei nur auszugsweiser Verwertung, vorbehalten. Eine Vervielfältigung dieses Werkes oder von Teilen dieses Werkes ist auch im Einzelfall nur in den Grenzen der gesetzlichen Bestimmungen des Urheberrechtsgesetzes der Bundesrepublik Deutschland vom 9. September 1965 in der jeweils gültigen Fassung zulässig. Sie ist grundsätzlich vergütungspflichtig. Zuwiderhandlungen unterliegen den Strafbestimmungen des Urheberrechtsgesetzes.

© Springer-Verlag Berlin Heidelberg 1988, 1992, 1994

Ursprünglich erschienen bei Springer-Verlag Berlin Heidelberg New York Tokyo 1994

Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in diesem Werk berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, daß solche Namen im Sinne der Warenzeichen- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Satz: Reproduktionsfähige Vorlage vom Autor
64/2202-5 4 3 2 10 - Gedruckt auf säurefreiem Papier

Vorwort zur 3. Auflage

Die 3. Auflage enthält einige Ergänzungen, namentlich zum Vertrags- und zum Deliktsrecht. Die Zahl der abgedruckten und übersetzten Quellentexte wurde geringfügig vermehrt, der Text an einigen Stellen ausgebaut. Dies gilt insbesondere für die Hinweise zum geltenden Recht. Der Charakter eines Studienbuches, das ohne Vorkenntnisse verständlich ist und sich auf das Wesentliche beschränkt, ist unverändert geblieben.

Zürich, im Sommer 1994

Heinrich Honsell

Aus dem Vorwort zur 1. Auflage

Das römische Privatrecht macht dem Studienanfänger erfahrungsgemäß beträchtliche Schwierigkeiten. Dem will das vorliegende Studienbuch abhelfen. Gegenüber den gängigen Lehrbüchern bringt es eine erhebliche Stoffentlastung. Der Leser soll nicht mit zahllosen Details konfrontiert werden, die seine Lernkapazität unnötig belasten. Erstrebenswert erscheint vielmehr ein exemplarisches Lernen, das die alte Maxime "*non multa sed multum*" nicht mißachtet und dem Studenten eine Einführung in das römische Rechtsdenken und in die Anfangsgründe der Zivilrechtsdogmatik bietet. Die Grundbegriffe des Sachen- und Obligationenrechts muß jeder Student beherrschen und nirgendwo finden sie sich in solcher Klarheit und Einfachheit definiert wie im römischen Recht. Kreativität, Ideenreichtum und die Kunst juristischen Argumentierens sind trotz der zunehmenden Verflachung des geltenden Rechts durch eine ausufernde und qualitativ minderwertige Gesetzgebung und eine bedenkliche Regelungshypertrophie auch heute die entscheidenden Fähigkeiten eines guten Juristen. Man erwirbt sie am leichtesten durch das Studium des römischen Rechts, dessen didaktischer Wert unersetzlich ist. Von diesem praktischen Nutzen abgesehen, ist die Kenntnis der historischen Grundlagen gerade in einer Zeit, in der ein unkritischer Positivismus und ein bildungsarmer Dogmatismus wieder im Vordringen sind, für die Bewahrung einer gewissen Rechtskultur wichtig.

Das Studienbuch ist als Lern- und Lesebuch konzipiert. Wichtige Quellentexte sind mit Übersetzung abgedruckt. Im Anhang findet sich ein Glossar der wichtigsten lateinischen Termini technici, für dessen Zusammenstellung ich Herrn Dr. *Peter Mader* von der Universität Salzburg zu Dank verpflichtet bin.

