

Institutionen des Deutschen Privatrechts

Von
Andreas Heusler



Erster Band



Duncker & Humblot *reprints*

Systematisches Handbuch der Deutschen Rechtswissenschaft.

Unter Mitwirkung

der Professoren **Dr. H. Brunner** in Berlin, **Dr. E. Brunnenmeister** in Halle, **Dr. O. Bülow** in Leipzig, **Dr. H. Degenkolb** in Tübingen, **Dr. V. Ehrenberg** in Rostock, **Dr. A. Franken** in Jena, des General-Procurators **Dr. J. Glaser** in Wien, der Professoren **Dr. A. Grawein** in Czernowitz, **Dr. A. Haenel** in Kiel, **Dr. R. Heinze** in Heidelberg, **Dr. A. Heusler** in Basel, **Dr. R. v. Jhering** in Göttingen, **Dr. P. Krüger** in Königsberg, **Dr. P. Laband** in Strassburg, **Dr. F. v. Martitz** in Tübingen, **Dr. E. Meier** in Halle, **Dr. Th. Mommsen** in Berlin, **Dr. F. Regelsberger** in Göttingen, **Dr. W. v. Rohland** in Dorpat, **Dr. A. Schmidt** in Leipzig, **Dr. R. Sohm** in Strassburg, **Dr. A. Wach** in Leipzig, **Dr. R. Wagner** in Leipzig, **Dr. B. Windscheid** in Leipzig

herausgegeben von

Dr. Karl Binding,

Professor in Leipzig.

Zweite Abtheilung, zweiter Theil, erster Band :

Heusler, Institutionen des Deutschen Privatrechts. Band I.



Leipzig,

Verlag von Duncker & Humblot.

1885.

Institutionen
des
Deutschen Privatrechts.

Von
Dr. Andreas Heusler.

Erster Band.



Leipzig,
Verlag von Duncker & Humblot.
1885.

Das Recht der Uebersetzung bleibt vorbehalten.

Pierer'sche Hofbuchdruckerei. Stephan Geibel & Co. in Altenburg.

Inhaltsverzeichnis.

	Seite
Einleitung.	
§ 1. 1. Die Aufgabe	1
§ 2. 2. Die Methode	6

Erstes Buch.

Die Rechtsbildung.

Erstes Kapitel. Die Rechtsquellen.

§ 3. 1. Gemeines und particuläres Recht	13
§ 4. 2. Verhältnis der Stammesrechte zu einander	19

Zweites Kapitel. Die Rechtskreise.

§ 5. 1. Land-, Stadt-, Lehn- und Hofrecht	23
§ 6. 2. Geschichtliche Entwicklung des Gegensatzes	28
§ 7. 3. Inhalt und Gegensätzlichkeit der Rechtskreise	32
§ 8. 4. Keine Standesrechte	37
§ 9. 5. Culturgeschichtliche Bedeutung	39
§ 10. 6. Ergebnis für die systematische Anordnung	42

Drittes Kapitel. Der Rechtsformalismus.

§ 11. 1. Die Stadien der inneren Entwicklung des Rechtes	45
§ 12. 2. Begriff und Umfang des Rechtsformalismus	49
3. Die Rechtsschablone.	
§ 13. a. Zeitbestimmungen	53
§ 14. b. Der Werth von Wort und That gegenüber dem Willen	60
§ 15. c. Der Schadenersatz	62
4. Die Rechtsplastik.	
§ 16. a. Denkweise und Sprache im Rechte	65
§ 17. b. Solennitäten und Symbole	68
§ 18. c. Festuca (wadia) und arrha	76
§ 19. d. Die Urkunde	86

Zweites Buch.

Die Rechtssubjecte.

	Seite
§ 20. Vorbemerkung. Munt und Gewere als Ausdruck der Scheidung von Rechtssubject und Rechtsobject	95

Erster Abschnitt.

Physische Personen.

Erstes Kapitel. Rechtsfähigkeit.

