

Freiburger Rechtsgeschichtliche Abhandlungen

Neue Folge · Band 4

Die libri ex Cassio
des Iavolenus Priscus

Von

Dr. Ulrich Manthe



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

ULRICH MANTHE

Die libri ex Cassio des Iavolenus Priscus

Freiburger Rechtsgeschichtliche Abhandlungen

**Herausgegeben vom Institut für Rechtsgeschichte und
geschichtliche Rechtsvergleichung der Albert-Ludwigs-Universität, Freiburg i. Br.**

Neue Folge · Band 4

Die libri ex Cassio des Iavolenus Priscus

Von

Dr. Ulrich Manthe



DUNCKER & HUMBLLOT / BERLIN

Gedruckt mit Unterstützung
der Deutschen Forschungsgemeinschaft

Alle Rechte vorbehalten
© 1982 Duncker & Humblot, Berlin 41
Gedruckt 1982 bei Berliner Buchdruckerei Union GmbH., Berlin 61
Printed in Germany
ISBN 3 428 05083 5

Vorwort

Diese Untersuchung hat im Sommer 1980 der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Albert-Ludwigs-Universität in Freiburg als Dissertation vorgelegen; seither erschienene Literatur ist bis Mitte 1981 berücksichtigt worden.

Mein sehr herzlicher Dank gilt meinem verehrten Lehrer und Betreuer dieser Arbeit, Herrn Professor Joseph Georg Wolf. In seinen Vorlesungen und Seminaren hat er mein Interesse am Römischen Recht schon früh geweckt und mich seit meinem Studium in jeder Hinsicht gefördert; er hat sich für diese Arbeit bis hin zur Drucklegung mit großem Interesse, kritischem Rat und stets bereiter Hilfe eingesetzt. Wertvolle Hinweise verdanke ich auch den Herren Professoren Hans Julius Wolff, Elmar Bund, Detlef Liebs und Dietrich V. Simon sowie besonders Herrn Professor Mario Lauria in Neapel; den Mitdoktoranden am Freiburger Rechtsgeschichtlichen Institut, Bernd Eckardt, Jost Jung, Hannes Lehmann, Klaus-Peter Müller, Jürgen Rastätter, danke ich für viele anregende Diskussionen.

Für die Aufnahme dieses Buches in die Reihe „Freiburger Rechtsgeschichtliche Abhandlungen“ danke ich den Herausgebern und dem Verleger, Herrn Professor J. Broermann, für die Gewährung eines Druckkostenzuschusses der Deutschen Forschungsgemeinschaft.

Ulrich Manthe

Inhaltsverzeichnis

1. Kapitel

Einleitung

§ 1. Werkcharakter und Textkritik	13
I. Aufgabenstellung	13
II. Textkritik	13
III. Exegese	14
§ 2. Leben und Werk Javolens	16
I. Herkunft	16
II. Ämterlaufbahn	19
III. Rom	28
IV. Werke	31

2. Kapitel

Ex Cassio

§ 3. Der Werktitel Ex Cassio	32
I. Libri ex	32
II. Libri iuris civilis	37
§ 4. Fragmente, in welchen Cassius zitiert wird	38
I. Iav. 47	38
II. Iav. 49	45
III. Iav. 22/1	53
IV. Iav. 12 <i>pr</i>	57
§ 5. Doppelüberlieferungen	61
I. Iav. 9	61
II. Iav. 55 und 54	67
III. Iav. 56	73
IV. Iav. 43	84
V. Iav. 42 <i>pr</i>	85
VI. Iav. 42/1	90
VII. Iav. 65 <i>pr</i>	93
VIII. Iav. 53	94
IX. Iav. 19	103