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------|------|
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Literaturhinweise | XVI |

Die Geschichte des römischen Rechts

| | | |
|-----|--|---|
| § 1 | Bedeutung des römischen Rechts | 1 |
| § 2 | Römische Rechtsquellen | 3 |
| | I. Altrömisches Recht. II. Die Zwölftafelgesetzgebung. III. Das Fallrecht der klassischen Epoche. IV. Die magistratische Jurisdiktion. V. Rechtsquellen der Kaiserzeit | |
| § 3 | Die Rechtswissenschaft | 9 |
| | I. Pontifikaljurisprudenz. Jurisprudenz der republikanischen Zeit. II. Die klassischen Juristen. III. Die Gesetzgebung Justinians | |

Allgemeine Lehren

Recht und Privatrecht. Personen

| | | |
|-----|---|----|
| § 4 | Begriff des Rechts und des Privatrechts | 17 |
| | I. Ius – iustitia. II. Ius privatum – ius publicum. III. Ius civile – ius gentium. IV. Ius civile – ius honorarium. V. Ius naturale | |
| § 5 | Rechtsfähigkeit | 20 |
| | I. Natürliche Personen. II. Juristische Personen | |

Rechtsgeschäfte

| | | |
|------|---|----|
| § 6 | Begriff und Auslegung des Rechtsgeschäfts | 22 |
| | I. Begriff. II. Auslegung | |
| § 7 | Bedingung und Befristung | 24 |
| | I. Begriff. II. Arten der Bedingung | |
| § 8 | Geschäftsfähigkeit | 26 |
| | I. Allgemeines. II. Alter. III. Geistesranke. Verschwender | |
| § 9 | Die Form des Rechtsgeschäftes | 28 |
| | I. Bedeutung der Form. II. Negotia per aes et libram (Geschäfte mit Kupfer und Waage). III. Manzipation. IV. In iure cessio. V. Die Stipulation | |
| § 10 | Stellvertretung. Adjektivische Klagen | 31 |
| | I. Stellvertretung. II. Adjektivische Klagen | |
| § 11 | Nichtigkeit | 33 |
| | I. Allgemeines. II. Nichtigkeitsgründe. III. Teilnichtigkeit | |
| § 12 | Willensmängel | 36 |
| | I. Scherzklärung. II. Scheingeschäft. III. Irrtum (error). IV. Dolus und metus (arglistige Täuschung und Zwang) | |
| § 13 | Heilung und Umdeutung | 41 |
| | I. Heilung (Konvaleszenz). II. Umdeutung (Konversion) | |

Sachenrecht

Sachen. Besitz

- § 14 Die Sachen 42
 I. Einteilung der Sachen. II. Teil, Zubehör und Frucht
- § 15 Besitz: Begriff und Arten 44
 I. Allgemeines. II. Possessio civilis. III. Interdiktenbesitz. IV. Besitzschutz
- § 16 Erwerb und Verlust des Besitzes 47
 I. Besitzerwerb. II. Besitzverlust

Eigentum

- § 17 Der römische Eigentumsbegriff 48
 I. Begriff. II. Geschichte
- § 18 Quiritisches und prätorisches Eigentum 49
 I. Dominium ex iure Quiritium. II. Prätorisches oder bonitarisches Eigentum

Erwerb und Verlust des Eigentums

- § 19 Abgeleiteter Erwerb des Eigentums 50
 I. Allgemeines. II. Traditio ex iusta causa
- § 20 Usucapio (Ersitzung) 53
 I. Wesen und Bedeutung. II. Voraussetzungen der Ersitzung. III. Fortsetzung und Unterbrechung der Ersitzung. IV. Longi temporis praescriptio
- § 21 Die originären Erwerbsarten 56
 I. Okkupation. II. Schatzfund. III. Fruchterwerb. IV. Sachverbindung. V. Vermischung, Vermengung (commixtio, confusio). VI. Uferrecht. VII. Verarbeitung (specificatio)
- § 22 Eigentumsschutz 60
 I. Rei vindicatio. II. Actio negatoria (Eigentumsfreiheitsklage). III. Prätorischer Rechtsschutz

Dienstbarkeiten (Servituten)

- § 23 Grunddienstbarkeiten und persönliche Dienstbarkeiten 62
 I. Grunddienstbarkeiten. II. Persönliche Dienstbarkeiten (servitutes personales). III. Entstehung und Erlöschen der Dienstbarkeiten

