

CARLO AUGUSTO CANNATA

HISTORIA
DE LA
CIENCIA JURÍDICA
EUROPEA

Traducción de
LAURA GUTIÉRREZ-MASSON



Título original:
Histoire de la jurisprudence européenne
(edición publicada en francés)

Diseño de cubierta:
J. M. Domínguez y J. Sánchez Cuenca

Impresión de cubierta:
Gráficas Molina

Reservados todos los derechos. El contenido de esta obra está protegido por la Ley, que establece penas de prisión y/o multas, además de las correspondientes indemnizaciones por daños y perjuicios, para quienes reprodujeran, plagiaran, distribuyeren o comunicaren públicamente, en todo o en parte, una obra literaria, artística o científica, o su transformación, interpretación o ejecución artística fijada en cualquier tipo de soporte o comunicada a través de cualquier medio, sin la preceptiva autorización.

© G. GIAPPICHELLI EDITORE, 1989 (Caps. I a VI)
© CARLO AUGUSTO CANNATA, 1996 (Caps. VII a XIV)
© EDITORIAL TECNOS, S.A., 1996
Juan Ignacio Luca de Tena, 15 - 28027 Madrid
ISBN: 84-309-2926-6
Depósito Legal: M. 38630-1996

ÍNDICE

| | |
|---|----------------|
| PRÓLOGO A LA EDICIÓN ESPAÑOLA | <i>Pág.</i> 13 |
| ABREVIATURAS | 15 |
| CAPÍTULO I: LA JURISPRUDENCIA EUROPEA | 17 |
| I. Jurisprudencia europea y jurisprudencia romana | 17 |
| II. La jurisprudencia | 18 |
| III. La ciencia del derecho como fenómeno cultural | 19 |
| CAPÍTULO II: EL PERÍODO ARCAICO DE LA JURISPRUDENCIA ROMANA | 22 |
| I. El jurista | 22 |
| II. Períodos de la historia de Roma | 23 |
| III. Los comienzos de la jurisprudencia romana | 26 |
| IV. La jurisprudencia pontifical | 29 |
| V. La laicización de la jurisprudencia. Los <i>responsa</i> de los pontífices y de los primeros juristas laicos | 30 |
| VI. La literatura jurídica de la época arcaica | 35 |
| VII. El <i>iusconsultus</i> | 37 |
| CAPÍTULO III: LOS CIENTO CINCUENTA AÑOS DE LA REPÚBLICA | 43 |
| I. Madurez de la jurisprudencia romana | 43 |
| II. Los juristas y su obra | 51 |
| III. Carácter de la jurisprudencia de esa época | 57 |
| CAPÍTULO IV: EL PERÍODO CLÁSICO | 59 |
| I. La jurisprudencia clásica | 59 |
| II. El método | 61 |
| III. <i>Ius respondendi ex auctoritate principis</i> | 65 |
| IV. Los juristas | 67 |
| V. La actividad de los juristas y la literatura jurídica | 73 |
| VI. La enseñanza del Derecho y la literatura isagógica | 80 |
| VII. La legislación bajo el principado | 88 |
| VIII. Las constituciones imperiales de carácter casuístico | 90 |
| IX. La actitud de los juristas frente a las constituciones casuísticas | 92 |
| X. La <i>recitatio</i> | 93 |
| CAPÍTULO V: EL PERÍODO POSTCLÁSICO: A) LA ÉPOCA EPICLÁSICA | 95 |
| I. El fin del principado y el fin de la jurisprudencia clásica | 95 |
| II. Los <i>rescriptos</i> y las colecciones de <i>rescriptos</i> | 96 |
| III. La utilización de las obras de los juristas clásicos | 98 |
| CAPÍTULO VI: EL PERÍODO POSTCLÁSICO: B) HACIA LA EDAD MEDIA | 103 |
| I. El paso de la Antigüedad a la Edad Media | 103 |
| II. La cultura jurídica en los siglos IV y V | 108 |
| III. La codificación de Justiniano | 121 |
| IV. La legislación de Justiniano y la historia de la jurisprudencia europea | 126 |

