

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| § 1. Einleitung | 19 |
| A. Eine Einführung in die Thematik | 19 |
| I. Die moraltheologische Lehre von der Restitution | 19 |
| II. <i>Johannes Duns Scotus</i> (1265/6–1308) – ein Überblick über sein Leben und die Grundmotive seiner Lehren | 37 |
| B. Der Stand der Forschung | 60 |
| C. Die Forschungsziele und die Themeneingrenzung, das methodische Vorgehen und die Quellenlage | 74 |
| I. Die Forschungsziele und die Themeneingrenzung | 74 |
| II. Das weitere methodische Vorgehen und die Quellenauswahl | 77 |
| 1. Die Interdisziplinarität und die Themenvielfalt | 77 |
| 2. Die Kontextualisierung und die Einbettung in den historisch-biographischen Kontext | 79 |
| 3. Die Übersetzungsarbeit | 80 |
| 4. Die Quellenauswahl | 81 |
| 5. Die Quellenproblematik | 84 |
| D. Gang der Darstellung | 87 |
| § 2. Die historische Entwicklung der moraltheologischen Restitutionslehre bis zu <i>Johannes Duns Scotus</i> im Überblick | 90 |
| A. Die zeitliche Eingrenzung: Die Früh- und Hochscholastik | 90 |
| B. Die Restitutionslehre der Frühscholastik | 98 |
| I. Die Restitution in den Sentenzensammlungen | 101 |
| 1. Die Literaturgattung der Sentenzensammlungen | 101 |
| 2. Die Restitution in der vorwiegend älteren Sentenzenliteratur zu Beginn des 12. Jahrhunderts bis zu <i>Petrus Lombardus</i> im Überblick | 103 |
| 3. Die <i>Sententiae in quatuor libris distinctae</i> des <i>Petrus Lombardus</i> | 106 |
| a) Die theologiegeschichtliche Bedeutung der <i>Sententiae in quatuor libris distinctae</i> und die Gründe ihres Erfolges | 106 |

| | |
|--|-----|
| b) Die systematische Verortung der Restitution im lombardischen Werk | 112 |
| II. Die Restitution in den theologischen und kanonistischen Summen | 113 |
| III. Ergebnis zu B. | 118 |
| C. Die Restitutionslehre der Hochscholastik | 118 |
| I. Die Restitution in den Sentenzenkommentaren | 119 |
| 1. Die Literaturgattung der Sentenzenkommentare | 119 |
| 2. Die Restitution in der Sentenzenkommentarliteratur des ausgehenden 13. Jahrhunderts | 121 |
| II. Die Restitution im weiteren theologischen-kanonistischen Schrifttum | 128 |
| III. Ergebnis zu C. | 134 |
| § 3. Die Kommentierung des <i>Johannes Duns Scotus</i> | 136 |
| A. Die Entstehungs- und Editions-geschichte des scotischen Sentenzenkommentars, v. a. des vierten Buches | 136 |
| B. Der Aufbau und die Struktur der Quästionen 2–4 | 149 |
| I. Der Aufbau der Quästionen am Beispiel der zweiten Quästion | 149 |
| II. Die Systematik der Quästionen 2–4 | 151 |
| § 4. Die theoretischen Grundlagen der scotischen Restitutionslehre | 153 |
| A. Die Heilsbedeutung der Restitution und das Verhältnis zur Satisfaktion | 159 |
| B. Die Verknüpfung der <i>restitutio</i> mit dem <i>dominium distinctum</i> | 170 |
| C. Die Rechtfertigung des Privateigentums (<i>dominium distinctum</i>) | 179 |
| I. Das dreistufige Entwicklungsmodell des Privateigentums (<i>dominium distinctum</i>) | 179 |
| II. Die Begründung der politischen Ordnung und die Legitimierung politischer Herrschaftsgewalt | 187 |
| III. Ergebnis zu C. | 193 |
| D. Ergebnis zu § 4. | 194 |
| § 5. Die besonderen Restitutionsfälle | 195 |
| A. Die Restitution bei Eigentums- und Gebrauchsverletzungen – eine Einführung | 195 |

