

# Deutsche Rechtsgeschichte

von

DR. JUR. ULRICH EISENHARDT

o. Professor der Rechte  
an der Fernuniversität Hagen

2., überarbeitete Auflage; i ÖC ' -



C. H. BECK'SCHE VERLAGSBUCHHANDLUNG

Postfach 115, D-80333 München, 1995

III. Das Schuldrecht . . . . .	63
IV. Das Sachenrecht . . . . .	66
V. Das Familienrecht . . . . .	68
VI. Das Erbrecht . . . . .	70
§ 13. Das Strafrecht . . . . .	71
I. Die Fehde . . . . .	71
II. Die Straftaten . . . . .	72
III. Die Strafen . . . . .	73
1. Bußen und Brüchen . . . . .	73
2. Die peinlichen Strafen . . . . .	74
3. Sinn und Zweck der peinlichen Strafen . . . . .	76
<b>4. Kapitel. Die Rezeption des römischen Rechts und die europä-</b>	
<b>    sische Rechtswissenschaft . . . . .</b>	<b>79</b>
§ 14. Die Gegenstände der Rezeption . . . . .	79
I. Überblick . . . . .	79
II. Das römische Recht . . . . .	<81
1. Überblick . . . . .	81
2. Die Justinianische Kompilation . . . . .	82
3. Die Wiederentdeckung des römischen Rechts in Oberitalien . . . . .	86
III. Das kanonische Recht . . . . .	91
§ 15. Die Rezeption und ihre Auswirkungen . . . . .	96
I. Die Rezeption des gelehrten Rechts . . . . .	96
II. Der Einfluß des kanonischen Rechts auf die europäische Rechtskultur . . . . .	101
<b>5. Kapitel. Die Rechtspflege im mittelalterlichen Deutschland . . . . .</b>	<b>105</b>
§ 16. Die Gerichtsverfassung des Reiches sowie in den Territorialstaaten und Städten . . . . .	105
I. Überblick . . . . .	105
II. Die Gerichtsverfassung in den Landesherrschaften . . . . .	108
III. Die Gerichte in den Städten . . . . .	109
IV. Die Ausbildung von Rechtsmitteln und Instanzen . . . . .	109
§ 17. Das mittelalterliche Verfahrensrecht . . . . .	111
<b>6. Kapitel. Die Verfassung des Heiligen Römischen Reiches Deutscher Nation (1500, 18.06) . . . . .</b>	<b>115</b>
§ 18. Das deutsche Reich und die Territorialstaaten . . . . .	115
§ 19. Die theoretische Grundlegung der Reichsverfassung . . . . .	118
§ 20. Die Reichsreform am Ende des 15. und am Beginn des 16. Jahrhunderts . . . . .	120

§ 21. Der Kaiser und die Regierung des Reiches	123
§ 22. Der Reichstag	127
§ 23. Reichskammergericht und Reichshofrat	130
I. Überblick	131
II. Der Reichshofrat	132
III. Das Reichskammergericht	133
IV. Die obersten Reichgerichte als Verfassungsgerichte?	135
V. Die Bedeutung von Reichskammergericht und Reichshofrat bis zum Ende des Reiches	137
§ 24. Die ständische Ordnung in der Zeit nach 1500	138
I. Die Grundzüge	138
II. Der Adel	140
III. Die Bürger	141
IV. Die Bauern	142
V. Die Juden	143
§ 25. Die Religionsverfassung	145

## 7. Kapitel. Verfassung und Verwaltung der Territorialstaaten und Reichsstädte

§ 26. Die Territorialstaaten	150
I. Gerichtshoheit, Gesetzgebungsbefugnis und Staatsgewalt	150
II. Landesherrschaft, Landstände und Landtage	152
III. Regierung und Verwaltung	154
§ 27. Die Reichsstädte	155
I. Reichsstädte und Reichs Verfassung	156
II. Die Verwaltung der Reichsstädte	158
III. Die Gerichtsgewalt der Reichsstädte	160

## 8. Kapitel. Die Folggwirkungen der Rezeption des römischen und kanonischen Rechts in Deutschland

§ 28. Der Usus modernus	161
I. Rechtsschrifttum und praktische Rezeption vor dem Usus modernus	161
II. Entstehung und Bedeutung des Usus modernus	165
III. Benedikt Carpzov und der Usus modernus	168
IV. Zusammenfassung	169
§ 29. Die Gesetzgebung	170
I. Überblick	170
II. Die Reichsgesetzgebung	174
III. Die Gesetzgebung in den Territorialstaaten	176
IV. Die Gesetzgebung in den Städten	177

