

# **Die Geschichte der Begrenzung von Vertragsstrafen**

**Eine Untersuchung zur  
Vorgeschichte und Wirkungsgeschichte  
der Regel des § 343 BGB**

**Von**

**Ralf-Peter Sossna**



**Duncker & Humblot · Berlin**

# **Inhaltsverzeichnis**

<b>Einleitung.....</b>	<b>1</b>
------------------------	----------

## *Kapitel 1*

### **Die Vertragsstrafe und ihre Begrenzung im antiken römischen Recht**

I. Die Behandlung der Vertragsstrafe im Corpus iuris Justinians .....	6
II. Die Regeln des Corpus iuris hinsichtlich der Vertragsstrafe im Überblick .....	7
1. Funktion der Vertragsstrafe .....	7
a) Ersatzfunktion .....	7
b) Erzwingungsfunktion .....	8
2. Arten der Vertragsstrafe .....	8
a) Echte Vertragsstrafen .....	9
b) Unechte Vertragsstrafe .....	9
3. Verfallsvoraussetzungen .....	10
4. Passive Vererblichkeit und Nachforderungsrecht .....	10
5. Ermäßigungrecht .....	10
6. Anwendungsbereich .....	11
III. Die Vorschriften des Corpus iuris hinsichtlich der zulässigen Höhe von Vertragsstrafen .....	11
1. Die Vertragsstrafe und das Vierfache .....	11
2. Vertragsstrafe und Vertragsfreiheit .....	12
3. Vertragsstrafe und Zinsmaß .....	14
4. Beschränkungen der Vertragsstrafe in nachklassischer Zeit? .....	15
a) Die allgemeine Bedeutung der Vorschrift .....	16
b) Anwendbarkeit auf Vertragsstrafen .....	18
5. Ergebnis .....	20
6. Die unmittelbare Folgezeit nach Erlaß des Corpus iuris im Jahre 533/534 .....	21
n. Chr .....	21
a) Fortgeltung im oströmischen Reich .....	21
b) Fortgeltung in der westlichen Reichshälfte .....	21

*Kapitel 2***Das 12. Jahrhundert und  
die Glossatoren**

I.	Einführung in die Epoche .....	26
II.	Die Begrenzung der Vertragsstrafe bei den Glossatoren.....	27
1.	Summa Trecensis.....	27
2.	Placentinus .....	28
3.	Azo (ca. 1150-1235).....	32
4.	Odofredus des Denariis (gestorben 1265).....	34
5.	Accursius (ca. 1183 bis 1263).....	36
III.	Zusammenfassung .....	37
1.	Inhalt .....	37
2.	Methode.....	39
3.	Grundeinstellungen der Zeit .....	41

*Kapitel 3***Das 13. bis 15. Jahrhundert und  
die Kommentatoren**

I.	Einführung in die Epoche .....	44
II.	Die Begrenzung der Vertragsstrafe bei den Kommentatoren .....	44
1.	Die reine Wiedergabe der Glosse .....	45
a)	Jacobus de Ravanis (Jacques de Révigny).....	45
b)	Baldus de Ubaldis .....	46
c)	Angelus de Ubaldis und Alexander Tartagnus de Imola.....	47
2.	Die Vertreter der freien Strafhöhe .....	49
a)	Petrus de Bellapertica (Pierre de Belleperche) .....	49
b)	Cinus da Pistoia.....	50
3.	Neue Lösungsversuche.....	51
a)	Bartolus à Saxoferrato und der Einfluß des kanonischen Rechts .....	51
b)	Iason de Mayno .....	57
III.	Zusammenfassung .....	58
1.	Inhalt .....	58
2.	Methode.....	60
3.	Grundeinstellungen der Zeit .....	62

*Kapitel 4*

**Das 16. Jahrhundert  
und die humanistische Reformbewegung  
in der Jurisprudenz**

I.	Einführung in die Epoche .....	64
II.	Die Begrenzung der Vertragsstrafe im 16. Jahrhundert .....	65
1.	Die Lehre von der freien Strafhöhe .....	65
a)	Jacques Cujaz (Jacobus Cuacius) .....	65
b)	Ioannis Schneidewin .....	68
c)	Dionysos Gothofredus und Joachim Mynsinger von Frundeck .....	70
2.	Die vermittelnden Lehren und Ulrich Zasius .....	72
3.	Die neuen Begrenzungslehren .....	74
a)	Andreas Alciat und die strenge Bindung der Vertragsstrafe an den entstandenen Schaden.....	74
aa)	Exkurs ins kanonische Recht - Hostiensis, Leotardus, Molina und Ioan de Lugo .....	76
bb)	Alciats Stellung zum kanonischen Recht.....	82
b)	Hugo Donellus und die Bindung der Vertragsstrafen an den "potentiellen" Schaden .....	84
c)	Charles Dumoulin und Franz Hotmann - die Begrenzung nach den Regeln von C.7.47.1 .....	87
aa)	Dumoulin .....	87
bb)	Hotmann.....	91
d)	Andreas Fachinaeus, Petrus Rebuffus und das "freie" richterliche Ermäßigungsrecht .....	93
e)	"Mischformen" - Menochius .....	95
f)	Ergebnis .....	95
III.	Zusammenfassung .....	96
1.	Inhalt .....	96
2.	Methode.....	97
3.	Grundvorstellungen der Zeit.....	99