§ 6. Die libri ex Cassio und Cassius	110
I. Ergebnisse	110
II. Cassius	112

3. Kapitel

Die Werkgattung der libri ex Cassio

§ 7. Literaturgattung und Leserkreis	114
I. Problemstellung	114
II. Literaturgattungen	114
III. Gang der Untersuchung	119
§ 8. Lehrsätze	120
I. Lehrsätze mit Begründungen: ein Modellfall (Iav. 51 und 52)..	120
II. Lehrsätze mit Begründungen: weitere Beispiele (Iav. 5, 8, 36, 41)	128
III. Lehrsätze mit Begründungen und Einwendungen: quamvis (Iav. 48, 61/1, 38).....	135
IV. Lehrsätze mit schlagenden Begründungen (Iav. 30, 32/1 - 2, 45, 22 pr)	142
V. Lehrsätze mit Begründungen durch Hinweis auf unerwünschte Ergebnisse (Iav. 18, 59)	150
VI. Ehemalige Kausalsätze (Iav. 24, 25, 21)	154
VII. Sätze ohne Begründung (Iav. 6, 7, 44, 15, 63, 12/1, 68)	158
VIII. Definitionen (Iav. 67, 23)	170
§ 9. Distinktion und Anlehnung	178
I. Variation des Ausgangsfall es	178
II. Abwandlung des Tatbestandes mit gleicher Rechtsfolge (Iav. 29, 62)	181
III. Abwandlung des Tatbestandes mit verschiedener Rechtsfolge (Iav. 14, 39, 61 pr, 4, 3)	187
IV. Tatbestand mit komplexer Rechtsfolge (Iav. 16).....	195
V. Schlußfolgerungen	196
§ 10. Längere Textpartien	200
I. Voraus	200
II. Iav. 32	200
III. Iav. 28	203
IV. Iav. 40	214
V. Iav. 37	222
VI. Zusammenfassung	226
§ 11. Das historische Interesse der libri ex Cassio	228
I. Alte Rechtsworte: Iav. 31	229
II. Alte Rechtsinstitute: Iav. 60	236
III. Alte Gesetze: Iav. 239, 228 a, 57, 58	241
IV. Zeitgebundenheit: Iav. 65, 27	254
V. Folgerungen für den Werkcharakter	257

§ 12. Das Ordnungsschema der libri ex Cassio	259
I. Vorbemerkungen zu einer Systemrekonstruktion	259
II. Liber 1 — Iav. 1, 2	263
III. Liber 2 — Iav. 10, 13, 11	268
IV. Liber 3	275
V. Liber 4 — Iav. 17	277
VI. Liber 5 — Iav. 20	280
VII. Liber 6 — Iav. 26	286
VIII. Liber 7 — Iav. 33, 34	289
IX. Liber 8 — Iav. 35	293
X. Liber 9	297
XI. Liber 10	298
XII. Liber 11 — Iav. 46	299
XIII. Liber 12 — Iav. 50	302
XIV. Liber 13	305
XV. Liber 14	305
XVI. Liber 15 — Iav. 64, 66, 69	305
XVII. Das System	308
§ 13. Schlußbetrachtung	313
I. Werkgattung und Entstehungsweise	313
II. Verhältnis zu Cassius	316
III. Textstufen	317
Quellenregister	319

Abkürzungen

Die Zitierweise von Zeitschriften, Reihen und Sammelwerken folgt gewöhnlich der der *Kaserschen* Handbücher RP und RZ, auf deren Abkürzungsverzeichnisse wir daher generell verweisen. Daneben werden folgende nicht aus sich selbst heraus verständliche Abkürzungen verwendet:

