



法理學經典導讀：  
Fritz Schulz (1879-1957),  
*Principles of Roman Law* (1936)

吳宗謀

中央研究院法律學研究所

- 引言
- 背景與內容
- 羅馬法的概觀

# 引言

- Q1: 為何要導讀一本羅馬法著作？
- Q2: 與臺灣有關係嗎？

# 為何要導讀一本羅馬法著作？

- 教學、研究者極少
  - 金世鼎、曾劭勳
  - 丘漢平未授課
  - 黃右昌、陳朝璧留在中國大陸

# 為何要導讀一本羅馬法著作？

- 戰前接受日語法學教育者應有若干認識
- 但1945年後僅有以羅馬法或西方法律史作為第二（或以下）專長的學人
- 讀者在法理學、法律社會學、法學方法論的傍論中遭遇疑似羅馬法的知識

# 為何要導讀一本羅馬法著作？

- 詞彙的指涉不明
- 羅馬法：羅馬？德國民法典前？
- 羅馬法學：「古典時期」？19世紀？

# 羅馬法在臺灣

- 臺北帝國大學成立時購置大量19、20世紀初期羅馬法文獻，但1945年後長眠於圖書館內。

# 史料類

- *Codices Gregorianus, Hermogenianus, Theodosianus* (1842-44)
- *Iurisprudentiae anteiustinianae* (1867)
- Th. Mommsen 、 C. Bruns 、 O. Lenel



# 研究文獻

- Ch. Glück, Ausführliche erläuterung der Pandecten (1797-1835)
- 1806年Savigny占有法論第2版  
(1806)、現代羅馬法體系(1840)

# 其他德語研究文獻

- 法學類：M. Bethmann-Hollweg A. Thibaut、G. Puchta、R. Jhering、A. Brinz、E. Bekker、C. Vangerow、L. Arndts、B. Windscheid、H. Dernburg、F. Regelsberger、R. Sohm、C. Crome、K. Czyhlarz、P. Jörs、H. Siber、F. Endemann等。
- 法律史類：A. Pernice、E. Seckel、B. Kübler、O. Karlowa、L. Mitteis、T. Kipp、M. Wlassak、S. Schlossmann、L. Wenger、P. Koschaker等。

# 背景與內容

1. 所謂的「羅馬法學派」與「日爾曼法學派」
2. 國家社會主義工人黨的論述

# 對羅馬法的仇恨

- 異教
- 異族
- 幫助專制權力
  - 不道德
- 促進資本主義
  - 物質主義
- 專業法曹壟斷

# 所謂「日爾曼法」

- 確實有部分主張將所謂「日爾曼法」對立於羅馬法
- Deutsch或Germanisch?
- 中世紀的固有法（*ius Germanorum domesticum*，字面直譯是「內國日爾曼人的法律」）
- 日爾曼人時代、換言之是羅馬晚期及西羅馬瓦解後的「日爾曼法」（*ius Germanorum*）

# Wolfgang Menzel (1828)

羅馬性	日爾曼性
冰冷的邏輯，司祭者性格	公共性，是民族、大眾的法律
天主教	抗議宗
保守主義	自由主義
君主制	共和制、民主政體
世界主義 (Kosmopolitismus)	國族主義

# 華語文獻

羅馬法	日爾曼法
抽象 (李)	具體 (李)
世界 (李)	地方 (李)
成文法 (戴)	習慣法、不成文法、民眾法 (戴)
重視自由，個人的權利法 (李、戴)	重視拘束，團體的義務法 (李、戴)
區分公法與私法 (戴)	不分公法與私法 (戴)

# 對立？

- 論戰集中在1830~1840年代
- 大多支持一體論，包括Savigny與Puchta
- 1495年令繼受的是「共通法」（*ius commune*）
- 日爾曼法學者研究教會法、固有法與地方法（*Partikularrecht*）



