

*JA-Sonderheft 2*

# **Gnindriß der deutschen Rechtsgeschichte**

VON

**Professor Dr. Rudolf Gmür**

5., überarbeitete und erweiterte Auflage

1992

**Alfred Metzner Verlag**

Ein Unternehmen

der Verlagsgruppe Luchterhand

Neuwied, Kriftel, Berlin

**Inhaltsverzeichnis**

Abkürzungsverzeichnis. . . . . **XIII**

**Einleitung**

**I. Grundbegriffe. . . . . 1**

1. Recht . . . . . 1

    a) objektives Recht - b) subjektives Recht

2. Gesetz - Gewohnheitsrecht . . . . . 1

3. Recht im engeren und weiteren Sinn . . . . . 2

4. Rechtsgeschichte im engeren und weiteren Sinn. . . . . 3

**II. Bedeutung der Rechtsgeschichte für den Juristen. . . . . 3**

**III. Begrenzung und Gliederung des Stoffes. . . . . 4**

1. Geographische Begrenzung . . . . . 4

2. Zeitliche Begrenzung . . . . . 4

3. Institutionelle Begrenzung. . . . . 5

4. Gliederung . . . . . 5

    a) Germanische Zeit - b) Fränkische Zeit - c) Hochmittelalter - d) Spätmittelalter - e) Frühe Neuzeit - f) Das Zeitalter des liberalen Rechtsstaates - g) Das Zeitalter des sozialen Rechtsstaates

**IV. Schrifttum. . . . . 6**

1. Grundrisse und Lehrbücher. . . . . 6

2. Andere Einführungsliteratur. . . . . 6

3. Handbücher. . . . . 6

4. Werke über Teilbereiche der deutschen Rechtsgeschichte.....6

    a) Privatrechtsgeschichte - b) Strafrechtsgeschichte - c) Verfassungsgeschichte - d) Geschichte des Kirchenrechts - e) Geschichte der Rechtswissenschaft