§ 21. I. Physische Erfordernisse	100
II. Einfluss der Munt auf die Rechtsfähigkeit.	
§ 22. A. Selbmunt	102
B. Die Munt als Gewalt über andere Personen.	
1. Wesen und Begriff der Munt.	
§ 23. a. Die Munt ein einheitlicher Rechtsbegriff	105
§ 24. b. Die Munt ein Gewaltbegriff	108
§ 25. 2. Juristisches Motiv der Munt	113
§ 26. 3. Fälle der Munt	120
4. Inhalt und rechtliche Wirkungen der Munt.	
§ 27. a. Die Munt in ihrer ursprünglichen Einheit	123
§ 28. b. Die Munt im Vasallenverhältnisse	130
§ 29. c. Vogteiverhältnisse	132
d. Hörigkeit.	
§ 30. α. Begriff der Hörigkeit	134
§ 31. β. Kopfzins	136
§ 32. γ. Erbgebühr	137
§ 33. δ. Ehebeschränkungen	142
III. Einfluss der Ausländerqualität auf die Rechtsfähigkeit.	
§ 34. A. Bei Angehörigen auswärtiger Staaten	144
§ 35. B. Bei den Juden	147
IV. Einfluss des Standes auf die Rechtsfähigkeit.	
§ 36. A. Stand und Standesrecht	153
§ 37. B. Ebenbürtigkeit	155
§ 38. C. Aelteste Gegensätze	160
D. Der Stand der freien Leute.	
§ 39. 1. Im Landrechte	162
§ 40. 2. Im Lehnrechte	171
E. Die nichtfreien Leute.	
§ 41. 1. Abstufungen	181
§ 42. 2. Rechtlicher Unterschied	186
V. Einfluss der bürgerlichen Ehre auf die Rechtsfähigkeit.	
§ 43. A. Rechtlosigkeit	190
§ 44. B. Ehrlosigkeit	196
§ 45. C. Echtlosigkeit	198

Zweites Kapitel. Handlungsfähigkeit.

§ 46.	I. Umfang und Schranken der Handlungsfähigkeit	199
§ 47.	II. Stellvertretung	203
§ 48.	III. Verträge zu Handen Dritter und Ordrepapiere	211
§ 49.	IV. Die Salmannen	215

Drittes Kapitel. Mehrheit physischer Personen.**(Gemeinderschaft und gesammte Hand.)**

§ 50.	I. Princip der gesammten Hand	223
§ 51.	II. Arten der Gemeinderschaft	227
§ 52.	III. Rechtswirkungen der Gemeinderschaft	236
§ 53.	IV. Juristische Construction	248

Zweiter Abschnitt.**Juristische Personen.**

§ 54.	Begriff	253
§ 55.	Ausscheidung der Familie von den juristischen Personen	258

Erstes Kapitel. Die Genossenschaften.**I. Landwirthschaftliche Genossenschaften.****A. Dorf- und Markgenossenschaften.**

§ 56.	1. Freie Dorf- und Markgenossenschaften	262
§ 57.	2. Grundherrliche Dorf- u. Markgenossenschaften	282
§ 58.	3. Trennung von Gemeinde und Nutzungsgenossenschaft	289
§ 59.	B. Genossenschaften zu speciellen landwirthschaftlichen Zwecken	293
§ 60.	II. Gewerbsgenossenschaften	298
§ 61.	III. Bergwerksgenossenschaften	302

Zweites Kapitel. Die Stadtgemeinden.

§ 62.	305
-------	-----------	-----

Drittes Kapitel. Der Fiscus.

§ 63.	308
-------	-----------	-----

Viertes Kapitel. Kirchliche Anstalten und Stiftungen.

§ 64.	1. Die kirchlichen Anstalten	314
§ 65.	2. Die Stiftungen	324

Drittes Buch.

Die Rechtsobjecte.