Pfandrechte

- § 24 Sicherungsübereignung (fiducia) und Pfand 65
 I. Geschichtlicher Überblick. II. Sicherungsübereignung (fiducia cum creditore). III. Pfand. IV. Lex commissoria und pactum de vendendo
- § 25 Pignus und hypotheca 66
 I. Pignus. II. Hypotheca. III. Gemeinsame Grundsätze für pignus und hypotheca. IV. Mehrfache Verpfändung. V. Generalhypotheken

Obligationenrecht

Begriff und Inhalt der Obligation

- | | | |
|-------------|--|----|
| § 26 | Die Obligation I. Die Obligation. II. Obligatio und actio. III. Actio und exceptio. IV. Strengrechtliche Klagen und bonae fidei iudicia. V. Wahlschuld und Gattungsschuld | 69 |
| § 27 | Schadensersatz und Buße I. Allgemeines. II. Abgrenzung von Schadensersatz und Buße. III. Schadensersatz (Interesse) | 75 |
| § 28 | Verursachung und Verschulden I. Grundbegriffe. II. Verursachung und Verschulden im römischen Recht | 77 |
| § 29 | Vertragsstrafe I. Begriff. II. Rechtsfolgen | 79 |
| § 30 | Zinsen I. Begriff. II. Entstehung der Zinsverpflichtung. III. Berechnung der Zinsschuld. Höhe der Zinsen | 80 |
| § 31 | Leistungsstörungen I. Nichterfüllung. II. Schuldnerverzug. III. Rechtsfolgen des Schuldnerverzugs. IV. Schlechterfüllung. V. Gläubigerverzug | 82 |

Entstehen und Erlöschen der Obligation

- | | | |
|-------------|---|----|
| § 32 | Obligationen aus Verträgen I. Einteilung der Obligationen. II. Verbalkontrakte. III. Litteralkontrakte. IV. Realkontrakte. V. Konsensualkontrakte. VI. Pacta | 86 |
| § 33 | Quasi-Kontrakte und Quasi-Delikte | 89 |
| § 34 | Erfüllung und Erlaß I. Allgemeines. II. Erfüllung (solutio). III. Erlaßverträge. IV. Formlose Schuldauhebungsverträge | 89 |
| § 35 | Novation und Delegation I. Novation. II. Delegation (Anweisung) | 92 |
| § 36 | Aufrechnung (compensatio) I. Begriff der Aufrechnung. II. Die Kompensation im römischen Recht | 94 |
| § 37 | Forderungsabtretung und Schuldübernahme I. Keine Singularsukzession in Forderungen. II. Hilfskonstruktionen. III. Dogmengeschichte | 95 |

Gläubiger- und Schuldnermehrheit

- | | | |
|-------------|---|----|
| § 38 | Gläubiger- und Schuldnermehrheit I. Allgemeines. II. Gläubigermehrheit. III. Schuldnermehrheit. IV. Interner Regreß | 97 |
| § 39 | Bürgschaft und Interzession I. Allgemeines. II. Bürgschaftsformen. III. Akzessorietät der Bürgschaft. IV. Interzession | 98 |

Die einzelnen Obligationen: Verbal- und Realkontrakte

- § 40 Die Stipulation 100
 I. Begriff und Gegenstand. II. Anwendungsbereich. III. Abstrakte und kausale Stipulation

Realkontrakte

- § 41 Darlehen 102
 I. Allgemeines. II. Mutuum. III. SC Macedonianum. IV. Seedarlehen (faenus nauticum, pecunia traiectica)
- § 42 Leihe (commodatum) 104
 I. Begriff. II. Rechtsfolgen
- § 43 Verwahrung (depositum) 105
 I. Begriff. II. Rechtsfolgen. III. Sequestration