**9. Kapitel. Naturrechtslehre und 'Aufklärung'** 179

§30. Die Grundlagen des Naturrechts. V. 179

§31. Aufklärung, Naturrechtslehre und Vernunftrecht. M 183

§32. Der Einfluß der Naturrechtslehre und der Aufklärung "auf die Rechtswissenschaft" 185

**10. Kapitel. Gesetzgebung und Kodifikation im Zeitalter der Aufklärung** 191

§33. Aufgeklärter Absolutismus, und Kodifikation 191

§34. Die Kodifikationen in Bayern und Österreich 195

    I. Bayern 195

    II. Österreich. 196

§ 35. Das Allgemeine Landrecht für die Preußischen Staaten von 1794 198

    I. Entstehung und Zielsetzung des ALR. 198

    II. Die Würdigung des ALR. 201

§ 36. Die Rechtsentwicklung in Frankreich 205

    I. Überblick, 205

    II. Die Rechtsentwicklung vor der Revolution 206

    III. Die nach der Revolution entstandenen Kodifikationen. 207

**11. Kapitel. Die Entwicklung des Privatrechts bis zum Ende des 18. Jahrhunderts** 210

§37. Das Privatrecht in der Gesamtrechtsordnung. 210

§38. Allgemeine Lehren des Privatrechts 214

§39. Schuld- und Sachenrecht 217

    I. Schuldverträge 218

    II. Das Sachenrecht 220

§40. Familien- und Erbrecht 222

    I. Das Familienrecht 222

    II. Das Erbrecht 224

§41. Das Handelsrecht 225

§42. Das Staats- und Völkerrecht 232

**12. Kapitel. Die Entwicklung des Strafrechts bis zum Ende des alten Reiches** 237

§43. Die Rezeption und die Reform der Strafrechtspflege 237

    I. Überblick 237

    II. Die Bambergische Halsgerichtsordnung von 1507. 238

    III. Die peinliche Gerichtsordnung Karls V: von 1532 (Carolina) 239

§44. Das gemeine deutsche Strafrecht und die Entwicklung der deut-  
 schen Strafrechtswissenschaft ..... 241

§45. Das Strafrecht im Zeitalter der Aufklärung ..... 244

**13. Kapitel. Die Entwicklung der Rechtspflege nach 1500** ..... 249

§46. Die Gerichtsverfassung des Reiches ..... 249

§47. Die Gerichtsverfassung in den Territorien ..... 252

    I. Der Ausbau der landesherrlichen Gerichtsgewalt ..... 252

    II. Die Justizreformen in den Territorialstaaten und freien Städten ..... 253

§48. Richter und Gesetz im 18. Jahrhundert ..... 257

§49. Der Zivilprozeß ..... 259

§50. Der Strafprozeß ..... 262

    I. Der Inquisitionsprozeß ..... 263

    II. Die Abschaffung der Folter ..... 266

**14. Kapitel. Das Ende des Heiligen Römischen Reiches Deutscher  
 Nation** ..... 268

§51. Die Auflösung des Reiches ..... 268

    I. Der Reichsdeputationshauptschluß von 1803 ..... 268

    II. Die Gründung des »Rheinbundes« und die Auflösung des Rei-  
 ches ..... 270

    III. Die Bewertung des alten Reiches und seiner Verfassung aus  
 heutiger Sicht ..... 273

§52. Vom Rheinbund zum Deutschen Bund ..... 274

**15. Kapitel. Staat und Gesellschaft in der ersten Hälfte des 19. Jahr-  
 hunderts** ..... 279

§53. Gesellschaftliche Wandlungen am Ende des 18. und zu Beginn des  
 19. Jahrhunderts ..... 279

§54. Die Stein-Hardenbergschen Reformen und ihre Konsequenzen für  
 die Rechtentwicklung in Deutschland ..... 283