		Seite
§ 66.	Einleitung	329
	Erstes Kapitel. Die Sachen.	
§ 67.	I. Bewegliche und unbewegliche Sachen	331
	II. Unkörperliche Sachen.	
§ 68.	A. Die einzelnen Fälle	336
§ 69.	B. Juristische Begründung	341
	C. Die Reallasten.	
§ 70.	1. Rechtlicher Charakter der Reallasten	344
§ 71.	2. Arten der Reallasten	351
§ 72.	III. Hauptsache und Zubehörde	358
	IV. Dem Verkehre entzogene Sachen.	
§ 73.	A. Ursprüngliches Recht	364
§ 74.	B. Ausbildung der Regalität	368
	Zweites Kapitel. Obligationen.	
§ 75.	373
	Drittes Kapitel. Dingliche und persönliche Rechte.	
§ 76.	I. Existenz dieses Unterschiedes im deutschen Rechte	376
§ 77.	II. Das sog. jus ad rem	380
§ 78.	III. Das deutsche Klagensystem	384

Erläuterung der Abkürzungen.

- Aist. = Edictum Aistulphi in den Leges Langobardorum.
- Baur = Hessische Urkunden, herausg. von Baur. Darmstadt 1860 ff.
- Behrend = Lex Salica, herausg. von J. Behrend, nebst den Capitularien zur lex Salica bearb. von A. Boretius. Berlin 1874.
- Boretius = Capitularia Regum Francorum ed. Boretius. Monumenta Germaniae historica. Legum sectio II. tomus I. Hannover 1883. 4.
- Bréquigny-Pardessus = Diplomata, chartae, epistolae, leges aliaque instrumenta ad res Gallo-Francicas spectantia, prius collecta a de Bréquigny et la Porte du Theil, nunc nova ratione ordinata ed. J. Pardessus. II tomi. Lut. Par. 1843. fol.
- Brünner Schöffebuch s. Rössler.
- Cart. = Cartulaire.
- C. d. = Codex diplomaticus.
- C. d. Anhaltinus, herausg. von O. v. Heinemann. Dessau 1867 ff. 4.
- C. d. Francof. = Codex diplomaticus Moenofrancofurtanus, ed. Böhmer. Frankfurt a. M. 1836. 4.
- C. d. Fuldensis, herausg. von E. F. J. Dronke. Kassel 1850. 4.
- C. d. Langob. = Codex diplomaticus Langobardiae, Bd. 13 der Monumenta historiae patriae ed. jussu regis Caroli Alberti. Aug. Taur. fol.
- Cod. Cav. = Codex diplomaticus Cavensis ed. Morcaldi etc. La Cava. 4.
- Cod. Lauresh. = Codex Laureshamensis diplomaticus. Manhemii 1768. 4.
- DR = Deutsches Recht.
- Dsp = Der Spiegel deutscher Leute, herausg. von Ficker. Innsbr. 1859.
- Freyberg = Sammlung historischer Schriften und Urkunden von Frh. v. Freyberg. 5 Bände. Stuttg. und Tüb. 1827 ff. Das bayerische Landrecht in Bd. 4.
- Fumagalli = Codice diplomatico Sant' Ambrosiano delle carte etc. illustr. da Fumagalli. Milano 1805. 4.
- Gosl. Stat. = Die Goslarischen Statuten, hrsg. von Göschen. Berl. 1840.
- Grim. = Edictum Grimoaldi in den Leges Langobardorum.
- Gudenus = Codex diplomaticus anecdotorum res Mogontinas etc. illustrantium, ed. Gudenus. Gött. 1743 ff. 4.
- Gudenus, Syll. = Sylloge variorum diplomatiorum. 1728.
- Hach = Das alte lübische Recht, hrsg. von Hach. Lübeck 1839.
- Hallische Schöffeb. = Die Hallischen Schöffebücher, herausg. von G. Hertel. Erster Theil Halle 1882. Bd. 14 der Geschichtsquellen der Provinz Sachsen.
- Hamb. Stdtr. = Die ältesten Stadt-, Schiff- und Landrechte Hamburgs, herausg. von Lappenberg. Hamburg 1845.
- Henneb. UB. = Hennebergisches Urkundenbuch, hrsg. von Schöppach. Meiningen 1842 ff. 4.
- Hist. Frising. = Historia Frisingensis . . . a C. Meichelbeck. Aug. Vind.