# 「日爾曼法學派」

- Gierke的影響
- Heinrich Mitteis證言：Gierke在日本受到的重視遠在比德國高
- 許多傳說來自Wieacker

# NSDAP政綱第19點

- 「以德意志共通法取代為物質主義社會秩序服務的羅馬法」
- 針對土地法制
- 羅馬法來自外族
- 被迫繼受
- 是犹太人影響下，19世紀資產階級社會的產物
- 講究個人「權利」，忽視社會性與民族，方便狡獪的犹太人

# Schulz的回擊

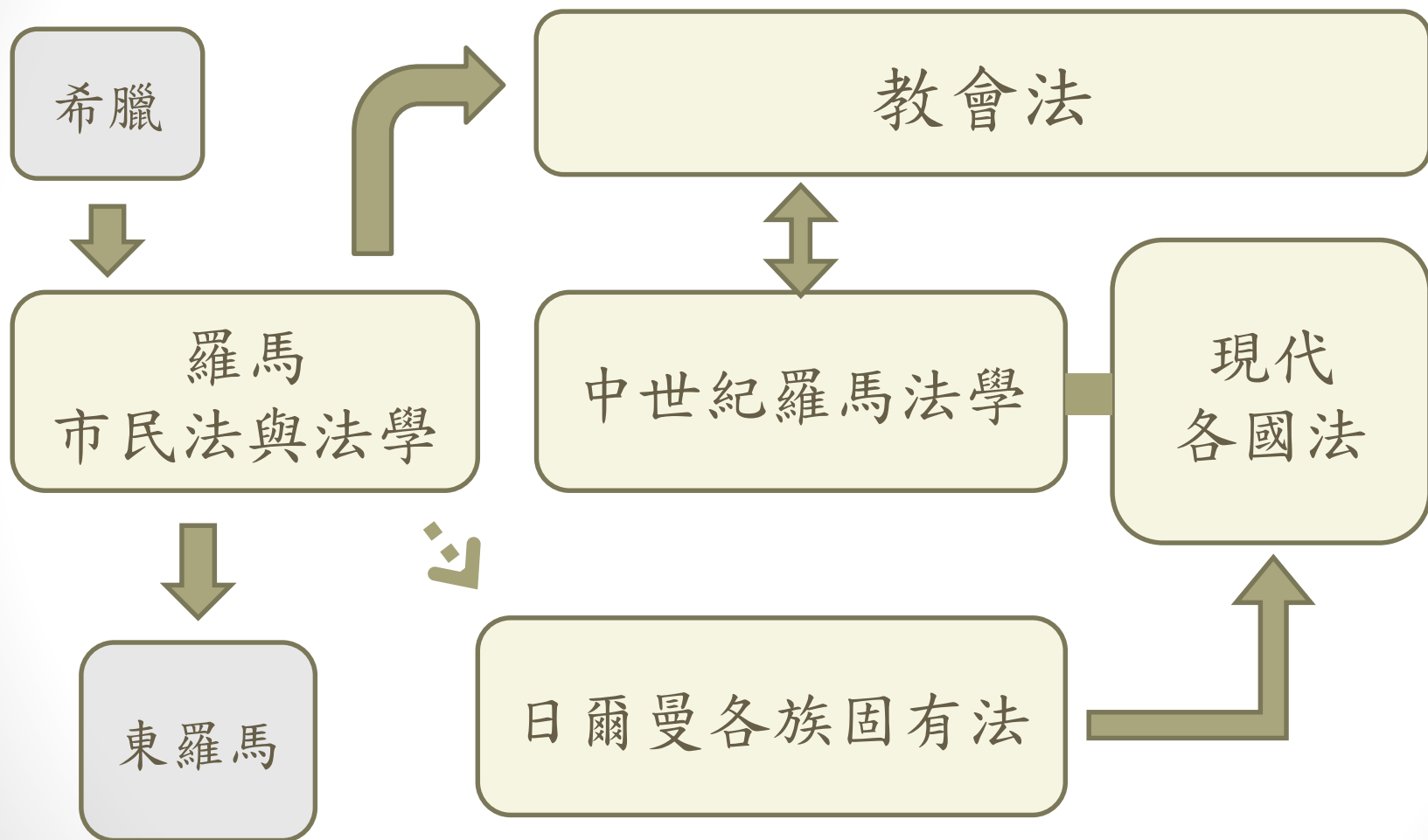
- 羅馬法不描述羅馬社會，但反映了若干羅馬社會的特色。
- Isolierung/ Isolation：羅馬法的「孤立性」
- Apophatic legal concept (Bruno Latour)：無關道德，無關宗教，無關政治，高度抽象的個案思維