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO VII: EUROPA, SU DERECHO Y SU CIENCIA JURÍDICA | 130 |
| I. Europa | 130 |
| II. El Santo Imperio | 131 |
| III. El viraje del año 1000 | 134 |
| IV. El sentido de ese cambio | 136 |
| V. El Derecho en Europa antes del redescubrimiento del <i>Digesto</i> | 139 |
| VI. La ciencia jurídica europea | 141 |
| CAPÍTULO VIII: EL NACIMIENTO DE LA JURISPRUDENCIA ROMANISTA EN LA EUROPA CONTINENTAL | 142 |
| I. Introducción | 142 |
| II. La Iglesia, núcleo de la cultura jurídica | 143 |
| III. La Escuela de Bolonia | 143 |
| IV. Los glosadores | 145 |
| V. Los decretistas y el <i>Corpus juris canonici</i> . Los ultramontanos | 146 |
| VI. Los prácticos o comentaristas | 147 |
| VII. El conflicto entre juristas y humanistas y su superación | 148 |
| VIII. El <i>mos gallicus</i> y la jurisprudencia elegante | 149 |
| CAPÍTULO IX: LA RECEPCIÓN EN ALEMANIA Y EL <i>USUS MODERNUS PANDECTARUM</i> | 151 |
| I. El carácter particularista del derecho alemán medieval | 151 |
| II. La formación de los Estados, factor de expansión del derecho romano en Alemania | 152 |
| III. La transformación del proceso y la institución del <i>Reichskammergericht</i> | 153 |
| IV. Rasgos característicos y diversas apreciaciones sobre la recepción | 155 |
| V. El objeto de la recepción | 157 |
| VI. El derecho alemán después de la recepción del derecho romano | 159 |
| VII. La literatura jurídica de los siglos XV y XVI | 161 |
| VIII. El <i>usus modernus</i> | 162 |
| IX. Las consecuencias de la guerra de los Treinta Años | 163 |
| CAPÍTULO X: HACIA LA UNIFICACIÓN DEL DERECHO PRIVADO EN FRANCIA. LA REDACCIÓN DE LAS COSTUMBRES | 165 |
| I. La distinción entre países de costumbres y países de derecho escrito | 165 |
| II. La superación del particularismo jurídico | 167 |
| III. La redacción de las costumbres | 169 |
| IV. El derecho común consuetudinario | 171 |
| CAPÍTULO XI: EL DERECHO DE LA RAZÓN Y LAS CODIFICACIONES DEL DERECHO NATURAL | 173 |
| I. El derecho de la razón y la cultura de los siglos XVII y XVIII | 173 |
| II. La sistemática en Grocio y en los juristas alemanes del derecho natural | 174 |
| III. Revalorización de la actividad legislativa y desarrollo de las tendencias a la codificación | 176 |
| IV. El trabajo de sistematización de los juristas franceses del derecho natural, etapa decisiva con vistas a las codificaciones | 178 |
| V. Las codificaciones | 180 |
| 1. Inglaterra | 180 |
| 2. Baviera | 180 |
| 3. Prusia | 181 |
| 4. Francia | 183 |
| 5. Austria | 185 |
| VI. La difusión del Código civil y las codificaciones italianas preunitarias | 187 |
| VII. Los códigos del Piamonte y los del reino de Italia | 192 |

ÍNDICE

11

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO XII: LA ESCUELA HISTÓRICA Y LA ESCUELA DE PANDECTAS: LOS CÓDIGOS CIVILES ALEMÁN Y SUIZO | 195 |
| I. La situación de la jurisprudencia alemana a comienzos del siglo XIX y la Escuela His- tórica | 195 |
| II. El método de la Escuela Histórica. La Escuela de Pandectas | 197 |
| III. La influencia de la Escuela de Pandectas fuera de Alemania | 200 |
| IV. Savigny y la polémica a propósito de la codificación | 201 |
| V. Las codificaciones alemanas en el siglo XIX | 205 |
| VI. El BGB | 206 |
| VII. El código civil suizo y el código de obligaciones | 207 |
| CAPÍTULO XIII: LA FORMACIÓN DEL <i>COMMON LAW</i> Y DE LA <i>EQUITY</i> EN INGLA- TERRA | 208 |
| I. Introducción general | 208 |
| II. Bosquejo del sistema de los <i>writs</i> | 216 |
| III. La <i>Equity</i> | 225 |
| IV. El <i>Judicature Act</i> | 228 |
| V. Aspectos del <i>common law</i> en Inglaterra | 228 |
| CAPÍTULO XIV: CONCLUSIÓN | 238 |
| I. Dos tradiciones jurídicas | 238 |
| II. <i>Case law</i> y dogmática | 241 |