5. Werke über die Rechtsentwicklung in der DDR, Österreich und der Schweiz . . . 7

6. Lexikon . . . . . 7

**V. Rechtsquellen. . . . . 7**

1. Begriff. . . . . 7

2. Unmittelbare und mittelbare Rechtsquellen. . . . . 7

**Erster Teil: Germanische Zeit (ca. 100 v.Chr. - ca. 500 n.Chr.)**

**I. QueUen. . . . . 9**

1. Cäsar, De bello gallico. . . . . 9

2. Tacitus, Germania . . . . . 9

    mit wörtlicher Wiedergabe von 4 Stellen

**II. Grundzüge des germanischen Rechts nach Tacitus. . . . . 9**

1. Staatsbildung. . . . . 9

2. Verfassung der civitates. . . . . 10

3. Gerichtswesen . . . . . 10

4. Strafrecht . . . . . 10

5. Privatrecht . . . . . 10

**III. Zuverlässigkeit der Angaben von Tacitus?. . . . . 11**

**IV. Dauer und örtlicher Bereich der geschilderten Verhältnisse. . . . . 12**

**V. Beurteilung des Rechts der germanischen Zeit . . . . . 12**

**Zweiter Teil: Fränkische Zeit (ca. 500-?)**

**I. Vorbemerkungen. . . . . 14**

**II. Rechtsquellen. . . . . 14**

1. Leges barbarorum (Volksrechte). . . . . 14

## Inhaltsverzeichnis

Name und Entstehung - b) Die einzelnen Volksrechte - c) Sprache, Aufbau und Inhalt	
2. Andere unmittelbare Rechtsquellen . . . . .	16
a) Kapitularien - b) Konzilsbeschlüsse	
3. Mittelbare Rechtsquellen . . . . .	16
a) Formelsammlungen - b) Urkunden über Grundstücksgeschäfte - c) Urbare - d) Rechtswissenschaftliche Bücher - e) Chroniken	
<b>III. Verfassung . . . . .</b>	<b>16</b>
1. Monarchie . . . . .	16
2. Hofämter . . . . .	17
3. Grafen und Zentenare - Beginn des Lehenwesens . . . . .	17
4. Grundherrschaft . . . . .	18
5. Die Kirche . . . . .	19
6. Städte . . . . .	19
7. Ländliche Besitzverhältnisse . . . . .	20
Bodenzins - Zehnte - Dreifelderwirtschaft	
8. Demokratische Verfassungselemente . . . . .	20
<b>IV. Recht im engeren Sinn . . . . .</b>	<b>21</b>
1. Gerichtswesen . . . . .	21
a) Gaugerichte: Verfahrensgang - zweizüngiges Urteil - Eideshelfer - magische Beweismittel - Hauptmerkmale des fränkischen Prozesses - b) Königsgesicht - c) Grundherrliche Gerichte	
2. Strafrecht . . . . .	24
Sühnegeldleistung (compositio) und Friedensgeld (fredus) - Erfolgshaftung - Personalitätsprinzip	
3. Privatrecht . . . . .	24
<b>V. Würdigung des fränkischen Rechts. . . . .</b>	<b>26</b>
<b>Dritter Teil: Hochmittelalter (888-ca. 1200)</b>	
<b>I. Vorbemerkungen . . . . .</b>	<b>27</b>
<b>II. Territoriale Neugestaltungen . . . . .</b>	<b>27</b>
1. Deutschland . . . . .	27
2. Frankreich . . . . .	27
3. Hochburgund . . . . .	27
4. Niederburgund . . . . .	27
5. Italien . . . . .	27
<b>III. Rechtsquellen . . . . .</b>	<b>28</b>
<b>rv. Weiterentwicklung fränkischer Institutionen. . . . .</b>	<b>28</b>
<b>V. Lehenverhältnisse. . . . .</b>	<b>29</b>
1. Terminologisches . . . . .	29
2. Entstehung . . . . .	29
3. Das Lehenrecht . . . . .	30
a) Lehenfähigkeit und Heerschildordnung - b) Errichtung eines Lehenverhältnisses - c) Persönliche Wirkungen der Belehnung - d) Dingliche Wirkungen der Belehnung	
4. Ausblick: Niedergang des Lehenwesens . . . . .	32
<b>VI. Die Kirche im Feudalstaat . . . . .</b>	<b>33</b>
1. Vorbemerkungen: Geistige Grundlagen - Römisches Kirchenrecht . . . . .	33
2. Papsttum . . . . .	34
3. Bischöfe . . . . .	34
Investiturstreit (1075-1122) - Wormser Konkordat (1122)	
4. Abteien . . . . .	36
5. Pfarreien . . . . .	36
Eigenkirchen - Kirchenpatronat - Kirchenstuhlrechte - Kirchenbaulast - Inkorporation	
6. Schlußbemerkungen . . . . .	37

<b>VII. Anfänge der Rezeption des römischen und kanonischen Rechts.</b>	<b>37</b>
1. Die Rechtswissenschaft in Italien.	37
a) Vorbemerkungen: Aufschwung des Handelsrechts - b) Römisches Recht: Die Glossatoren - c) Kanonisches Recht	
2. Einfluß auf die Praxis	39

**Vierter Teil: Spätmittelalter (ca. 1200-ca. 1500)**

<b>I. Vorbemerkungen.</b>	<b>41</b>
<b>II. Verfassung.</b>	<b>41</b>
1. Allgemeines	41
2. Königtum und Kaisertum.	42
a) Geistige Grundlagen - b) Schranken der monarchischen Gewalt - Widerstandsrecht - c) Königs- und Kaiserwahl d) Krönung	
3. Anfänge des Reichstags.	44
4. Die Landesherrschaft	45
5. Städte.	46
a) Begriffsmerkmale - b) Entstehung - c) Verfassung - d) Stadtherren - e) Konflikte zwischen Städten und Stadtherren - f) Innerstädtische Verfassungskämpfe - g) Ausübung der städtischen Autonomie - Wirtschaftsrecht, besonders Zunftwesen - h) Stadtrecht - i) Stadtrechtsfamilien - k) Ausblick: Niedergang der Städte in der frühen Neuzeit - l) Anhang: Bürger, citoyen und „Bourgeois“	
<b>III. Rechtsquellen.</b>	<b>52</b>
1. Quellen universalen Rechts.	52
a) Corpus iuris canonici - b) Literatur - c) Ordensstatuten und Einzelurkunden	
2. Quellen des gemeinen Reichsrechts.	52
a) Reichsgesetze - b) Corpus iuris civilis - c) Libri feudorum - d) Literatur - e) Einzelurkunden	
3. Quellen partikulären Rechts.	52
A. Unmittelbare Rechtsquellen.	53
a) Privileg - b) Satzung (Einigung, Willkür) - c) Weistum	
B. Mittelbare Rechtsquellen.	54
a) Schöffensprüche - b) Rechtsbücher (Sachsenspiegel u.a.) - c) Register - d) Einzelurkunden	
<b>IV. Privatrecht, Strafrecht und Prozeßrecht.</b>	<b>56</b>
1. Privatrecht	56
Kanonisches Eherecht - Laesio enormis - Wucherverbot - Formfreiheit des Vertragsschlusses - Blüte des mittelalterlichen Privatrechts - Bindung des ländlichen Bodens an Familiengenossen, Grundherren und Nachbarn - Gewerbebanrechte	
2. Strafrecht	58
Schuldstrafrecht - Strafen an Leib und Leben - Trennung von strafrechtlicher und zivilrechtlicher Verbrechenaktion - Gründe für die Härte des spätmittelalterlichen Strafrechts	
3. Strafprozeßrecht	60
Strafverfolgung von Amts wegen - Verdrängung der magischen Beweismittel - neue rationale Beweismittel: Zweizeugenbeweis, Geständnis-Mißstände: Folter, Vemeegerichte, Verfahren bei handhafter Tat, Bannstrafen	
4. Zivilprozeßrecht	61

