

PUBBLICAZIONI  
DEL DIPARTIMENTO DI DIRITTO ROMANO, STORIA E TEORIA DEL DIRITTO «F. DE MARTINO»  
DELL'UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI NAPOLI «FEDERICO II»

---

XXX

PIERA CAPONE

*DE CONSORTIBUS EIUSDEM LITIS*

STORIA DI UN TITOLO DEL CODICE DI GIUSTINIANO



SATURA EDITRICE  
NAPOLI 2012

## INDICE SOMMARIO

### PARTE PRIMA FONTI DOTTRINA PROSPETTIVE

1. Due significativi riscontri testuali .....	p.	3
1.1. <i>Consortes eiusdem litis</i> : semantica e uso di un'espressione giustiniana .....	»	5
2. La storiografia e i suoi contesti .....	»	13
2.1. Le prime 'regole' e il loro diverso sviluppo in Germania e in Italia .....	»	14
2.2. Il lavoro 'polemico' e 'storico' di Planck .....	»	20
2.3. Redenti e le sue 'Note preventive' .....	»	23
2.4. La sorte degli studi successivi fra scetticismi e rivaluta- zioni .....	»	32
3. Scopo e percorso della ricerca .....	»	34

### PARTE SECONDA PROBLEMATICHE FORMULARI

#### CAPITOLO PRIMO

#### LA POSSIBILITÀ DI UN VOLONTARIO *IUDICIUM* CON PIÙ ATTORI O CONVENUTI: QUESTIONI DI TECNICA PROCESSUALE E RILEVANZA DEL FENOMENO

1. Le insidie sottese all'uso di espressioni giurisprudenziali appa- rentemente pertinenti .....	»	41
1.1. <i>Si una actio communis sit plurium personarum ...</i> .....	»	43
1.2. <i>Unius litis plurium personarum ...</i> .....	»	47
2. Spunti di riflessione da alcuni casi di <i>lege agere</i> .....	»	53

3. Biondi e l'esistenza di presunte incompatibilità formulari. Una posizione eccessiva.....	p. 67
3.1. La rigidità della <i>formula</i> e il suo significato .....	» 69
3.2. <i>Contestari litem dicuntur duo vel plures adversarii</i> ... ..	» 75
3.3. Una rilettura delle fonti .....	» 87
4. Riflessioni conclusive: libertà di agire in giudizio e mancata elaborazione di un evento processuale conosciuto e discusso dai giuristi in alcune sue implicazioni.....	» 102
4.1. Una probabile base teorica .....	» 103
4.2. La diffusione del fenomeno presso 'altri' tribunali .....	» 107

## CAPITOLO SECONDO

## TIPOLOGIE DI AZIONI

## E PLURALITÀ DI ATTORI O CONVENUTI

1. Redenti e l'individuazione di un ostacolo allo svolgimento di un <i>iudicium</i> fra <i>plures</i> per alcune categorie di azioni. Una questione da ridiscutere .....	» 111
2. <i>Actiones</i> con <i>intentio pro parte</i> : ulteriori conferme testuali dell'inesistenza di limiti ad una volontaria presenza di più attori o convenuti nei relativi <i>iudicia</i> .....	» 118
3. <i>Actiones</i> con <i>intentio in solidum</i> : una critica all'esclusione assoluta della possibilità di una volontaria presenza in giudizio dei <i>plures</i> .....	» 131
4. Riflessioni conclusive: l'inadeguatezza della ricerca di un presupposto fondante lo svolgimento di <i>iudicia</i> formulari con una pluralità di attori o convenuti.....	» 144

## CAPITOLO TERZO

## LA NECESSARIA PRESENZA IN GIUDIZIO

## DI PIÙ ATTORI O CONVENUTI:

## AMBITI DI RIFLESSIONE GIURISPRUDENZIALE

## E PROSPETTAZIONE DI SOLUZIONI

1. Le diverse posizioni di Planck e Redenti: un contrasto solo teorico? .....	» 147
2. Due casi di 'particolari' giudizi divisorii .....	» 152

3. La progressiva individuazione da parte della giurisprudenza di situazioni processuali insinuanti l'idea di una necessaria presenza in giudizio dei <i>plures</i> : rivalutazione di una casistica.....	p. 160
4. ... <i>mittere apud eundem iudicem</i> .....	» 177
5. Riflessioni conclusive: assenza di regole e discrezionalità del pretore.....	» 198