1724. Die Nummern beziehen sich auf die Urkunden der pars instrumentaria des ersten Bandes.
- Homeyer = Des Sachsenspiegels zweiter Theil, nebst den verwandten Rechtsbüchern. Berlin 1842.
- J = Jahrbuch, Jahrbücher.
- KrV = Kritische Vierteljahrsschrift für Gesetzgebung und Rechtswissenschaft, herausg. von Pözl.
- Lex Alamannorum } in Pertz, Mon.
 Lex Baiwariorum } Germ. histor. Le-
 Lex Burgundionum } gum tomus III.
 Lex Frisionum }
- Leges Langobardorum in Pertz, Mon.
 Germ. hist. legum tomus IV.
- Lex Salica s. Behrend.
- Lex Ribuaria } in Pertz, Mon. Germ.
 Lex Saxonum } hist. Leg. tomus V.
 Lex Thuringorum }
- Lex Wisigothorum in Walter, Corpus
 juris Germanici tomus I.
- Lib. Pap. = Liber Papiensis ed. Bo-
 retius in Pertz, Mon. Germ. historica
 Legum tom. IV.
- Liutpr. = Edictum Liutprandi in den
 Leges Langobardorum.
- Lüb. R. s. Hach.
- Lupi = Codex diplomaticus civitatis et
 ecclesiae Bergomatis. II tomi. Berg.
 1784. fol.
- Magd. Fr. = Die Magdeburger Fragen,
 hrsg. von Behrend. Berlin 1865.
- Martene et Durand = Collectio vete-
 rum scriptorum et monumentorum
 amplissima. 9 vol. Paris 1724 ff.
 fol.
- Mon. Bo. = Monumenta Boica. Monach.
 1763 ff. 4.
- Mone, Z = Zeitschrift für die Ge-
 schichte des Oberrheins.
- MR. UB. = Urkundenbuch zur Ge-
 schichte der . . . mittelhheinischen
 Territorien, hrsg. von Beyer. 3 Bde.
 Koblenz 1860 ff.
- Muratori, Ant. It. = Antiquitates
 Italicae medii aevi. VI vol. Mediol.
 1738 ff. fol.
- NR. UB. = Urkundenbuch für die Ge-
 schichte des Niederrheins, hrsg. von
 Lacomblet. 4 Bde. Düsseld. 1840 ff. 4.
- Oelrichs = Sammlung alter u. neuer
 Gesetzbücher der Stadt Bremen, hrsg.
 von Oelrichs. Bremen 1771. 4.
- Ortloff = Das Rechtsbuch nach
 Distinctionen, herausg. von Ortloff.
 (Sammlung deutscher Rechtsquellen
 von O. Bd. 1.) Jena 1836.
- Pérard = Recueil de plusieurs pièces
 curieuses servant à l'histoire de Bour-
 gogne. Paris 1664. fol.
- Pertz = Monumenta Germaniae histo-
 rica. Legum tomus I.—V. Hannover
 1835 ff. fol.
- K. Pertz = Monumenta Germaniae
 historica. Diplomatum imperii tom. I.
 Hannover 1872. fol.
- M = Diplomata Merovingica.
- A = Diplomata maiorum domus e
 stirpe Arnulforum.
- Pr R = Privatrecht.
- RB. = Rechtsbuch.
- RB. nach Dist. s. Ortloff.
- Reg. Westf. = Regesta historiae West-
 faliae, bearb. von Erhard. 2 Bde.
 Münster 1847. 4.
- Remling = Urkundenbuch zur Ge-
 schichte der Bischöfe zu Speier.
 Speier 1852.
- Richtst. Landr. = Der Richtsteig
 Landrechts, herausg. von Homeyer.
 Berlin 1857.
- Richtst. Lehn r. = Der Richtsteig
 Lehnrechts in Homeyer's Sachsen-
 spiegel, zweiter Theil Bd. 1.
- Ried = Codex diplomaticus episcopatus
 Ratisbonensis ed. Ried. II tomi.
 Ratisb. 1816.
- Rössler = Die Stadtrechte von Brünn
 aus dem 13. u. 14. Jahrhundert, hrsg.
 von Rössler. Prag 1852.
- Roth. = Edictum Rothari in den Leges
 Langobardorum.
- Rozière = Recueil général des for-
 mules usitées dans l'empire des Francs
 du 5. au 10. siècle. 3 tomes. Paris
 1859 ff.