**Fünfter Teil: Frühe Neuzeit (ca. 1500-1806)**

<b>I. Vorbemerkungen.</b>	<b>63</b>
<b>II. Reichsverfassung.</b>	<b>64</b>
1. Reichsreformbestrebungen um 1500.	64
a) Ewiger Landfriede (1495) - b) Reichskammergericht (1495) - c) Gemeiner Pfennig - d) Reichsregiment (1500-1502, 1521-1530) - e) Reichskreise	
2. Der Reichstag	65
a) Zusammensetzung - b) Verfahren - c) Kompetenzen und tatsächliche Wirksamkeit	
3. Der Kaiser.	68

## Inhaltsverzeichnis

a) Kompetenzen bezüglich des Reichstags - b) Lehensherrschaft - c) Oberbefehl über das Reichsheer - d) Diplomatische Verhandlungen - e) Deputationen zu den Reichsstädten - f) Reichsexekutionen - g) Gerichtliche Kompetenzen - h) Reservatrechte (Verleihung des Adels und akademischer Würden, Ernennung von Notaren, Legitimation außerehelich geborener Kinder)	
4. Weiterentwicklung der Reichsverfassung . . . . .	68
a) Augsburger Religionsfrieden (1555) - b) Westfälischer Frieden (1648)	
5. Beurteilung der Reichsverfassung . . . . .	69
6. Ende der Reichsverfassung . . . . .	70
a) Reichsdeputationshauptschluß zu Regensburg (1803) - b) Rheinbund (1806) - c) Niederlegung der Kaiserkrone durch Franz II. (1806)	
<b>III. Territorialverfassungen. . . . .</b>	<b>70</b>
1. Kräftigung der Landesherrschaft . . . . .	70
2. Konflikte mit den Landständen . . . . .	72
a) im Fürstbistum Münster als Beispiel eines geistlichen Territoriums - b) in weltlichen Territorien, besonders in den preußischen	
3. Aufbau moderner Staatswesen - Beispiele . . . . .	73
a) Fürstbistum Münster - b) Preußische Territorien	
<b>IV. Grundherrschaft . . . . .</b>	<b>74</b>
1. Terminologisches. . . . .	74
2. Rückblick auf die Entwicklung im Hoch- und Spätmittelalter. . . . .	74
3. Fortentwicklung in der frühen Neuzeit . . . . .	75
4. Besonderheiten in Westfalen . . . . .	75
5. Ausblick: Aufhebung der Grundherrschaft . . . . .	76
Kritik der Aufklärer an der Grundherrschaft - Aufhebung in Savoyen, Frankreich, Westfalen und in den preußischen Gebieten östlich der Elbe	
<b>V. Markgenossenschaften . . . . .</b>	<b>77</b>
1. Terminologisches. . . . .	77
2. Ursprung: Entwicklung bis ca. 1500. . . . .	77
3. Fortentwicklung in der frühen Neuzeit . . . . .	78
Ringen um Allmendnutzungen - Entstehung politischer Gemeinden	
4. Besonderheiten in Westfalen als Beispiel einer Gegend mit vorherrschender Einzelhofsiedlung . . . . .	78
a) Hutegenossenschaften - b) Nachbarschaften, Bauerschaften und Kirchspiele	
5. Auflösung der Markgenossenschaften. . . . .	79
6. Rechtsnatur der Anteilsrechte an der gemeinen Mark nach ehemaligem und geltendem Recht . . . . .	79
<b>VI. Zivilrecht und Ziviiprozeßrecht . . . . .</b>	<b>80</b>
1. Reichskammergerichtsordnung (1495). . . . .	80
2. Stadt- und Landrechtsformationen (15.-17. Jahrhundert). . . . .	81
3. Polzeiordnungen . . . . .	82
4. Usus modernus Pandectarum . . . . .	82
5. Naturrecht . . . . .	83
Hauptvertreter von Naturrechtslehren bis 1600 - Grotius - Pufendorf - Thomasius - Montesquieu - Wolff	
6. Kodifikationen. . . . .	85
a) Codex Maximilianeus bavaricus civilis (1756) - b) Preußisches Allgemeines Landrecht (ALR, 1794) - c) Code civil (1804) - d) Österreichisches Allgemeines Bürgerliches Gesetzbuch (ABGB, 1811)	
7. Zivilprozeß. . . . .	88
Grundsätze - Klagen gegen den Fiskus - Kabinettsjustiz - Kodifikationen	
<b>VII. Strafrecht und Strafprozeßrecht . . . . .</b>	<b>89</b>
1. Reformen unter Bewahrung des mittelalterlichen Strafrechtscharakters. . . . .	89
Constitutio Criminalis Bambergensis (1507) - Constitutio Criminalis Carolina (1532) - Neue Mißstände: Hexenprozesse	
2. Reformpostulate der Aufklärungszeit . . . . .	91
a) Thomasius (gegen Hexenprozesse) - b) Montesquieu (keine Bestrafung ohne Gesetz) - c) Beccaria (gegen Todesstrafe)	

