

Odsev dejstev v pravu

Da mihi facta, dabo tibi ius

Liber amicorum
Janez Kranjc



Pravna fakulteta
Univerza v Ljubljani
100



Pravna fakulteta
Univerza v Ljubljani
100

Univerza v Ljubljani



Odsev dejstev v pravu – *Da mihi facta, dabo tibi ius*
Liber amicorum Janez Kranjc

Urednika / Editors: Marko Kambič in Katja Škrubej

Avtorji / Authors: Matej Accetto, Matjaž Ambrož, Jean-Marie Augustin, Nikolaus Benke, Ernst Bruckmüller, Žika Bujuklić, Christoph Enders, Richard Gamauf, Éric Gojosso, Borut Holcman, Albin Igličar, Vid Jakulin, Tadeja Jere Jakulin, Michael Kahlo, Marko Kambič, Erik Kerševan, Rada Sitar, Gernot Kocher, Damjan Korošec, Oleg P. Lichichan, Maksim G. Tirsikh, Karmen Lutman, Franz-Stefan Meissel, Damjan Možina, Marijan Pavčnik, Marko Petrak, Klemen Podobnik, Vesna Rijavec, Vladimir Simič, Grega Strban, Alenka Šelih, Katja Škrubej, Didier Veillon, Ana Vlahek, Andreas Wacke, Dragica Wedam Lukić, Bruna Žuber

Recenzentki / Reviewers: prof. dr. Janja Hojnik, prof. dr. Viktorija Žnidaršič

Založila / Published by: Pravna fakulteta Univerze v Ljubljani (za: Boštjan Koritnik, direktor Založbe Pravne fakultete)

Izdajateljski svet Pravne fakultete Univerze v Ljubljani / Editorial Board of the Faculty of Law of the University of Ljubljana: prof. dr. Grega Strban, as. Boštjan Koritnik, izr. prof. dr. Primož Gorkič, prof. dr. Peter Grilc, prof. dr. Igor Kaučič, doc. dr. Aleš Novak, akad. prof. dr. Marijan Pavčnik, prof. dr. Rajko Pirnat, izr. prof. dr. Vasilka Sancin, izr. prof. dr. Katja Škrubej, doc. dr. Tilen Štajnpihler Božič, doc. dr. Luka Tičar, prof. dr. Saša Zagorc, prof. dr. Katarina Zajc, prof. dr. Viktorija Žnidaršič

Jezikovni pregled in priprava za tisk / Language editing and layout: Dean Zagorac

Tisk / Printed by: Litteralis d.o.o., Ljubljana

1. natis / 1st print run: 200 izvodov

Cena / Price: 48 €

K izdaji tega dela je pripomogla Javna agencija za raziskovalno dejavnost Republike Slovenije.

© 2019 Pravna fakulteta Univerze v Ljubljani. Vse pravice pridržane.

Brez pisnega dovoljenja založnika je prepovedano reproduciranje, distribuiranje, javna priobčitev, predelava ali druga uporaba tega avtorskega dela ali njegovih delov v kakršnemkoli obsegu ali postopku, vključno s fotokopiranjem, tiskanjem ali shranitvijo v elektronski obliki. Odstranitev tega podatka je kazniva.

CIP - Kataložni zapis o publikaciji

Narodna in univerzitetna knjižnica, Ljubljana

34(082)

34(497.4):929Kranjc J.

ODSEV dejstev v pravu : da mihi facta, dabo tibi ius : liber amicorum Janez Kranjc / [avtorji Matej Accetto ... et al.] ; urednika Marko Kambič, Katja Škrubej. - 1. natis = 1st print. - Ljubljana : Pravna fakulteta, 2019

ISBN 978-961-6447-89-8

1. Accetto, Matej 2. Kambič, Marko 3. Kranjc, Janez, 1949-

COBISS.SI-ID 301531648

Odsev dejstev v pravu

Da mihi facta, dabo tibi ius

Liber amicorum

Janez Kranjc

Urednika:

Marko Kambič
Katja Škrubej



Pravna fakulteta
Univerza v Ljubljani

100

Ljubljana 2019

Vsebina

Vladimir Simič

Sedemdeset let zaslužnega profesorja Janeza Kranjca 9

Matej Accetto

(P)ravnotežje 25

Matjaž Ambrož

Nerazumne zmote in kazensko pravo 37

Jean-Marie Augustin

Une affaire de droit pénal international : L'extradition d'un
caissier infidèle de la Banque de France 47

Nikolaus Benke

Some Remarks on Roman Ususfructus 57

Ernst Bruckmüller

Richter, Obrigkeiten und „freie“ Gemeinden in Niederösterreich
vor 1848 71

Žika Bujuklić

Il contributo al campo giuridico del poeta Serbo Laza Kostić 89

Christoph Enders

Ist das Bekenntnis zur Menschenwürde ein Rechtssatz, unter
den man subsumieren kann? Ein Strukturproblem der
Grundrechtsdogmatik 105

<i>Richard Gamauf</i> Verdorbenen Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)	123
<i>Éric Gojosso</i> Réflexions sur Jean Bodin et « l'absolutisme des juristes »	141
<i>Borut Holcman</i> Jubilej ponovnega sklica Deželnega zbora Kranjske 1819–2019.....	151
<i>Albin Igličar</i> Realistični zakonodajalec	161
<i>Vid Jakulin</i> Kazniva dejanja zoper pravosodje v Kazenskem zakoniku Republike Slovenije	173
<i>Tadeja Jere Jakulin</i> Sistemiški pristop k pravu	187
<i>Michael Kahlo</i> Ist die Todesstrafe als Rechtsstrafe heute noch zu begründen? Strafrechtsgeschichtliche und strafrechtsphilosophische Betrachtungen gegen eine nach wie vor weltweit praktizierte Strafform, unter Berücksichtigung der internationalen Rechtslage ...	199
<i>Marko Kambič</i> Hvaležnost in njen pravni izraz v primeru preklica darila	219
<i>Erik Kerševan, Rada Sitar</i> Varstvo ustavnih pravic v upravnem sporu	231
<i>Gernot Kocher</i> Vom Rechtstext zum rechtlichen Bild – eine besondere Form der Translation	245

Damjan Korošec

O novejši zgodovini inkriminacije posilstva v Sloveniji 257

О.П. Аичичан, М.Г. Тирских

Полиморфизм правовых систем: теоретические аспекты и
вопросы государственного строительства 267

Karmen Lutman

Obogatitveni zahtevki – pravila vračanja in njihov razvoj skozi čas... 281

Franz-Stefan Meissel

Josef Hupka (1875-1944) – Rechtswissenschaftler, Dekan und
Citoyen 299

Damjan Možina

Agere non valenti non currit praescriptio – o ustavnih vidikih
civilnopravnega zastaranja 311

Marijan Pavčnik

Vprašanje razlagalnega prvenstva (Pravo kot sistem načel in pravil) .. 323

Marko Petrak

Code Civil and Croatian Legal Culture 341

Klemen Podobnik

»Akademska izjema« v doktrini in sodni praksi
copyrighta v ZDA 359

Vesna Rijavec

Mesto notariata pri zagotavljanju pravne varnosti v
civilnih razmerjih 369

Grega Strban

Solidarnost in samoodgovornost 383

<i>Alenka Šelih</i> Prilagajanje kazenskega prava za mladoletnike sodobnosti	401
<i>Katja Škrubej</i> Karierni sodniki in visoki uradniki v pravosodju v krogu prvih profesorjev Pravne fakultete v Ljubljani med <i>facta</i> in <i>ius</i>	413
<i>Didier Veillon</i> De quelques digressions sur le commodat selon Robert-Joseph Pothier	427
<i>Ana Vlahek</i> Sodelovanje študentov Pravne fakultete Univerze v Ljubljani na mednarodnih študentskih <i>moot court</i> tekmovanjih	441
<i>Andreas Wacke</i> Entschädigung und Belohnung für gemeinnützige Tätigkeit. Zur Geschichte und Gegenwart von Ehrenämtern	453
<i>Dragica Wedam Lukić</i> <i>Da mihi facta, dabo tibi ius</i> v slovenskem civilnem procesnem pravu	475
<i>Bruna Žuber</i> Pomen glavne obravnave v upravnem sporu	485
Povzetki / Synopses	495