<i>van Alphen, Spicilegia</i>	<i>Hieronimus van Alphen, Spicilegia de Iavoleno Prisco iurisconsulto ... (Utrecht 1768), in: Thesauri Novi Dissertationum iuridicarum selectissimarum in Academiis Belgicis habitatum Volumen III, t. 1, pp. 1 - 94, curante Gerardo Oelrichs (Bremae 1779)</i>
<i>Arangio-Ruiz, Scritti</i>	<i>Scritti di diritto romano, edd. Biondi / Labruna I - IV (1974 - 1977)</i>
Bas.	siehe BS, BT, <i>Heimbach</i>
BK	siehe unten § 12 Fn. 1
<i>Bremer</i>	<i>Iurisprudentiae Antehadrianae quae supersunt I (1896), II 1 (1898), II 2 (1901)</i>
BS	<i>Basilicorum libri LX. Series B Scholia, edd. Scheltema / Holwerda (1953 ff.)</i>
BSE	<i>Bol'shaja Sovetskaja Enciklopedija (Große Sowjetische Enzyklopädie)</i>
BT	<i>Basilicorum Libri LX. Series A Textus, edd. Scheltema / van der Wal (1955 ff.)</i>
CAH XI	<i>Cambridge Ancient History XI: The Imperial Peace (2. Aufl. 1954)</i>
CGL	<i>Corpus Glossariorum Latinorum, ed. Goetz I - VII (1888 - 1923)</i>
<i>Cuiacius</i>	<i>Iacobi Cuiacii IC. Tolosatis Opera ad Parisiensem Fabrotianam Editionem diligentissime exacta in Tomos XIII distributa auctiora atque emendatiora (Prati 1836 - 1844) — siehe unten § 1 Fn. 8</i>
DE	<i>de Ruggiero, Dizionario epigrafico di antichità romane (1895 ff.)</i>
<i>Dessau</i>	<i>Inscriptiones Latinae Selectae I - III (1892 - 1916)</i>
<i>Dig. ed. Gebauer / Spangenberg</i>	<i>Corpus Iuris Civilis, edd. Gebauer / Spangenberg I (1776)</i>
<i>Dig. ed. Mil.</i>	<i>Digesta Iustiniani Augusti recogn. et edd. Bonfante / Fadda / Ferrini / Riccobono / Scialoia (Milano 1960)</i>
<i>Donatuti, Studi</i>	<i>Studi di diritto romano, ed. Reggi, I/II (1976/1977)</i>
<i>Donellus, Op. omn.</i>	<i>Donellus, Opera omnia I - XII (Lucca 1762 - 1770)</i>
DS	<i>Daremberg / Saglio, Dictionnaire des antiquités grecques et romaines I - V (1877 - 1919)</i>
<i>Eckardt</i>	<i>Iavoleni epistulae (1978)</i>

- Feldm. (La.) *Bluhme / Lachmann / Rudorff*, Die Schriften der römischen Feldmesser I/II (1848/52)
- (Th.) *Corpus Agrimensorum Romanorum*, ed. *Thulin* (1913)
- Festgabe Dernburg Festgabe für Heinrich Dernburg zum fünfzigjährigen Doktorjubiläum (Berlin 1900)
- Festschr. Lenel (1921) Festschrift für Otto Lenel zum fünfzigjährigen Doktorjubiläum (Freiburg 1921)
- fr. siehe unten § I Fn. 9
- Funaioli* *Grammaticae Romanae Fragmenta*, ed. *Funaioli* (1907)
- Gebauer / Spangenberg* siehe Dig. ed. *Gebauer / Spangenberg*
- Georges, Handwörterbuch* Ausführliches Lateinisch-Deutsches Handwörterbuch, I/II (8. Aufl. 1913/18)
- Gl. *Glossa ordinaria*
- GL *Glossaria Latina*, edd. *Lindsay et al.* I - V (1926 - 1931)
- Gramm. Lat. *Grammatici Latini*, ed. *Keil* I - VIII (1857 - 1870)
- Haloander* zitiert nach *Brenkmann* bei *Gebauer / Spangenberg*
- Heimbach* *Basilicorum libri LX post Annibalis Fabroti curas ... edidit C. G. E. Heimbach* I - V (1833 - 1850)
- Heimbach, Man.* *Manuale Basilicorum, Basilicorum ... tom. VI* (1870) 217 - 434
- Heimbach, Proleg.* *Prolegomena, Basilicorum ... tom. VI* (1870) 1 - 215
- Heimbach, Suppl. I,* *Supplementum editionis Basilicorum Heimbachianae ... ed. C. E. Zachariae a Lingenthal* (1846)
- II *Basilicorum ... tom. VII* (1897). *Editionis Basilicorum Heimbachianae supplementum alterum*, edd. *Ferrini / Mercati*
- heth. keilschriftethitisch
- Heumann / Seckel, Handlexikon* *Handlexikon zu den Quellen des römischen Rechts* (11. Aufl. 1971)
- Hofmann / Szantyr, Lat. Grammatik II* *Leumann / Hofmann / Szantyr, Lateinische Grammatik II. Lateinische Syntax und Stilistik* (1965)
- Hommel redivivus *Schimmelpfeng, Hommel redivivus* I - III (1858 - 1859)
- ie. indoeuropäisch
- d'Ippolito, Ideologia* *Ideologia e diritto in Gaio Cassio Longino* (1969)
- Ius GR *Ius Graecoromanum, cura J. Zepi et P. Zepi* I - VIII (1931)
- Jh. Jb. *Iherings Jahrbücher für Dogmatik = Jahrbücher für die Dogmatik des heutigen römischen und deutschen Privatrechts* (1857 ff.)
- Jörs / Kunkel* *Römisches Recht* (3. Aufl. 1949)
- Kaser, RP* *Das römische Privatrecht* I/II (2. Aufl. 1971/75)
- Kaser, RZ* *Das römische Zivilprozeßrecht* (1966)
- KP *Der kleine Pauly*, bearb. und hrsg. von *Ziegler / Sontheimer* I - V (1964 - 1975)
- Krüger, Geschichte* *P. Krüger, Geschichte der Quellen und Litteratur des Römischen Rechts* (2. Aufl. 1912)