# 羅馬法的「原則」

- 羅馬很少立法
- 同樣重視所謂日爾曼法的特性：
  - 簡潔
  - 傳統
  - 民族
  - 自由
  - 權威
  - 人性
  - 忠誠
  - 安定

# 羅馬法概述

# 概觀



# 羅馬市民法與法學

## 市民法

- 村落到城邦
- 共和制

## 共和時期

- 城邦擴張
- 邁向獨裁

## 法學發達

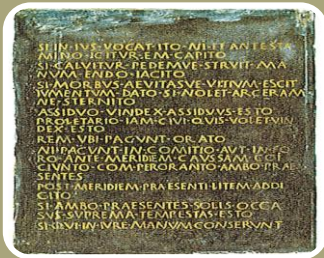
- 巨大霸權
- 皇帝制

# 市民法 (*Ius civile*)



[傳說] 西元前509/510年創立共和

- 祖先來自希臘
- 結合鄰近族群



## 十二表法

- 西元前450/451年
- 到西元6世紀為止唯一的全面性、一般性立法



## 祭司 (pontifex) 法學

- 「造橋者」，並非靈媒，而是儀禮專家
- 口訣型法律術語，形式主義



# 共和時期



## 羅馬的擴張

- 往義大利半島南北兩方
- 與迦太基發生布匿克戰爭



## 市民法制度延伸

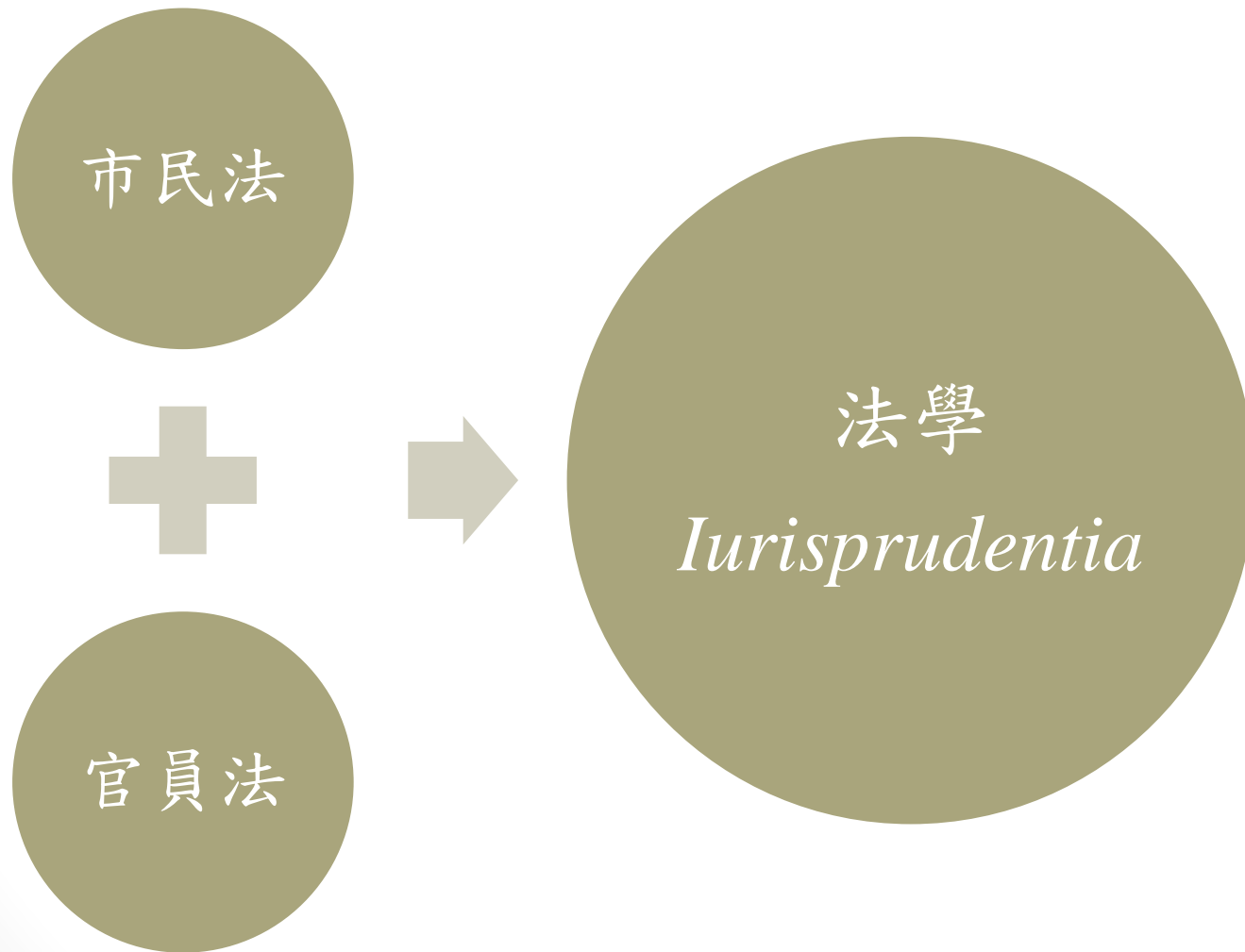
- 西元前4世紀後半起
- 及於行省、半島上的城鎮、盟邦、征服地



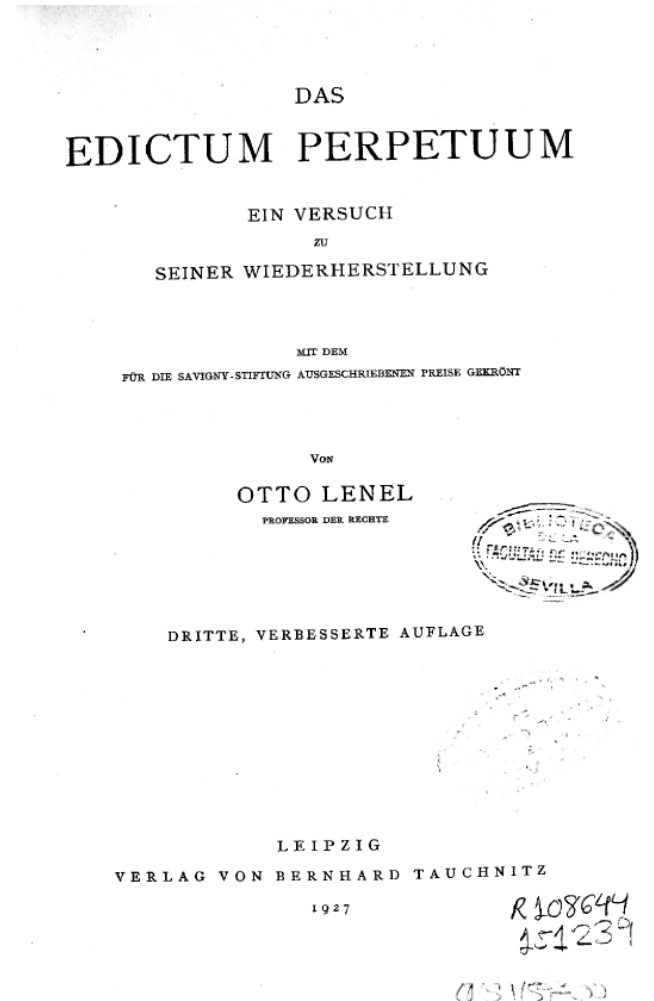
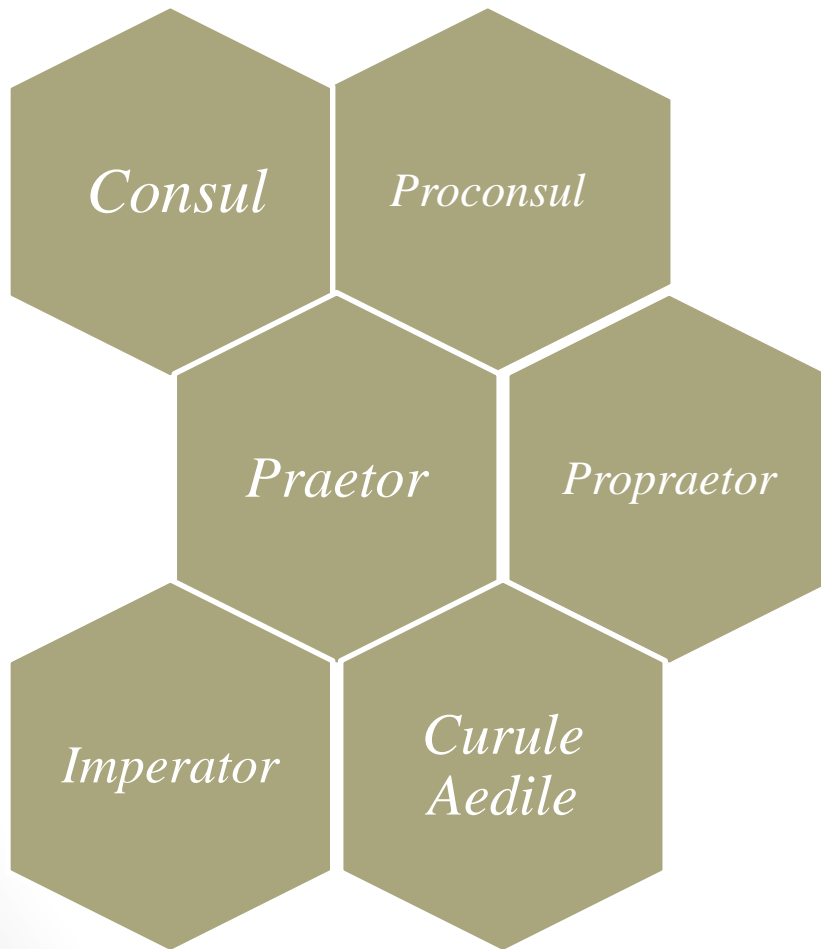
## 萬民法 (*ius gentium*)

