

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 Bujuklič, Christoph Enders, Richard Gamauf, Éric Gojosso, Borut Holcman, Albin Iglčar, Vid Jakulin, Tadeja Jere Jakulin, Michael Kahlo, Marko Kambič, Erik Kerševan, Rada Sitar, Gernot Kocher, Damjan Korošec, Oleg P. Lichichan, Maksim G. Tirskikh, 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

<i>Vladimir Simič</i> Sedemdeset let zaslužnega profesorja Janeza Kranjca	9
<i>Matej Accetto</i> (P)ravnotežje	25
<i>Matjaž Ambrož</i> Nerazumne zmote in kazensko pravo	37
<i>Jean-Marie Augustin</i> Une affaire de droit pénal international : L'extradition d'un caissier infidèle de la Banque de France	47
<i>Nikolaus Benke</i> Some Remarks on Roman Ususfructus	57
<i>Ernst Bruckmüller</i> Richter, Obrigkeiten und „freie“ Gemeinden in Niederösterreich vor 1848	71
<i>Žika Bujuklić</i> Il contributo al campo giuridico del poeta Serbo Laza Kostić	89
<i>Christoph Enders</i> 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

<i>Damjan Korošec</i> O novejši zgodovini inkriminacije posilstva v Sloveniji	257
<i>О.П. Аичичан, М.Г. Турских</i> Полиморфизм правовых систем: теоретические аспекты и вопросы государственного строительства	267
<i>Karmen Lutman</i> Obogatitveni zahtevki – pravila vračanja in njihov razvoj skozi čas...	281
<i>Franz-Stefan Meissel</i> Josef Hupka (1875-1944) – Rechtswissenschaftler, Dekan und Citoyen	299
<i>Damjan Možina</i> <i>Agere non valenti non currit praescriptio</i> – o ustavnih vidikih civilnopravnega zastaranja	311
<i>Marijan Pavčnik</i> Vprašanje razlagalnega prvenstva (Pravo kot sistem načel in pravil) ..	323
<i>Marko Petrak</i> <i>Code Civil</i> and Croatian Legal Culture	341
<i>Klemen Podobnik</i> »Akademska izjema« v doktrini in sodni praksi <i>copyrighta</i> v ZDA	359
<i>Vesna Rijavec</i> Mesto notariata pri zagotavljanju pravne varnosti v civilnih razmerjih	369
<i>Grega Strban</i> 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



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



FRANZ-STEFAN MEISSEL

*Dr. iur., Universitätsprofessor für Römisches Recht,
Institut für Römisches Recht und Antike Rechtsgeschichte,
Vize-Dekan, Rechtswissenschaftliche Fakultät der Universität Wien.*



franz.stefan.meissel@univie.ac.at

1. EINLEITUNG

Eine perfide Folge der nationalsozialistischen Vertreibung und Vernichtung jüdischer Wissenschaftler war es, dass auch deren Werk nach 1945 nur inadäquat gewürdigt und fortgesetzt wurde. Die üblichen akademischen Ehrungen zur Emeritierung, die von Freunden und Kollegen herausgegebene Festschrift und die dankende Erwähnung in den Schriften der Schüler fehlen – und so fielen auch die Namen der vom NS-Regime Verfolgten letztlich allzu oft dem Vergessen anheim.

Auch für den bedeutenden Wiener Rechtsgelehrten Josef Hupka gibt es bislang keine, über die knappen biografischen Angaben hinausgehende Würdigung seines wissenschaftlichen Oeuvres und seiner Rezeption, ja nicht einmal ein Werkverzeichnis existiert. Es steht zu hoffen, dass die Umbenennung des Sitzungszimmers der Rechtswissenschaftlichen Fakultät im Wiener Juridicum in „Josef-Hupka-Zimmer“, welche im Universitätsjubiläumsjahr 2015 (650 Jahre Universität Wien) auf Anregung des Dekans Paul Oberhammer be-

schlossen wurde, Anstoß dazu gibt, Leben und Werk dieses großen Juristen wieder eingehender zu studieren – Stoff hiezu wäre jedenfalls ausreichend vorhanden.

