

STORIA
DEL
DIRITTO ROMANO

P5

425

ANTONIO GUARINO

STORIA
DEL
DIRITTO ROMANO

SETTIMA EDIZIONE

13628

EDITORE JOVENE NAPOLI
1987

382

PREFAZIONE

Questo sommario di Storia del diritto romano sintetizza alcuni 'corsi' di lezioni, solo in parte pubblicati, che ho tenuto presso l'Università di Catania. Esso si dirige esclusivamente agli studenti, sebbene non manchi in me la speranza di poterlo, in una eventuale edizione successiva, presentare migliorato agli studiosi.

Il compito, non certo facile, che mi sono proposto di assolvere, è stato di conciliare la stringatezza dell'esposizione con una trattazione critica dei più importanti problemi scientifici. Naturalmente non presumo affatto che le inquadrature generali e le soluzioni particolari da me accettate, o talvolta proposte, riescano sempre convincenti. Spero, tuttavia, che risulti sempre obbiettiva e chiara l'impostazione dei problemi, perché è ciò, se non erro, che conta.

Dedico il breve libro alla cara memoria di mio Padre ed a mia Madre, amorevole e saggia incitatrice.

Napoli, 31 dicembre 1948.

a. g.

POSTILLE

L'opera, che fu ripubblicata nel 1954 in una seconda edizione già molto rielaborata, si presenta, in questa terza edizione, ulteriormente modificata e, credo, migliorata, sia nella struttura che nella esposizione. Vi è aggiunta una vasta appendice: appendice di notizie non strettamente essenziali alla visione panoramica della storia del diritto romano, ma indubbiamente opportune per uno studio più approfondito della complessa materia.

Ringrazio per la collaborazione che mi hanno prestata gli allievi e amici Lucio Bove, Francesco Guizzi, Gloria Galeno, Generoso Melillo, Luigi Di Lella, Domenico e Vincenzo Nardi, Francesco Fratto, Vincenzo Giuffrè.

Napoli, 31 dicembre 1961.

© Jovene s.p.a., Napoli, 1987

Sono riservati i diritti di riproduzione

o di adattamento anche parziale

(compresi microfilms, microfiches e riproduzioni fotostatiche)

Stampato in Italia - Printed in Italy

Nella sua quarta edizione la Storia è stata ancora una volta profondamente rielaborata, oltre che in molti punti precisata e arricchita. Sono gli anni che passano: venti dalla prima edizione, venticinque e più dai primi 'corsi' didattici. E con gli anni che passano sono i nuovi problemi che si creano e i vecchi che si rinnovano, sollecitando altre riflessioni.

Sostanzialmente l'opera è, pur nei suoi molti cambiamenti, sempre quella. Esteriormente vi sono, in questa edizione, alcune novità: l'esposizione della materia in quattro capitoli, uno per ogni 'periodo' della storia del diritto romano; lo stretto collegamento tra il discorso sulla storia giuridica e quello, svolto nel paragrafo iniziale di ciascun capitolo, sulla storia dei fatti sociali, economici, politici; la ricostruzione, per grandi linee, non solo nei caratteri distintivi ma anche nel contenuto, dei vari 'sistemi', dal 'ius Quiritium' arcaico al 'ius novum' classico e postclassico.

Questo libro mi è costato molto sforzo. Non ultimo quello della sintesi, della rinuncia a digressioni e note erudite, della ricerca di un linguaggio preciso ma limpido e, sopra tutto, dell'adozione di 'schemi espositivi' (indispensabili, a mio avviso, ai fini didattici) che nascondessero al minimo la sottostante verità e varietà della storia. Non sta all'autore giudicare la sua opera, particolarmente se le è molto affezionato. Chiedo solo che sia letta.

Napoli, 31 dicembre 1968.

La quinta edizione della Storia, completamente e minuziosamente riveduta, offre di nuovo un capitolo finale sulla cognizione e sullo studio del diritto romano, che dopo la prima edizione era stato omissso.