3. Reformen der Aufklärungszeit . . . . .	92
a) Einzelreformen - b) Kodifikationen: Constitutio CriminalisTheresiana (1768) - Preußisches Allgemeines Landrecht (ALR, 1794) - Code penal (1810)	
4. Strafrechtspostulate des deutschen Idealismus. . . . .	92
a) Kant (Lehre von der Strafe als gerechter Vergeltung - absolute Straftheorie) - b) Feuerbach (Lehre vom psychologischen Zwang durch gesetzliche Strafan- drohung) - c) Ausblick: Auswirkungen der Kant-Feuerbachschen Lehren in den Strafgesetzbüchern des 19. Jahrhunderts	

**Sechster Teil: Das Zeitalter des liberalen Rechtsstaates (1806-1900)**

<b>I. Zusammenbruch der mittelalterlichen Institutionen. . . . .</b>	<b>95</b>
<b>II. Verfassungen des Einzelstaates. . . . .</b>	<b>96</b>
<b>1. Freiheitsrechte. . . . .</b>	<b>96</b>
a) Persönliche Freiheit - b) Freiheit des Bodens - c) Niederlassungsfreiheit - d) Handels- und Gewerbefreiheit - e) Ehefreiheit - f) Glaubens- und Gewissens- freiheit - g) Pressefreiheit - h) Vereinsfreiheit	
2. Beteiligung des Volkes an der Gesetzgebung . . . . .	98
3. Bindung der Regierung an Gesetze. . . . .	99
a) Der Grundsatz der gesetzmäßigen Verwaltung - b) Der Grundsatz „nulla poena sine lege“ - c) Notwendigkeit der Begründung von Zivilurteilen	
4. Strafprozeßformen . . . . .	100
a) Trennung von Voruntersuchung und Hauptverfahren - b) Staatsanwaltschaft - c) Öffentlichkeit, Mündlichkeit und Unmittelbarkeit des Hauptverfahrens - d) Der Grundsatz der freien Beweiswürdigung - e) Schwurgerichte	
5. Gleichheitsgrundsatz . . . . .	101
6. Allgemeine Wehrpflicht . . . . .	101
7. Allgemeine Schulpflicht . . . . .	102
8. Universitätsreform . . . . .	102
<b>III. Die Einigung Deutschlands. . . . .</b>	<b>102</b>
1. Die Bundesakte von 1815. . . . .	102
2. Die Gründung des Deutschen Zollvereins (1833). . . . .	102
3. Die Frankfurter Reichsverfassung von 1849 (Paulskirchenverfassung). . . . .	102
4. Die Reichsverfassung von 1871 (Bismarcksche Reichsverfassung). . . . .	103
<b>IV. Das Reichsstrafgesetzbuch (1871). . . . .</b>	<b>104</b>
<b>V. Die Reichsjustizgesetze (1877). . . . .</b>	<b>104</b>
ZPO - StPO - KO - GVG - Einfluß der österreichischen ZPO (1885) auf die ZPO-Novellen von 1909,1921, 1924	
<b>VI. Das Reichshaftpflichtgesetz (1871). . . . .</b>	<b>105</b>
<b>VII. Gesetze über den gewerblichen Rechtsschutz. . . . .</b>	<b>105</b>
<b>VIII. Kulturkampfgesetze (1871-75). . . . .</b>	<b>105</b>
<b>IX. Die Vereinheitlichung des bürgerlichen Rechts. . . . .</b>	<b>106</b>
1. Thibauts Schrift „Über die Nothwendigkeit eines allgemeinen bürgerlichen Rechts für Deutschland“ (1814). . . . .	106
2. Savignys Gegenschrift „Vom Beruf unsrer Zeit für Gesetzgebung und Rechtswissenschaft“ (1814). . . . .	106
3. Historische Rechtsschule. . . . .	107
Savigny - Eichhorn - Puchta	
4. Pandektenwissenschaft und deutsches Privatrecht . . . . .	108
Windscheid - Ihering - Gierke	
5. Reichsgesetze bis 1871. . . . .	109
a) Allgemeine deutsche Wechselordnung (1848) - b) Allgemeines deutsches Han- delsgesetzbuch (1861) - c) Dresdener Entwurf eines Obligationenrechts (1866)	
6. Entstehung des BGB. . . . .	109
a) Ergänzung der Reichsverfassung (1873) - b) Vorkommission (1874) - c) Er- ste Kommission (1874-87) - d) Wiederhall des Ersten Entwurfs in der Juristenwelt - e) Zweite Kommission (1891-95) - f) Gesetzesberatungen in Bundesrat und	