Verdorbener Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)



RICHARD GAMAUF

*Dr. iur., außerordentlicher Universitätsprofessor,
Institut für Römisches Recht und Antike
Rechtsgeschichte, Universität Wien*



richard.gamauf@univie.ac.at

1. EINLEITUNG

Diese Studie ist Teil einer Untersuchung zu Übergriffen römischer Soldaten in klassischen Rechtstexten¹. Sie betrachtet sie vor dem Hintergrund der Spannungen zwischen Zivilbevölkerung und Militär² im Prinzipat, um Problemzusammenhänge und die Ausgangspunkte der juristischen Diskussionen zu erhellen. Für D. 41,2,18,4 (Cels. 23 dig.) und D. 19,2,13,7 (Ulp. 32 ed.) führt ein vom Militärhistorischen ausgehender Ansatz zu alter-

¹ Zuerst vorgestellt im Überblicksvortrag „Protectors or Predators? The Ambiguous Role of Roman Soldiers in Legal Texts“ bei der 70. SIHDA-Tagung 2016 (Paris) zum Thema „*Ius et periculum*. Le droit face au risque dans l’Antiquité“.

² Grundlegend MacMullen, 1963: 77-98; weiters Campbell, 1984: 243-263; Potter, 2004: 131-133; Adams, 2007: 216-219; Southern, 2007: 80-82; Phang, 2008: 174-177; Speidel, 2011; Knapp, 2011: 213-216; Fuhrmann, 2012: 236f.

nativen Interpretationen³. Im wegen zentraler Probleme der *locatio conductio rei* (Vertragspflichten, Gefahrtragung, *remissio mercedis*) oft untersuchten Text D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)⁴ wird daraus die Unterscheidung von *incursus hostium* und *exercitus praeteriens* einsichtig, und es treten unerwartet Ähnlichkeiten zwischen Plünderungen durch Legionäre und den sog. *vitia ex ipsa re* zu Tage, welche die idente gefahrtragungsrechtliche Beurteilung dieser Sachverhalte erklären können.

Ökonomisch waren die Gefahrtragungsregeln der Landpacht höchst bedeutsam⁵. Effizient machte diese nicht der Konsens über sie unter *iuris periti*, sondern erst die Akzeptanz der Betroffenen. Die Überwälzung unabwendbarer und/oder unkalkulierbarer Risiken hätte die Landpacht für *conductores* unattraktiv gemacht. Damit die Tragung des Plünderungsrisikos dem Pächter zumutbar wurde, musste es dieser in seinen Kalkulationen berücksichtigen können.

2. TEXT UND INHALT

D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) zeigt die Gefahrtragung bei der Landpacht in Fällen von gänzlichem oder teilweisem Ernteausschlag seit der späten Republik:

D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) [I] *Si vis tempestatis calamitosae contigerit, an locator conductori aliquid praestare debeat, videamus.*

[II] *Servius omnem vim, cui resisti non potest, dominum colono praestare debere ait, ut puta fluminum graculorum sturnorum et si quid simile acciderit, aut si incursum hostium fiat: si qua tamen vitia ex ipsa re oriantur, haec damno coloni esse, veluti si vinum coacuerit, si raucis aut herbis segetes corruptae sint.*

[III] *sed et si labes facta sit omnemque fructum tulerit, damnum coloni non esse, ne supra damnum seminis amissi mercedes agri praestare cogatur: sed et si uredo fructum oleae corruperit aut solis fervore non adsueto id acciderit, damnum domini futurum:*

³ Gamauf (in Druck); eine Arbeit zu D. 19,2,13,7 (Ulp. 32 ed.) folgt.

⁴ Rezent v.a. Pinna Parpaglia, 1983: 14-82; Ernst, 1988; Cardilli, 1995: 233-257; Capogrossi Colognesi, 1996: 168-175; Fiori, 1999: 80-111; Müller, 2002: 21-39; du Plessis, 2003: 17-34; Capogrossi Colognesi, 2005: 37-69; Fernández de Buján, 2006: 158-162; Sitzia, 2007; Vacca, 2007: 310-314; du Plessis, 2012: 42f., 48, 139-142.

⁵ Vgl. Kehoe, 2015: 239f.

Verdorbener Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)

[IV] *si vero nihil extra consuetudinem acciderit, damnum coloni esse. idemque dicendum, si exercitus praeteriens per lasciviam aliquid abstulit.*

[V] *sed et si ager terrae motu ita corruerit, ut nusquam sit, damno domini esse: oportere enim agrum praestari conductori, ut frui possit.*

Von der Frage nach einer Einstandspflicht des Verpächters (*praestare*) für Unwetterschäden ausgehend [I] referierte Ulpian⁶, dass Servius Sulpicius Rufus [II] eine solche bei *vis, cui resisti non potest* wie Überschwemmungen, Vogelfraß etc. oder einem feindlichen Einfall bejaht habe, während landwirtschaftsspezifische Nachteile/*vitia ex ipsa re* (Verderben von Wein⁷ bzw. der Saat durch Unkraut oder Schädlinge) der *colonus* trug⁸. Diesen befreite [III] ein Ernteuntergang durch Erdbeben, Baumkrankheit oder ungewöhnliche Hitze von der Zinszahlung. Voraussehbare Nachteile/*nihil extra consuetudinem* [IV] belasteten wie Plünderungen eines passierenden Heeres den Pächter; die Zerstörung des Ackers bei einem Erdbeben hingegen den *locator* [V].

Der Katalog vereint Naturgewalten (Überschwemmung, Erdbeben/-beben, ungewöhnliche Hitze), landwirtschaftsbezogene Gefahren (Vogelfraß, verdorbener Wein, Ungeziefer, Unkraut, Baumkrankheit) und Plünderungen (Feinde/Heer). Servius wies höhere Gewalt/*vis, cui resisti non potest* dem Verpächter (als Eigentümerisiko), *vitia ex ipsa re* dem Pächter zu⁹. Möglicherweise später wurden ergänzend unvorhersehbare Gefahren (als *periculum locatoris*) von *nihil extra consuetudinem* (als *periculum coloni*) unterschieden¹⁰. Generell trafen den Verpächter die Naturgewalten als *vis maior*, den Pächter vorhersehbare oder aus der Landwirtschaft resultierende Nachteile. Der nicht immer offenkundige Gleichklang der Gefahrentypen und ihrer Einordnung bei Servius rührt wohl daher, dass dieser eine bereits aufgrund von Gewohnheit feststehende Risikozuweisung juristisch zu erfassen suchte.

⁶ Der Doppelüberlieferung in PSI XIV 1449 entnimmt die h.L. Servius' mittelbare Zitierung aus Pomponius: *Si [vis temp]estatis ca[lamitosae] conti[n]ge[rit, an l]ocator condu[ctori hoc] nomine ali[quid prae]stare debe[at, videamus]. [E]t refert [Pomponius Servium existimasse omnem vim ...].* S. Ankum, 1972: 223-225; Nörr, 1978/2003: 1163; Sitzia, 1978: 331-333; Cardilli, 1995: 233-235; Fiori, 1999: 81f.; Capogrossi Colognesi, 2005: 39 Fn. 4.

⁷ Für Ankum, 1971: 98 der Trauben auf dem Stock.

⁸ Sitzia, 1978: 334f.; Ernst, 1988: 554-567; Zimmermann, 1990/1996: 370-373; Rainer, 1993: 291-293; Fiori, 1999: 93, 95f.; du Plessis, 2003: 20-25; Schermaier, 2007: 5089f.; Sitzia, 2007; du Plessis, 2012: 48.

⁹ Zu dieser Unterscheidung vgl. Pinna Parpaglia, 1983: 22-24; Cardilli, 1995: 241-257; Capogrossi Colognesi, 1996: 170-173; Fiori, 1999: 85-93; Müller, 2002: 25-39.

