

ADNOTATIONES IN IUS CANONICUM

Hrsg. von Elmar Güthoff und Karl-Heinz Selge

49



Peter Fabritz

SANATIO IN RADICE

**Historie eines Rechtsinstituts
und seine Beziehung
zum sakramentalen Eheverständnis
der katholischen Kirche**



PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

INHALTSVERZEICHNIS

Abkürzungsverzeichnis	11
Vorwort	21
Einführung	23
1. Einleitung und Problemstellung	23
2. Forschungsstand	26
1. Kapitel: "Die Wurzel ist der Konsens" – rechtsgeschichtliche Grundlage der sanatio in radice.....	29
I. Der Ehekonsens im klassischen und nachklassischen römischen Recht.....	29
1. Der Kontinuativkonsens.....	30
2. Der Initialkonsens	33
II. Heilung der Ehe im römischen Recht.....	36
1. Sanation der Ehe.....	36
2. Legitimation der Kinder.....	38
3. Konvaleszenz und Konversion.....	41
III. "Consensus naturaliter sufficiens"	43
1. "Responsa ad consulta Bulgarorum" Papst Nikolaus I. (13. November 866)	45
2. Konsens oder Kopula – Was schafft die Ehe?	48
2.1 Hinkmar von Reims (+ 882)	49
2.2 Die Schule des Anselm von Laon	51
2.3 Gratian (+ vor 1160).....	52
2.4 Petrus Lombardus (+ 1072).....	54
2.5 Papst Alexander III. (1159 – 1181).....	56
3. Konzil von Florenz: Bulla unionis Armenorum, Konst. <i>Exsultate</i> <i>Deo</i> (Sessio VIII 22 nov. 1439)	58
IV. Zusammenfassung.....	59
2. Kapitel: Von der dispensatio zur sanatio in radice – die rechtsgeschicht- liche Entwicklung.....	61
A. VOR DEM KONZIL VON TRIENT	61
I. Ursprünge der Rechtsinstitute Dispens und Konvalidation.....	61
1. Konzil von Agde (506).....	62
2. Konzil von Epaon (517).....	63
3. Drittes Konzil von Orléans (538).....	66
4. Viertes Konzil von Orléans (541).....	68
5. Zweites Konzil von Tours (567)	69
6. Konzilien von Verberies (756) und Compiègne (757)	70
7. Synode von Mainz (847)	73
II. Päpstliche Verlautbarungen zur dispensatio matrimonii.....	74
1. Gregor I. (590 – 604).....	75
2. Gregor II. (715 – 731)	77
3. Alexander III. (1159 – 1181)	78
4. Coelestin III. (1191 – 1198).....	81

5. Innozenz III. (1198 – 1216)	82
6. Honorius III. (1216 – 1227)	86
7. Gregor IX. (1227 – 1241)	87
8. Innozenz IV. (1243 – 1254)	91
III. Die päpstliche Dispensgewalt im mittelalterlichen Diskurs	92
1. Frühe Aussagen bis zum Decretum Gratiani	92
1.1. Cyrill von Alexandrien (ca. 380 – 444)	92
1.2 Augustinus (354 – 430)	94
1.3 Papst Leo I. (440 – 461) und Papst Gelasius I. (492 – 496)	96
1.4 Ivo von Chartres (1040 – 1116)	98
2. Das Decretum Gratiani und Dekretisten	102
2.1 Gratian (+ vor 1160)	102
2.2 Bernold von Konstanz (geb. um 1054)	105
2.3 Rufinus (+ um 1190)	106
2.4 Huguccio (+ 1210)	109
3. Die älteren Dekretalisten	110
3.1 Vorbemerkung	110
3.2 Johannes Teutonicus (1185 – 1245/46)	111
3.3 Laurentius Hispanus (1218 – 1248?), Vincentius Hispanus (13. Jh.), Tancred (1185 – 1236)	111
4. Die jüngeren Dekretalisten	112
4.1 Bernard von Parma (+ 1266)	112
4.2 Hostiensis (vor 1200 – 1270)	113
4.3 Johannes Andreae (1270 – 1348)	115
IV. Frühe Anwendungen der dispensatio in radice matrimonii	120
1. Hat Papst Bonifaz VIII. die erste <i>sanatio in radice</i> vorgenommen?	120
2. Die Widerlegung durch John Russell 1964	121
V. Zusammenfassung	124
B. DAS KONZIL VON TRIENT UND DIE NACHTRIDENTINISCHE ENTWICKLUNG	126
I. Konzil von Trient (1545 – 1563)	126
1. Dispenspraxis im Vorfeld des Konzils	126
2. Die Haltung des Konzils zur Dispens	132
3. Aufstellung und Dispens von Hindernissen	134
4. Die Formpflicht im Dekret <i>Tametsi</i>	135
5. Dispensvollmacht des Papstes und der Bischöfe	139
II. Die Praxis der Generalsanierungen vom 16. bis zum 20. Jahrhundert	141
1. Julius III.: Generalsanierung für England (1554)	141
2. Clemens VIII.: Instruktion über die Riten der Italo – Griechen (31.8.1595)	145
3. Clemens XI.: Breve <i>In Apostolicae Dignitatis Fastigiis</i> (2. April 1701)	146
4. Clemens XII.: Breve <i>Cum dudum</i> (9.9.1734)	148