    I. Überblick ..... 283

    II. Die Anlässe für Reformen ..... 284

    III. Die Reformen ..... 285

    IV. Die Restauration ..... 285

    V. Die preußische Kömmunälreform ..... 286

    VI. Die Bauernbefreiung ..... 290

    VII. Die Freiheit des Güterverkehrs ..... 292

    VIII. Die Einführung der Gewerbefreiheit ..... 292

    IX. Weitere Reformen ..... 294

    X. Zusammenfassung ..... 295

§ 55. Die Geltung des französischen Rechts in Teilen Deutschlands, . . . . .	296
I. Überblick . . . . .	297
II. Die Auseinandersetzungen um die Beibehaltung des französischen Rechts in deutschen Landesteilen, . . . . .	298
<b>16. Kapitel. Die deutschen Verfassungen bis 1850 . . . . .</b>	<b>302</b>
§ 56. Die politischen Strömungen im Deutschen Bund, in ihren Grundzügen . . . . .	302
I. Überblick . . . . .	302
II. Die Revolution von 1848 . . . . .	307
III. Das Kommunistische Manifest von 1848 . . . . .	308
§ 57. Die Verfassung des Deutschen Bundes. . . . . I V. . . . .	310
I. Staatenbund und Einzelstaaten . . . . .	310
II. Der Katalog von Rechten der Untertanen in der Bundesakte von 1815. . . . .	312
III. Maßnahmen zur Erhaltung des Systems des Deutschen Bundes (1819-1834). . . . .	313
§ 58. Die Verfassungen der deutschen Einzelstaaten. . . . .	316
I. Überblick . . . . .	317
II. Der süddeutsche, Konstitutionalismus . . . . .	319
III. Dienach. 1830 entstandenen deutschen Verfassungen . . . . .	320
IV. Die Verfassungsentwicklung in Österreich und Preußen . . . . .	322
V. Die Verankerung von Grundrechten in den Verfassungen der ersten Hälfte des 19. Jahrhunderts. . . . .	326
VI. Die Entwicklung der Verfassungsgerichtsbarkeit in der ersten Hälfte des 19. Jahrhunderts . . . . .	327
VII. Die Entwicklung der Verwaltungsstrukturen im Übergang vom 18. zum 19. Jahrhundert . . . . .	329
§ 59. Die Reichsverfassung von 1848/49 . . . . .	331
I. Bildung und Arbeit von Siebzehnerausschuß und deutscher Nationalversammlung . . . . .	332
II. Der Inhalt der Verfassung . . . . .	334
1. Reich und Reichsgewalt . . . . .	334
2. Der Katalog der Grundrechte . . . . .	335
III. Das Scheitern der Reichsverfassung . . . . .	339
<b>17. Kapitel. Die Entwicklung des Privatrechts im 19. Jahrhundert</b>	
I. (bis 1870). . . . .	340
§ 60. Der Kodifikationsgedanke am Anfang des 19. Jahrhunderts . . . . .	340
§ 61. Thibaut, Savigny und das Kodifikationsproblem . . . . .	343
I. Die Position Thibauts. . . . .	343
II. Die Argumentation Savignys. . . . .	345