¹⁰ Mayer-Maly, 1957: 369; Cardilli, 1995: 255f. und die Lit. bei Klingenberg, 2009: 197 Fn. 59.

3. PROBLEMSTELLUNG

Interpreten kritisieren am Text u.a. dessen „verworrene[n] Zustand“¹¹ und die systemlose Präsentation der Beispiele¹². Am *exercitus praeteriens* befremden Problem und Lösung zugleich¹³: Was begründete die Differenzierung zwischen plündernden Römern und Feinden¹⁴?

Auch gibt es intensive textkritische Auseinandersetzungen mit der Stelle¹⁵: Harmonisierend streicht man dabei entweder *si vero – damnum coloni esse*¹⁶ oder ignoriert *idemque dicendum* als ein stilistisches Versehen¹⁷; auch die Beispiele selbst¹⁸ oder ihre Anordnung¹⁹ verdächtigen manche als nachklassisch.

4. SACHVERHALT

Exercitus: Aufgrund des ebenfalls erwähnten (aber anders bewerteten) *incursus hostium*²⁰ bedeutet *exercitus* – wie auch sonst bei Juristen – sicherlich

¹¹ Kaser, 1956: 429.

¹² Capogrossi Colognesi, 1998: 79; Müller, 2002: 25.

¹³ Sitzia, 1978: 338f. Keine Erörterung bspw. bei Nörr, 1978/2003: 1163f.; Ernst, 1988: 564 Fn. 83 übergeht den Fall als „für das Gesamtbild ... nicht entscheidend“.

¹⁴ Von Beseler, 1928: 301 streicht beide Fälle; für nachklassisch hält sie Mayer-Maly, 1956: 95, 191 und 1957: 370. Als Echtheitsargument sieht Masi, 1978: 275 Fn. 12 die Parallele in Colum. 1,7,1; dazu auch Sitzia, 1978: 351-353 und 2007: 5216-5218.

Frier, 1978: 237 (und nahezu wortgleich 1980: 98) verbindet Labeos (*non*) *resistere posse*-Kriterium in D. 19,2,13,7 (Ulp. 32 ed.) mit dem *exercitus*-Fall: Der *conductor* “may legitimately be expected to resist the casual violence of a passing (and nominally friendly) army”. Militärgeschichtlich ist diese Interpretation unhaltbar; dazu die in Fn. 3 angekündigte Arbeit und vorerst bei Fn. 32. Die Zeitgenossen der klassischen Juristen dachten nicht an Widerstand gegen Soldaten (Campbell, 1984: 244, 251); ermuntert wurde – allerdings erst später – zum Vorgehen gegen plündernde Deserteure; s. CTh. 7,8,14 pr. (Arcad./Honor. 402) und Wesch-Klein, 2004: 477.

¹⁵ Nachweise der älteren Textkritik bei Ernst, 1988: 560-563; Fiori, 1999: 82f. Im rezenten Schrifttum bezweifeln die Echtheit noch de Neeve, 1983: 309f.; Pinna Parpaglia, 1983: 14-16; Ernst, 1988: 560-567. Für die sachliche Echtheit Sitzia, 1978: 340; Capogrossi Colognesi, 1996: 169f.; Fiori, 1999: 82f.; ältere textkonservative Lit. bei Mayer-Maly, 1956: 162 Fn. 45; keine Textkritik übt bspw. Cannata, 1992: 70 und 1996: 87f.

¹⁶ Mayer-Maly, 1957: 369f.; Doll, 1989: 26f.

¹⁷ Kaser, 1957: 173; Watson, 1965: 112 versteht *exercitus praeteriens* als Verdopplung von *incursus hostium*.

¹⁸ Mayer-Maly, 1956: 192f. und 1957: 369; Doll, 1989: 26f.

¹⁹ Kaser, 1957: 170; Molnár, 1982: 667; Pinna Parpaglia, 1983: 15f.; Müller, 2002: 36-39; dagegen du Plessis, 2003: 18 Fn. 43.

²⁰ So auch in D. 48,4,4 (Scaev. 4 reg.).

Verdorbener Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)

eine römische Armee²¹, d.h. Truppen von mindestens Legionsstärke²². Die Gefährlichkeit des als *vis maior* anerkannten *incursus hostium*²³ brauchte offenbar keine Erklärung. Beim Durchzug eines römischen Heeres zu gewärtigende Nachteile wurden dagegen konkretisiert: Dieses hatte *per lasciviam* etwas/*aliquid* von der Ernte mitgenommen.

Per lasciviam: *Lascivia*²⁴ spricht einmal gegen reguläre Requisitionen²⁵ und vermag vielleicht die angesprochenen Umstände zu erhellen. Das Wort verweist sonst in den Digesten²⁶ auf lebensgefährliche Disziplinlosigkeit von Soldaten: In D. 49,16,6,7 (Men. 3 re milit.) milderte Hadrian die Strafe für Selbstbeschädigung oder versuchten Selbstmord *per vinum aut lasciviam*²⁷; in D. 48,8,4,1 (Ulp. 7 off. proc.) urteilte er über eine durch *lascivia* mo-

²¹ Mayer-Maly, 1956: 191; Cannata, 1996: 88; Gamauf (in Druck) bei und nach Fn. 15; anders z.B. Cannata, 1992: 70.

²² D. 3,2,2,1 (Ulp. 6 ed.).

²³ S. auch D. 13,6,18 pr. (Gai. 9 ed. provinc.); D. 44,7,1,4 (Gai. 2 aur.); Inst. 3,14,2; ähnlich C. 1,27,2,4 (Iust. 534); C. 4,23,1 pr. (Diocl./Maxim. 290/293?); C. 6,46,6 pr. (Iust. 532); C. 12,42,1,1 (Const. 323); CTh. 7,12,1 (Const. 323); CTh. 11,28,12 (Honor./Theodos. 418); Nov. Val. 13,9. Den oft zugleich genannten *incursus praedonum* kennt auch Colum. 1,7,1 (*vis praedonis*); dazu auch in Fn. 14.

²⁴ Bisherige Interpretationen: Plünderungen (Frier, 1978: 237 und 1980: 98; Cannata, 1992: 70; Luig, 1999: 564), Vandalismus (Ankum, 1972: 224), Disziplinlosigkeit (Kaser, 1957: 173; Cannata, 1996: 87; Capogrossi Colognesi, 1996: 169; Fiori, 1999: 85; Müller, 2002: 34; Petrucci, 2007: 435; Vacca, 2007: 313; Gaurier, 2017: 715), Übermut/Mutwillen (Ankum, 1971: 97; Frier, 1998: *ad locum*; Müller, 2002: 20; du Plessis, 2003: 18; Hausmaninger/Gamauf, 2012: 252); Ausgelassenheit (Ankum, 1971: 97; Spruit/Verdam, 1996: 534; Wubbe, 1999: 598); Trunkenheit (Alzon, 1966: 317 Fn. 21); Habgier (Capogrossi Colognesi, 2005: 39 Fn. 3).

²⁵ Dazu Roth, 1999: 117-155. Eigenmächtige Requisitionen betreffen CTh. 7,4,3 (Constant. 357); CTh. 7,4,7 (Julian 362); CTh. 7,4,12 (Valentinian/Valens 364).

Lascivia schließt die Interpretation als „a form of indirect tax on the citizens of the country“ (du Plessis, 2003: 25) aus. Verpflichtende Naturalleistungen an die Armee belasteten als *onera patrimonii* (D. 50,4,3,14 [Ulp. 2 opin.]) den Eigentümer bzw. den die Erträge ziehenden Nießbraucher (D. 7,1,27,3 [Ulp. 18 Sab.]; Grosso, 1958: 171f.). Dazu auch die Arbeiten in Fn. 3.

²⁶ Insgesamt war der Sprachgebrauch weiter: *Lascivia* steht (gegenüber *data opera*) für *culpa* (Gai. inst. 3,202; Inst. 4,1,11; Coll. 12,5,2 [Ulp. 8 off. proc.]; Frag. Vat. 37,4) oder für das spontane Verhalten von Tieren (GA. 81 = Inst. 4,9 pr.).