*Kapitel 5*

**Das 17. und 18. Jahrhundert -  
Niederländische elegante Jurisprudenz  
und Usus modernus Pandektarum**

I.	Die holländische Schule der eleganten Jurisprudenz .....	101
----	--	-----

1.	Die Lehre von der freien Strafhöhe .....	102
a)	Arnoldus Vinnius .....	102
b)	Gerard Noodt.....	103
2.	Die Begrenzung durch das freie richterliche Ermessen.....	104
a)	Simon Groenewegen van der Made.....	104
b)	Antonius Perez .....	104
c)	Johannis Voet .....	106
3.	Die strenge Begrenzung nach den Regeln von C.7.47.1 - Cornelius Bynkershoek.....	107
4.	Zusammenfassung .....	110
<b>II.</b>	<b>Deutschland und der Usus modernus Pandectarum .....</b>	<b>110</b>
1.	Begrenzungslehren .....	112
a)	Johann Brunnemann.....	112
b)	Lyncker .....	113
2.	Die Lehre von der freien Strafhöhe .....	114
a)	Wolfgang Adam Lauterbach .....	114
b)	Struve, Stryk, Hellfeld und Wernher .....	117
c)	Christian Friedrich Glück .....	118
3.	Zusammenfassung .....	120
<b>III.</b>	<b>Die französische Rechtsentwicklung .....</b>	<b>121</b>
1.	Gabriel Vallius .....	121
2.	Jean Domat.....	122
3.	Robert-Joseph Pothier.....	123
<b>IV.</b>	<b>Zusammenfassung .....</b>	<b>126</b>
1.	Inhalt .....	126
2.	Methode.....	127
3.	Grundeinstellungen der Zeit .....	128

### *Kapitel 6*

<b>Die Naturrechtsschule des 17. und 18. Jahrhunderts .....</b>	<b>135</b>
---	------------

### *Kapitel 7*

<b>Die Naturrechtskodifikationen des 18. und 19. Jahrhunderts .....</b>
---

I.	Einführung in die Epoche .....	138
----	--------------------------------	-----

II.	Die Begrenzung der Vertragsstrafe in den Naturrechtskodifikationen .....	138
1.	Codex Maximilianeus Bavaricus civilis.....	139
2.	Das Preußische Allgemeine Landrecht (ALR).....	140
3.	Code civil .....	144
4.	Das österreichische ABGB .....	147
III.	Zusammenfassung .....	150

*Kapitel 8***Das 19. Jahrhundert und  
und die Historische Rechtsschule**

I.	Einführung in die Epoche .....	152
II.	Die Begrenzung von Vertragsstrafen in der deutschen Pandektistik .....	153
III.	Rechtsprechung .....	156
IV.	Die Rechtsprechung des Reichsgerichts .....	157
V.	Einfluß auf die Gesetzgebung .....	158
VI.	Würdigung .....	159

*Kapitel 9***Das Bürgerliche Gesetzbuch  
und die Arbeit der Kommissionen**

I.	Erste Kommission.....	165
1.	Vorentwurf .....	166
2.	Erster Entwurf .....	166
3.	Die Diskussion auf dem 20. Deutschen Juristentag .....	167
II.	Zweite Kommission.....	170
III.	Der weitere Gang der Gesetzgebung.....	171
IV.	Zusammenfassung .....	173

*Kapitel 10***Das Verständnis des § 343 BGB  
seit seinem Inkrafttreten im Jahre 1900**

I.	Zeitpunkt .....	175
II.	Das Verhältnis zum entstandenen Schaden.....	175
III.	Vertragsstrafe und AGB .....	177

**Schlußbetrachtung**

I.	Inhalt .....	180
1.	Zinsmaß.....	180
2.	Die Begrenzung von Vertragsstrafen im allgemeinen.....	180
3.	Entwicklungslinien .....	182
4.	Das geltende Recht im europäischen Vergleich.....	185
II.	Methode.....	187
III.	Grundeinstellungen der Zeit .....	188
<b>Quellen und Literatur.....</b>		<b>191</b>