Ringrazio vivamente, nel licenziare le bozze, coloro che in vario modo mi hanno dato aiuto in questa o nella precedente edizione: Luigi Labruna e Vincenzo Giuffrè, nonché Brunella Biondo, Giacomo De Cristofaro, Settimio Di Salvo, Edoardo Florio, Antonio Ruggiero, Vincenzo Scarano Ussani, Anna Vitelli.

Napoli, 31 dicembre 1974.

La sesta edizione, ovviamente riveduta in vari punti, mi è stata facilitata dall'aiuto variamente prestatomi dagli amici Mariano Cipolletta, Francesco Lucrezi, Francesco Salerno, Laura Solidoro, Anna Viti Vitelli, che tutti ringrazio.

Napoli, 30 giugno 1981.

a. g.

SOMMARIO

Prefazione	5
------------	---

§ 1. - LA STORIA DEL DIRITTO ROMANO

1. Programma del presente manuale	21
2. La società e lo stato	22
3. La struttura dello stato	24
4. L'ordinamento statale e l'ordinamento giuridico	26
5. La produzione e l'interpretazione del diritto	28
6. I rapporti giuridici	30
7. L'ordine giuridico e le sue cause	32
8. La civiltà romana e il suo diritto	34
9. I criteri per una periodizzazione	36
10. I periodi della storia giuridica romana	38
11. Lo studio del diritto romano	41
12. La storiografia del diritto romano	44
13. Le fonti di conoscenza del diritto romano	46
14. I problemi della romanistica contemporanea	49

Capitolo I

IL DIRITTO ROMANO ARCAICO

§ 2. - ROMA NEL PERIODO ARCAICO

15. Quadro generale	53
16. La preistoria romana	56
17. Le origini di Roma	58
18. La civitas latino-sabina	61
19. La fase etrusco-latina della civitas	64
20. La crisi della civitas quiritaria e le sue cause	68
21. Le vicende della crisi. La politica esterna	70
22. Le vicende della crisi. La politica interna	74
23. La formazione della respublica nazionale romana	77

§ 3. - LA 'CIVITAS' QUIRITARIA

24. La civitas quiritaria	80
25. La popolazione della civitas quiritaria	82
26. Segue. La cittadinanza quiritaria	83
27. Segue. La sudditanza quiritaria	84
28. Il territorio della civitas quiritaria	85

29. Il governo della <i>civitas</i> quiritaria	87
30. Le fasi storiche del governo patriarcale quiritario	88

§ 4. - LE ASSEMBLEE DELLA 'CIVITAS' QUIRITARIA

31. I <i>comitia curiata</i>	89
32. Le pretese attribuzioni deliberative dei <i>comitia curiata</i>	91
33. Le vere attribuzioni dei <i>comitia curiata</i>	92
34. Le assemblee extracostituzionali. I <i>concilia plebis</i>	94
35. Segue. L' <i>exercitus centuriatus</i>	95
36. Segue. L'influenza politica dell' <i>exercitus centuriatus</i>	97

§ 5. - IL 'SENATUS' DELLA 'CIVITAS' QUIRITARIA

37. Il <i>senatus</i>	99
38. Le attribuzioni del <i>senatus</i>	100

§ 6. - IL 'REX' E LE MAGISTRATURE DELLA 'CIVITAS' QUIRITARIA

39. Il <i>rex</i>	101
40. I poteri e gli attributi del <i>rex</i>	102
41. Le attribuzioni regie di carattere militare	104
42. Le attribuzioni regie di carattere civile	105
43. Lo sviluppo delle magistrature e dei sacerdoti	106
44. Le magistrature ordinarie	107
45. Le magistrature straordinarie	108
46. Gli ausiliari di governo	110

§ 7. - GLI ENTI PARASTATALI QUIRITARI

47. Le <i>tribus</i> gentilizie	111
48. Le <i>gentes</i> patrizie	112

§ 8. - L'ORDINAMENTO DELLA 'CIVITAS' QUIRITARIA

49. Quadro generale	114
50. L'ordinamento della <i>civitas</i> latino-sabina	114
51. L'ordinamento della <i>civitas</i> etrusco-latina	115
52. La crisi dell'ordinamento quiritario	116
53. Il diritto romano arcaico	117