<i>Kühner / Stegmann</i> , Satzlehre	<i>Kühner / Stegmann</i> , Ausführliche Grammatik der lateinischen Sprache. Satzlehre I/II (4. Aufl. hrsg. <i>Thierfelder</i> 1962)
<i>Malcovati</i>	Oratorum Romanorum Fragmenta, ed. <i>Malcovati</i> (2. Aufl. 1955)
<i>Marini</i>	I papiri diplomatici (1805)
Motive	Motive zu dem Entwurfe eines Bürgerlichen Gesetzbuches für das Deutsche Reich I - V (1888)
<i>Nägelsbach</i> , Lat. Stilistik	von <i>Nägelsbach</i> , Lateinische Stilistik (9. Aufl. bes. von <i>Iwan Müller</i> 1905)
NHL 3	Neues Handbuch der Literaturwissenschaft 3 (1974): Römische Literatur, von <i>Fuhrmann u. a.</i>
<i>Otto / Schilling / Sintenis</i>	Corpus Iuris Civilis ins Deutsche übersetzt von einem Vereine Rechtsgelehrter I - VII (1830 - 1837)
<i>Otto</i> , Thesaurus PIR	Thesaurus Juris Romani, ed. <i>Otto</i> I - V (1725 - 1735) Prosopographia Imperii Romani, edd. <i>Groag / Stein / Wickert / Petersen</i> (1933 ff.)
Protokolle	Protokolle der II. Kommission I - VII (1897 - 1899), nach <i>Mugdan</i> , Die gesamten Materialien zum BGB I - V (1899)
Rend. Acc. Nap.	Rendiconti della Accademia di Archeologia, Lettere e Belle Arti (Napoli)
<i>Ribbeck</i>	Scaenicae Romanorum Poesis Fragmenta I/II (1871/73)
RIDA	wo nicht anders vermerkt = RIDA ³
RIGI	Rivista indo-greco-italica di filologia, lingua, antichità (Napoli 1917 ff.)
RISG	Rivista italiana per le scienze giuridiche (Torino, Milano)
RL	Rechtslexikon für Juristen aller teutschen Staaten. Bearb. <i>Bopp</i> , redig. <i>Weiske</i> I - XV und Repertorium (1839 - 1862)
St. Kaser	Studien im römischen Recht. Max Kaser zum 65. Geburtstag (1973)
St. Lane	Studies in Historical Linguistics in Honour of George Sherman Lane (Chapel Hill 1967)
St. Schupfer	Studi giuridici dedicati e offerti a Francesco Schupfer del 35 anno del suo insegnamento (1898)
Th. L. L.	Thesaurus Linguae Latinae (1900 ff.)
Tip.	Μ. κριτοῦ τοῦ Πατρῆς Τυποῦκλειτος I edd. <i>Ferrini / Mercati</i> , Studi e testi 25 (1914), II ed. <i>Doelger</i> , St e t. 51 (1929), III - V edd. <i>Hoermann / Seidl</i> , St. e t. 107, 179, 193 (1943, 1955, 1957)
TP	Tabulae Pompeianae, Zählung nach <i>Bove</i> , Lab. 21 (1975) 330 f.
VIR	Vocabularium Iurisprudentiae Romanae (1894 ff.)
ZGR	= ZGRW