²⁷ D. 49,16,6,7 (Men. 3 re milit.) *Qui se vulneravit vel alias mortem sibi conscivit, imperator Hadrianus rescripsit, ut modus eius rei statutus sit, ut, si impatientia doloris aut taedio vitae aut morbo aut furore aut pudore mori maluit, non animadvertatur in eum, sed ignominia mittatur, si nihil tale praetendat, capite puniatur. per vinum aut lasciviam lapsis capitalis poena remittenda est et militiae mutatio irroganda.* Lit. bei Mentxaka, 2010.

tivierte, tödlich verlaufene²⁸ Mutprobe²⁹. Nichtjuristischen Quellen zufolge verursachte *lascivia* auch sexuelle Übergriffe, Raufhändel, Plünderungen oder Brandstiftungen³⁰. *Lascivia* kennzeichnete minderwertige Truppen und schwache Anführer³¹. *Per lasciviam* bedeutete gleichzeitig die Motive der Täter und deren gewalttätige Vorgangsweise, gegen die der einzelne Pächter nichts ausrichtete³².

Aliquid abstulit. Dem *exercitus*-Sachverhalt stehen in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) Ereignisse gegenüber, die zum Totalverlust der Ernte führten. Seit der *Glossa ordinaria*, die *aliquid* synonym mit *modicum* verstand³³, gilt daher auch die Geringfügigkeit (und Verschmerzbarkeit) der Nachteile als Grund, sie dem *conductor* zuzuweisen³⁴.

5. FOLGERUNGEN FÜR DIE JURISTISCHE BEWERTUNG

5.1. *Nihil extra consuetudinem*

Im Text erscheint das *exercitus praeteriens*-Beispiel unmittelbar nach der Erwähnung von gewöhnlichen Schäden – *nihil extra consuetudinem*. Zeigt das

²⁸ Vgl. dazu Charles-Picard, 1947: 96: “*Les légionnaires souffraient sans doute plus de l’isolement et de l’ennui que de l’ennemi.*” Ihr *otium* wurde tunlichst beschränkt (Davies, 1974: 332).

²⁹ D. 48,8,4,1 (Ulp. 7 off. proc.) *Cum quidam per lasciviam causam mortis prae buisset, comprobatum est factum Ignatii Taurini proconsulis Baeticae a divo Hadriano, quod eum in quinquennium relegasset.*

Den militärischen Kontext zeigt die Parallelüberlieferung in Coll. 1,11,2 (Ulp. 7 off. proc.): Der Unfall ereignete sich beim Hochschleudern auf einem Militärmantel/*sagum* (... *Claudius Lupi filius in convivio, dum sago iactatur, culpa Mari Euaristi ita male acceptus fuerit, ut ... moreretur...*). Lit. bei Arcaria, 2000: 222-225; Manfredini, 2010: 346f.

³⁰ Liv. 2,18,2; Tac. hist. 2,68,2; Tac. hist. 3,33,3.

³¹ Sall. Iug. 39,5; Tac. ann. 1,31,4; Tac. hist. 2,68. S. auch unten nach Fn. 54.

³² So interpretiert den Sachverhalt Kaser, 1957: 173 und vermutet deshalb das *periculum locatoris* wie beim *incursus hostium* als klassische Lösung; Sitzia, 2007: 5215 sieht einen Fall von *vis maior*, der nicht die Gesamternte erfasste. CTh. 7,8,14 pr. (Arcad./Honor. 402) erlaubt kollektive Gegenwehr gegen Deserteure; vgl. auch Fn. 17.

³³ S. auch D. 19,2,25,6 (Gai. 10 ed. provinc.): ... *alioquin modicum damnum aequo animo ferre debet colonus, cui immodicum lucrum non aufertur* ... Dazu du Plessis, 2003: 21f. und Klingenberg, 2009: 195-198.

³⁴ Alzon, 1966: 317; Ankum, 1972: 225; Masi, 1978: 276; Sitzia, 1978: 339; Cannata, 1996: 88; Fiori, 1999: 97f.; Müller, 2002: 34-36; Capogrossi Colognesi, 2005: 51; Sitzia, 2007: 5215; Klingenberg, 2009: 197; für erhebliche Schäden dagegen Pinna Parpaglia, 1983: 28f.

die Anknüpfung der Risikozuweisung an die Voraussehbarkeit³⁵? MAYER-MALY wendet dagegen das militärhistorische Argument ein, dass „Übergriffe römischer Soldaten für einen nachklassischen Bearbeiter aus der Zeit der Militär-anarchie ... alltäglich“ erscheinen konnten, nicht aber schon zu Ulpian's Zeiten³⁶. Seine Einschätzung der Sicherheitslage im Prinzipat widerlegende Belege von individuellen oder kollektiven Attacken von Soldaten liefern übereinstimmend fast alle Quellengattungen³⁷: Literaten, Philosophen³⁸, Historiker³⁹, Rhetoren und Fachschriftsteller⁴⁰, das Neue Testament⁴¹ ebenso wie der Talmud⁴², Papyri⁴³ und Inschriften⁴⁴. Dazu boten Truppenverlegungen in den ersten Jahrhunderten n. Chr. genug Gelegenheiten⁴⁵.

Zudem riskierten Täter nur selten, zur Verantwortung gezogen zu werden. Die ägyptischen Papyri⁴⁶ mit Beschwerden an Militärbehörden⁴⁷ wegen Delikten

³⁵ So Frier, 1978: 237 und 1980: 98; Wubbe, 1999: 589f.; Müller, 2002: 36; Harke, 2005: 12; Kehoe, 2007: 110; Vacca, 2007: 313; ältere Lit. bei Pinna Pargaglia, 1983: 18, der den Fall abweichend unter „avvenimenti straordinari“ einreicht (28f.).

³⁶ Mayer-Maly, 1956: 192f. und 1957: 369 (Zitat in Fn. 37); ebenso Sitzia, 1978: 339; Doll, 1989: 25-27.

³⁷ Dazu MacMullen, 1963: 89: "It was more than a nuisance in Pliny's day, and very horrible in Theodosius'." Allerdings bedingen geringe Truppenzahlen und deren Konzentration an den Nordgrenzen, dass die Mehrzahl der Bevölkerung – abseits von Heeresstraßen – kaum in Kontakt mit Soldaten kam (Speidel, 2009: 473-500).

³⁸ Juv. sat. 16,8-22; Apul. met. 9,9 (dazu Potter, 2004: 132); Epict. 4,1,79 (vgl. auch Roth, 1999: 144-146).

³⁹ Fn. 30.

⁴⁰ Zu Plinius und Columella nach Fn. 54 bzw. 59.

⁴¹ Matth. 5,41; 27,32 (dazu Campbell, 1984: 250); Luk. 3,14; Mark. 15,21; Joh. 19,23f.

⁴² Isaac, 1990: 297-304; Potter, 2004: 132.

⁴³ Z.B. P. Oxy. 2234 (31 n. Chr.; Fischdiebstahl, Bedrohung des Eigentümers; vgl. Parsons, 2007: 97-99); P. Graux I 4 (248 n. Chr.; Diebstahl eines Schweins, Misshandlung des Beschwerdeführers); P. Abinn. 18, 28, 48 (um 346 n. Chr.; Getreide- und Viehdiebstahl, Plünderung von Häusern, Raub von Ferkeln, Abscheren von elf Schafen). Eine Übersicht über papyrologisch fassbare Eigentumsdelikte bei Riess, 2001: 375-395.

⁴⁴ Z.B. das Reskript an die Bürgerschaft von Skaptopara CIL III 12336; dazu umfassend Hauken, 1998: 74-139; weiters Southern, 2007: 81. S. auch Fn. 51.

⁴⁵ Campbell, 1984: 250f.; Isaac, 1990: 380; Speidel, 2009: 496f.

⁴⁶ Fn. 43.