§ 9. - LA GENESI DEL 'IUS' ROMANO

54. L'ordinamento delle comunità preciviche	118
55. Il sistema del <i>fas</i> e del <i>nefas</i>	119
56. L'umanità del concetto di <i>ius</i>	120
57. Il <i>ius</i> ed i <i>mores maiorum</i>	122
58. Il <i>ius</i> ed il <i>rex</i>	123

§ 10. - IL 'IUS QUIRITIUM'

59. Il <i>ius Quiritium</i>	124
60. I caratteri del <i>ius Quiritium</i>	125
61. Le <i>leges regiae</i> e il <i>ius Quiritium</i>	126
62. Il contenuto del <i>ius Quiritium</i>	128
63. L'applicazione del <i>ius Quiritium</i>	131
64. Lo sviluppo del <i>ius Quiritium</i>	133

§ 11. - IL 'IUS LEGITIMUM VETUS'

65. Il <i>vetus ius legitimum</i>	134
66. Le fonti del <i>vetus ius legitimum</i>	135
67. La legislazione decemvirale	137
68. Il contenuto delle <i>leges XII tabularum</i>	138
69. Segue. Le norme correttive del <i>ius Quiritium</i>	139
70. Segue. Le norme in materia di <i>obligationes</i>	141
71. Segue. Le norme in materia di <i>actiones</i>	142
72. Segue. Le norme limitative delle reazioni private	143

Capitolo II

IL DIRITTO ROMANO PRECLASSICO

§ 12. - ROMA NEL PERIODO PRECLASSICO

73. Quadro generale	145
74. L'assestamento della <i>respublica</i> nazionale	146
75. Il completamento del processo di assestamento	148
76. L'apogeo della <i>respublica</i> nazionale	151
77. L'egemonia di Roma sul Mediterraneo	153
78. L'espansione nel Mediterraneo orientale	155
79. La crisi della <i>respublica</i> nazionale e le sue cause	157
80. Le vicende della crisi. I Gracchi	163
81. Le vicende della crisi. Mario e Silla	166
82. Le vicende della crisi. Pompeo e Cesare	169
83. La formazione della <i>respublica</i> universale romana	174

§ 13. - LA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

84. La <i>respublica</i> nazionale romana	176
85. La <i>respublica</i> nazionale e i popoli soggetti	178
86. La popolazione della <i>respublica</i> nazionale	179
87. Segue. I requisiti per la partecipazione al governo	182
88. Il territorio della <i>respublica</i> nazionale	183
89. Il governo della <i>respublica</i> nazionale romana	184
90. Le finanze della <i>respublica</i> nazionale romana	186
91. Le fasi storiche della democrazia repubblicana romana	188

§ 14. - LE ASSEMBLEE DELLA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

92. Le assemblee popolari	190
93. I <i>comitia curiata</i>	191
94. I <i>comitia centuriata</i>	192
95. La riforma dei <i>comitia centuriata</i>	194
96. I <i>concilia plebis</i>	196
97. I <i>comitia tributa</i>	196

§ 15. - IL 'SENATUS' DELLA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

98. Il <i>senatus</i> e la sua composizione	197
99. Il funzionamento del <i>senatus</i>	199
100. La <i>proditio interregis</i>	200
101. L' <i>auctoritas</i>	201
102. Le attribuzioni del <i>senatus</i>	202

§ 16. - LE MAGISTRATURE DELLA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

103. Le magistrature repubblicane	204
104. Classificazione delle magistrature	206
105. L'ottenimento delle magistrature	207
106. Il consolato	209
107. La pretura	210
108. L' <i>edilità</i>	211
109. Il tribunato della plebe	212
110. La questura	213
111. Il vigintivirato	214
112. La censura	214
113. Le magistrature straordinarie	216
114. Le promagistrature	218
115. Gli uffici subalterni	218
116. Gli ausiliari di governo	219