Wenn diese folgende erste Skizze zu Hupka als Rechtswissenschaftler Janez Kranjc gewidmet wird, so geschieht dies, um Hupkas Wirken auch in stiller Zwiesprache mit der Biografie des Adressaten dieser Festschrift zu reflektieren. Trotz der ganz anderen Lebensumstände und unter Ausblendung der nationalsozialistischen Verfolgung Hupkas, lassen sich zwischen beiden Gelehrten durchaus einige Gemeinsamkeiten erkennen: Ein außergewöhnlich kosmopolitischer Zuschnitt, höchstes Arbeitsethos bei persönlicher Bescheidenheit, exzellente Wissenschaft, rhetorische Brillanz und nicht zuletzt Haltung und Mut bei der verantwortungsvollen Ausübung hoher öffentlicher Ämter zeichnen beide Juristen aus, die als Dekane ihrer jeweiligen Fakultät lange über die Amtszeit hinaus prägend gewirkt haben.

2. JOSEF HUPKA ALS SCHÜLER VON LUDWIG MITTEIS

Das erste Mal stieß ich auf Josef Hupka, als ich für meine Antrittsvorlesung an der Universität Wien Leben und Werk Stephan Brassloffs näher untersuchte (Meissel, 2008a: 3-4). Brassloff und Hupka waren jene beiden Professoren der Wiener Juristischen Fakultät, die als Opfer nationalsozialistischer Verfolgung umgekommen sind. Josef Hupka und Stephan Brassloff, weisen aber weitere Parallelitäten auf: Sie wurden 1875 geboren, kamen aus bildungsbürgerlichen Verhältnissen, beide waren habilitiert für Römisches Recht und Schüler von Ludwig Mitteis.

Daher vorweg ein paar Worte zu Ludwig Mitteis, jenem „altösterreichischen“ Rechtswissenschaftler, der heute vor allem durch seine bahnbrechenden Arbeiten in der Juristischen Papyrologie und Epigrafik bekannt ist, der aber auch ein eminenter Privatrechtswissenschaftler war. Ludwig Mitteis wurde am 17. März 1859 in Laibach geboren, wo sein Vater Gymnasialdirektor war, bevor dieser später als Direktor des Theresianum nach Wien übersiedelte; 1884 habilitierte sich Ludwig Mitteis mit einer Arbeit über die Stellvertretung und wurde 1887 Professor an der Deutschen Universität Prag, um dann 1895 als Nachfolger Exners nach Wien zurückzukehren. Ab 1899 war Ludwig Mitteis

Ordinarius in Leipzig, wo er schon als Student ein Jahr verbracht hatte; dort verstarb Mitteis 1921 im Alter von 62 Jahren (Selb, 1994: 576-577).

Ludwig Mitteis gehört zu jenen Romanisten, die die Historisierung des Römischen Rechts am Beginn des 20. Jahrhunderts förderten, indem sie mit ihren Forschungsinteressen über das römische Recht und die Quellen des Corpus iuris hinausgingen. Bahnbrechend für die stärker an der gelebten Rechtspraxis und dem Rechtspluralismus der Antike ausgerichteten Perspektiven war Mitteis vor allem durch seine Bücher „Reichsrecht und Volksrecht in den östlichen Provinzen des römischen Kaiserreiches“, 1891, sowie durch die (gemeinsam mit Ulrich Wilcken verfassten) zweibändigen „Grundzüge und Chrestomathie der Papyruskunde“, 1912.

Allerdings stand Mitteis dem Programm der Antiken Rechtsgeschichte im Sinne Leopold Wengers durchaus mit einer gewissen Skepsis gegenüber (Höbenreich, 1992: 547-562). In diesem Zusammenhang ist daran zu erinnern, dass Ludwig Mitteis auch zur Dogmatik des geltenden österreichischen und deutschen Zivilrechts ganz maßgeblich beigetragen hat und es sohin auch kein Zufall war, dass er seinen Unterricht des Römischen Rechts ganz stark am Erfordernis, auf das geltende Recht vorzubereiten, ausgerichtet hat. Insofern ist Mitteis also durchaus auch als Spätpandektist zu bezeichnen.

Zur „Mitteis-Schule“ zählten Gelehrte wie Josef Partsch, Fritz Pringsheim, Ernst Rabel, Andreas Bertalan Schwarz, Rafael Taubenschlag, Egon Weiß und Paul Koschaker (Beggio 2018, 44). Mit Stephan Brassloff und Josef Hupka hatte Mitteis zwei aus Wien stammende Schüler. Unter ihnen sollte Hupka sich vor allem als Zivil- und Handelsrechtler einen internationalen Ruf erwerben.