| | |
|---|-----|
| B. Die Restitution und der Eigentumserwerb aufgrund einer öffentlichen Autorität | 198 |
| C. Die Restitution und der Eigentums- und Gebrauchserwerb aufgrund einer privaten Autorität | 204 |
| I. Eigentums- und Gebrauchsübertragungen aufgrund eines rein freigiebigen Aktes (<i>per actum mere liberalem</i>) | 205 |
| 1. Die Schenkung (<i>donatio</i>) | 206 |
| a) Die Voraussetzungen einer gerechten Schenkung | 206 |
| b) Die Ungerechtigkeiten bei der Schenkung | 215 |
| 2. Die freigiebige Leihe (<i>liberalis accommodatio</i>) | 217 |
| II. Eigentums- und Gebrauchsübertragungen durch Vertrag (<i>per actum secundum quid liberalem</i>) | 218 |
| 1. Die Grundlagen des Tausch- und Kaufvertrages | 224 |
| a) Die Voraussetzungen eines gerechten Tausch- und Kaufvertrages | 226 |
| aa) Keine Täuschung über Substanz, Menge, Beschaffenheit | 226 |
| bb) Die Wahrung der Wertgleichheit und das <i>iustum pretium</i> | 228 |
| (1) Der Tauschwert | 229 |
| (a) Die besondere Bedeutung der <i>utilitas</i> : Der Gebrauchswert | 229 |
| (b) Zwischenergebnis zu (1) | 235 |
| (2) Die Bestimmung der Wertgleichheit | 235 |
| (a) Das Konzept der <i>magna latitudo</i> und ihr Umfang | 239 |
| (aa) Die gesetzliche Grenze der <i>laesio enormis</i> | 242 |
| (bb) Restitutionspflichten bei Äquivalenzstörungen <i>infra medietatem iusti pretii</i> | 246 |
| (cc) Die gewohnheitsmäßige Preisbestimmung durch den parteilichen Konsens | 256 |
| (dd) Zwischenergebnis zu (a) | 264 |
| (3) Verbot der Ausnutzung/-beutung einer Notlage | 264 |

| | |
|--|-----|
| (4) Die Widerlegung einer Irrlehre in der <i>Ordinatio III</i> | 267 |
| (a) Widerlegung der Ansicht von <i>Heinrich von Gent</i> | 268 |
| (b) Widerlegung der Ansicht von <i>Richardus de Mediavilla</i> | 270 |
| (c) Zwischenergebnis zu (4) | 272 |
| b) Die Ungerechtigkeiten beim Tausch- und Kaufvertrag | 273 |
| 2. Der Darlehensvertrag (<i>mutuo datio</i>) | 275 |
| a) Der Überblick über die wissenschaftliche Behandlung des Zinsverbotes und die systematische Verortung im scotischen Werk | 276 |
| b) Die Voraussetzungen eines gerechten Darlehensvertrages | 279 |
| aa) Die Gleichheit bezüglich der Anzahl und des Gewichts und die Rechtfertigung des Zinsverbotes | 279 |
| (1) Der (Geld-)Verbrauch durch den Gebrauch sowie die Eigentumsübertragung | 282 |
| (2) Die Unfruchtbarkeit des Geldes | 289 |
| (a) Die Anrechnung der Früchte eines fruchtbringenden Pfandes auf das Kapital | 291 |
| (b) Die Pflicht zur Rückerstattung des aus dem Einsatz des Zinsgeldes erwirtschafteten Gewinns | 295 |
| (3) Ergebnis zu aa) | 300 |
| bb) Die Zinstitlehre des <i>Duns Scotus</i> | 300 |
| (1) Zinstitel auf Grundlage einer Vereinbarung (<i>ex pacto</i>) | 302 |
| (a) Die Vertragsstrafe (<i>poena conventionalis</i>) | 302 |
| (aa) Die kompensatorische Funktion der <i>poena conventionalis</i> | 303 |
| (bb) <i>Duns Scotus'</i> Ausführungen in seiner <i>Reportatio IV-A: Der Ersatz des lucrum cessans des Kaufmannes und die Begrenzung der poena auf das interesse</i> | 304 |
| (cc) Das Verbot des Zinsbetruges | 308 |
| (dd) Ergebnis zu (a) | 310 |
| (b) Der Ersatz des <i>interesse</i> | 310 |