§ 17. - GLI ENTI PARASTATALI DELLA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

117. Gli enti parastatali e le <i>coloniae Romanae</i>	221
118. I <i>municipia</i>	222

§ 18. - L'ORGANIZZAZIONE DELL' 'IMPERIUM ROMANUM'

119. Il sistema egemonico romano	223
120. Le <i>provinciae</i>	224
121. I vassallaggi internazionali	225

§ 19. - L'ORDINAMENTO DELLA 'RESPUBLICA' NAZIONALE ROMANA

122. Quadro generale	227
123. L'ordinamento statale nella fase di assestamento della <i>respublica</i> nazionale	228

124. L'ordinamento statale nella fase di apogeo della <i>respublica</i> nazionale	229
125. L'ordinamento statale nella fase di crisi della <i>respublica</i> nazionale	230
126. Il diritto romano preclassico	231

§ 20. - IL 'IUS CIVILE VETUS'

127. Il <i>ius civile vetus</i>	232
128. I caratteri del <i>ius civile vetus</i>	234
129. Il contenuto del <i>ius civile vetus</i>	237
130. Segue. I rapporti assoluti	242
131. Segue. I rapporti relativi	246

§ 21. - IL 'IUS PUBLICUM'

132. Il <i>ius publicum</i> e il suo processo di formazione	249
133. La struttura perfezionata del <i>ius publicum</i>	251
134. L'influenza del <i>ius publicum</i> sulla <i>coercitio</i> magistratuale	253
135. Segue. La riforma della repressione criminale	255
136. Segue. La procedura delle <i>quaestiones perpetuae</i>	256
137. Segue. I singoli <i>crimina</i>	258
138. L'influenza del <i>ius publicum</i> sul <i>ius civile</i>	260

§ 22. - IL 'IUS CIVILE NOVUM'

139. Il <i>praetor peregrinus</i> e la tutela dei nuovi rapporti commerciali	262
140. La genesi del <i>novum ius civile</i>	265
141. I principali istituti del <i>ius civile novum</i>	266

§ 23. - IL 'IUS HONORARIUM'

142. L'attività del <i>praetor urbanus</i> e la formazione del <i>ius honorarium</i>	269
143. Gli <i>edicta magistratum</i>	272
144. Lo svolgimento del procedimento formulare	274
145. La struttura del <i>iudicium</i> formulare	276
146. I mezzi processuali per la riforma del <i>ius civile</i>	278
147. Il contenuto del <i>ius honorarium</i>	282

§ 24. - LA GIURISPRUDENZA PRECLASSICA

148. La giurisprudenza romana preclassica	286
149. Modi e forme dell'attività giurisprudenziale preclassica	288
150. I <i>responsa</i> giurisprudenziali	289
151. Gli altri modi dell'attività giurisprudenziale preclassica	291
152. I principali giureconsulti preclassici	293
153. I 'fondatori' del <i>ius civile</i>	294
154. I giureconsulti dell'ultimo secolo della <i>respublica</i> nazionale	295

Capitolo III

IL DIRITTO ROMANO CLASSICO

§ 25. - ROMA NEL PERIODO CLASSICO

155. Quadro generale	298
156. Il principato di Augusto	299
157. I Giulio-Claudii	304
158. La prima anarchia militare e i Flavi	307
159. Nerva e Traiano	310
160. Il principato di Adriano	313
161. Gli Antonini	315
162. La seconda anarchia militare e i Severi	318
163. La crisi della <i>respublica</i> universale e le sue cause	323
164. Le vicende della crisi	328
165. La formazione dell' <i>imperium</i> romano	331