- 「法律屬人原則」
- 實際上是羅馬市民法的擴張

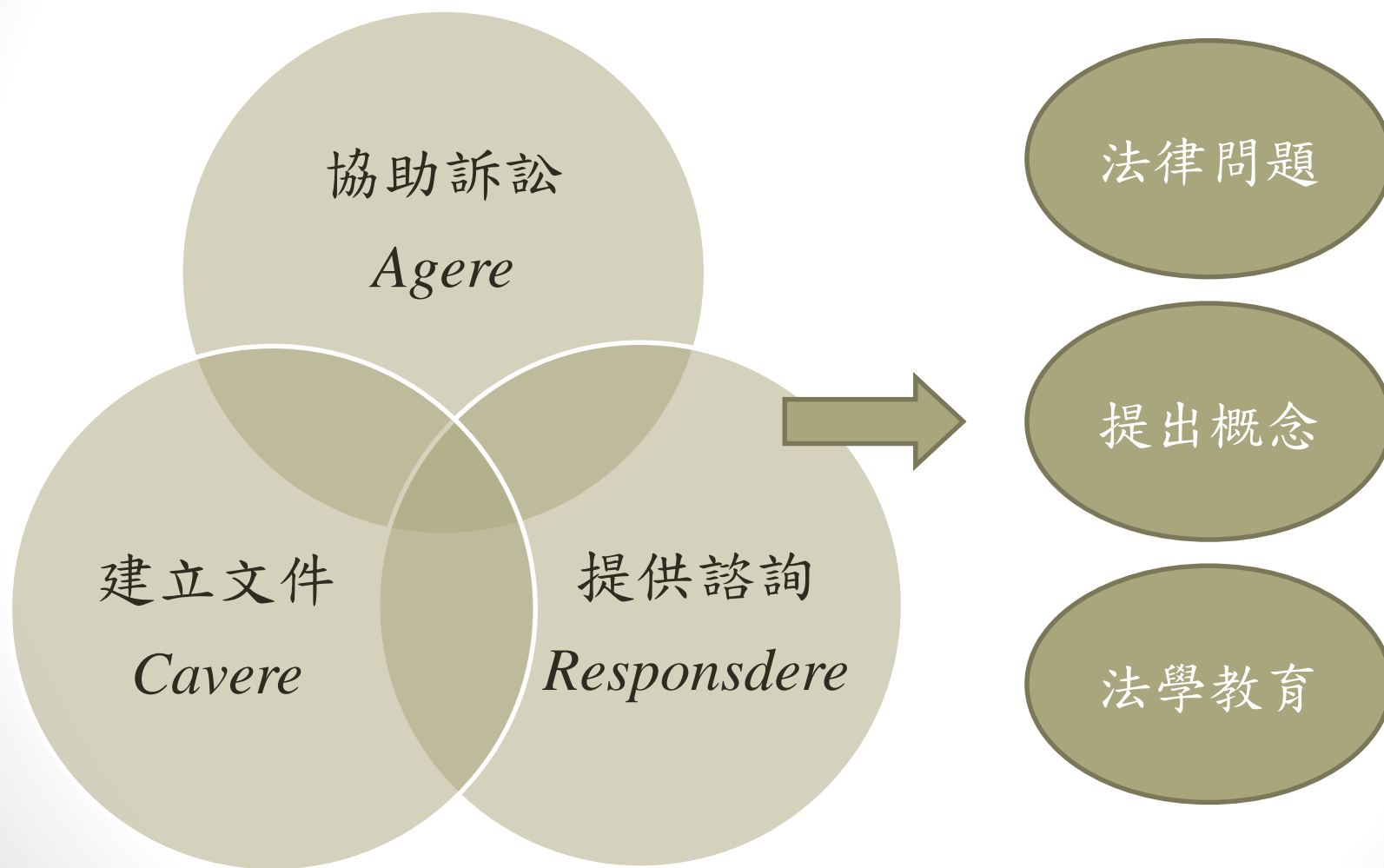
# 官員法 (*Ius honorarium*)