Josef Hupka wurde am 22. Februar 1875 in Wien als Sohn eines Rechtsanwaltes geboren und studierte an der Universität Wien Rechtswissenschaften (1892-1896) sowie (nach dem im Universitätsarchiv befindlichen Datenblatt) von Herbst 1899 bis Sommer 1901 an der Universität Leipzig, wo er bei dem mittlerweile von Wien dorthin berufenen Ludwig Mitteis Römisches Recht und Deutsches Zivilrecht hörte (Olechowski, Ehs, Staudigl-Ciechowicz, 2014: 385-390).

Während Brassloff von Mitteis vor allem rechtshistorische Impulse erhielt und – ähnlich wie Leopold Wenger – ein weiterer Mitteis-Schüler, die

Forschungsrichtung der Antiken Rechtsgeschichte einschlug (Meissel, 2008a: 7-11), profitierte Hupka von den zivilistisch-dogmatischen Interessen von Mitteis, der sich 1884 mit einer Arbeit über Stellvertretung im Römischen Recht mit Berücksichtigung des österreichischen Rechts an der Universität Wien habilitiert hatte.

Mit Bestätigung vom 16. Juni 1901 wurde Josef Hupka an der Rechts- und Staatswissenschaftlichen Fakultät in Wien für römisches Recht habilitiert; wenig später wurde ihm auch die Bewilligung zur Abhaltung für Vorlesungen über deutsches bürgerliches Recht erteilt (K.E.M. vom 24.7.1901); 1902 erfolgte die Erweiterung der Venia auf Handelsrecht.

1906 wurde Hupka außerordentlicher, 1915 ordentlicher Professor für Handels- und Wechselrecht an der Universität Wien. Für das Studienjahr 1926/27 wurde er – freilich nicht ohne heftige Proteste der antisemitisch orientierten Teile der Studentenschaft (Taschwer, 2015: 85-90) – zum Dekan der Wiener Rechts- und Staatswissenschaftlichen Fakultät gewählt.

3. DIE FORSCHUNGSSCHWERPUNKTE HUPKAS: ZIVIL- UND HANDELSRECHT

Erster großer Schwerpunkt in Josef Hupkas Publikationen ist das Vertretungsrecht. Das Recht der direkten Stellvertretung, das im römischen Recht bekanntlich noch nicht voll entwickelt war, gehörte zu den großen Errungenschaften der Pandektistik – Ernst Rabel nannte sie ein „juristisches Wunder“ (Rabel, 1971, 492). Fast alle großen Romanisten des 19. Jahrhunderts, angefangen mit Friedrich Karl von Savigny, aber auch Otto Lenel oder Hupkas Lehrer Ludwig Mitteis, haben sich bekanntlich mit Fragen der Vertretung beschäftigt. In seiner Habilitationsschrift „Die Vollmacht. Eine civilistische Untersuchung mit besonderer Berücksichtigung des deutschen bürgerlichen Gesetzbuches“ (Hupka, 1900) erörtert Josef Hupka Begriff, Entstehung, Umfang und Erlöschen der Vollmacht unter besonderer Berücksichtigung der Regelungen des soeben fertig gestellten BGB. Diese dogmatische Arbeit ist eine für einen knapp 25-jährigen höchst erstaunliche Leistung: Auf 440 Seiten wird das Vollmachtsrecht in systematischer Form unter Einbeziehung des römisch-gemeinen Rechts und der Diskussionen der Pandektistik analysiert; Heinrich Demelius, der nach Hupkas Vertreibung

1938 dessen Lehrstuhl übernahm und damit „arisierte“ (vgl. Leitner, 2012: 280), charakterisiert die Arbeit in seinem Nachruf anerkennend als „durch Umfang und Inhalt eindrucksvoll; scharfsinnig, aber nicht doktrinär, nach Möglichkeit den Lebensinteressen Rechnung tragend“. Obwohl primär dem geltenden deutschen bürgerlichen Recht gewidmet, enthält das Buch auch Teile, die Hupka als humanistisch gebildeten, auch rechtshistorisch brillierenden Wissenschaftler ausweisen. So ist etwa ein ausführliches Kapitel der Problematik des Selbstkontrahierens im römischen Recht gewidmet. Die *Venia* für Römisches Recht, die Hupka aufgrund dieser Schrift erteilt wurde, ist im Zeitkontext aber nicht im engeren Sinn als rechtshistorische zu verstehen, sondern bezieht sich auf das (bis 1900 ja noch geltende) römisch-gemeine Recht in Deutschland (in der Sache geht es also um deutsches bürgerliches Recht auf römischrechtlicher Grundlage).