§ 26. - LA 'RESPUBLICA' UNIVERSALE ROMANA

166. La <i>respublica</i> universale romana	333
167. La popolazione della <i>respublica</i> universale	335
168. Segue. La <i>constitutio Antoniniana</i>	336
169. Segue. I requisiti per la partecipazione al governo	339
170. Segue. L' <i>utroque ordo</i>	341
171. Il territorio della <i>respublica</i> universale	342
172. Segue. La città di Roma e la sua amministrazione	343
173. Segue. La circoscrizione italiana	344
174. Il governo della <i>respublica</i> universale romana	346
175. Le finanze della <i>respublica</i> universale romana	349
176. Le fasi storiche dell'autoritarismo repubblicano romano	351

§ 27. - GLI ORGANISMI TRADIZIONALI REPUBBLICANI

177. Le assemblee popolari	353
178. Il <i>senatus</i>	355
179. Le magistrature	356
180. Le singole magistrature e le promagistrature	357

§ 28. - IL 'PRINCEPS' E I FUNZIONARI DIPENDENTI

181. Il <i>princeps rei publicae</i>	359
182. La posizione del <i>princeps</i> nella <i>respublica</i>	360
183. I funzionari imperiali	361

§ 29. - GLI ENTI PARASTATALI DELLA 'RESPUBLICA' UNIVERSALE ROMANA

184. Gli enti parastatali romani	363
185. I <i>municipia</i>	364
186. Segue. L'organizzazione dei <i>municipia</i>	365

187. Segue. Il governo del <i>municipia</i>	366
188. Le magistrature municipali	367

§ 30. - L'ORGANIZZAZIONE DELL' 'IMPERIUM ROMANUM'

189. Il sistema imperiale romano	368
190. Le <i>provinciae</i>	369
191. Le singole <i>provinciae</i>	371

§ 31. - L'ORDINAMENTO DELLA 'RESPUBLICA' UNIVERSALE ROMANA

192. Quadro generale	375
193. L'ordinamento statale nella fase augustea della <i>respublica</i> universale	377
194. L'ordinamento statale nella fase adrianea della <i>respublica</i> universale	378
195. L'ordinamento statale nella fase di crisi della <i>respublica</i> universale	379
196. Il diritto romano classico	380
197. La visione classica dell'ordinamento giuridico	381
198. Segue. Le fonti del <i>ius</i>	383

§ 32. - IL 'IUS VETUS'

199. Il <i>ius vetus</i> e le sue componenti	385
200. Le vicende del <i>ius civile</i>	387
201. Le vicende del <i>ius publicum</i>	389
202. Segue. Gli interventi del <i>ius publicum</i> nella repressione criminale	391
203. Segue. Gli interventi del <i>ius publicum</i> nella <i>cognitio</i> delle liti private	394
204. Segue. Gli interventi del <i>ius publicum</i> negli istituti privatistici	396
205. Le vicende del <i>ius honorarium</i>	399
206. Segue. L'assetto definitivo dell' <i>edictum perpetuum</i>	401

§ 33. - IL 'IUS NOVUM'

207. Il <i>ius novum</i> e le sue componenti	404
208. La <i>cognitio extra ordinem</i> del <i>senatus</i> e dei <i>magistratus</i>	406
209. L'evoluzione dell'attività <i>extra ordinem</i> dei <i>principes</i>	407
210. La <i>cognitio</i> dei <i>principes</i> in materia criminale	409
211. Segue. Le principali figure di <i>crimina extraordinaria</i>	411
212. La <i>cognitio</i> dei <i>principes</i> nelle liti private	413
213. L'evoluzione <i>extra ordinem</i> del <i>ius privatum</i>	415

§ 34. - LA GIURISPRUDENZA CLASSICA

214. La giurisprudenza romana classica	417
215. I modi dell'attività giurisprudenziale classica	420
216. Segue. L'attività didattica	422
217. Le forme della letteratura giuridica classica	424

218. Segue. Le opere di commento	425
219. Segue. Le opere di casistica	428
220. Segue. Le opere monografiche	430
221. Segue. Le opere elementari	431