### PARTE TERZA

## LE *LEGES* DI CI. 3.40 *DE CONSORTIBUS EIUSDEM LITIS*

### CAPITOLO PRIMO

## UNA 'PERDUTA' *LEX SUPER CONSORTIBUS* DI COSTANTINO

### A) PROFILI CONTENUTISTICI

1. La <i>lex</i> di Giuliano riportata in CI. 3.40 nella più estesa versione alaricianiana ( <i>Brev.</i> 2.5.1) e la notizia di una <i>lex super consortibus</i> di Costantino altrimenti sconosciuta .....	» 205
2. La ricostruzione della disposizione costantiniana attraverso il filtro del testo giuliano .....	» 217
2.1. La fattispecie .....	» 218
2.2. La tipologia dei <i>consortes</i> .....	» 225
2.3. Un contesto normativo più ampio .....	» 231
2.4. La <i>praescriptio consortium</i> nella <i>cognitio extra ordinem</i> ....	» 234
3. I temi della legislazione processuale costantiniana: un significativo riscontro .....	» 246
4. La rilevanza processuale dell'esistenza di <i>consortes</i> .....	» 260

### B) PROFILI RICOSTRUTTIVI

5. La ricerca di ulteriori tracce della <i>lex super consortibus</i> di Costantino .....	» 262
6. La <i>lex super consortibus</i> e <i>LRB.</i> 30.3, la <i>lex</i> di Giuliano e <i>LRB.</i> 47: antichi collegamenti .....	» 264
7. La <i>lex super consortibus</i> , <i>LRB.</i> 47 e la costruzione di CTh. 2.5.1: l'opposta scelta di Th. Mommsen .....	» 272

7.1. L'originalità dell'operazione mommseniana alla luce di una storia editoriale della rubrica 2.5 del Teodosiano.....	p. 274
7.2. La <i>Lex romana Burgundionum</i> nel Teodosiano di Mommsen: un ulteriore riscontro .....	» 284
8. L'utilizzo di CTh. 2.5.1 <i>ex LRB.</i> 47 in dottrina: adesioni, perplessità, contraddizioni.....	» 287
9. La migliore idoneità di <i>LRB.</i> 30.3 ovvero di <i>LRB.</i> 47 a rappresentare la <i>lex super consortibus</i> di Costantino alla luce di autonome valutazioni e reciproci raffronti.....	» 299
10. La ricostruzione della rubrica 2.5 del Codice Teodosiano con riguardo al suo contenuto e al suo titolo: una proposta.....	» 316
11. La questione dell'origine romana ovvero longobarda dell' <i>exceptio plurium litis consortium</i> .....	» 323

## CAPITOLO SECONDO

L'ABROGAZIONE DELLA *LEX SUPER CONSORTIBUS*  
DI COSTANTINO AD OPERA DI GIULIANO  
E IL RECUPERO DELL'*ANTIQUUM IUS*

1. Il contesto della <i>lex</i> giuliana e la classicità della sua prospettiva..	» 333
2. La questione della lunga durata dei processi nella legislazione di Costantino e di Giuliano: una continuità di scelte .....	» 340
3. Il valore del rispristino giuliano dell' <i>antiquum ius</i> .....	» 357
4. L'importanza della versione alariciana del testo della <i>lex</i> di Giuliano ai fini dell'emersione di una storia legislativa altrimenti persa ..	» 360
5. Le scelte di Costantino e Giuliano in materia di rivendica contro compossestori: i termini di una dialettica attuale .....	» 363

## CAPITOLO TERZO

COMMUNE NEGOTIUM  
*ET QUIBUSDAM ABSENTIBUS ...*

1. I tre canali di trasmissione della <i>lex</i> : differenze e similitudini ....	» 367
2. La diversità delle condizioni dettate per la prosecuzione del giudizio in caso di <i>absentia</i> di alcuni attori ovvero di alcuni convenuti .....	» 370
3. La <i>ratio</i> della normativa.....	» 373

4. La questione del 'destinatario' e i suoi riflessi sulla paternità del provvedimento: profili prosopografici, editoriali, contenutistici .. p. 376

# PARTE QUARTA

## IL VALORE DI CI. 3.40 FRA RAFFRONTI SISTEMATICI E SCELTE COMPILATORIE

1. I *consortes eiusdem litis* di CI. 3.40: un equivoco o una creazione consapevole?..... » 395
2. La sistematica teodosiana delle due *leges* del titolo 3.40 del Codice di Giustiniano..... » 399
3. I plausibili motivi dell'unificazione giustiniana delle due *leges* nel nuovo titolo *De consortibus eiusdem litis*. Un'operazione meditata..... » 408
4. La rilevanza del fenomeno della pluralità di attori o convenuti nel *Corpus iuris*. Alcuni esempi..... » 415
5. Un confronto fra esperienze giuridiche: la funzione del processo e la disciplina della pluralità di attori o convenuti ..... » 423

# INDICI

<i>Autori</i> .....	» 431
<i>Fonti</i> .....	» 439