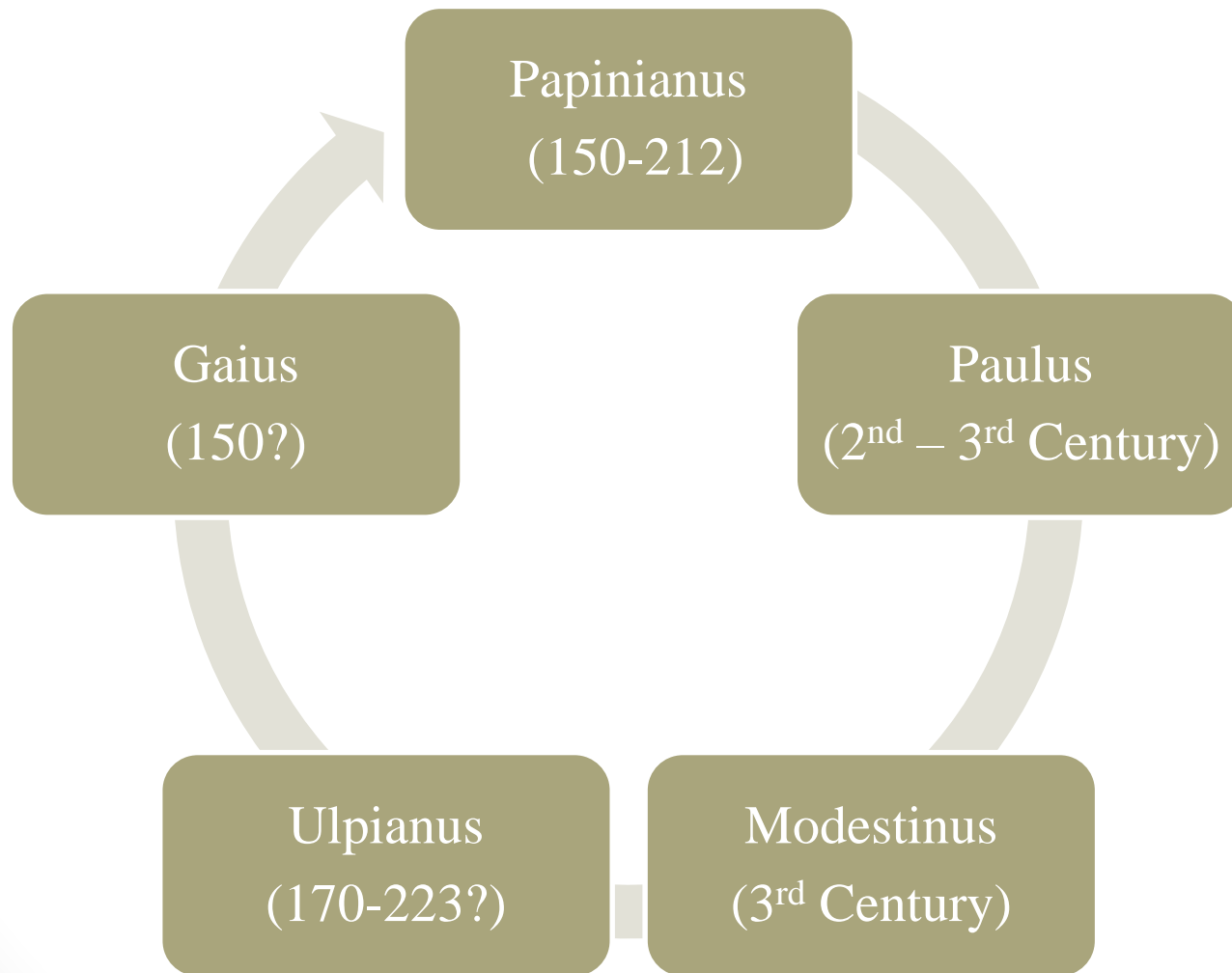
# 官員法的重要內容



# 法學－法學家的工作



# 法學家的「權威」 ( auctoritas )



# 市民法大全 (*Corpus iuris civilis*)

法學階梯 (4卷)

*Institutiones*

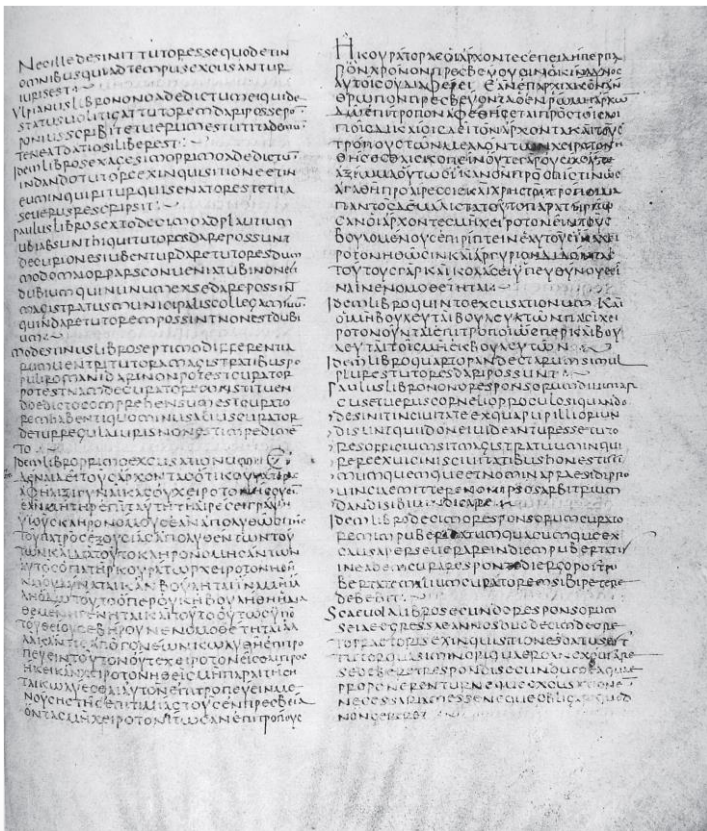
法典 (12卷)