5. Clemens XIII.: Generalsanation für Ehen in der Diözese d' Arras (20.11.1760)	149
6. Pius VI.: Bulle <i>Auctorem fidei</i> (28.8.1794)	150
7. Pius VII.: Verschiedene Generalsanierungen	153
8. Pius VIII.: Breve <i>Litteris altero abhinc</i> (25.3.1830)	156
9. Pius IX.: Generalsanierung ungültiger Ehen in Österreich (17.3.1856)	158
10. Pius X.: Generalsanierungen für Deutschland (1906) und Ungarn (1909)	159
III. Die sanatio in radice im nachtridentinischen kanonistischen Diskurs.....	163
1. Ablehnung päpstlicher Ehedispens bei fehlender Konsenserneuerung	164
1.1 Thomas Sanchez (1550 – 1610)	164
1.2 Ehrenreich Pirhing (1606 – 1679)	167
1.3 Emmanuel Gonzalez – Tellez (+ um 1673)	171
1.4 Zeger – Bernard van Espen (1646 – 1728)	173
1.5 Franz-Xaver Schmalzgrueber (1663 – 1735)	174
1.6 Alfons Maria de Liguori (1696 – 1787)	176
2. Die Wirkung der <i>dispensatio in radice</i> : "ex tunc" oder "ex nunc"?	177
2.1 "ex nunc"	177
2.1.1 Juan Gutierrez (Anfang des 17. Jahrhunderts)	177
2.1.2 Joseph Müllendorf	178
2.1.3 Pietro Gasparri (1852 – 1930)	180
2.1.4 Johann Baptist Sägmüller (1860 – 1942)	182
2.2. "ex tunc"	182
2.2.1 Augustinus Barbosa (1590 – 1649)	182
2.2.2 Giovanni Perrone (1794 – 1876)	184
2.2.3 Pietro Giovine (+ 1879)	184
2.2.4 Rudolf Ritter von Scherer (1845 – 1918)	185
2.3 Die Fiktionstheorie (<i>fictio iuris</i>)	186
3. Papst Benedikt XIV. (1740 – 1758)	190
3.1 Konstitution <i>Matrimonia</i> (4.11.1741)	190
3.2 Epistola <i>Redditae nobis</i> (5.12.1744)	192
3.3 Epistola <i>Redditae sunt</i> (17.9.1746)	193
3.4 De synodo dioecesana (1748)	195
3.5 Dekrete <i>Etsi matrimonialis</i> (30.9.1755) und <i>Cum super</i> (27.9.1755)	196
IV. Die sanatio in radice im 19. Jahrhundert	198
1. Vorbemerkung: Die Begriffe "sanatio" und "radix" in der Rechtsgeschichte	198
2. Begriffswandel: Von der <i>dispensatio</i> zur <i>sanatio in radice</i> . Die Instruktion des Kardinals Caprara (25.4.1803)	199
3. Verlautbarungen der römischen Kurie	201
3.1 SC Conc., 16. Januar 1723 und 18. September 1723	202

3.2 SC Prop. Fide, 05. Juli 1788	204
3.3 SC Prop. Fide, 17. Januar 1836.....	205
3.4 SC Prop., 01. Juni 1845.....	206
3.5 SC Off., 11. März 1868.....	207
3.6 SC Off., 09. Dezember 1874.....	208
3.7 SC Off., 11. September 1878	209
3.8 SC Off., 20. Februar 1888.....	211
3.9 SC Conc., 16. Juni 1894.....	212
3.10 SC Off., 12. April 1899.....	213
3.11 SC Off., 08. März 1900.....	214
3.12 SC Off., 02. März 1904.....	215
3.13 SC Off., 22. August 1906.....	215
3.14 Pius X.: Apostolische Konstitution <i>Sapienti consilio</i> (29.6.1908)	216
3.15 SC Conc., 14. Februar 1926	217
V. Zusammenfassung.....	218
VI. Die <i>sanatio in radice</i> im Codex Iuris Canonici von 1917	220
1. Begriff und Wirkungen	221
1.1 Begriff (can. 1138 § 1).....	221
1.2 Zeitpunkt (can. 1138 § 2).....	223
1.3 Anwendung (can. 1138 § 3).....	225
2. Voraussetzungen	226
2.1 Naturrechtlich hinreichender Ehewille (can. 1139 § 1).....	226
2.2 Behebbarkeit der kirchenrechtlichen Unwirksamkeit (can. 1139 § 2).....	229
2.3 Konsensmangel (can. 1140 § 1).....	230
2.4 Zeitpunkt der Sanation (can. 1140 § 2).....	231
3. Zuständigkeit und Eintragung (can. 1141).....	232
Exkurs: Die Auswirkungen der Mischehenkautionen auf die <i>sanatio</i> in radice	233
3. Kapitel: Die rechtliche Entwicklung der <i>sanatio in radice</i> vom II. Vatikanischen Konzil bis zur geltenden Rechtslage	239
I. Vom II. Vatikanischen Konzil bis zum Codex Iuris Canonici 1983	239
1. Verlautbarungen Papst Pauls VI. über die Vollmachten der Bischöfe.....	239
1.1 Dispensvollmachten der Bischöfe im Konzilsdekret <i>Christus</i> <i>Dominus</i>	239
1.2 Motu proprio <i>Pastorale munus</i> , 30.11.1963	241
1.3 Motu proprio <i>De Episcoporum muneribus</i> , 15.6.1966	243
1.4 Motu proprio <i>Matrimonia mixta</i> , 31.3.1970	244
2. Die rechtliche Entwicklung in den Schemata zum Codex Iuris Canonici.....	244
2.1 Coetus Consultorum <i>De Matrimonio</i> , Sessio XVII, 22. – 27.1.1973	245