§ 35. - I PRINCIPALI GIURECONSULTI CLASSICI

222. Capitone e Labeone	432
223. I corifei della corrente sabiniana	434
224. I corifei della corrente proculiana	436
225. Gli altri giuristi della fase augustea	438
226. Salvio Giuliano	439
227. Africano e Pomponio	440
228. Gaio	442
229. Marcello e Scevola	444
230. Papiniano	446
231. Paolo	447
232. Ulpiano	449
233. Marciano, Modestino e altre figure minori	450

Capitolo IV

IL DIRITTO ROMANO POSTCLASSICO

§ 36. - ROMA NEL PERIODO POSTCLASSICO

234. Quadro generale	451
235. L'impero diocleziano	452
236. L'impero costantiniano	456
237. La scissione dell'impero	458
238. L'impero di Occidente	460
239. L'impero di Oriente	463
240. La restaurazione giustiniana	465
241. La fine della civiltà romana	468

§ 37. - L'IMPERIUM ROMANUM ASSOLUTISTICO

242. L'imperium Romanum assolutistico	470
243. La popolazione dell'imperium Romanum	471
244. Segue. Le gradazioni sociali	473
245. Segue. I lavoratori vincolati	475
246. Segue. L'organizzazione ecclesiastica	477
247. Il territorio dell'imperium Romanum	478
248. Il governo dell'imperium Romanum	480
249. Segue. L'amministrazione centrale	481
250. Le finanze dell'imperium Romanum	483

§ 38. - L'ORDINAMENTO DELL'IMPERIUM ROMANUM

251. Quadro generale	485
252. Le fasi della decadenza giuridica postclassica	488

253. Il diritto postclassico e le sue fonti	490
254. Segue. Le <i>novae leges imperiales</i>	492
255. La giurisprudenza postclassica	494
256. Segue. I modi dell'attività giurisprudenziale postclassica	497
257. L'evoluzione postclassica della repressione criminale	500
258. L'evoluzione postclassica del processo privato	502
259. L'evoluzione postclassica del <i>ius privatum</i>	504
260. Segue. I singoli rapporti privatistici	507

§ 39. - LE ELABORAZIONI GIURIDICHE PREGIUSTINIANEE

261. Quadro generale	509
262. Le collezioni private di <i>leges preteodosiane</i>	511
263. Il <i>Codex Theodosianus</i>	512
264. La legislazione post-teodosiana	514
265. Le leggi romano-barbariche	515
266. I <i>Tituli</i> di Ulpiano e le <i>Sententiae</i> di Paolo	517
267. Le altre compilazioni pregiustiniane di <i>iura</i>	519
268. I <i>Fragmenta Vaticana</i>	520
269. La <i>Collatio</i>	521
270. Le altre compilazioni miste pregiustiniane	522

§ 40. - IL 'CORPUS IURIS CIVILIS' DI GIUSTINIANO

271. Giustiniano I e la sua opera legislativa	523
272. Il primo <i>Codex Iustinianus</i>	525
273. Le costituzioni preparatorie dei <i>Digesta</i>	526
274. I <i>Digesta</i>	527
275. Segue. La compilazione dei <i>Digesta</i> e i predigesti	529
276. Le <i>Institutiones</i> e la riforma dell'insegnamento	532
277. Il <i>Codex repetitae praelectionis</i>	533
278. Le <i>Novellae</i> giustiniane e postgiustiniane	534
279. Le compilazioni giuridiche bizantine	535

Capitolo V

LA COGNIZIONE E LO STUDIO DEL DIRITTO ROMANO

§ 41. - I MEZZI DI COGNIZIONE DEL DIRITTO ROMANO

280. Quadro generale	539
281. Le fonti primarie di cognizione	540
282. Segue. Le iscrizioni	541
283. Segue. Il materiale documentario	544
284. Le fonti secondarie in senso atecnico	554
285. Segue. Cicerone	555
286. Segue. La storiografia pre-augustea	556
287. Segue. La storiografia augustea e post-augustea	559
288. Segue. I grammatici, gli eruditi, i tecnologi	561
289. Segue. I retori	562
290. Segue. I padri della Chiesa	563