Konsensualkontrakte

- § 44 Kauf (emptio venditio) 107
 I. Begriff und geschichtliche Entwicklung. II. Vertragsschluß und essentialia negotii. III. Die Kaufklagen. IV. Gefahrtragung
- § 45 Kauf: Rechtsmängelhaftung 113
 I. Allgemeines. II. Geschichtliche Entwicklung. III. Rechtliche Ausgestaltung. IV. Kauf von Rechten
- § 46 Kauf: Sachmängelhaftung 115
 I. Allgemeines. Ädilizische Haftung. II. Actio empti
- § 47 Nebenabreden beim Kauf 119
 I. Rücktrittsvorbehalte. II. Sonstige Nebenabreden
- § 48 Miete, Pacht, Werk- und Dienstvertrag (locatio conductio) 121
- § 49 Miete und Pacht (locatio conductio rei) 122
 I. Begriff. II. Vertragsgegenstand. III. Ansprüche aus Miete und Pacht. IV. Vertragsdauer. V. "Kauf bricht Miete"
- § 50 Dienstvertrag (locatio conductio operarum) 125
 I. Allgemeines. II. Ansprüche aus dem Dienstvertrag
- § 51 Werkvertrag (locatio conductio operis) 126
 I. Allgemeines. II. Ansprüche aus dem Werkvertrag
- § 52 Gesellschaft (societas) 129
 I. Begriff. Geschichtlicher Überblick. II. Societas
- § 53 Auftrag (mandatum) 132
 I. Begriff. II. Das mandatum im klassischen Recht. III. Ansprüche aus dem Auftrag

Innominatkontrakte. Schenkung

- § 54 Die sogenannten Innominatkontrakte 134
 I. Typenzwang im römischen Vertragsrecht. Datio ob rem. II. Subsumtionsprobleme. III. Innominatkontrakte
- § 55 Schenkung 136
 I. Begriff. II. Schenkung als Rechtsgrund. III. Schenkungsverbote

Quasikontrakte

- § 56 Geschäftsführung ohne Auftrag (*negotiorum gestio*) 138
- § 57 Bereicherungsansprüche (Kondiktionen) 139
I. Geschichtliche Entwicklung. II. Begriff. III. Kondiktionstypen des klassischen Rechts

Delikte

- § 58 Allgemeine Grundsätze der Deliktshaftung 142
- § 59 Diebstahl (*furtum*) 143
I. Begriff. II. Geschichtliche Entwicklung. III. Anwendungsbereich der *actio furti*. IV. Raub
- § 60 Sachbeschädigung (*damnum iniuria datum* – widerrechtlich zugefügter Schaden) 146
I. Geschichtlicher Überblick. II. *Lex Aquilia*
- § 61 Verletzung der Persönlichkeit (*iniuria*) 152
- § 62 Arglistige Schädigung (*dolus malus*) und Zwang (*metus*) 153
I. *Actio de dolo*. II. *Exceptio doli*. III. *Metus* (Zwang)

Grundzüge des Familienrechts**Ehe**

- § 63 Die Ehe 155
I. Allgemeines. II. Voraussetzungen der Ehe. III. Die Ehegesetzgebung des Augustus. IV. Eheschließung. V. Persönliche Wirkungen der Ehe. VI. Ehescheidung (*divortium*)
- § 64 Ehegüterrecht 159
I. Güterstand. II. Die Mitgift (*dos*)

Väterliche Gewalt

- § 65 Väterliche Gewalt (*patria potestas*) 160
- § 66 Entstehung und Beendigung der väterlichen Gewalt. Adoption 160
I. Beginn und Ende der *patria potestas*. II. Arrogation und Adoption. III. Emanzipation

Vormundschaft und Pflegschaft

- § 67 Vormundschaft (*tutela*) 162
I. Begriff und Arten. II. Rechtsbehelfe. III. *Tutela mulierum*
- § 68 Pflegschaft (*cura*) 164