2.2 Coetus Studiorum <i>De Iure Matrimoniali</i> , Sessio V, 30.1. – 2.2.1978.....	247
3. Papst Johannes Paul II. (1978-2005), Apostolisches Schreiben <i>Familiaris Consortio</i> , 22.11.1981.....	249
4. Zusammenfassung.....	250
II. Die eherechtlichen Normen des Codex Iuris Canonici von 1983 über die <i>sanatio in radice</i>	251
1. Die Heilung in der Wurzel.....	251
1.1 Begriffsklärung (can. 1161 § 1).....	251
1.2 Zeitpunkt der Gültigmachung (can. 1161 § 2).....	252
1.3 Grenzen der Gewährung (can. 1161 § 3).....	253
2. Grenzen der Sanation.....	254
2.1 Fehlender Ehewille (can. 1162 § 1).....	254
2.2 Feststehen des Ehewillens (can. 1162 § 2).....	254
3. Sanation bei Hindernis.....	255
3.1 Ehehindernis und Formmangel (can. 1163 § 1).....	255
3.2 Hindernisse des natürlichen oder des positiven göttlichen Rechts (can. 1163 § 2).....	255
4. Sanation ohne Wissen der Partner (can. 1164).....	256
5. Vollmachten zur Sanation.....	257
5.1 Gewährung durch den Apostolischen Stuhl (can. 1165 § 1).....	257
5.2 Gewährung durch den Diözesanbischof (can. 1165 § 2).....	257
III. Die <i>sanatio in radice</i> im Codex Canonum Ecclesiarum Orientalium.....	259
1. Die cann. 848 – 851 CCEO.....	259
2. Vollmacht zur <i>sanatio in radice</i> (can. 852).....	261
IV. Die <i>sanatio in radice</i> in der Rota – Judikatur und in der diözesanen Rechtsprechung.....	262
1. Frühe Urteile des 16. und 17. Jahrhunderts.....	262
2. Rota – Urteile im 20. Jahrhundert.....	266
2.1 Coram R. P. D. Alberto Canestri, 13. nov. 1943, Decisio LXXVI.....	266
2.2 Coram R. P. D. Ovidio Bejan, Liverpoolitana, 14. iun. 1963.....	270
2.3 Coram R. P. D. Ioanne M. Pinna, Pistorien., 30. ian. 1964.....	273
2.4 Coram R. P. D. Ernesto Fiore, Novarcen., 15. iun. 1964.....	275
2.5 Coram R. P. D. Henrico Ewers, Colonien., 7. dec. 1968.....	277
2.6 Coram R. P. D. Angelo di Felice, S. Francisci in California, 20. iun. 1970.....	279
2.7 Coram R. P. D. Ioseph M. Serrano Ruiz, Bambergen., 24 feb. 1978.....	280
2.8 Coram R.P.D. Aegidio Turnaturi, Rubribaculen., 30. apr. 1998.....	281
3. Urteile der diözesanen Rechtsprechung.....	283
3.1 DG Köln, I. Instanz, 13. Mai 1987, coram Zepp.....	283
3.2 DG Münster, II. Instanz, 25. Juli 1986, coram Habermeyer.....	285
3.3 DG Tuy – Vigo, 26. September 1990, coram Bacelar Queimadelos.....	286

Exkurs: "Heilung" ungültiger Ehen und ungültiger Rechtshandlungen im zivilen Recht	289
V. Sanatio in radice – eine Ausformung kirchlicher oikonomia?.....	291
Resümee und Ausblick: Sanatio in radice und das sakramentale Ehever- ständnis der Kirche	293
Anhang	303
Quellen- und Literaturverzeichnis.....	307
Personenverzeichnis	333