

Inhaltsverzeichnis

Einführung

§ 1 Was ist ein casus perplexus? – Begriffsbestimmung und Versuch einer Typologie	1
I. Begriffsbestimmung	1
II. Typologie – insbesondere mit Blick auf die logische Struktur	5
1. Der „erste Typ“	6
2. Der „zweite Typ“	7
3. Der „dritte Typ“	9
4. Der „vierte Typ“	10
§ 2 Die Perplexität als Kategorie des klassischen römischen Rechts? – Konsequenzen für Art und Ziel der Darstellung	11
I. Die Perplexität als juristische Kategorie	11
1. In der Pandektistik – § 139 Entwurf zum BGB	11
2. Im klassischen römischen Recht? – D. 50.17.188 pr.	11
II. Konsequenzen aus dem Befund zu I.	13

Erster Teil

§ 3 Die Vermeidung eines (drohenden) casus perplexus durch Auslegung	20
I. Der Rekurs auf die voluntas testatoris	21
1. D. 33.1.3.4	21
2. D. 36.3.1.11 (= D. 32.11.18)	23

II. Der Rekurs auf die juristische Konstruktion – eine causa proxima ? :	
D. 39.2.43.1/2	26
III. Erste Ergebnisse	30

Zweiter Teil: Casus perplexus bei Rechtsgeschäften

§ 4 Die perplexen Bedingung bei Erbeinsetzung und Enterbung	32
I. Die Aufrechterhaltung der perplexen Erbeinsetzung (Durchschlagen des favor testamenti)	33
1. unter Zuhilfenahme einer juristischen Konstruktion	33
a) D. 28.7.20.1 S. 33 – b) D. 28.7.4.1 S. 36 – c) eod. 4 pr. ? S. 39 – d) D. 28.5.52(51) pr. S. 41, D. 28.5.9.14 S. 42 – e) D. 28.7.20 pr. S. 43	
2. Die Entbehrlichkeit juristischer Konstruktionen	47
a) aufgrund einer rezipierten Juristenlehre: D. 35.1.7.1 S. 48 – b) durch „Institutionalisierung“: D. 29.2.72 S. 49	
II. Die Verwerfung der Erbeinsetzung bzw. Enterbung (Durchschlagen der Perplexität)	50
1. Die logische Tragfähigkeit der Argumentation: D. 28.7.16	51
2. Die juristische Tragfähigkeit der Argumentation	53
a) Nochmals D. 28.7.16 S. 53 – b) D. 28.2.3.2 S. 55	
III. Erste Ergebnisse	57
§ 5 Die perplexen Bedingung beim Legat	58
I. Die Unwirksamkeit des perplexen Legats	59
1. infolge seiner Perplexität (Deduktion): D. 40.4.39 (2. Alt.)	59
2. Die voluntas testatoris als Argument für die Unwirksamkeit des Legats: D. 35.2.88 pr.	61
II. Die Aufrechterhaltung des perplexen Legats	64
1. durch Deduktion (?): D. 30.3.6 pr./1	64
2. Die Zuhilfenahme einer juristischen Konstruktion: D. 35.1.79.3	68

3. Die Elastizität des Honorarrechts als Entscheidungshilfe	70
a) D.35.2.88.1 S. 71 – b) D.36.1.11 pr./eod.28.15 S. 72	
4. Analogie und ihre Zurückweisung	75
a) D.35.2.88.1 S. 75 – b) D.30.36 pr./1 S. 75 – c) D.35.1.79.3 S. 75	
III. Erste Ergebnisse	76
 § 6 Die perplexen Bedingung bei der manumissio ex testamento	77
I. Das Durchschlagen des favor libertatis: D.40.4.17 pr. (2. Alt.)	
D.40.4.61 pr. (2. Alt.)	78
II. Das Durchschlagen der Perplexität: D.40.4.39 (1. und 3. Alt.)	81
III. Erste Ergebnisse	83
 § 7 Der perplexen Suspensivtermin „cum moriar“ bzw. „cum morieris“	83
I. Die Unwirksamkeit des perplexen Geschäfts	85
1. Deduktion	85
a) D.45.1.46.1 (facere-Stipulation) S. 85 – b) D.7.1.51 (ususfructus-Legat) S. 87; D.33.2.5 (ususfructus-Stipulation bzw. -legat) S. 88 – c) D.23.3.20/eod.76 (Dotalstipulation) S. 89 – d) D.40.4.17 pr. (1. Alt.) (manumissio) S. 92	
2. Die voluntas manumissoris als Argument für die Unwirksamkeit des Geschäfts: D.40.4.61 pr. (1. Alt.)	93
II. Die Aufrechterhaltung des Geschäfts im Wege der Analogie: D.23.3.20	96
III. Erste Ergebnisse	99
 § 8 Das „praepostere“ konzipierte Geschäft, insbesondere die stipulatio praepostera	99
I. Die Unwirksamkeit der „praepostere“ konzipierten stipulatio	99
1. Der Grundfall: Das Klassikerzitat in I. 3.19.14	100
2. War die Lösung aus I. 3.19.14 unstreitig?	102
a) D.45.1.64 S. 103 – b) eod. 126 pr. S. 103 – c) Gai. 3.100 S. 104 – d) Der Hinweis aus Gai. 2.232 S. 107	

