

Ursula Floßmann

Österreichische  
Privatrechtsgeschichte

Sechste, aktualisierte Auflage

2008

SpringerWienNewYork

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XIX
-----------------------------	-----

## Erster Teil

### Einleitung

<b>I. Aufgabe der österreichischen Privatrechtsgeschichte</b> .....	2
<b>II. Dimensionen der österreichischen Privatrechtsgeschichte</b> .....	3
<b>III. Rechtsquellen</b> .....	4
A. Älteres Recht .....	4
1. Heimisches Partikularrecht .....	4
2. Römisches Recht .....	7
3. Kanonisches Recht .....	7
B. Neuzeitliche Rechtsentwicklung .....	9
1. Rezeption .....	9
2. Usus modernus pandectarum .....	10
3. Frühneuzeitliche Gesetzgebung .....	11
4. Das Naturrecht und die Naturrechtskodifikationen .....	13
5. Exegetik und Pandektistik des 19. Jhs. ....	16
C. Die Entwicklung im 20. Jh. ....	18

## Zweiter Teil

### Personen- und Familienrecht

<b>I. Die Rechtsfähigkeit des Menschen</b> .....	19
A. Geltende Rechtsgrundsätze .....	19
1. Angeborene Rechte .....	19
2. Fähigkeit zum Rechtserwerb .....	19
3. Beginn und Ende der Rechtsfähigkeit .....	20
B. Historische Entwicklung .....	21
1. Beginn der Rechtsfähigkeit .....	22
a) Älteres Recht .....	22
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung .....	22
2. Beschränkung der Rechtsfähigkeit .....	23
a) Unfreie .....	23
b) Stände .....	24
aa) Adelsstand .....	24
bb) Bürgerstand .....	25
cc) Bauernstand .....	25
c) Frauen .....	26
d) Fremde .....	29
e) Ketzer und Andersgläubige .....	29

f) Ehre . . . . .	30
3. Von der beschränkten Rechtsfähigkeit zur allgemeinen Rechtsfähigkeit . . . . .	30
4. Ende der Rechtsfähigkeit . . . . .	33
a) Tod . . . . .	33
b) Todesbeweis und Todeserklärung . . . . .	33
c) Vorzeitiger Verlust der Rechtsfähigkeit . . . . .	35
aa) Friedlosigkeit und Acht . . . . .	35
bb) Bürgerlicher Tod . . . . .	35
cc) Klostertod . . . . .	36
<b>II. Die Handlungsfähigkeit des Menschen</b> . . . . .	36
A. Geltende Rechtsgrundsätze der Geschäftsfähigkeit . . . . .	37
1. Der Einfluß des Alters auf die Geschäftsfähigkeit . . . . .	37
2. Der Einfluß der geistigen (psychischen) Gesundheit auf die Geschäftsfähigkeit . . . . .	38
B. Die historische Entwicklung der Geschäftsfähigkeit . . . . .	39
1. Altersbedingte Schranken der Geschäftsfähigkeit – Munt . . . . .	39
a) Älteres Recht . . . . .	39
aa) Altersstufen . . . . .	39
bb) Munt (väterliche Gewalt) . . . . .	40
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	41
aa) Altersstufen . . . . .	41
bb) Volljährigerklärung (Jahrgebung, venia aetatis) . . . . .	42
cc) Altersvormundschaft . . . . .	42
dd) Vermögensverwaltung . . . . .	44
2. Geschlechtsvormundschaft . . . . .	45
3. Die Geschäftsfähigkeit im Hinblick auf die geistige Gesundheit . . . . .	46
a) Älteres Recht . . . . .	46
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	47
4. Körperliche Gebrechen . . . . .	48
<b>III. Die Deliktsfähigkeit</b> . . . . .	48
A. Geltende Rechtsgrundsätze . . . . .	48
B. Historische Entwicklung . . . . .	49
<b>IV. Die juristische Person</b> . . . . .	50
A. Die juristische Person im modernen Recht . . . . .	50
B. Historische Entwicklung . . . . .	51
1. Älteres Recht . . . . .	52
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	55
a) Gemeines Recht . . . . .	55
b) Naturrecht . . . . .	56
c) Modernes Recht . . . . .	57
<b>V. Die Familie</b> . . . . .	59
<b>1. Abschnitt: Allgemeines</b> . . . . .	59
A. Grundzüge des modernen Familienrechts . . . . .	59
1. Der Regelungsbereich des Familienrechts . . . . .	59
2. Das Familienrecht in der sozialen Ordnung . . . . .	61
a) Familie als Sozialgebilde . . . . .	61
b) Familie als Rechtsgebilde . . . . .	61
B. Familie und Verwandtschaft in der rechtshistorischen Entwicklung . . . . .	62
1. Familienbegriff . . . . .	63
2. Rechtsformen der Familie . . . . .	63
a) Ma. Familienmodelle . . . . .	64
aa) Munt . . . . .	64
bb) Großfamilie (Sippe) . . . . .	65