| | | |
|------|---|-----|
| (aa) | Der Ursprung des <i>interesse</i> und die Schwierigkeit einer Begriffsbestimmung | 311 |
| (bb) | Die scotische Aussage zum Ersatz des <i>interesse</i> | 314 |
| (cc) | Der Leistungsumfang des <i>interesse</i> : Die Gewährung des <i>lucrum cessans</i> ? | 315 |
| (dd) | Der „Schuldnerverzug“ als zwingende Voraussetzung für die Gewährung des <i>interesse</i> | 316 |
| (ee) | Die Pflicht zum Ersatz des <i>interesse</i> <i>in foro conscientiae</i> auch ohne <i>pactum</i> | 320 |
| (ff) | Ergebnis zu (b) | 323 |
| (c) | Der „ <i>titulus incertitudinis</i> “ | 323 |
| (aa) | Der scotische Analogieschluss vor dem Hintergrund von X 5.19.6 (<i>In</i> <i>civitate tua</i>) – X 5.19.10 (<i>Consuluit</i> <i>nos</i>) – X 5.19.19 (<i>Naviganti</i>) | 329 |
| (bb) | Die inhaltlichen Konturen des scotischen „ <i>titulus incertitudinis</i> “ | 333 |
| (d) | Ergebnis zu (1) | 335 |
| (2) | Der Zinstitel ohne jegliche Vereinbarung (<i>sine omni pacto</i>) | 336 |
| (a) | Die Aussage des <i>Duns Scotus</i> als Widerspruch zur generellen Anerkennung des Zinsverbotes? | 339 |
| (b) | Die Unterscheidung zwischen der <i>intentio lucri principalis</i> und der <i>intentio</i> <i>lucri secundaria</i> in der Glosse von <i>Bernhard von Parma</i> zu X 5.19.10 und die <i>intentiones lucri</i> im theologischen- kanonistischen Diskurs des ausgehenden 13. Jahrhunderts | 343 |
| (c) | Die Schenkung des Darlehensnehmers an den Darlehensgeber als anerkannter Zinstitel ohne jegliches <i>pactum</i> auch bei <i>Duns Scotus</i> | 346 |
| (3) | Ergebnis zu bb) | 347 |
| c) | Die Ungerechtigkeiten beim Darlehensvertrag | 348 |
| d) | Ergebnis zu 2. | 349 |

| | |
|--|-----|
| 3. Der Leih- und Mietvertrag (<i>mutua/permutata accommodatio, locatio et conductio</i>) | 350 |
| 4. Die speziellen Regeln der <i>commutationes pro futuro</i> | 352 |
| a) Der Ausgangsfall der Preisbestimmung | 359 |
| aa) Verkaufsabsicht des Verkäufers zum Zeitpunkt <i>a</i> (<i>venditurus erat</i>) | 367 |
| (1) Kaufpreis = Wert der Sache zum Zeitpunkt <i>a</i> (erlaubte Preisbestimmung) | 367 |
| (2) Kaufpreis > gerechter Preis zum Zeitpunkt <i>a</i> (Verstoß gegen die erste Regel) | 367 |
| bb) Verkaufsabsicht des Verkäufers zum Zeitpunkt <i>b</i> (<i>non erat venditurus, sed in b</i>) | 368 |
| (1) Festsetzung eines festen bzw. konkreten Preises zum Zeitpunkt <i>a</i> | 368 |
| (a) Kaufpreis = Wert der Sache zum Zeitpunkt <i>a</i> (erlaubte Preisbestimmung) | 368 |
| (b) Kaufpreis ~ Wert der Sache zum Zeitpunkt der Zahlung (erlaubte Preisbestimmung) | 369 |
| (2) Verzicht auf feste bzw. konkrete Preisbestimmung | 371 |
| (a) Kaufpreis ~ Wert der Sache zu einem konkreten künftigen Zeitpunkt (erlaubte Preisbestimmung) | 371 |
| (b) Kaufpreis = Höchstwert der Sache zwischen <i>a</i> und <i>b</i> (Verstoß gegen die zweite Regel) | 372 |
| b) Ergebnis zu 4. | 372 |
| 5. Die Handelsgeschäfte (<i>commutationes negotiativae</i>) | 373 |
| a) Die Voraussetzungen eines gerechten Handelsgeschäfts | 374 |
| aa) Die Staatsnützlichkeit/-dienlichkeit | 374 |
| bb) Rechtfertigung des Handelsgewinns | 377 |
| b) Die verbotenen kaufmännischen Tätigkeiten | 385 |
| III. Ergebnis zu C. | 387 |
| D. Die Restitution und die deliktischen Handlungen, v. a. der Diebstahl und Raub | 388 |