1. Kapitel

Einleitung

§ 1. Werkcharakter und Textkritik

I. Die Untersuchung der *libri ex Cassio* stellt den Bearbeiter vor eine doppelte Aufgabe.

Einerseits weist sich das Werk durch seinen Titel „ex Cassio“ und durch Doppelüberlieferungen bei Cassius und bei Javolen als Kommentar Javolens zum Werk des Cassius oder als Verkürzung (Epitome) des cassianischen Werkes durch Javolen aus. Zunächst ist daher das Verhältnis von Grundwerk und Bearbeitung zu bestimmen. Dies kann nur durch den Vergleich der Doppelüberlieferungen geschehen (§§ 3 - 6).

Zum andern ist damit noch nicht geklärt, welcher Werkgattung die *libri ex Cassio* angehörten und welches Ziel der Autor mit ihnen verfolgte. Vielleicht waren sie ein Kommentar zu einer Juristenschrift, der dazu diente, das Grundwerk zu erläutern, oder eine Epitome, die mit derselben Zielsetzung lediglich an die Stelle des Grundwerkes treten sollte. Vielleicht aber schuf Javolen aus dem Material des Cassius auch ein neues Werk für Praxis oder Unterricht. Wir untersuchen diese Frage im dritten Kapitel (§§ 7 - 13). Ein Versuch, die innere Ordnung der *libri ex Cassio* zu rekonstruieren, geht damit einher (§ 12).

II. Für jede Monographie über eine klassische Juristenschrift stellt sich die „Gretchenfrage“ nach dem textkritischen Standpunkt. Ein Werk wie die *libri ex Cassio*, welches uns — im Gegensatz zu Javolens *epistulae* oder seinen *posteriora Labeonis epitomata* — nur in kurzen Fragmenten und knappen Sätzen überliefert ist, sind Textkritik und Textstufenforschung kaum ergiebig. Selbst wenn das Werk einmal von der Rolle in den Codex umgeschrieben worden ist¹, sind bei so kurzen Fragmenten größere Veränderungen nicht zu erwarten². An einer zweiten Überlieferung neben der justinianischen Kompilation fehlt es überhaupt³. So sind wir auf die traditionellen Mittel der Textkritik angewiesen⁴.

¹ Wieacker, Textstufen (1960) 114.

² Vgl. Berger, Octavius (Nr. 59), RE XVII (1937) 1834.27.

³ Wenn wir von unserer Vermutung zu Iav. 228 a (§ 11 III 2) hier absehen.

Sprachliche Kriterien einer Textstörung oder Textveränderung können wir nur anerkennen, wenn schwerwiegende grammatische oder stilistische Unverträglichkeiten vorliegen. Die Annahme einer einheitlichen, von Q. Mucius bis Modestin unveränderten, auf das Notwendigste beschränkten, logisch stets bis ins letzte stringenten Klassikersprache kann nicht richtig sein. Jeder Schriftsteller hat seine Eigenheiten, und nur der gegenseitige Vergleich der Fragmente ein und desselben Autors kann Kriterien zur Beurteilung der sprachlichen Echtheit erbringen⁵; aber selbst innerhalb eines Werkes muß mit unterschiedlicher sprachlicher Gestaltung gerechnet werden.