*Codex*

學說匯纂 (50卷)

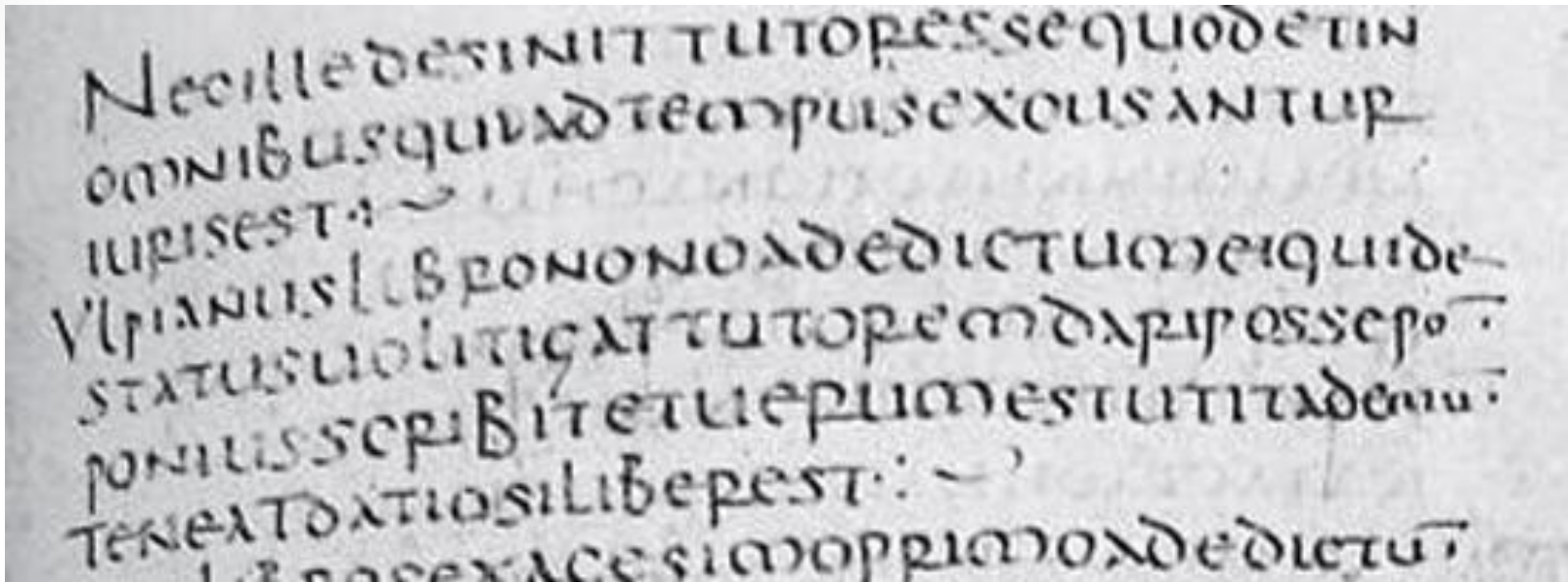
*Digesta*

# 羅馬法學的復興





# 羅馬法學的復興



Littera florentina局部：關於未成人之監護

Dig.26.5.17

Ulpianus libro nono ad edictum

Ei, qui de statu suo litigat, tutorem dari posse POMPONIUS scribit et verum est, ut ita demum teneat datio, si liber est.





感謝聆聽。敬請批評指教。