⁴⁷ Zu Soldaten vor Gericht und zur Militärgerichtsbarkeit s. Campbell, 1984: 254-263; Kaser/Hackl, 1996: 544f.; Pollard, 2000: 91-104; Palme, 2006: 316-318; Adams, 2007: 219f., 223; Fear, 2007: 444f.

von Soldaten⁴⁸ betreffen identifizierbare Täter und damit wohl Angehörige von lokal stationierten Einheiten⁴⁹. Durchmarschierende Soldaten waren in dieser Form nicht belangbar, und auch der Staat leistete, wie MAYER-MALY hervorhebt, nicht an ihrer Stelle Ersatz⁵⁰. Vor deren Missbräuchen schützten *de facto* weder die allgemeinen Anweisungen an Statthalter, für Schonung der Zivilbevölkerung zu sorgen⁵¹, noch die höchst brutalen⁵² Disziplinarstrafen⁵³ in Einzelfällen.

Größere Truppenverlegungen ohne derartige Begleiterscheinungen blieben bemerkenswerte Ausnahmen⁵⁴. Diesen Topos verwendete Plinius im Panegyricus auf Trajan propagandistisch⁵⁵: Über dessen Rückmarsch aus Mösien 99 n. Chr. berichtete er, dass Zivilisten überhaupt nicht tangiert worden wären, während sieben Jahre zuvor ein Heer unter Domitian⁵⁶ entlang seiner Route (*dextra laevaque*) mit der Gewalt einer Naturkatastrophe bzw. wie eine Barbarenhorde gewütet hätte (*vis aliqua, vel ipsi illi barbari*)⁵⁷. Faktentreue war dabei kein Anliegen, sondern Plinius diente die angeblichen Gräueltaten⁵⁸ dazu, aus dem Verhalten der Soldaten die *virtus* ihrer Feldherren zu zeigen: Die Disziplin seiner Truppen demonstrierte die Überlegenheit des *optimus princeps*. Den Antihelden Domitian hingegen stilisierte Plinius

⁴⁸ Aus der Anrufung von Vorgesetzten schließt Palme, 2006: 320, dass diese intervenierten (was den guten Ruf von Offizieren erklären könnte; s. Fuhrmann, 2012: 231); ähnlich Speidel, 2009: 493f. zur inschriftlichen Publikation von Petitionen; skeptisch dagegen Adams, 2007: 219.

⁴⁹ Vergleichbare Möglichkeiten setzt der „Speerwerferfall“ in Inst. 4,3,4 voraus.

⁵⁰ Mayer-Maly, 1957: 370: „Von einem Rechtsbehelf, mit dem man sich an jemand halten könnte, der für die (anonymen und unauffindbaren) Schadenstifter verantwortlich wäre, fehlt jede Spur.“

⁵¹ D. 1,18,6,5f. (Ulp. 1 opin.); s. Pollard, 2000: 105; Adams, 2007: 218f.; Phang, 2008: 175; Speidel, 2009: 490f.; vgl. bspw. PSI V 446 (133–137 n. Chr.) und die Beschwerde der unter dem Militär leidenden thrakischen Gemeinde Skaptopara, die Gordian 238 n. Chr. an den Statthalter weiterverwies (CIL III, 12336 = FIRA I² 106); weitere Quellen bei Mitchell, 1976: 114f. und Speidel, 2009: 484–499 (mit methodischen Überlegungen zur Aussagekraft solcher Inschriften); weiters auch HA Aurel. 7,5.

⁵² Vgl. wegen Sexualdelikten HA Aurel. 7,3–5 und Macr. 12,4f.

⁵³ Vgl. Roth, 1999: 148f.; Plin. epist. 10,78,3 (Lit. bei Arcaria, 2000: 111f.).

⁵⁴ Z.B. Sullas Invasion in Italien 82 v. Chr.: ... [Sulla] *tanta cum quiete exercitum per Calabriam Apuliamque cum singulari cura frugum, agrorum, hominum, urbium perduxit* ... (Vell. Pat. 2,25,1).

⁵⁵ Plin. paneg. 20,1–3.

⁵⁶ Datierung nach Kühn, 1985: 187.

⁵⁷ Plin. paneg. 20,4: *Quam dissimilis nuper alterius principis transitus! si tamen transitus ille, non populatio fuit, cum abactus hospitum exerceret, omniaque dextra laevaque perusta et attrita, ut si vis aliqua, vel ipsi illi barbari, quos fugiebat, inciderent*. Dazu Isaac, 1990: 380.

⁵⁸ Jones, 1992: 26f. erachtet die Vorwürfe gegen Domitian als haltlos.

zum Anführer einer ungehemmten Soldateska, die nicht mehr Römern beim Durchmarsch (*transitus*) glich, sondern Barbaren auf einem Raubzug (*populatio*)⁵⁹.

5.2. Plünderungen des *exercitus praeteriens* und *vitia ex ipsa re*

Die plinianische Schwarz-Weiß-Malerei gibt zur Vermutung Anlass, dass die Beeinträchtigungen des Zivillebens ansonsten zwischen diesen Extremen lagen. Vorausschbar und *nihil extra consuetudinem* waren Plünderungen etc. neben Marschrouten. Gerade auf dieses Risiko und gewisse landwirtschaftliche Gefahren nahmen Ratschläge von Plinius' Zeitgenossen Columella für die Errichtung eines Gutshofes Bezug⁶⁰:

Colum. 1,5,6: *Nec paludem quidem vicinam esse oportet aedificiis, nec iunctam militarem viam, quod illa caloribus noxium virus eructat et infestis aculeis armata gignit animalia, quae in nos densissimis examinibus involant, tum etiam nantium serpentiumque pestis hiberna destitutas uligine, caeno et fermentata colluvie venenatas emittit, ex quibus saepe contrahuntur caeci morbi, quorum causas ne medici quidem perspicere queunt; sed et anni toto tempore situs atque umor instrumentum rusticum supellectilemque et inconditos conditosque fructus corrumpit; (7) haec autem praetereuntium viatorum populationibus et adsiduis devertentium hospitiiis infestat rem familiarem. propter quae censeo eiusmodi vitare incommoda, villamque nec in via nec a via procul et editiore situ condere ...*

Columella riet in demselben Atemzug von der Errichtung eines Hofes nahe einem Feuchtgebiet⁶¹ oder mit Verbindung zu einer Militärstraße (*nec iunctam militarem viam*) ab⁶²: Vom Sumpf aus griffen Krankheiten und Ungeziefer auf Inventar, Ernte und Produkte über; die *via militaris*⁶³ bedeu-

⁵⁹ Die Terminologie erinnert an D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.): Die „unrömischen“ Exzesse von Domitians Truppen entsprachen einem Barbareneinfall und damit *vis (maior)*.

⁶⁰ Masi, 1978: 276f. erwähnt den Text im Zusammenhang mit D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) ohne Diskussion.

⁶¹ Der Passus steht im Abschnitt *De aqua*; Warnungen vor Sümpfen auch bei Varro rust. 1,12,2 und Plin. epist. 5.6.11. Straßen sah Varro als vorteilhaft, da *tabernae* Einnahmen versprochen (Varro rust. 1,2,23); zu *tabernae* für die Truppenversorgung vgl. Kissel, 1995: 90.

⁶² Mitchell, 1976: 128 Fn. 148; Speidel, 2009: 478 und 2011: 216. Ähnlich Ciceros Mahnung an Terentia im Bürgerkrieg: ... *si tibi videbitur, villis iis utare, quae longissime aberunt a militibus* (Cic. fam. 14,7,3).

⁶³ Eine Straße zur Truppenverlegung: ... *militaris via est, qua traduci exercitus ... possint*. (Liv. 36.15.11); keine technischere Bedeutung ergibt D. 43,7,3,1 (Ulp. 33 Sab.: ... *viae militares exitum ad mare aut*

tete Einquartierungen (*hospitia*)⁶⁴, Plünderungen durch ihre Nutzer (*praeter-euntium viatorum populationes*) und damit Verluste für den Gutsherrn.