cc) Sondërfamilie (Haus) . . . . .	66
dd) Christliche Familie . . . . .	68
b) Neuzeitliche Familienmodelle . . . . .	68
aa) Polizeistaatliche Familie . . . . .	68
bb) Vernunftrechtliche Familie . . . . .	69
cc) Bürgerlich-liberale Familie . . . . .	70
dd) Nationalsozialistische Familie . . . . .	71
ee) Partnerschaftliche Familie . . . . .	72
<b>2. Abschnitt: Eherecht</b> . . . . .	72
A. Grundzüge des modernen Eherechts . . . . .	72
B. Das Eherecht in der rechtshistorischen Entwicklung . . . . .	75
1. Allgemeines . . . . .	75
2. Eheschließungsrecht . . . . .	76
a) Älteres Recht . . . . .	76
aa) Muntehe (Sippenvertragsehe; Kaufehe) . . . . .	76
bb) Eheähnliche Lebensgemeinschaften . . . . .	78
b) Kirchliches Recht . . . . .	78
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	80
aa) Allgemeines . . . . .	80
bb) Staatliche Ehegesetzgebung . . . . .	81
cc) ABGB 1811 . . . . .	82
dd) Konkordat 1855 . . . . .	82
ee) Notzivilehe . . . . .	83
ff) „Dispensehen“ . . . . .	84
gg) Konkordat 1934 . . . . .	85
hh) „Deutsches“ Ehegesetz . . . . .	85
3. Ehefähigkeit . . . . .	85
4. Ehehindernisrecht . . . . .	87
a) Älteres Recht . . . . .	87
b) Kirchliches Recht . . . . .	88
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	88
5. Ehescheidungsrecht . . . . .	89
a) Älteres Recht . . . . .	90
b) Kirchliches Recht . . . . .	90
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	91
6. Persönliche Rechtswirkungen der Ehe . . . . .	92
a) Älteres Recht . . . . .	92
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	93
7. Eheliches Güterrecht . . . . .	95
a) Ordnungsprinzipien . . . . .	95
aa) Vertragsrecht – gesetzlicher Güterstand . . . . .	95
bb) Zweckbestimmung . . . . .	97
b) Älteres Recht . . . . .	97
aa) Gewere zur rechten Vormundschaft – Beisitz . . . . .	97
bb) Leibgedinge (Leibzucht) . . . . .	98
cc) Heiratsgaben . . . . .	98
dd) Vermögensgemeinschaften . . . . .	99
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung . . . . .	101
<b>3. Abschnitt: Rechtsverhältnisse zwischen Eltern und Kindern</b> . . . . .	104
A. Grundzüge des modernen Kindschaftsrechts . . . . .	104
B. Das Kindschaftsrecht in der rechtshistorischen Entwicklung . . . . .	108
1. Eigenwert des Kindes . . . . .	108
2. Rechtsverhältnis zwischen Eltern und ehelichen Kindern . . . . .	109
a) Eheliche Abstammung . . . . .	109

aa) Älteres Recht	109
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	109
b) Die Rechtsstellung des ehelichen Kindes	110
aa) Älteres Recht	110
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	111
3. Rechtsverhältnis zwischen Eltern und unehelichen Kindern	114
a) Älteres Recht	114
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	115
4. Legitimation	117
a) Älteres Recht	118
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	118
5. Adoption	119
a) Älteres Recht	119
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	119
c) Pflegeverhältnis	121
<b>4. Abschnitt: Vormundschaft und Kuratel</b>	122
A. Grundzüge des modernen Rechts	122
B. Das Vormundschaftsrecht in der rechtshistorischen Entwicklung	122
1. Älteres Recht	122
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	123
C. Das Kuratelsrecht in der rechtshistorischen Entwicklung	127