| | |
|---|-----|
| E. Die Restitution und der Ehebruch der Frau (<i>adulterium</i>) | 389 |
| I. Die Offenbarung des Ehebruchs gegenüber dem unehelichen Sohn und illegitimen Erben | 394 |
| II. Die Offenbarung des Ehebruchs gegenüber dem Ehemann | 397 |
| III. Der schonende Interessenausgleich bei <i>Duns Scotus</i> | 402 |
| 1. Die Ablehnung einer Offenbarung gegenüber dem unehelichen Sohn und dem Ehemann | 402 |
| 2. Die Pflicht zur Einwirkung <i>quantum in se est</i> | 402 |
| 3. Der Umfang der zu leistenden Restitution | 405 |
| IV. Ergebnis zu E. | 407 |
| F. Die Restitution und die Wegnahme eines kirchlichen Benefiziums | 408 |
| I. Die „direkte“ Wegnahme eines kirchlichen Benefiziums (= mit Schädigungsabsicht) | 409 |
| II. Die „indirekte“ Wegnahme eines kirchlichen Benefiziums | 411 |
| III. Die Wegnahme eines kirchlichen Benefiziums ausschließlich zwecks Besorgung eines eigenen Vorteils | 411 |
| G. Die Restitution und die Schädigung an den Gütern der Seele (<i>restitutio in bonis animae</i>) | 415 |
| H. Die Restitution und die Verursachung des Ordensaustritts sowie die Verhinderung des Ordenseintritts | 419 |
| I. Die Haftung gegenüber dem Orden | 421 |
| 1. Der mit Schädigungsvorsatz verursachte Ordensaustritt | 421 |
| 2. Der mit Schädigungsvorsatz verhinderte Ordenseintritt | 422 |
| 3. Das Handeln ohne Schädigungsvorsatz | 423 |
| II. Die Haftung gegenüber dem Einzelnen | 423 |
| III. Ergebnis zu H. | 424 |
| I. Die Restitution und die Schädigung an den Gütern des Körpers (<i>restitutio in bonis corporis</i>) | 425 |
| I. Die potentielle Rechtslage (<i>quid possit statui</i>) | 428 |
| 1. Die Einführung der Talionsstrafe für alle Körperverletzungsdelikte (<i>per legem talionis</i>) | 428 |
| 2. Die scotische Kritik an der vielerorts geltenden Todesstrafe | 433 |

| | |
|---|-----|
| II. Die tatsächliche Rechtslage (<i>quid statutum est</i>) | 440 |
| 1. Die Talionsstrafe bei der widerrechtlichen Tötung eines anderen Menschen (<i>per legem talionis</i>) | 441 |
| a) Exkurs: Die historische Entwicklung des Ersatzes immaterieller Schäden, v. a. des Ersatzes des <i>damnum vitae</i> | 445 |
| b) Die scotische Forderung des Ersatzes des <i>damnum vitae</i> | 451 |
| 2. Die Verstümmelung (<i>mutilatio</i>) | 455 |
| a) Die nicht schwere Form der Verstümmelung (<i>mutilatio non enormis</i>) | 456 |
| b) Die schwere Form der Verstümmelung (<i>mutilatio enormis</i>) | 461 |
| 3. Die heilbare Körperverletzung (<i>vulneratio</i>) | 464 |
| III. Ergebnis zu I. | 465 |
| J. Die Restitution und die Rufschädigung (<i>restitutio in bono famae</i>) | 465 |
| I. Die falsche Beschuldigung (<i>falsum crimen imponendo</i>) | 467 |
| II. Die Diffamation durch die die Rechtsordnung nicht wahrende öffentliche Bekanntmachung (Anklage) eines wahren, aber im Verborgenen verübten Verbrechens (<i>verum crimen, tamen occulto, non servato ordine iuris, scilicet in publico proponendo</i>) | 476 |
| III. Die Leugnung eines tatsächlich im Verborgenen begangenen, öffentlich angeklagten Verbrechens durch den Angeklagten (<i>verum crimen, sed occultum, in publico tamen sibi impositum, negando</i>) | 480 |
| IV. Ergebnis zu J. | 488 |
| K. Zwei Restitutionsfälle aus <i>Duns Scotus' Reportatio IV-A</i> | 488 |
| I. Die Restitution von Kriegsgut | 490 |
| II. Die Restitution und die ungerechte Sklaverei | 490 |
| § 6. Die allgemeinen Restitutionslehren | 495 |
| A. Die Bestimmung des „Restitutionsschuldners“ | 498 |
| I. Die Personenmehrheit auf der „Schuldnerseite“: Die verschiedenen Mitwirkungsformen | 499 |
| II. Die Haftungsquote und der „Innenregress“ | 503 |
| B. Der Restitutionsumfang | 504 |
| C. Die Bestimmung des „Restitutionsgläubigers“ | 506 |
| I. Der Grundsatz: Die Leistung gegenüber dem Geschädigten | 506 |