Für den Bereich des BGB bleibt Hupkas Vollmachtsrecht lange Zeit ein maßgebliches Standardwerk, das noch heute im HKK zitiert wird (Schmoeckel, 2003: 916); eine eigene Übersetzung ins Spanische ist 1930 in Madrid erschienen (Hupka, 1930b).

In engem Zusammenhang mit dem Buch über die Vollmacht steht Hupkas zweite Monographie über „Die Haftung des Vertreters ohne Vertretungsmacht“, die er 1903 publiziert (Hupka, 1903). Der größere Teil des Werks ist der Dogmatik der Haftung des *falsus procurator* im deutschen Recht gewidmet; daneben enthält das Buch aber auch eine glänzend geschriebene Darstellung der Dogmengeschichte, in der historisch-rechtsvergleichend neben dem römischen Recht auch die europäischen Kodifikationen abgehandelt werden. Dabei wird auch das Recht des ABGB behandelt; die diesbezüglichen Ansätze Hupkas werden fast sieben Jahrzehnte später von Rudolf Welser in seiner *Vertretung ohne Vollmacht* (Welser, 1970) zum Ausgangspunkt der eigenen (schadenersatzrechtlichen) Sichtweise genommen werden, auch wenn dies in der Wiedergabe der Lehre Hupkas nicht immer deutlich zum Ausdruck kommt (Welser, 1970: 3, 26, 42-44).

Nach seiner Habilitation war Josef Hupka seit 1902 Erster Secretär des Österreichisch-ungarischen Verbandes der privaten Versicherungsanstalten und so kristallisiert sich bald als weiterer Schwerpunkt im Oeuvre das Privatversicherungsrecht heraus. So hielt Hupka am 27. Deutschen Juristentag einen Vortrag zum Versicherungsrecht, in welchem er sich mit der – im

Interesse der Versicherten gebotenen – Einschränkung damals gängiger Verwirkungsklauseln auseinandersetzt (Hupka, 1905: 109-136). Er plädiert hier für die sachgerechte Einschränkung jener Straf- und Verwirkungsklauseln, die unter anderem umfassende Anzeige- und Informationspflichten für den Versicherten vorsahen, welche selbst bei entsprechender Sorgfalt kaum zu prästieren waren und regelmäßig zum Verfall des Versicherungsschutzes führten. Hupka berücksichtigt in seinem eigenen Vorschlag durchaus die „Erfordernisse eines rationellen und gemeinnützigen Versicherungsbetriebes“, kritisiert aber Versicherungsbedingungen, die vom Laien als „unnütze und unbillige Härte“ empfunden würden (Hupka, 1905: 110).

Zu der am 21. Dezember 1907 dem Herrenhaus von Justizminister Franz Klein übermittelten Regierungsvorlage eines Gesetzes über den Versicherungsvertrag (dazu Ogris, 1988: 139), publizierte der mittlerweile bereits zum handelsrechtlichen Extraordinarius avancierte Hupka 1908 einen Gegenentwurf eines Gesetzes über den Versicherungsvertrag (Hupka, 1908). Dieses Buch beginnt zunächst mit einer ausführlichen Kritik, in der Hupka insbesondere auf die parallelen deutschen und schweizerischen Entwürfe eingeht, darauf folgt ein vollständiger Gegenentwurf. Hupkas Kritikpunkte wurden beim folgenden, sich noch jahrelang hinziehenden Gesetzgebungsprozess sehr ernst genommen und fanden dann bei der – freilich erst während des Krieges zum Abschluss gebrachten – Regelung (in der Versicherungsordnung 1915 sowie dem Versicherungsvertragsgesetz 1917) entsprechende Berücksichtigung.

Der dritte große Schwerpunkt in der Forschungstätigkeit Hupkas – der 1915 als Nachfolger Karl Samuel Grünhuts (Hupka, 1929) Ordinarius für Handels- und Wechselrecht geworden war – lag im Wechsel- und Scheckrecht (Hupka, 1930a, 1930c; Hupka, 1934).

Die schon auf das späte 19. Jahrhundert zurückgehenden, intensiven wissenschaftlichen und diplomatischen Versuche, das Wechselrecht international zu vereinheitlichen führten zu den Haager Konferenzen 1910 und 1912, deren Bemühungen aber durch den 1. Weltkrieg zunichtegemacht wurden. 1930 wurde auf Initiative des Völkerbundes ein neuerlicher Anlauf genommen, der zu den drei Genfer Abkommen zum einheitlichen Wechselgesetz, zum Kollisionsrecht im Wechselrecht und zum Wechselstempel führte.