### Dritter Teil

#### Sachenrecht

<b>I. Allgemeines</b>	129
A. Grundzüge des modernen Sachenrechts	129
B. Strukturen der historischen Entwicklung	131
1. Einleitung	131
2. Gewere – Besitz – dingliches Recht	132
a) Älteres Recht	132
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	133
3. Objekte des Sachenrechts	135
a) Sachbegriff	136
b) Sacheinteilungen	137
aa) Älteres Recht	137
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	138
c) Sachverbindung	139
aa) Älteres Recht	139
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	140
4. Systeme des Sachenrechts	141
a) Älteres Recht	141
aa) Fahrnisgewere	142
bb) Liegenschaftsgewere	143
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	144
5. Das Grundbuch	145
a) Entwicklung	145
b) Einrichtung des Grundbuchs	148
c) Prinzipien des Grundbuchsrechts	148
aa) Eintragungsgrundsatz	148
bb) Vertrauensgrundsatz (materielles Publizitätsprinzip)	149
cc) Prioritätsprinzip	150
dd) Andere Prinzipien	151

d) Bücherliche Eintragungen	152
6. Kausalität der sachenrechtlichen Verfügung	152
a) Älteres Recht	153
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	153
<b>II. Erscheinungsformen des Sachenrechts</b>	154
A. Eigentumsrecht	154
1. Eigentumsverständnis im modernen Recht	154
2. Eigentumsbegriff im historischen Wandel	155
a) Älteres Recht	155
b) Gemeines Recht	156
c) Naturrechtliche Eigentumsauffassung	157
d) Liberale Eigentumsauffassung	157
e) Soziale Eigentumsauffassung	158
3. Eigentumsbeschränkungen	159
a) Verbands- und Herrschaftsrechte	159
b) Nachbarrechte	160
c) Veräußerungs- und Belastungsverbot	162
4. Eigentumsarten	162
a) Gemeinschaftliches Eigentum	163
aa) Älteres Recht	163
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	164
b) Treuhandeigentum	165
aa) Älteres Recht	166
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	166
c) Vollständiges – geteiltes Eigentum	167
d) Wohnungseigentum	168
5. Erwerb des Eigentumsrechts	169
a) Eigentuserwerb an Liegenschaften	170
aa) Ursprünglicher Erwerb	170
bb) Abgeleiteter Erwerb	171
b) Eigentuserwerb an Fahrnis	173
aa) Ursprünglicher Erwerb	173
bb) Abgeleiteter Eigentuserwerb an Fahrnis	177
6. Besondere Eigentuserwerbsarten an Liegenschaften und Fahrnis	178
a) Ersitzung – Verschweigung	178
b) Enteignung	180
c) Eigentuserwerb vom Nichtberechtigten	181
7. Eigentumsschutz	183
B. Die beschränkt dinglichen Rechte	184
1. Das Pfandrecht	184
a) Grundzüge des modernen Pfandrechts	184
b) Das Pfandrecht in der rechtshistorischen Entwicklung	185
aa) Das Liegenschaftspfandrecht	185
bb) Das Fahrnispfandrecht	190
cc) Pfandrecht an Rechten	192
dd) Zurückbehaltungsrecht (Retentionsrecht)	193
2. Die Dienstbarkeiten	194
a) Grundzüge des modernen Rechts	194
b) Die Dienstbarkeiten in der rechtshistorischen Entwicklung	194
aa) Grunddienstbarkeiten	195
bb) Persönliche Dienstbarkeiten	196
3. Die Reallasten	198
a) Grundzüge des modernen Rechts	198
b) Die Reallasten in der rechtshistorischen Entwicklung	199
aa) Älteres Recht	199

bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	200
cc) Einzelne Reallasten	201
4. Das Baurecht	203
a) Grundzüge des modernen Rechts	203
b) Das Baurecht in der rechtshistorischen Entwicklung	203
5. Historische Sonderformen	204
a) Leihrechte	204
aa) Allgemeine Entstehungsgeschichte	205
bb) Die bäuerliche Leihe	206
cc) Die städtische Leihe	208
dd) Die ritterliche Leihe (Lehn)	209
b) Nöherrechte	209
aa) Älteres Recht	210
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	210