- Schröder u. Lörsch = Urkunden zur Geschichte des deutschen Rechts, hrsg. von R. Schröder u. H. Lörsch. 2. Aufl. Bonn 1881.
- Schwsp (L.) = Der Schwabenspiegel, hrsg. von Frh. v. Lassberg. Tübingen 1840.
- Schwsp (W.) = Das Landrecht des Schwabenspiegels, hrsg. von Wackernagel. Zürich 1840.
- Ssp = Des Sachsenspiegels erster Theil oder das sächsische Landrecht, hrsg. von Homeyer. 3. Aufl. Berlin 1861.
- Ssp Lehn r. = Das sächsische Lehnrecht in Homeyers Sachsenspiegel, zweiter Theil Bd. 1.
- Syst. Sch.-R. = Das Magdeburg-Breslauer systematische Schöffenrecht, hrsg. von Laband. Berlin 1863.
- Trad. Corb. = Traditiones Corbeienses, hrsg. von P. Wigand. Leipzig 1843.
- Trad. Garst., Trad. Richersp. = Traditiones Garstenses und Richerspergenses im UB. des Landes ob der Enns. Bd. 1.
- Trad. Wissenb. oder Wizenb. = Traditiones possessionesque Wizenburgenses ed. Zeuss. Spirae 1842. 4.
- Trouillat = Monuments de l'histoire de l'ancien évêché de Bâle, publ. par Trouillat. Porrentruy 1852 ff.
- UB. = Urkundenbuch.
- UB. Augsburg = Urkundenbuch der Stadt Augsburg, herausg. von Meyer. Augsburg. 1874. 4.
- UB. St. Gallen = Urkundenbuch der Abtei St. Gallen, hrsg. von Wartmann. Zürich 1863 ff. 4.
- UB. Strassburg = Urkundenbuch der Stadt Strassburg Bd. 1, herausg. von Wiegand. Strassb. 1879. 4.
- UB. Westfalen (Seibertz) = Urkundenbuch zur Landes- und Rechtsgeschichte des Herzogthums Westfalen, hrsg. von Seibertz. Arnberg 1839 ff.
- Wasserschleben = Sammlung deutscher Rechtsquellen, herausg. von Wasserschleben. 1. (einziger) Band. Giessen 1860.
- Westf. UB. (Wilmans) = Westfälisches Urkundenbuch, Bd. 3, hrsg. von Wilmans. Münster 1871. 4. (Die zwei ersten Bände sind die Regesta Westfaliae von Erhard.)
- Wirt. UB. = Württembergisches Urkundenbuch, hrsg. vom kgl. Staatsarchiv in Stuttgart. Stuttg. 1849 ff. 4.
- Z f. DR = Zeitschrift für deutsches Recht, hrsg. von Reyscher u. Wilda.
- Z f. HR = Zeitschrift für das gesammte Handelsrecht, hrsg. von Goldschmidt.
- Z f. RG = Zeitschrift für Rechtsgeschichte, hrsg. von Rudorff u. s. f.
- Z f. schweiz. R = Zeitschrift für schweizerisches Recht, hrsg. von Schnell u. s. f.
- Z f. schweiz. RQ = Zeitschrift für schweizerische Rechtsquellen, hrsg. von Schauberg.
- Z f. vgl. RW = Zeitschrift für vergleichende Rechtswissenschaft, hrsg. von Bernhöft u. a.
- Zeumer = Monumenta Germaniae historica. Legum sectio V. Formulae, ed. Zeumer. Hannover 1882. 4.

Einleitung.

§ 1. 1. Die Aufgabe.