| | |
|--|-----|
| II. Die hilfsweise Leistung gegenüber den Verwandten bei der Unbekanntheit, der Abwesenheit oder dem Tod des Geschädigten | 507 |
| III. Die ausnahmsweise Leistung gegenüber den Bedürftigen | 508 |
| IV. Ergebnis zu C. | 511 |
| D. Die „Fälligkeit“ der Restitution | 512 |
| I. Der Grundsatz der sofortigen „Fälligkeit“ | 512 |
| II. Der ausnahmsweise Aufschub der Restitutionspflicht | 512 |
| E. Zur Möglichkeit einer echten Befreiung von der Restitutionspflicht – oder doch vielmehr (nur) zum zeitlichen Aufschub? | 518 |
| I. Die Auswirkungen einer extremen Notlage auf die Restitutionspflicht | 519 |
| 1. Die Notlage des „Restitutionsschuldners“ | 519 |
| 2. Die Notlage des „Restitutionsschuldners“ und „Restitutionsgläubigers“ | 521 |
| a) Der Eintritt der Notlage des „Restitutionsgläubigers“ vor der des „Restitutionsschuldners“ | 521 |
| b) Der Eintritt der Notlage des „Restitutionsschuldners“ vor der des „Restitutionsgläubigers“ | 521 |
| c) Der gleichzeitige Eintritt der Notlage | 522 |
| 3. Die Auswirkungen der Notlage auf die Restitutionspflicht | 523 |
| II. Die Notlage des für den Staat bedeutsamen „Restitutionsschuldners“ | 525 |
| III. Die drohende Rufschädigung des „Restitutionsschuldners“, v. a. beim Ehebruch der Ehefrau | 526 |
| IV. Ergebnis zu E | 527 |
| § 7. Der Schluss | 528 |
| A. Die juristische Ausrichtung der scotischen Restitutionslehre, v. a.: der Rechtsgüterschutz | 531 |
| B. Die willensbasierte Vertragslehre und das scotische Konzept der Wertgleichheit als dynamische Größe, v. a.: die Lehre von einer <i>latitudo</i> | 533 |
| C. Die durch die franziskanische Identität des <i>Duns Scotus</i> geprägte Argumentation gegen das Zinsnehmen, v. a.: die scotische Zinstitlehre | 534 |

| | |
|--|-----|
| D. Die ausführliche Stellungnahme des <i>Duns Scotus</i> zum Handel(sgewinn), v. a.: die Akzentuierung der Gemeinwohldienlichkeit | 536 |
| E. <i>Duns Scotus</i> ’ Ausführungen zu den Körperverletzungen, v. a.: die Forderung von „Schmerzensgeld“ als Ausfluss des Gebots des vollständigen Schadensausgleichs | 537 |
| F. <i>Duns Scotus</i> ’ Ausführungen zur Rufschädigung, v. a.: der Vorrang des Widerrufs als Ausfluss des Primats der Naturalrestitution | 539 |
| G. <i>Duns Scotus</i> als Begründer einer „neuen“ Traditionslinie innerhalb der scholastischen Restitutionslehre | 539 |
| Quellenverzeichnis | 541 |
| Literaturverzeichnis | 551 |