II. Das „praepostere“ konzipierte Legat: Gai. 2.232	107
III. Erste Ergebnisse	107
§ 9 Die perplexen Rückgabeauflage bei donatio und solutio	108
I. Die Unwirksamkeit der donatio (bzw. solutio) unter Rückgabeauflage	109
1. D.12.1.20	109
2. D.46.3.55	114
3. D.40.7.11	115
II. Gegenläufige Tendenzen (?)	117
1. Keine echte Gegenstimme: D.24.1.59 (= PS 2.23.7)	117
2. Gegenläufige Tendenzen in der Nachklassik: D.39.5.33.1	119
III. Erste Ergebnisse	121
§ 10 Ein Spezialproblem: Die „kontaminierte“ demonstratio beim Legat (D.34.5.28 (29))	121

Dritter Teil: Casus perplexus im außerrechtsgeschäftlichen Bereich

§ 11 „Das perplexen Dreieck“ oder „Perplexität und Vorrang“	126
I. Der (versteckte) Rekurs auf Wertungen	127
1. D.38.17.5.2	127
2. D.38.17.2.17	131
II. Ein Sonderfall: Die Perplexität löst sich von selbst auf: D.20.4.16	133
III. Erste Ergebnisse	139

§ 12 Paradoxien bei der Anwendung anerkannter Rechtsinstitute	139
I. Argumentation mit der Perplexität	140
1. Die cautio de rato des Prozeß-Prokurator: D. 12.2.18	140
2. Die aestimatio beim Urkundendiebstahl: D. 47.2.32 („quidam“)	144
3. Die Schatzersitzung: D. 41.2.3.3	146
II. Die logische Widerlegung der Paradoxie – zugleich nochmals zur Frage der aestimatio bei Schuldurkunden	149
1. D. 2.13.10.3	149
2. D. 47.2.32 pr.	151
3. cod. § 1	155
III. Juristische Widerlegung – Das Problem der querela inofficiosi testamenti des testamentarisch bestellten tutor: D. 26.2.26.2	157
IV. Erste Ergebnisse	159

Vierter Teil: Außerjuristische Einflüsse

§ 13 Elemente der griechischen Fachlogik im Rahmen der Behandlung perplexer Rechtsfälle	160
I. Der Jurist arbeitet mit allgemeinen Termini der griechischen Fachlogik	163
1. D. 28.7.20 pr. und die chrysippeische Unmöglichkeit	163
2. D. 35.2.88 pr. und das stoische Logikverständnis	165
3. D. 34.5.28 (29) und die διαίρεσις-Methode	167
II. Der Jurist arbeitet mit Figuren aus der Sophistik	168
1. D. 28.7.16 und der διάλληλος λόγος	169
2. D. 47.2.32 pr.	170
a) und der κροκοδειλίτης S. 171 – b) und der ἀντιστρέφων S. 172	
3. D. 35.2.88 pr.	174
a) und der ψευδόμενος (λογος) S. 174 – b) und der ἄπορος/κροκοδειλίτης S. 176	
4. D. 50.17.65 (= D. 50.16.177) und der σωρίτης	177
III. Ergebnisse	178

Schluß

§ 14 Ergebnisse	180
I. Die Lösungen der Juristen – etwas Statistik	180
II. Die Lösungsmethoden und -begründungen	182
III. Besonderheiten einzelner Juristen und Epochen	187
IV. Nicht spezifisch juristische Aspekte in den Quellen zum casus perplexus . .	189

Anhang

§ 15 Analyse der Problemstellung und Entscheidungsfindung in D. 30.36 pr./1 unter Zuhilfenahme der Zeichensprache der Logistik	190
I. Die Variante des § 1	191
II. Die zweite Variante des pr.	196
III. Die perplexen Variante des pr.	198
Literaturverzeichnis	204
Sachregister	220
Quellenregister	223