§62. Die historische Rechtsschule (s. 1. Aufl. 1871) 347

§63. Romanisten und Germanisten 350

    I. Die Romanisten und die Pandektistik 351

    II. Die Germanisten 352

    III. Die weitere Entwicklung 353

§64: Industrielle Revolution und Privatrecht 355

**18. Kapitel. Die Entwicklung des Strafrechts und des Strafprozeßrechts im 19. Jahrhundert (bis 1870).** 359

§65. Das Strafrecht und das Strafprozeßrecht 359

    I. Die Strafrechtswissenschaft 359

    II. Die Strafrechtsgesetzgebung 362

    III. Der reformierte Strafprozeß 363

**19. Kapitel. Die Verwirklichung der Rechtseinheit in Deutschland seit 1871** 367

§ 66. Das Deutsche Reich von 1871 367

    I. Die Entwicklung bis zur Reichsgründung 367

    II. Die Verfassung des Deutschen Reiches von 1871 370

§67. Die Verwirklichung der Rechtseinheit in Deutschland 372

    I. Versuche einer Rechtsvereinheitlichung vor 1871 372

    II. Die Vereinheitlichung des Rechts im Deutschen Reich nach 1871 375

        1. Die Gesetzgebungskompetenz des Reiches 375

        2. Strafgesetzbuch und Reichsjustizgesetze 376

        3. Das Reichsgericht 377

    III. Die Verfassungsgerichtsbarkeit 378

§68. Das Deutsche Bürgerliche Gesetzbuch 380

    I. Die Vorbereitungen für die Kodifikation 380

    II. Der erste Entwurf 382

    III. Der zweite Entwurf 383

    IV. Der Versuch einer Wertung des BGB 384

§ 69. Arbeitsverfassung und Arbeitsrecht 386

**20. Kapitel. Die Weimarer Republik und ihr frühes Ende** 391

§70. Weimarer Reichsverfassung und Erneuerung der Rechtsordnung 391

    I. Das Ende des Verfassungsstaats und die Parlamentarisierung 391

        II. Novemberrevolution und Bildung von Nationalversammlung und Reichsgericht 394

    III. Die Weimarer Reichsverfassung (WRV) 397

    IV. Das Privatrecht 400

- V. Sozialstaat und neues Arbeitsrecht . . . . . 402
- VI. Die Rechtspflege . . . . . 405
  - 1. Die Hauptprinzipien der Gerichtsbarkeit, . . . . . 405
  - 2. Die Richter in der Weimarer Republik . . . . . 406
- VII. Die Rechtsfolgen . . . . . 405
  - 1. Die Hauptprinzipien der Gerichtsbarkeit . . . . . 405
  - 2. Die Verfassungsgerichtsbarkeit in der Weimarer Republik . . . . . 406
  - 3. Die Richter in der Weimarer Republik, . . . . . 407
- § 71. Die nationalsozialistische Machtergreifung, . . . . . 409
  - I. Antidemokratisches Denken in der Weimarer Republik . . . . . 409
  - II. Die nationalsozialistische Machtergreifung . . . . . 411

**21. Kapitel. Recht und Justiz unter der Herrschaft des Nationalsozialismus . . . . . 415**

- § 72. Irrationalität, Totalität und Rechtsfeindlichkeit des Nationalsozialismus. . . . . 415
  - I. Die Irrationalität. . . . . 416
  - II. Rechtsfeindlichkeit und „Rechtserneuerung“ . . . . . 418
  - III. Führerkult und Führerstaat; . . . . . 423
  - IV. Rasse und Recht . . . . . 424
- § 73. Die deutsche Justiz und der Nationalsozialismus . . . . . 426
  - I. Der herkömmlich ausgebildete Jurist und die nationalsozialistische Rechtsauffassung. . . . . 427
  - II. Die Einflußnahme der Nationalsozialisten<sup>1</sup> auf die Justiz . . . . . 429
  - III. Der Volksgerichtshof . . . . . 432
- § 74. Die Anwendung des BGB und die Vorarbeiten für ein „Volksgesetzbuch“. . . . . 434
  - I. Nationalsozialistische Weltanschauung und Privatrecht . . . . . 435
  - II. Beispiele für Rechtsprechung im nationalsozialistischen Sinne / auf dem Gebiete des Zivilrechts . . . . . 438
  - III. Das „Volksgesetzbuch“. . . . . 441
  - IV. Zusammenfassung . . . . . 442

**22. Kapitel. Deutschland nach 1945 . . . . . 444**

- § 75. Die Verwaltung Deutschlands nach der Kapitulation, im Jänner 1945. \* 444
  - I. Maßnahmen der Alliierten nach der Kapitulation . . . . . 444
  - II. Die Theorie vom Fortbestand des Deutschen Reiches als Staat "nach 1945 . . . . . 447
  - III. Die Reorganisation der staatlichen Verwaltung, und der Justiz in Deutschland . . . . . 449
- § 76. Nürnberger Prozesse und Entnazifizierung . . . . . 452
  - I. Die Nürnberger Prozesse . . . . . 453



II. j Die Entnazifizierung ..... 457  
 III. Die Entnazifizierung, der Richter und der Umgang der Justiz  
 mit der eigenen Vergangenheit. .... 459