Das, seinem Lehrer Josef Schey gewidmete, letzte Buch Hupkas aus dem Jahr 1934 handelt vom „Einheitlichen Wechselrecht der Genfer

Verträge“ (Hupka, 1934). Es stellt einen systematischen Kommentar der drei Genfer Abkommen dar. Hupkas Anliegen war es, den Vereinheitlichungsbestrebungen im Wechselrecht zu dienen, indem es „einen vollständigen Bericht über die Problemstellungen und Lösungsversuche auf den drei Wechselrechtskonferenzen“ gibt, um damit ein Fundament für eine einheitliche Auslegung des Wechseleinheitsrechts zu schaffen. Hupkas Buch etablierte sich international als Standardwerk.

4. WEITERE INTERESSEN HUPKAS

Abgesehen von seiner Habilitation, die wir bereits als Werk der späten Pandektistik charakterisiert haben, schrieb Hupka auch später vereinzelt römischrechtliche Beiträge. Hier ist vor allem ein dreißigseitiger sehr gehaltvoller Aufsatz über den *dissensus in causa* und die moderne Textkritik zu nennen, der 1932 in der Savigny-Zeitschrift erschien (Hupka, 1932).

Dieser Beitrag widmet sich einem Dauerbrenner romanistischer Forschung, der bekannten Antinomie zwischen Julian (13 dig. D. 41,1,36) und Ulpian (7 disp. D. 12,1,18) für den Fall eines Dissenses über die *causa* bei der *traditio* einer Sache in dem Fall, in dem der Geber eine Geldsumme schenken, der Empfänger sie aber als Darlehen empfangen möchte (Meissel, 2008b). Hupkas Analyse besticht unter anderem durch seine (aus heutiger Sicht höchst aktuelle) „textkonservative“ Tendenz, die sich gegen die damals blühende „Interpolationenjagd“ richtet. So mokiert sich Hupka (dessen Lehrer Ludwig Mitteis zu den Initiatoren des Index Interpolationum gehörte) ausdrücklich über die „Massenabschlachtung von Digestenstellen“ (Hupka, 1932: 30) durch eine überzogene Textkritik, welche methodisch fragwürdig sei, und schließt sich diesbezüglich den ebenfalls mahnenden Worten des späten Otto Lenel an (Lenel, 1925: 17-38). In methodischer Hinsicht pflegt er hier also eine Zurückhaltung, wie sie erst in den Siebziger Jahren des 20. Jahrhunderts wieder zum Mainstream der romanistischen Forschung werden sollte. Als weitgehend „Textkonservativer“ war er seiner Zeit weit voraus. In der Sache selbst geht er von der Zuverlässigkeit der Überlieferung des Julian-Textes aus, in dem Julian trotz Dissenses die Eigentumsübertragung bejaht; auch die Ulpianentscheidung wird von ihm bis auf den verneinten Eigentumserwerb, den er für eine nachklassische Glosse, aber keinen justinianischen Eingriff hält, als authentisch qualifiziert.

Auf Josef Hupkas Biografie stößt man nun aber auch in Sophie Lillies „Handbuch der enteigneten Kunstsammlungen“ (Lillie, 2003: 526). Hupka war der wichtigste Sammler des Malers Ferdinand Schmutzer. Des Weiteren gehörte ihm ein Konvolut von Federzeichnungen Moritz von Schwinds (darunter der Zyklus „Die Hochzeit des Figaro“), welches er während des Ersten Weltkriegs von der Tochter des Künstlers um 30.000 Kronen gekauft hatte. Der Figaro-Zyklus wurde 1938 auf Antrag der Zentralstelle für Denkmalschutz „sichergestellt“ (dh beschlagnahmt) und in der Folge vom Historischen Museum der Stadt Wien um 20.000 RM erworben. Dieses Schwind-Konvolut wurde 2004 vom Historischen Museum der Stadt Wien an Hupkas Erben restituiert (Restitutionsbericht 2004) und im Juni 2006 bei Sotheby's in London versteigert.

Hupka war aber auch als Jurist im Bereich des Kunstrechts aktiv, hier ist insbesondere seine Stellungnahme in der sog. „Albertina-Frage“ zu nennen, zu der er sich in der Neuen Freien Presse öffentlich äußerte (Hupka, 1925). Dabei ging es um die Frage der Zulässigkeit des Verkaufs von Dubletten aus der Sammlung Albertina, um mit dem Erlös Neuankäufe zu tätigen. Diese wurde von ihm zwar grundsätzlich befürwortet, sehr kritisch sieht er aber die überstürzte und unsachgemäße Auswahl der verkauften Blätter.