Sachliche Widersprüche zu Problemlösungen anderer Juristen dokumentieren oft Kontroversen, oft aber erklären sie sich auch aus verschiedener Fallgestaltung. Diese Ungleichheiten sind von der radikalen Textkritik vernachlässigt worden. Erst die Unvereinbarkeit einer Entscheidung mit dem, was wir für die Zeit des Autors sicher als geltendes Recht erkannt haben, offene Anachronismen und logische Fehler erlauben die Annahme von Textstörungen.

In Zweifelsfällen ist eine Stelle für echt anzusehen⁶; ein anderes Prinzip müßte zu willkürlichen Rekonstruktionen führen. Diese Grundhaltung entbindet nicht von der Pflicht, selbst verwegene Interpolationsannahmen sorgfältig zu prüfen.

Die literarische Eigenart der *libri ex Cassio* ist ein Hauptkriterium für die Kritik des Überlieferten. Handelt es sich um ein Werk der Praxis, so ist bei einer Umschrift Glossierung und Anpassung durchaus zu erwarten; diente das Werk dem theoretischen Unterricht, neigen die Lehrsätze eher dazu, bewahrt zu werden⁷. So wie die Sprache der einzelnen Sätze aus dem Vergleich mit anderen Fragmenten desselben Autors beleuchtet wird, so ist der Werkzusammenhang die Basis der sachlichen Textstufenforschung.

III. Das zuverlässigste Mittel zur Bestimmung von Werkcharakter und Echtheit ist die gründliche Exegese der Fragmente. Die Exegesen stehen daher im Mittelpunkt der vorliegenden Untersuchung; jedes

⁴ Hierzu Kaser, *Atti del secondo congresso internazionale della Società Italiana di Storia del Diritto I* (1971) 291 ff. und *Zur Methodologie der römischen Rechtsquellenforschung*, *SBer. Ak. Wien* 227.5 (1972); Wieacker, *Atti II* (1972) 1099 ff. und *SZ* 91 (1974) 1 ff. Speziell zur Textforschung einzelner klassischer Juristenschriften verweisen wir auf die methodologischen Einleitungen unserer Vorgänger: Krampe, *Proculi Epistulae* (1970) 10 ff., Greiner, *Opera Neratii* (1973) 6 ff., Eckardt, *Iavoleni Epistulae* (1978) 11 ff.

⁵ Vgl. besonders zu *Iav. 28* unten § 10 III.

⁶ Kaser, *Methodologie* 104, anders Wieacker, *SZ* 91, 18, und Eckardt 12 mit Fn. 11.

⁷ Vgl. Wieacker, *Textstufen* 175.

Fragment soll in seinem besonderen Werkkontext und in seinem allgemeinen Kontext der Lösung seines Fallproblems durch die zeitgenössische Jurisprudenz untersucht werden⁸.

In der Literatur zu Javolens *libri ex Cassio* nehmen indes die erste Stelle stets die klassischen Juristen selbst ein. Sie werden mit ihrem Namen und der Nummer des Fragments nach der Palingenesie bezeichnet, außerdem durch die Angabe der Digestenstelle⁹. Die kaiserlichen Konstitutionen werden grundsätzlich mit der Angabe ihres Jahres angeführt.

⁸ Kritische Behandlung der romanistischen Literatur wird, wo erforderlich, ihren Platz finden. Vollständigkeit ist allerdings nur bei den ersten Schrifttumsangaben zu den einzelnen Fragmenten angestrebt; was dort genannt ist, soll dem speziell Interessierten die Mühe der Literatursuche ersparen, wenn auch nicht alles Zitierte von großer Bedeutung ist. Von den Pandektisten hat nur *Glücks* Kommentar gründlichere Berücksichtigung gefunden, da er den Weg zur älteren Literatur erschließt. Der häufige Blick in *Cujaz'* Werke hat sich als überaus fruchtbar erwiesen; oft sind seine Lösungen späteren überlegen. Ich zitiere nach der Ausgabe Prati 1836 - 1844, aber für die Benutzer anderer Ausgaben mit abgekürztem Werktitel.

⁹ Die Zitierweise Iav. 47 weist auf die Nummer der Palingenesie hin; die Zitierweise Iav. fr. 39 auf die Nummer des Fragments im Digestentitel.