Die Auswirkungen von Sümpfen auf Früchte und Produkte erinnern deutlich an Servius' *vitia ex ipsa re*⁶⁵. Für den militärisch erfahrenen Agrarschriftsteller⁶⁶ stand fest, dass Feuchtgebiete Schädlinge brachten oder Militärstraßen Einquartierungen und Plünderungen. Deren Gemeinsamkeit war ihre Lageabhängigkeit, weshalb sie bei sorgfältiger Ortswahl zu vermeiden waren: *cen-seo ... villamque nec in via nec a via procul et editiore situ condere*.

6. ERGEBNISSE

1. Authentizität des Falles: Militärhistorisch ist die Klassizität des *exercitus praeteriens*-Passus unzweifelhaft. Dafür sprechen die vielfachen Erwähnungen des Problems in Quellen der ersten Jahrhunderte und deren Übereinstimmungen mit D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.).

2. Entscheidung: Das *nihil extra consuetudinem*-Kriterium, nach dem (vielleicht schon Servius) die Gefahrtragung regelte, passte zu zeitgenössischen Erfahrungen mit römischen Truppen. Nahe einer *via militaris* war mit Einbußen zu rechnen, kaum aber mit einem Verlust der kompletten Ernte, den nach Servius der *locator* zu tragen hatte⁶⁷. Legionäre besserten ihre Rationen durch „organisierte“ Lebensmittel etc. auf⁶⁸. Solange sie dies eigenmächtig/*per lasciviam* taten, richteten sie keine existenzbedrohenden Schäden an, da sie hauptsächlich in der Umgebung der Heeresrouten blieben⁶⁹. Feinde hingegen plünderten u.U. systematisch zur eigenen Versorgung und zur

in urbes aut in flumina publica aut ad aliam viam militarem habent ...; vgl. Capogrossi Colognesi, 1976: 52f. Fn. 58); umfassend Speidel, 2009: 501-513.

⁶⁴ Zu *hospitium militare* s. die Arbeit zu D. 19,2,13,7 (Ulp. 32 ed.) in Fn. 3.

⁶⁵ Zu anderen Berührungspunkten zwischen Columella und Servius Sitzia, 1978: 351-353 und 2007: 5216-5218.

⁶⁶ Nach CIL IX 235 = ILS 2923 *tribunus militum* der *legio VI Ferrata*.

⁶⁷ Das entkräftet die Kritik am Ergebnis von Mayer-Maly, 1956: 192f.: „Nicht ob vis (extraria), cui resisti non potest, oder vitium ex ipsa re vorliege, sei entscheidend, sondern ob der Schadenseintritt zu den 'gewöhnlichen' oder den 'ungewöhnlichen' Ereignissen gehört. Damit erscheint die Begründung der Ablehnung einer Haftungsbefreiung bei lascivia römischer Soldaten als bittere Ironie" (Fn. getilgt).

⁶⁸ Zur Versorgung auf Märschen Kissel, 1995: 78-95; Speidel, 2009: 255-271.

⁶⁹ Darüber gehen nicht einmal Plinius' Anwürfe gegen Domitians Truppen hinaus.

Schädigung des Gegners; deren Folgen waren lokal und umfänglich nicht absehbar. Das machte den *incursus hostium* zur *vis maior*.

3. Plünderungen und *vitia ex ipsa re*: Die Gemeinsamkeit dieser verschiedenartigen Gefahren war ihre Abhängigkeit von der Lage des Gutes: *Viae militares* brachten Truppen, Sümpfe produzierten Ungeziefer. Das Vorhandensein von Schädlingen zeigten erst befallene Früchte und Produkte oder Spuren im Ackerland. Daher schienen sie *ex ipsa re* zu kommen, wenngleich sie dem „ungesunden“ Umland entstammten⁷⁰. Folgerichtig betrachtete Servius diese (trotz ihrer Bezeichnung) nicht als Mängel der Pachtsache, für die ein Verpächter u.U. haften musste⁷¹.

4. Transaktionskosten und ökonomische Effizienz: Auch Lage und Umgebung bestimmten die Ertragskraft von Pachtland. Bei Planung oder Erwerb eines Gutes konnten dafür relevante Faktoren anhand der agronomischen Fachliteratur unschwer berücksichtigt werden. Die nötigen Informationen konnte, anders als über Eigenschaften des Gutes⁷², sich der *colonus* unabhängig vom Verpächter beschaffen: *Viae militares* und Brutstätten für Schädlinge oder Krankheiten konnte ein sorgfältiger Pachtinteressent vor Vertragsschluss⁷³ bemerken und bei Aushandlung des Pachtzinses ins Kalkül ziehen⁷⁴.

Bibliographie

Colin Adams: War and Society (The Late Republic and the Principate). In Ph. Sabin et al. (ed.): The Cambridge History of Greek and Roman Warfare II: Rome from the Late Republic to the Late Empire. Cambridge University Press, Cambridge 2007.

⁷⁰ S. dazu Seager, 1965: 330-333; Ankum, 1972: 224f. (‐la suite de la situation de la terre donnée en bail même‐).

⁷¹ D. 19,2,19,1 (Ulp. 32 ed.) ... *si saltum pascuum locasti, in quo herba mala nascebatur: hic enim si pecora vel demortua sunt vel etiam deteriora facta, quod interest praestabitur, si scisti, si ignorasti, pensionem non petes, et ita Servio Labeoni Sabino placuit*. Lit. bei Hausmaninger/Gamauf, 2012: 258.

⁷² Daher hatte der Verpächter u.U. für diese zu haften; s. die vorige Fn.

⁷³ Durch Inspektion von Gut und Umgebung vgl. Cato. agr. 1,2; zur Lage auch Plin. epist. 5,6. Vgl. weiters Fn. 60.

⁷⁴ Vgl. Watson, 1965: 112 bezüglich *vitia*: ... ‐[N]o object is perfect ... [F]aults *quae ex ipsa re oriuntur* cannot be pleaded against the lessor especially since ... these were, or ought to have been, taken into account by the lessee in fixing or accepting the amount payable as rent.‐ Kehoe, 2015: 240: ‐[T]he tenant could be expected to take the condition of a farm into account when he entered into the lease.‐

- Claude Alzon: Les risques dans la "locatio-conductio". *Labeo. Rassegna di diritto romano* (12) 1966, pp. 311–337.
- J. A. Ankum: *Remissio mercedis*. In *Uit het recht: Rechtsgeleerde opstellen aangeboden aan mr. P. J. Verdam*. Kluwer, Deventer 1971.
- Hans Ankum: *Remissio mercedis*. *Revue Internationale des Droits de l'Antiquité* (19) 1972, pp. 219–238.
- Francesco Arcaria: *Referre ad principem: Contributo allo studio delle epistulae imperiali in età classica*. Giuffrè, Milano 2000.
- Gerhard von Beseler: *Romanistische Studien*. *Tijdschrift voor Rechtsgeschiedenis/Revue d'Histoire du Droit/The Legal History Review* (8) 1928, pp. 279–335.
- J. Brian Campbell: *The Emperor and the Roman Army (31 BC – AD 235)*. Clarendon Press, Oxford 1984.
- Carlo A. Cannata: Sul problema della responsabilità nel diritto privato romano. *IVRA. Rivista internazionale di diritto romano e antico* (43) 1992, pp. 1–82.
- Carlo A. Cannata: *Sul Problema della Responsabilità nel Diritto Privato Romano: Materiali per un Corso di Diritto Romano*. Libreria Editrice Torre, Catania 1996.
- Luigi Capogrossi Colognesi: *La struttura della proprietà e la formazione dei „iura praediorum“ nell'età repubblicana II*. Giuffrè, Milano 1976.
- Luigi Capogrossi Colognesi: *Ai margini della proprietà fondiaria* (2nd ed.). La Sapienza Edizioni, Roma 1996.
- Luigi Capogrossi Colognesi: *Remissio mercedis e rischi contrattuali*. In M. Humbert, Y. Thomas (ed.): *Mélanges de droit romain et d'histoire ancienne: Hommage à la mémoire de André Magdelain*. Éditions Panthéon, Paris 1998.
- Luigi Capogrossi Colognesi: *Remissio mercedis: Una storia tra logiche di sistema e autorità della norma*. Jovene, Napoli 2005.
- Riccardo Cardilli: *L'obbligazione di «praestare» e la responsabilità contrattuale in diritto romano (II sec. a.C. – II sec. d.C.)*. Giuffrè, Milano 1995.
- Gilbert Charles-Picard: *Castellum Dimmidi*. de Boccard, Paris 1947.
- Roy W. Davies: *The Daily Life of the Roman Soldier under the Principate*. In H. Temporini (ed.): *Aufstieg und Niedergang der Römischen Welt: Geschichte und Kultur Roms im Spiegel der neueren Forschung II/1*. de Gruyter, Berlin, New York 1974.
- Pieter W. de Neeve: *Remissio Mercedis*. *Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung* (100) 1983, pp. 296–339.