Was wir die christlich germanische Weltanschauung des Mittelalters nennen, ist kaum auf irgend einem Gebiete des deutschen Culturlebens zu schärferem Ausdrucke gelangt als auf dem des Rechtes. In den mannigfachsten Wendungen leihen die Rechtsaufzeichnungen dem Gedanken Worte, dass „Recht die Unterscheidung zwischen gut und böse und die natürliche Erkenntnis Gottes ist“¹, ja wie eine wehmüthige Sehnsucht nach dem verlorenen Paradiese, wie ein Seufzen der Creatur nach der Gerechtigkeit und der Wahrheit ihres Schöpfers klingt es durch die Rechtsbücher des Mittelalters hindurch, und in Bilderhandschriften derselben tritt uns auf den vordersten Blättern das erste Menschenpaar mit der Schlange unter dem Baume der Erkenntnis vor Augen, erinnernd an jenes todbringende Wort: Ihr werdet sein wie Gott und wissen was gut und böse ist. So wenig ist diese Verheissung des Vaters der Lüge in Erfüllung gegangen, der Mensch wie Gott geworden, selbst Recht und Gerechtigkeit, dass sich der nach Zeit und Inhalt ersten Rechtsaufzeichnung des deutschen Mittelalters mit übermächtiger Gewalt die Klage um die verlorene Gottgleichheit vor allem Anfange aufdrängt. Gott ist selbst das Recht, so hebt der Sachsenspiegel an, der Mensch aber hat im Paradiese Gott den Gehorsam gebrochen uns allen zu Schaden, und darum gingen wir irre als die hirtenlosen Schafe. Aber, fährt er fort, Gott hat uns erlöst und hat uns geladen, sein Recht und sein Gebot zu halten. Von Gott kommt, was von Recht auf Erden ist; und mag auch noch so viel Unrecht für Recht gehalten werden, es kommt nicht von Gott, sondern von unrechter Gewalt (vgl. Ssp III 42).

¹ Ostfries. Landrecht III 103. Vgl. überhaupt Graf und Dietherr, Deutsche Rechtssprichwörter S 6 ff.

Wie es nun schon für jedes Volk und für jede Zeit unzweifelhaft wahr ist, was Ranke ausgesprochen, dass es überhaupt keine menschliche Thätigkeit von wahrhaft geistiger Bedeutung giebt, die nicht in einer mehr oder minder bewussten Beziehung zu Gott ihren Ursprung hätte, und dies bei dem deutschen Volke vielleicht besonders sichtbar hervortritt, weil, nach desselben Schriftstellers Ausdruck, nichts mächtiger in Deutschland war als der religiöse Gedanke, so ist uns die eben hervorgehobene Rechtsanschauung des Mittelalters der sichere Zeuge dafür, dass auch auf dem Gebiete des deutschen Rechts und der deutschen Rechtsbildung das Gefühl dieses göttlichen Ursprungs und dieses Zusammenhangs mit Gott lebendig pulsierte. Naturgemäss tritt dies in den verschiedenen Theilen des Rechtes mehr oder weniger sichtbar oder verhüllt zu Tage; das Staatsrecht hat in dem Ideale der Aufrichtung eines universellen Gottesreiches auf Erden der Weltanschauung jener Zeit, die in der Wiedervereinigung mit Gott als dem Ziele der Menschheit gipfelt, den intensivsten Ausdruck gegeben; das Privatrecht hat an sich schon weniger Anlass, solche ideale Probleme hervorzukehren, es wird mit seinem auf die praktischen Bedürfnisse gerichteten Blicke immer auch eine grössere Nüchternheit bewahren, aber es kann sich doch von dem herrschenden Grundgedanken nicht absolut loslösen, es gilt gleichfalls als „Eingebung des Gottesgeistes, der das Gute liebt und das Böse lässt“².

Daraus entnehme ich nun für die hier vorliegende Aufgabe das eine: wo das Wesen des Rechtes so tief und ernst erfasst wird, muss sich nothwendig auch der Rechtsgedanke in einem einheitlich abgeschlossenen, in sich vollkommenen Ganzen offenbaren. Denn Gott ist vollkommen, und ist Gott das Recht, so kann auch dieses nicht zufälliges Stückwerk sein, und wie dem Menschen als höchstes Ziel gesetzt ist, zu wachsen in der Erkenntnis Gottes bis zur Vollkommenheit der göttlichen Grösse, so wird auch ein Volk, so lange der Glaube an den göttlichen Ursprung des Rechtes in ihm lebt, in der Rechtsbildung auf allen Gebieten, dem des Privatrechts sowohl wie des öffentlichen Rechtes, das zusammenhängende, planvolle Walten und Wirken des göttlichen Geistes erkennen und zu verwirklichen suchen.