Grundzüge des Erbrechts

- § 69 Die Erbfolge. Ziviles und prätorisches Erbrecht 165
I. Begriff der Erbfolge. II. Ziviles und prätorisches Erbrecht
- § 70 Intestaterbfolge und testamentarische Erbfolge 166
I. Begriffliche Grundlagen. II. Intestaterbfolge. III. *Bonorum possessio intestati*. IV. Testament. V. *Bonorum possessio secundum tabulas* (prätorische Testamentserbfolge). VI. Kodizill

| | | |
|-------------|--|-----|
| § 71 | Der Inhalt des Testaments, insbesondere die Erbeinsetzung | 170 |
| | I. Testierfähigkeit. II. Die Erbeinsetzung. III. Ersatzerbschaft. IV. Testamentsauslegung | |
| § 72 | Noterbrecht | 172 |
| | I. Formelles Noterbrecht. II. Materielles Noterbrecht | |
| § 73 | Der Erwerb der Erbschaft nach Zivilrecht und nach prätorischem Recht | 173 |
| | I. Die Hauserben. II. Die Außenerben (extranei). III. Der Erbschaftserwerb nach Honorarrecht | |
| § 74 | Legat (Vermächtnis) | 174 |
| | I. Begriff. II. Der Erwerb des Legats. III. Gesetzliche Legatsbeschränkungen | |
| § 75 | Das Fideikommiß | 175 |
| | | |
| | Glossar der wichtigsten lateinischen Termini technici | 177 |
| | Rechtsregeln | 188 |
| | Sachverzeichnis | 192 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|------------|--|
| aaO. | am angeführten Ort |
| ABGB | (öst.) Allgemeines Bürgerliches Gesetzbuch |
| Abs. | Absatz |
| AcP | Archiv für die civilistische Praxis (Tübingen) |
| ADHGB | Allgemeines Deutsches Handelsgesetzbuch |
| Afric. | Africanus |
| Alf. | Alfenus |
| ALR | Preußisches Allgemeines Landrecht |
| a.M. | anderer Meinung |
| Art. | Artikel |
| Bde. | Bände |
| BGB | (deutsches) Bürgerliches Gesetzbuch |
| C. | Codex Iustinianus |
| Cass. | Cassius |
| Cels. | Celsus |
| CIC | Corpus Iuris Civilis |
| CC | französischer code civil |
| CC it. | italienischer codice civile |
| D. | Digesta Iustiniani |
| d.i. | das ist |
| Diocl. | Diocletianus |
| eod. | eodem |
| ep. | epistulae |
| Flor. | Florentinus |
| FIRA | Fontes Iuris Romani Anteiustiniani |
| FN | Fußnote |
| FS | Festschrift |
| f./ff. | folgende |
| Gai. | Gaius |
| Gai. epit. | Gaius epitomae |
| GS | Gedenkschrift, Gedächtnisschrift |
| HGB | Handelsgesetzbuch |
| h.L. | herrschende Lehre |
| I. | Institutiones Iustiniani |
| Iav. | Iavolenus |
| i.f. | in fine |
| itp. | interpoliert |

| | |
|-------------|---|
| Iul. | Iulianus |
| Iust. | Iustinianus |
| Jh. | Jahrhundert |
| JuS | Juristische Schulung (München) |
| Lab. | Labeo |
| Lit. | Literatur |
| LQR | The Law Quarterly Review (London) |
| Marc. | Marcianus |
| Max. | Maximinianus |
| mNw. | mit Nachweisen |
| Mod. | Modestinus |
| n. Chr. | nach Christus |
| Ner. | Neratius |
| Nov. | Novellae Iustiniani |
| OR | Schweizerisches Obligationenrecht |
| öJBl. | österreichische Juristische Blätter (Wien) |
| Pap. | Papinian |
| Paul. | Paulus |
| Pomp. | Pomponius |
| pr. | principium |
| Proc. | Proculus |
| RE | Paulys Realenzyklopädie der classischen Altertumswissenschaft, neu bearbeitet von G. Wissowa, W. Kroll, K. Mittelhaus, K. Ziegler (Stuttgart) |
| RIDA | Revue internationale des droits de l'antiquité (Brüssel) |
| RP | Römisches Privatrecht |
| RR | Römische Rechtsgeschichte |
| RZ | Römisches Zivilprozessrecht |
| S. | Satz |
| s.(a.) | siehe (auch) |
| Sab. | Massurius Sabinus |
| SC | Senatus consultum |
| SDHI | Studia et documenta historiae et iuris (Roma) |
| sent. | sententiae |
| s.h.v. | sub hac voce |
| (d, ö) StGB | (deutsches bzw. österreichisches) Strafgesetzbuch |
| str. | strittig |
| s.v. | sub voce |
| SZ | Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte, romanistische Abteilung (germ. Abt. = germanistische Abteilung), Weimar |