## Vierter Teil

### Schuldrecht

<b>I. Allgemeines</b>	212
A. Grundzüge des modernen Schuldrechts	212
B. Strukturen der rechtshistorischen Entwicklung	214
1. Entstehung und Ausbildung des Schuldrechts	214
a) Älteres Recht	214
b) Ma. Stadtrecht	215
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	215
aa) Gemeines Recht	215
bb) Naturrecht	216
cc) Pandektistik	217
dd) Weiterentwicklung im 20. Jh.	219
2. Schuld und Haftung	219
a) Älteres Recht	220
aa) Haftungsbegründung	220
bb) Haftungsformen	221
b) Ma. Stadtrecht	221
c) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	222
3. Verjährung	223
4. Typenvielfalt	224
a) Älteres Recht	225
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	225
5. Systematik des Schuldrechts	226
<b>II. Schuldverhältnisse</b>	226
A. Einseitiges Rechtsgeschäft	226
1. Älteres Recht	227
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	227
B. Der Vertrag	228
1. Allgemeines Vertragsrecht	228
a) Schuld begründung	228
aa) Älteres Recht	229
bb) Ma. Stadtrecht	230
cc) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	230
b) Mangelhafte Willensbildung	231
aa) Älteres Recht	232
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	232
c) Leistungsstörungen	235

aa) Nachträgliche Unmöglichkeit der Leistung	235
bb) Verzug	238
d) Erlöschen der Schuld	240
aa) Erfüllung	240
bb) Hinterlegung	241
cc) Leistung an Erfüllungstatt	242
dd) Kompensation	242
e) Umänderung der Rechte und Verbindlichkeiten	244
aa) Novation	244
bb) Vergleich	245
cc) Zession	245
dd) Anweisung (Assignment)	247
ee) Schuldübernahme	248
f) Befestigung der Rechte und Verbindlichkeiten	249
aa) Bürgschaftsvertrag	249
bb) Pfandbestellungsvertrag (Pfandversprechen)	252
g) Gemeinschaftliche Schuldverhältnisse	252
aa) Älteres Recht	253
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	253
2. Vertragstypen im rechtshistorischen Vergleich	254
a) Schenkungsvertrag	254
aa) Älteres Recht	254
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	254
b) Verwahrungsvertrag	255
aa) Älteres Recht	256
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	256
c) Leihevertrag	257
aa) Älteres Recht	257
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	258
d) Darlehensvertrag	258
aa) Älteres Recht	259
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	259
e) Bevollmächtigungsvertrag	261
aa) Älteres Recht	262
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	262
f) Tauschvertrag – Kaufvertrag	264
aa) Älteres Recht	265
bb) Ma. Stadtrecht	266
cc) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	267
dd) Gewährleistung	269
ee) Preisgefahr	274
g) Miet- und Pachtvertrag	275
aa) Miete	276
bb) Pacht	279
h) Dienstvertrag	279
aa) Älteres Recht	280
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	281
i) Werkvertrag	284
aa) Älteres Recht	284
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	285
j) Gesellschaftsvertrag	286
k) Wette und Spiel	288
aa) Älteres Recht	288
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	289
l) Leibrentenvertrag	289



m) Versicherungsvertrag	290
aa) Älteres Recht	291
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	292
C. Gesetzliche Schuldverhältnisse	292
1. Schadenersatzrecht	293
a) Haftung für eigenes Handeln	295
aa) Älteres Recht	295
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	296
b) Haftung für fremde Personen	297
aa) Älteres Recht	297
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	298
c) Haftung für Sachen und Tiere	299
aa) Älteres Recht	299
bb) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	299
d) Weiterentwicklung des Schadenersatzrechts nach dem ABGB 1811	300
2. Bereicherungsrecht	303
3. Geschäftsführung ohne Auftrag	304