Auf Hupkas engagierte weitere Publikationstätigkeit in der Neuen Freien Presse, vor allem im Zusammenhang mit der antisemitischen Gleispach'schen Studentenordnung (Taschwer, 2015: 139-145), bei der Hupkas vehemente Kritik zur Aufhebung durch den Verfassungsgerichtshof beitrug (Hupka, 1930c), und dem sog „Fall Halsmann“ (Pollack, 2002), bei dem Hupka gemeinsam mit anderen Intellektuellen die Wiederaufnahme eines strafrechtlichen Fehlurteils erreichte („Fiat iustitia“, Hupka, 1930d), kann hier nicht näher eingegangen werden. Nur so viel: Furchtlos für die eigene Überzeugung eintretend, sich auch mit Mächtigen anlegend und den Anspruch der juristischen Methodik auch im Forum der breiten Öffentlichkeit stets hochhaltend, erwies sich Hupka als mutiger Citoyen in äußerst bewegten und beunruhigenden Zeiten.

5. RÉSUMÉ UND SCHLUSS

Fasst man das wissenschaftliche Oeuvre noch einmal zusammen, so liegen zwei gewichtige Bücher zum Vertretungsrecht vor, die Hupka als Zivilisten ersten Rangs erweisen; als Handelsrechtler hat er sowohl zum Versicherungsrecht als auch zum Wechselrecht umfassende Kommentierungen vorgelegt; vor allem sein Buch über das einheitliche Wechselrecht der Genfer Verträge hat auch international Furore gemacht.

In all seinen Werken wird deutlich, dass Hupka weit über das österreichische Recht hinaus als Rechtswissenschaftler tätig ist; stets ist neben der Bemühung um sachgerechte Dogmatik ein rechtsvergleichender Blick und eine bewundernswerte Kenntnis des internationalen Meinungsstandes vorhanden; ein solides rechtshistorisches Fundament verbindet sich mit souveräner Beherrschung der alten Sprachen, aber auch der Weltsprachen des frühen 20. Jahrhunderts. Der Stil Hupkas ist sachlich, unpräzise, zeitlos elegant.

Wie aber überleiten zum Schluss, den wir nicht verschweigen und nicht vergessen dürfen? Josef Hupka wurde 1938 aus rassistischen Gründen seines Amtes durch Zwangspensionierung enthoben und von der Universität Wien vertrieben. Es begann ein „langer Leidensweg“ (Taschwer, 2014). Nachdem die Nationalsozialisten Hupka 1939 nach mehr als 35 Dienstjahren für die Universität Wien die Pension strichen, flüchteten Josef und seine Ehefrau Hermine Hupka im Mai 1939 nach Zürich, wo sie vergeblich einen Asylantrag stellten. Das Ehepaar Hupka konnte noch nach Amsterdam fliehen, wurde jedoch von dort 1944 ins KZ Theresienstadt deportiert, wo Josef Hupka am 23. April 1944 ums Leben kam. Seine Ehefrau Hermine, eine Tochter des Komponisten Ignaz Brüll, der vor allem für seine Oper „Das goldene Kreuz“ bekannt war, wurde wenige Monate später in Auschwitz ermordet (Taschwer, 2015: 224-229).

Bibliographie

Tommaso Beggio: Paul Koschaker (1879-1951). Rediscovering the Roman Foundations of European Legal Tradition. Universitätsverlag Winter, Heidelberg 2018.

Evelyn Höbenreich: À propos „Antike Rechtsgeschichte“: Einige Bemerkungen zur Polemik zwischen Ludwig Mitteis und Leopold Wenger, in: Zeitschrift der

- Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte, Romanistische Abteilung 109 (1992), S. 547–562.
- Josef Hupka: Die Vollmacht. Eine civilistische Untersuchung, mit besonderer Berücksichtigung des deutschen Bürgerlichen Gesetzbuchs. Duncker & Humblot, Berlin 1900.
- Josef Hupka: Stellvertretung und Vollmacht nach deutschem bürgerlichem Recht, in: Allgemeine österreichische Gerichtszeitung 1902, S. 79–81, 87–90.
- Josef Hupka: Die Haftung des Vertreters ohne Vertretungsmacht. Ein Beitrag zur Lehre von der Vertretung in Rechtsgeschäften. Duncker & Humblot, Berlin 1903.
- Josef Hupka: Wie weit ist bei Versicherungsverträgen die Vertragsfreiheit hinsichtlich der Verwirkungsklausel durch zwingende Rechtssätze zugunsten des Versicherten einzuschränken?, in: Zeitschrift für das Privat- und Öffentliche Recht der Gegenwart (herausgegeben von Carl Samuel Grünhut), Hölder, Wien 1905, S. 109–136.
- Josef Hupka: Gegenentwurf eines Gesetzes über den Versicherungsvertrag. Franz Deuticke, Leipzig und Wien 1908.
- Josef Hupka: Der Begriff des Versicherungsvertrags, in: Zeitschrift für das gesamte Handels- und Konkursrecht 66 (1910), S. 546–588.
- Josef Hupka: Die „Albertina“-Frage. Separatabdruck aus der Neuen Freien Presse, 1925.
- Josef Hupka: Karl Samuel Grünhut (3. August 1844 – 1. Oktober 1929). Worte des Gedenkens, gesprochen an seinem Grabe im Namen der Wiener Rechtsfakultät, in: Zentralblatt für die juristische Praxis (1929), S. 817–820.
- Josef Hupka: Zur Revision des Haager Wechselrechts. Verband der österreichischen Banken und Bankiers, Wien 1930a.
- Josef Hupka: La representación voluntaria en los negocios jurídicos. Traducción del alemán y notas por Luis Sancho Seral, Madrid 1930b.
- Josef Hupka: Das Haager Wechselrechtsübereinkommen und der Völkerbund, in: Rabels Zeitschrift 4 (1930c), S. 205–238.
- Josef Hupka: Die Studentenordnung der Universität Wien, in: Neue Freie Presse, 23. April 1930, Seite 1 f.
- Josef Hupka: Fiat iustitia – Für die Ehrenrettung Philipp Halsmanns, in: Neue Freie Presse 29. November 1930d, Seite 3 f.
- Josef Hupka: Der dissensus in causa, in: Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte, Romanistische Abteilung 52 (1932) 30.

- Josef Hupka: Das einheitliche Wechselrecht der Genfer Verträge. Springer, Wien 1934.
- Marcell Klang: Die geistige Elite Österreichs. Ein Handbuch der Führenden in Kultur und Wirtschaft. Barth, Wien 1936.
- Max Leitner: Das Zivilrecht an der Universität Wien, in: F. S. Meissel, Th. Olechowski, I. Reiter-Zatloukal und S. Schima (Ed.): Vertriebenes Recht – Vertreibendes Recht. Zur Geschichte der Wiener Rechts- und Staatswissenschaftlichen Fakultät zwischen 1938 und 1945. Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung, Wien 2012.
- Otto Lenel: Interpolationenjagd, in: Zeitschrift der Savigny-Stiftung für Rechtsgeschichte, Romanistische Abteilung 45 (1925), S. 17–38.
- Sophie Lillie: Was einmal war. Handbuch der enteigneten Kunstsammlungen. Czernin Verlag, Wien 2003.
- Franz-Stefan Meissel: Römisches Recht und Erinnerungskultur – zum Gedenken an Stephan Brassloff (1875-1943), in: Vienna Law Inauguration Lectures, Bd 1. Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung, Wien 2008a.
- Franz-Stefan Meissel: Julian und die Entdeckung des dinglichen Vertrages, in: U. Falk, M. Luminati in M. Schmoeckel: Fälle aus der Rechtsgeschichte. C.H. Beck, München 2008b.
- Werner Ogris: Die Entwicklung des Versicherungsaufsichtsrechts und des Versicherungsvertragsrechts in Österreich von der Mitte des 19. Jahrhunderts bis zum Ende der Monarchie, in: W. Rohrbach (Ed.): Versicherungsgeschichte Österreichs, Band 2. A. Holzhausens Nachfolger, Wien 1988.
- Thomas Olechowski, Tamara Ehs, Kamila Staudigl-Ciechowicz: Die Wiener Rechts- und Staatswissenschaftliche Fakultät 1918-1938. Vienna University Press, Wien 2014.
- Österreichisches Biographisches Lexikon 1965, 13 = https://www.biographien.ac.at/oeb1/oeb1_H/Hupka_Joseph_1875_1944.xml (21. 3. 2019).
- Martin Pollack: Anklage Vaternord. Der Fall Philipp Halsmann. Zsolnay, Wien 2002.
- Ernst Rabel: Stellvertretung in den hellenistischen Rechten und in Rom, in: H. J. Wolff (Ed.): Ernst Rabel, Gesammelte Aufsätze IV. Tübingen 1971, S. 491–496, 492.
- Restitutionsbericht 2004 = Fünfter Bericht des amtsführenden Stadtrates für Kultur und Wissenschaft über die gemäß dem Gemeinderatsbeschluss vom 29. April 1999 erfolgte Übereignung von Kunst- und Kulturgegenständen aus den Sammlungen der Stadt Wien sowie der Wiener Stadt- und Landesbibliothek,