**23: Kapitel. Die Entstehung zweier deutscher Staaten auf deutschem Boden. .... 4 6 3**

§77. Die Entstehung der Bundesrepublik Deutschland. .... 4 6 3  
 L Die Länder<sup>1</sup> ..... 4 6 3  
 I. Die Ausbildung der Länder in den Besatzungszeiten ..... 463  
 a) Überblick ..... 463  
 b) Die amerikanische Zone ..... 464  
 c) Die britische Zone und die Bizone<sup>1</sup> ..... \*464  
 (i - d) Die französische Zone ..... 465  
 - ,e) Die sowjetische Zone und Berlin ..... 466  
 f) Die weitere Entwicklung der Bizone ..... 467  
 C<sup>1</sup> 2. Die Verfassungsentwicklung in den Westzonen bis<sup>1</sup> zum  
 Zusammenreten des Parlamentarischen Rats ..... 468  
 a) Überblick ..... 4 6 8  
 b) Die vorläufige Organisationsgesetze ..... 469  
 c) Überregionale zentrale Probleme der Verfassungsgebung ..... 470  
 d) Das Zustandekommen von Verfassungen ..... 471  
 II. Währungsreform und Lastenausgleich ..... 472  
 -lf; III. Die Staatsgründung. .... 473  
 1. Die Frankfurter Dokumente ..... 473  
 2. Der „Herrenchiemseer“ Verfassungskonvent und der Paria-  
 mentarische Rat ..... S\* i 474  
 j - IV. Die europäische und atlantische Einbindung der Bundesrepub-  
 -; ; blik Deutschland, Der Beitritt zur NATO und das Vereinigte  
 t-|< Europa ..... 476  
 v n..  
 §78. Die Spaltung Deutschlands und das Entstehen der DDR 1 ..... 478  
 j, i; I. Die Ausbildung von Herrschaftsstrukturen unter sowjetischer  
 yj. Herrschaft bis 1949. .... 478  
 4<sup>1</sup> -; II. Die Staatsgründung ..... 480  
 W- III. Die Herrschaftsstruktur des SED-Regimes. .... 482  
 '2 IV. Die Einbindung der DDR in den Warschauer Pakt und in den  
 ; ; Rat für gegenseitige Wirtschaftshilfe (RGW) ..... 484  
 .. V. Die Entwicklung in der DDR ..... 485  
 ff 1. Die Phase der Stalinisierung ..... 485  
 2. Der Aufstand vom 17. Juni 1953 . f. .... 487  
 3. Der Bau der Mauer am 13. August 1961 und die Folgen ..... 488  
 •(Ci , 4.. Entspannungspolitik und Grundlagenvertrag . . A. 1. .... '490  
 ••• VI. Entnazifizierung und Nichtbewältigung der NS-rVergangen-  
 er. . . heit in der DDR. .... 493

<b>24. Kapitel. Recht und Justiz in der Bundesrepublik Deutschland</b>	496
§ 79. Das Bonner Grundgesetz und die Auswirkungen	496
I. Die Entstehung des Grundgesetzes	496
II. Inhalt und Auswirkungen des Grundgesetzes	498
1. Die Grundrechte	498
2. Demokratie, Rechtsstaat, Sozialstaatsprinzip und Wirtschaftsordnung	500
3. Die Machtfülle der dritten Gewalt. Das Bundesverfassungsgericht	502
4. Der Gleichheitssatz und die Gleichberechtigung von Mann und Frau	503
§ 80. Die Entwicklung der Rechtsgebiete und der Ausbau der Gerichtsbarkeiten	505
I. Das öffentliche Recht und der Ausbau der Verwaltungsgerichtsbarkeit	505
II. Das Privatrecht	507
1. Überblick	507
2. Das Bürgerliche Recht	508
a) Das Familienrecht	508
b) Die Verbraucherschutzgesetzgebung	509
c) Handels- und Wirtschaftsrecht	510
III. Das Arbeits- und Sozialrecht	512
IV. Strafrecht und Strafprozeßrecht	514
<b>25. Kapitel. Recht und Justiz im realexistierenden Sozialismus der DDR</b>	516
§ 81. Die Entwicklung des Rechts und der Rechtsprechung in der DDR	516
I. Der Rechtsbegriff in der sozialistischen Gesellschaft	517
II. Verfassung und Staatsrecht	519
• /HI. Das Privatrecht	523
1. Überblick	523
2. Das bürgerliche Recht	524
3. Das Arbeitsrecht	526
IV. Das Strafrecht und das Strafprozeßrecht	527
1. Das Strafrecht	527
2. Das Strafprozeßrecht	532
V. Der Verwaltungsrechtsschutz	533
VI. Aufgabe und Praxis der Gerichte	534
VII. War die DDR ein Unrechtsstaat?	536
<b>26. Kapitel. Die Wiedervereinigung</b>	538
§ 82. Wiedervereinigung und neue Rechtsvereinheitlichung	538
I. Der Weg zur Wiedervereinigung	538

II. Die Problematik der Rechtsvereinheitlichung . . . . .	541
1. Überblick . . . . .	541
2. Die Umstrukturierung der Wirtschaft . . . . .	541
3. Einigungsvertrag und Verfassung . . . . .	542
4. Die Rechtspflege in den neuen Ländern. . . . .	544
a) Überblick . . . . .	544
b) Die Rechtspflege. . . . .	545
aa) Die Gerichtsverfassung nach dem Inkrafttreten des Einigungsvertrages. . . . .	545
bb) Die Einführung der Verwaltungsgerichtsbarkeit in den neuen Ländern. . . . .	547
cc) Die Übernahme von Richtern der ehemaligen DDR . . . . .	547
5. Die Rechtsangleichung . . . . .	548
a) Das bürgerliche Recht. . . . .	548
b) Das Arbeitsrecht . . . . .	550
III. Schlußbetrachtung. . . . .	551
Personenverzeichnis . . . . .	555
Sachverzeichnis. . . . .	561