## Fünfter Teil

### Erbrecht

<b>I. Grundzüge des modernen Erbrechts</b>	306
A. Begriff und Regelungsbereich	306
B. Das Erbrecht in der sozialen Ordnung	307
1. Die sozialpolitische Bedeutung des Erbrechts	307
2. Das Erbrecht als verfassungsgesetzlich gewährleistetes Recht	309
3. Das Erbrecht als privates Recht	309
a) Erbrecht – Familienrecht	310
b) Erbrecht – Eigentumsrecht	310
c) Die Eingliederung des Erbrechts im Privatrechtssystem	310
C. Gestaltungsmodelle des Erbrechts	311
1. Allgemeine Erbfähigkeit	312
2. Gewillkürte Erbfolgeordnung	313
3. Gesetzliche Erbfolgeordnung	313
a) Verwandtenerbfolge	314
b) Ehegattenerbrecht	315
4. Pflichtteilsrecht	315
5. Aufsplitterung des Nachlasses in verschiedene Vermögensmassen	317
D. Der Erbschaftserwerb	317
<b>II. Das Erbrecht in der rechtshistorischen Entwicklung</b>	318
A. Einleitung	318
B. Erbfolge unter ehelichen Verwandten	319
1. Älteres Recht	320
a) Prinzip der Anwachsung	320
b) Gewohnheitsrechtliche Verteilungs- und Erbfolgeordnungen	320
aa) Spezialsukzession	321
bb) Erbrechtliche Benachteiligung der Frau	322
cc) Ausschluß der Aszendenten von der Erbfolge	323
dd) Herkunft des Vermögens als erbrechtliches Prinzip	323
ee) Die Parentel als Ordnungsprinzip	324
c) Rechtsstellung der geborenen Erben	325
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	325
a) Weitergeltung des heimischen Gewohnheitsrechts	325
aa) Repräsentationsrecht	326

bb) Ausschuß* der Aszendenten und der Seitenverwandten in aufsteigender Linie von der Erbfolge	327
cc) Das Erbrecht der Frauen im Herrenstand und Adel	327
b) Übernahme des gemeinen Rechts	328
c) Naturrecht	329
C. Erbfolge unter unehelichen Verwandten	330
1. Älteres Recht	330
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	330
D. Ehegattenerbrecht	332
1. Ehegüterrecht als funktionelles Ehegattenerbrecht	332
a) Beisitz der Witwe	333
b) Rechtsgeschäftlich begründete Vermögensgemeinschaft	333
c) Leibzucht (Leibgedinge)	333
d) Gewohnheitsrechtliches Vermächtnis der Fahrhabe	334
2. Ansätze zur Ausgestaltung eines Ehegattenerbrechts	335
3. Rezeption des gemeinen Ehegattenerbrechts im 18. Jh.	336
E. Gewillkürte Erbfolge	338
1. Älteres Recht	338
a) Entstehungsbedingungen der gewillkürten Erbfolge	338
aa) Totenteil – Seelgerüstiftung	339
bb) Freiteilsrecht	339
cc) Vergabungen von Todes wegen	340
dd) Verfügungen von Todes wegen	341
b) Ma. Testament	343
aa) Sachliche Grenzen der Testiermöglichkeit	343
bb) Erbauseinandersetzung	344
cc) Verteilungstestament	345
dd) Testamentsvollstrecker	345
ee) Unwiderruflichkeitserklärung	346
ff) Zustimmungsklauseln	346
gg) Körperliche Gesundheit	346
hh) Formerfordernisse	347
c) Ma. Erbvertrag	347
aa) Erbverbrüderungen (Konfraternität)	348
bb) Ehegemächt	348
cc) Erbverzicht	349
dd) Einkindschaft	349
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	350
a) Nebeneinander von gewillkürter und gesetzlicher Erbfolge	350
b) Testierfähigkeit	350
c) Testament – Kodizill	351
d) Erbvertrag	352
e) Pflichtteilsrecht	353
f) Substitution – Fideikomnisse – Legate	356
aa) Substitution	356
bb) Fideikommiß	357
cc) Vermächtnis	358
F. Erbfähigkeit	358
1. Älteres Recht	358
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung	359
G. Der erblose Nachlaß	360
H. Die rechtliche Stellung des Erben	362
1. Erbengemeinschaft	362
a) Älteres Recht	362
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung	363

---

2. Erbenhaftung <sup>2</sup> .....	363
a) Älteres Recht .....	363
b) Neuzeitliche Rechtsentwicklung .....	364
I. Der Erwerb der Erbschaft .....	365
1. Älteres Recht .....	366
a) Anwachsungsprinzip .....	366
b) Prinzip des unmittelbaren Erbanfalls – „Der Tote erbt den Lebendigen“ .....	366
c) Förmliche Besitzergreifungs- und Einweisungshandlungen .....	366
d) Förmliche Ausschlagungshandlungen .....	367
e) Recht des „Dreißigsten“ .....	367
2. Neuzeitliche Rechtsentwicklung .....	367
a) Gemeines Recht .....	367
b) Obrigkeitliches Nachlaßverfahren .....	368
c) Verfahrensgrundsätze .....	369
Sachverzeichnis .....	371