- Andreas Doll: Von der vis maior zur höheren Gewalt: Geschichte und Dogmatik eines haftungsentlastenden Begriffs. Peter Lang, Frankfurt 1989.
- Paul J. du Plessis: A history of remissio mercedis and related legal institutions: Een geschiedenis van remissio mercedis en aanverwante rechtsfiguren. Uitgeverij Kluwer BV, Rotterdam 2003.
- Paul J. du Plessis: Letting and Hiring in Roman Legal Thought: 27 BCE – 284 CE. Brill, Leiden, Boston 2012.
- Wolfgang Ernst: Das Nutzungsrisiko bei der Pacht in der Entwicklung seit Servius. Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung (105) 1988, pp. 541–591.
- Andrew Fear: War and Society (The Later Roman Empire). In Ph. Sabin et al. (ed.): The Cambridge History of Greek and Roman Warfare II: Rome from the Late Republic to the Late Empire. Cambridge University Press, Cambridge 2007.
- Federico Fernández de Buján: Deductio mercedis, forma alternativa de ‘garantía’ del conductor. Revue Internationale des Droits de l’Antiquité (53) 2006, pp. 151–177.
- Roberto Fiori: La definizione della ‘locatio conductio’: Giurisprudenza romana e tradizione romanistica. Jovene, Napoli 1999.
- Bruce W. Frier: Tenant’s Liability for Damage to Landlord’s Property in Classical Roman Law. Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung (95) 1978, pp. 232–269.
- Bruce W. Frier: Landlords and Tenants in Imperial Rome. Princeton University Press, Princeton 1980.
- Bruce Frier: Book 19. In Watson, Alan (ed.): The Digest of Justinian 1 (rev. ed.). University of Pennsylvania Press, Philadelphia 1998.
- Christopher J. Fuhrmann: Policing the Roman Empire: Soldiers, Administration, and Public Order. Oxford University Press, Oxford 2012.
- Richard Gamauf: ‘Besitzerwerb’ durch ein Heer in D. 41,2,18,4 (Cels. 23 dig.)? In A. Raffaeiner (ed.): Festschrift Kurt Ebert. Im Druck.
- Dominique Gaurier: Les 50 Livres du Digeste de l’Empereur Justinien I. Éditions la Mémoire du Droit, Paris 2017.
- Giuseppe Grosso: Usufrutto e figure affini nel diritto romano (2nd ed.). Giappichelli, Torino 1958.
- Jan D. Harke: Locatio conductio, Kolonat, Pacht, Landpacht. Duncker & Humblot, Berlin 2005.

- Tor Hauken: *Petition and Response: An Epigraphic Study of Petitions to Roman Emperors 181–249*. The Norwegian Institute at Athens, Bergen 1998, <<https://digitalt.uib.no/handle/1956.2/2936>> (25. 2. 2019).
- Herbert Hausmaninger, Richard Gamauf: *Casebook zum römischen Vertragsrecht mit einem Abschnitt zum Schadenersatzrecht der lex Aquilia* (7th ed.). Manz, Wien 2012.
- Benjamin Isaac: *The Limits of Empire: The Roman Army in the East*. Clarendon Press, Oxford 1990.
- Brian W. Jones: *The Emperor Domitian*. Routledge, London, New York 1992.
- Max Kaser: Rezension zu Th. Mayer-Maly: *Locatio conductio: Eine Untersuchung zum klassischen römischen Recht*. Wien/München: Herold (1956), *Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung* (73) 1956, pp. 424–431.
- Max Kaser: *Periculum locatoris*. *Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung* (74) 1957, pp. 155–200.
- Max Kaser, Karl Hackl: *Das römische Zivilprozessrecht* (2nd ed.). Beck, München 1996.
- Theodor K. Kissel: *Untersuchungen zur Logistik des römischen Heeres in den Provinzen des griechischen Ostens (27 v. Chr. – 235 n. Chr.)*. Scripta-Mercaturae-Verlag, St. Katharinen 1995.
- Georg Klingenberg: *Das modicum-Kriterium*. *Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung* (126) 2009, pp. 187–283.
- Robert Knapp: *Invisible Romans: Prostitutes, outlaws, slaves, gladiators, ordinary men and women ... the Romans that history forgot*. Profile Books, London 2011.
- Dennis P. Kehoe: *Law and the Rural Economy in the Roman Empire*. University of Michigan Press, Ann Arbor 2007.
- Dennis P. Kehoe: *Contracts, Agency, and Transaction Costs in the Roman Economy*. In D. P. Kehoe et al. (ed.): *Law and Transaction Costs in the Ancient Economy*. University of Michigan Press, Ann Arbor 2015.
- Werner Kühn: *Plinius der Jüngere: Panegyrikus: Lobrede auf Kaiser Trajan*. Wissenschaftliche Buchgesellschaft, Darmstadt 1985.
- Klaus Luig: D. 19,2. In O. Behrends et al. (ed.): *Corpus Iuris Civilis: Text und Übersetzung III: Digesten 11–20*. C. F. Müller, Heidelberg 1999.
- Ramsay MacMullen: *Soldier and Civilian in the Later Roman Empire*. Harvard University Press, Cambridge/Mass. 1963.

- Arrigo D. Manfredini: 'Liberum corpus nullam recipit aestimationem': *Morte ferite cicatrici libertà arti e mestieri*. *Studia et documenta historiae et iuris* (76) 2010, pp. 335–382.
- Antonio Masi: Il problema della remissione della mercede nella locazione di fondi rustici alla luce di una testimonianza di Columella. In *Studi in memoria di Giuliana d'Amelio I: Studi storico-giuridici*. Giuffrè, Milano 1978.
- Theo Mayer-Maly: *Locatio conductio: Eine Untersuchung zum klassischen römischen Recht*. Herold, Wien, München 1956.
- Theo Mayer-Maly: Haftung aus Miete nach Staatsunrecht. *Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte. Romanistische Abteilung* (74) 1957, pp. 363–373.
- Rosa Mentxaka: El suicidio de los militares en época de Adriano. *Index. Quaderni camerti di studi romanistici. International Survey of Roman Law* (38) 2010, pp. 113–153.
- Stephen Mitchell: Requisitioned Transport in the Roman Empire: A New Inscription from Pisidia. *Journal of Roman Studies* (66) 1976, pp. 106–131.
- Imre Molnár: Verantwortung und Gefahrtragung bei der locatio conductio zur Zeit des Prinzipats. In H. Temporini (ed.): *Aufstieg und Niedergang der Römischen Welt: Geschichte und Kultur Roms im Spiegel der neueren Forschung II/14*. de Gruyter, Berlin, New York 1982.
- Carsten H. Müller: Gefahrtragung bei der locatio conductio: Miete, Pacht, Dienst- und Werkvertrag im Kommentar römischer Juristen. *Schöningh*, Paderborn 2002.
- Dieter Nörr: Kausalitätsprobleme im klassischen römischen Recht: ein theoretischer Versuch Labeos. In T. J. Chiusi et al. (ed.): *Dieter Nörr: Historiae iuris antiqui II*. Keip, Goldbach 2003 (zuerst in O. Behrends et al. [ed.]: *Festschrift für F. Wieacker zum 70. Geburtstag*. Vandenhoeck & Ruprecht, Göttingen 1978).
- Bernhard Palme: Zivile Aufgaben der Armee im kaiserzeitlichen Ägypten. In A. Kolb (ed.): *Herrschaftsstrukturen und Herrschaftspraxis: Konzepte, Prinzipien und Strategien der Administration im römischen Kaiserreich*. Akademie Verlag, Berlin 2006.
- Peter Parsons: *City of the Sharp-Nosed Fish: Greek Lives in Roman Egypt*. Weidenfeld & Nicolson, London 2007.
- Aldo Petrucci: D. 19,2. In S. Schipani (ed.): *Justiniani Augusti Digesta seu Pandectae: Testo e traduzione III: 12-19*. Giuffrè, Milano 2007.
- Sara E. Phang: *Roman Military Service: Ideologies of Discipline in the Late Republic and Early Principate*. Cambridge University Press, Cambridge 2008.