2004, https://www.wienmuseum.at/fileadmin/user_upload/PDFs/Restitutionsbericht_2004.pdf

Mathias Schmoeckel: §§ 164-181. Vertretung und Vollmacht. In: M. Schmoeckel, J. Rückert und R. Zimmermann: Historisch-kritischer Kommentar zum BGB, Bd. I, 916–956. Mohr Siebeck, Tübingen 2003.

Walter Selb: Ludwig Mitteis, in: Neue Deutsche Biographie 17, 1994, Sp. 576 f.

Klaus Taschwer: Hochburg des Antisemitismus. Der Niedergang der Universität im 20. Jahrhundert. Czernin, Wien 2015.

Klaus Taschwer: Der verlängerte Leidensweg des Josef Hupka, Klaus, http://derstandard.at/1395056984636/Der-verlaengerte-Leidensweg-des-Josef-Hupka__ (21. 3. 2019).

Rudolf Welser: Vertretung ohne Vollmacht. Zugleich ein Beitrag zur Lehre von der culpa in contrahendo. Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung, Wien 1970.



Josef Hupka (1875–1944) – pravni teoretik, dekan in državlján

FRANZ-STEFAN MEISSEL

Josef Hupka (1875–1944) je bil dunajski profesor trgovinskega prava, ki je najbolj znan po svojem komentarju Konvencije o enotnem meničnem pravu, sprejete na ženevskih meničnih konferencah. Prav tako je prispeval k avstrijskemu in nemškemu zavarovalnemu pravu in rimskemu pravu. Hupka je bil kot učenec Ludwiga Mitteisá, znamenitega romanista, rojenega v Ljubljani, odličen pravni teoretik, ki je leta 1926 postal dekan Pravne fakultete Univerze na Dunaju (kljub intenzivnim protisemitskim protestom). Leta 2015 je Dunajska univerza po Hupki poimenovala konferenčno sobo v poslopju Juridicuma ter tako počastila tega neustrašnega pravnega teoretika, ki ga je preganjal in ubil nacionalsocialistični režim.

Ključne besede: Josef Hupka, Ludwig Mitteis, menično pravo, zavarovalno pravo, tekstna kritika, nacionalsocialistični pregon.

Josef Hupka (1875–1944) – A Legal Scholar, Dean and Citizen

FRANZ-STEFAN MEISSEL

Josef Hupka (1875–1944) was a Viennese professor of Commercial Law who is best known for his publications in the area of the law of direct representation and his commentary on the uniform law of bills of exchange under the Geneva treaties. He also contributed to Austrian and German insurance law and to Roman Law. As a pupil of Ludwig Mitteis, the famous Ljubljana born Romanist, Hupka was a fine legal thinker who in 1926 became Dean of the University of Vienna Law School (despite fierce antisemitic protests). In 2015 the University of Vienna named the Conference Room in the Juridicum Building after Hupka in order to honour this brilliant and fearless legal scholar who was persecuted and killed by the national socialist regime.

Keywords: Josef Hupka, Ludwig Mitteis, direct representation, bills of exchange, insurance law, textual criticism, national socialist persecution.

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

FRANZ-STEFAN MEISSEL

Josef Hupka (1875–1944) war ein Wiener Handelsrechtler, der vor allem für seine Publikationen zum Vollmachtsrecht und seinen Kommentar zum einheitlichen Wechselrecht der Genfer Verträge bekannt ist. Er lieferte aber auch wichtige Beiträge zum österreichischen und deutschen Versicherungsrecht und zum Römischen Recht. Als Schüler des in Laibach geborenen berühmten Romanisten Ludwig Mitteis war Hupka ein hervorragender Rechtswissenschaftler, der 1926 (unter antisemitisch motivierten heftigen Protesten) Dekan der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Wien wurde. 2015 benannte die Universität Wien das Sitzungszimmer im Juridicum nach Hupka, um diesen brillanten und mutigen Rechtsgelehrten zu ehren, der vom NS-Regime verfolgt und umgebracht worden war.

Schlüsselwörter: Josef Hupka, Ludwig Mitteis, Stellvertretungsrecht, Wechselrecht, Versicherungsrecht, Textkritik, NS-Verfolgung.