Reichstag - g) Schlußabstimmung (1896) - h) Inkrafttreten (1.1.1900) - Qualität und Charakter des BGB	
<b>X. Sozialversicherungs-, arbeits- und wirtschaftsrechtliche Gesetze.</b>	<b>.111</b>
<b>XI. Zoll- und Steuergesetzgebung.</b>	<b>.112</b>
 <b>Siebenter Teil: Das Zeitalter des sozialen Rechtsstaates (20. Jahrhundert)</b>	
<b>I. Allgemeine Entwicklung - Verfassung.</b>	<b>.113</b>
1. Zustand um 1914.	.113
2. Ende der konstitutionell-monarchischen Reichsverfassung (1918).	.113
3. Die Weimarer Reichsverfassung vom 11.8.1919.	.114
a) Entstehung - b) Inhalt - c) Auswirkungen	
4. Die nationalsozialistische Zeit (1933-45).	.117
a) Lebenslauf Hitlers bis 1925 - b) Grundgedanken und propagandistische Erfolge Hitlers - c) Hitlers Herrschaft - d) Die Juristen im Dritten Reich	
5. Die Zeit der Herrschaft von Besatzungsmächten (1945-49).	.123
6. Das Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland vom 23.5.1949.	.125
a) Entstehung - b) Inhalt - c) Auswirkungen	
<b>II. Entwicklung des Verwaltungsrechts.</b>	<b>.133</b>
1. Ausbau der Leistungsverwaltung	.133
a) Straßenbau - b) Schulen und Universitäten - c) Krankenhäuser - d) Sozialversicherung	
2. Steuergesetzgebung	.133
3. Verwaltungsrechtspflege.	.134
<b>III. Arbeitsrecht</b>	<b>.134</b>
<b>IV. Wettbewerbsrecht</b>	<b>.136</b>
<b>V. Strafrecht und Strafprozeßrecht.</b>	<b>.137</b>
1. Reformbestrebungen.	.137
2. Widerstand der klassischen Strafrechtsschule.	.137
3. Einzelreformen.	.137
<b>VI. Zivilrecht.</b>	<b>.139</b>
1. Gesetzgebung	.139
2. Gerichtspraxis	.140
3. Rechtswissenschaft	.140
a) Freirechtsschule - b) Interessen Jurisprudenz	
 Schlußkapitel: Die Wiedervereinigung der beiden deutschen Staatswesen ...	 .141
Getrennte Errichtung der BRD und der DDR (1949) - Gesetze und Verfassung der DDR - Öffnung der Berliner Mauer (9./10.10.1989) - Staatsvertrag (18.5.90) - Währungsunion (1.7.90) - neue Bundesländer - Einigungsvertrag (31.8.90) - Beitrittserklärung (3.10.90) - völkerrechtliche Absicherung der Wiedervereinigung - desolater Zustand der neuen Bundesländer - Aussicht auf nachhaltige Besserung - administrative Schwierigkeiten	
<b>Namen- und Sachverzeichnis.</b>	<b>.145</b>
<b>Rechtssprichwörter.</b>	<b>.157</b>