- Paolo Pinna Parpaglia: *Vitia ex ipsa re: Aspetti della locazione in diritto romano*. Giuffrè, Milano 1983.
- Nigel Pollard: *Soldiers, Cities, and Civilians in Roman Syria*. University of Michigan Press, Ann Arbor 2000.
- David S. Potter: *The Roman Empire at Bay (AD 180–395)*. Routledge, London 2004.
- J. Michael Rainer: *Servius und Labeo zur cautio damni infecti*. In M. J. Schermaier, Z. Végh (ed.): *Ars boni et aequi: Festschrift für Wolfgang Waldstein zum 65. Geburtstag*. Franz Steiner Verlag, Stuttgart 1993.
- Werner Riess: *Apuleius und die Räuber: Ein Beitrag zur historischen Kriminalitätsforschung*. Franz Steiner Verlag, Stuttgart 2001.
- Jonathan P. Roth: *The Logistics of the Roman Army at War (264 B.C. – A.D. 235)*. Brill, Leiden 1999.
- Martin J. Schermaier: *Plus quam fecerit facere non potuit: Überlegungen zur Leistungspflicht im römischen Recht*. In C. Cascione, C. Masi Doria (ed.): *Fides Humanita Ius: Studii in onore di Luigi Labruna VII*. Editoriale Scientifica, Napoli 2007.
- Robin Seager: *Of 'vis' and Weeds: D. 19, 2, 15, 2 and 19, 2, 19, 1*. *Studia et documenta historiae et iuris* (31) 1965, pp. 330–333.
- Francesco Sitzia: *Considerazioni in tema di periculum locatoris e di remissio mercedis*. In *Studi in memoria di Giuliana d'Amelio I: Studi storico-giuridici*. Giuffrè, Milano 1978.
- Francesco Sitzia: *D. 19.2.15.2: «vis maior» e «vitia ex ipsa re»*. In C. Cascione, C. Masi Doria (ed.): *Fides Humanita Ius: Studii in onore di Luigi Labruna VII*. Editoriale Scientifica, Napoli 2007.
- Pat Southern: *The Roman Army: A Social and Institutional History*. Oxford University Press, Oxford 2007.
- Michael A. Speidel: *Heer und Herrschaft im römischen Reich der Hohen Kaiserzeit*. Franz Steiner Verlag, Stuttgart 2009.
- Michael A. Speidel: *Römische Soldaten auf Abwegen – Amtsmissbrauch, Korruption und Fahnenflucht*. In M. Reuter, R. Schiavone (ed.): *Gefährliches Pflaster: Kriminalität im römischen Reich*. Verlag Philipp von Zabern, Mainz 2011.
- J. E. Spruit, P. J. Verdam: *Boek 19*. In J. E. Spruit et al. (ed.): *Corpus iuris civilis: Tekst en Vertaling III: Digesten 11 – 24*. Walburg Pers, Zutphen 1996.
- Letizia Vacca: *Sul 'rischio del locatore' nella locatio conductio rei*. In *Studi per Giovanni Nicosia VIII*. Giuffrè, Milano 2007.

Verdorbener Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)

- Alan Watson: The Law of Obligations in the Later Roman Republic. Clarendon Press, Oxford 1965.
- Gabriele Wesch-Klein: Hochkonjunktur für Deserteure? Fahnenflucht in der Spätantike. In Y. Le Bohec, C. Wolff (ed.): L'armée romaine de Dioclétien à Valentinien Ier: Actes du Congrès de Lyon (12-14 septembre 2002). de Boccard, Paris 2004.
- Felix Wubbe: Vi tempestatis. In J.-F. Gerkens et al. (ed.): Mélanges Fritz Sturm: offerts par ses collègues et ses amis à l'occasion de son soixante-dixième anniversaire I. Ed. Juridiques de l'Université de Liège, Liège 1999.
- Reinhard Zimmermann: The Law of Obligations: Roman Foundations of the Civilian Tradition. Clarendon Press, Oxford 1996 (zuerst Juta & Co, Cape Town etc. 1990).



Pokvarjeno vino, slaba setev in plenilski legionarji – o praktičnih vidikih porazdelitve tveganj v D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)

RICHARD GAMAUF

D 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) pripiše tveganje uničenja posevka s strani sovražne vojske (*incursus hostium*) zakupodajalcu, škodo zaradi plenjenja Rimljana (*exercitus praeteriens*) pa zakupniku. To se je nanašalo tudi na nekatera kmetovalna tveganja (*vitia ex ipsa re*). V literaturi le stežka najdemo razlike glede tveganja med *exercitus praeteriens* in *incursus hostium*. O izpeljavi *periculum conductoris* plenjenja in *vitia ex ipsa re* iz skupnega *ratio decidendi* se ni niti razmišljalo. Manjkala je namreč zgodovinska kontekstualizacija dejanja *exercitus*. Plenilski napadi na vojaških poteh principata so bili pogosti. To tveganje je nosil *conductor*. Kjer je bila rimska vojska, je bilo kaj takega *nihil extra consuetudinem*. Po Columelli se je bližina take ceste štela enako kot bližina močvirja, ki je zaradi škodljivcev zmanjševala vrednost nepremičnine. Servius je take slabosti razumel kot *vitia ex ipsa re*. Napad škodljivcev in ponavljajoči se plenilski napadi so bili odvisni od izbire lokacije in jih je zato moral prenašati zakupnik, če se je že nespametno odločil za tako lokacijo.

Ključne besede: prevzem tveganja, zakup zemlje, vojaki, *vitia ex ipsa re*.

Verdorbenener Wein, verfaulende Saaten und plündernde Legionäre: Zu praktischen Gesichtspunkten bei der Risikoverteilung in D. 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.)

RICHARD GAMAUF

D 19,2,15,2 (Ulp. 32 ed.) weist die Gefahr für Zerstörung der Ernte durch ein feindliches Heer (*incursus hostium*) dem Verpächter, die Nachteile aus Plünderungen eines römischen (*exercitus praeteriens*) dem Pächter zu; diesen trafen auch gewisse landwirtschaftliche Risiken (*vitia ex ipsa re*). Beim *exercitus praeteriens*-Fall konnte die Literatur kaum gefahrtragungsrelevante Unterschiede zum *incursus hostium* entdecken; die Herleitung des *periculum conductoris* bei Plünderungen und bei *vitia ex ipsa re* aus einer gemeinsamen *ratio decidendi* wurde nicht einmal erwogen. Dazu fehlte es an der historischen Kontextualisierung des *exercitus*-Sachverhaltes. An den Militärstraßen des Prinzipats war mit Plünderungen zu rechnen. Diese Gefahr trug der *conductor*, da, wo römische Heere erschienen, Derartiges *nihil extra consuetudinem* war. Die Nähe zu solchen Straßen war nach Columella ebenso ertragsmindernd wie Schädlinge aus einem nahen Sumpf. Deren Nachteile verstand Servius als *vitia ex ipsa re*. Schädlingsbefall und wiederholte Plünderung hingen mit der Ortswahl zusammen und waren daher vom Pächter zu tragen, wenn er unvorsichtigerweise ein diesen Gefahren ausgesetztes Gut gepachtet hatte.

Schlüsselwörter: Gefahrtragung, Landpacht, Plünderungen, Soldaten, *vitia ex ipsa re*.