| | |
|-----------|---|
| tab. | tabulae |
| TS | Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis - Revue d'histoire de droit (Haarlem, seit 1950 Groningen) |
| Tryph. | Tryphoninus |
| u. | und |
| Ulp. | Ulpian |
| Val. Max. | Valerius Maximus |
| v. Chr. | vor Christus |
| vgl. | vergleiche |
| weit. | weitere |
| Z. | Zeile |
| z.B. | zum Beispiel |
| ZGB | Zivilgesetzbuch (ohne weitere Hinweise: Schweizerisches) |

Literatur

Lehrbücher, Monographien

- DULCKEIT/SCHWARZ/WALDSTEIN, Römische Rechtsgeschichte, 7. Aufl. 1981
HAUSMANINGER/SELB, Römisches Privatrecht, 3. Aufl. 1985
HAUSMANINGER, Casebook zum römischen Vertragsrecht, 4. Aufl. 1990
HAUSMANINGER, Casebook zum römischen Sachenrecht, 6. Aufl. 1989
HAUSMANINGER, Das Schadenersatzrecht der lex Aquilia, 3. Aufl. 1987
v. JHERING, Der Geist des Römischen Rechts auf den verschiedenen Stufen seiner Entwicklung, 3 Bände, 6. Aufl. 1907
KASER, Das Römische Privatrecht, 2 Bände, 2. Aufl. 1971/1975
KASER, Römisches Privatrecht (Kurzlehrbuch), 16. Aufl. 1992
KUNKEL/HONSELL/MAYER-MALY/SELB, Römisches Recht, 4. Aufl. 1987
LIEBS, Römisches Recht, 1975
LIEBS, Lateinische Rechtsregeln und Rechtssprichwörter, 4. Aufl. 1986
MAYER-MALY, Römisches Privatrecht, 1991
RABEL, Grundzüge des Römischen Privatrechts, 2. Aufl. 1955
SCHULZ, Geschichte der römischen Rechtswissenschaft, 1961
SÖLLNER, Einführung in die römische Rechtsgeschichte, 2. Aufl. 1980
WIEACKER, Vom Römischen Recht, 2. Aufl. 1961
WIEACKER, Römische Rechtsgeschichte I, 1988

Fremdsprachige Lehrbücher

- SCHMIDLIN/CANNATA, Droit privé romain I, 2. Aufl. 1988, II, 1. Aufl. 1987
TALAMANCA, Istituzioni di diritto romano, 1990
BONFANTE, Istituzioni di diritto romano, 10. Aufl. 1966
ZIMMERMANN, The Law of Obligations, 1990

Quellen, Hilfsmittel

- BONFANTE/FADDA/FERRINI/RICCOBONO/SCIALOJA, Digesta Iustiniani Augusti, 2. Aufl. 1960
HEUMANN/SECKEL, Handlexikon zu den Quellen des Römischen Rechts, II. Aufl. 1971
KRÜGER, Geschichte der Quellen und Literatur des röm. Rechts, 2. Aufl. 1912
MOMMSEN/KRÜGER, Corpus iuris civilis, 1954
RICCOBONO u. a., Fontes iuris Romani anteiustiniani (FIRA), 3 Bände, 1943
Corpus iuris civilis I Institutionen, lateinisch und deutsch, übersetzt von BEHREND/SCHILLING/KNÜTEL/KUPISCH/SEILER, 1990
SCHILLING/SINTENIS u. a., Das Corpus iuris civilis in's Deutsche übersetzt, 1832

Privatrechtsgeschichte der Neuzeit

- COING, Europäisches Privatrecht I, 1985
KOSCHAKER, Europa und das Römische Recht, 4. Aufl. 1966
WIEACKER, Privatrechtsgeschichte der Neuzeit, 2. Aufl. 1967