Aber da finden wir uns nun eben vor die Frage gestellt, ob es das deutsche Volk überhaupt zu einem wahrhaft einheitlichen, harmonischen Aufbau seines Privatrechtes gebracht habe, namentlich ob seine Rechtsbegriffe geläutert und fest genug gefasst gewesen seien, um die Grundlage eines in sich zusammenhängenden Rechtsorganismus

² v. Richthofen, Fries. RQ (westerlauwersches Landrecht) S 434.

abzugeben, der jetzt einer wissenschaftlichen Gestaltung als System fähig wäre. Der heutige Stand der germanistischen Rechtswissenschaft gestattet uns kaum eine zuversichtlich bejahende Antwort. Zwar das deutsche Privatrecht erscheint uns jetzt nicht mehr als das dürftige, unvollständige, zusammenhangslose, der Willkür und dem Zufalle anheimgegeben gewesene Conglomerat vereinzelter Rechtssätze, als welches es noch Anfangs dieses Jahrhunderts sich darbot, an die Stelle der vereinzelter Rechtssätze sind Rechtsformen und Rechtsinstitute getreten; aber auch diese stehen noch vielfach in ihrem Wesen schwankend, verschwommen vor unsern Augen, man denke nur an Genossenschaften, Gesamteigentum, Reallasten und vieles andere, und man erhält oft den Eindruck, als sei das deutsche Recht nie zu einer sicheren Begriffsbildung gelangt und für die wichtigsten Verhältnisse in einer vagen Terminologie stecken geblieben, die, einer festen Grundlage entbehrend, auch keine sichere Durchführung principieller Begriffe habe aufkommen lassen, beispielsweise im Verfangenschaftsrechte, in der Succession des Erben, in der Behandlung der Ehefrau als Erbin bezüglich ihres Eingebrauchten oder der Gerade, und in so manchem anderen. So verflüchtigt sich schliesslich das Privatrecht des deutschen Mittelalters doch wieder in eine Summe von Einzelercheinungen, die durch kein inneres Band zusammengehalten sind, und eines Principis ist man sich, so scheint es, auch oft bei solchen Einzelercheinungen so wenig bewusst, dass es, wenn überhaupt vorhanden, doch in der particularrechtlichen Zersplitterung sofort verloren geht³.

Auf wissenschaftlichem Gebiete ist die Wirkung dieser Ansicht jedenfalls bis auf den heutigen Tag die gewesen, dass noch nie der Versuch ist gemacht worden, das deutsche Recht des Mittelalters in einem zusammenhängenden, vollständigen Systeme darzustellen. Denn die Lehrbücher der Rechtsgeschichte behandeln das Privatrecht ausnahmslos fragmentarisch, und das, was heutzutage unter dem Namen des deutschen Privatrechtes den Gegenstand der akademischen Vorlesungen und der vielen Lehr- und Handbücher bildet, giebt auch wiederum nicht das reine deutsche Recht in originalem Aufbau und abgerundetem System, sondern bloß den stückweise übrig gebliebenen

³ Darauf kommt hinaus, was Stobbe öfter hervorhebt, z. B. Reurecht und Vertragsschluss, Z f. RG XIII 217: „Ein in sich geschlossenes System kann weder nach der Natur unserer Quellen noch nach der Art der mittelalterlichen Rechtsentwicklung erwartet werden.“ Eintreten des Erben im Jahrb. d. gem. d. R V 339: „Es fehlte an einem durchschlagenden Princip und es gab in den verschiedenen Quellen nur eine Reihe von Regeln über die einzelnen Fälle, welche sich keinem allgemeinen Gedanken unterordnen lassen.“