

## Inhaltsübersicht:

<b>Einführung in die Problematik.....</b>	<b>1</b>
<b>1. Kapitel: Gegenwärtiger Rechtszustand.....</b>	<b>9</b>
<b>A. Terminologische Vorfragen.....</b>	<b>9</b>
I. Vertreter/Verteidiger.....	9
II. Wer ist Hochschullehrer des Rechts?.....	10
III. Art der Legitimation des Rechtsprofessors.....	11
<b>B. Der Rechtslehrer in ZPO und StPO.....</b>	<b>12</b>
I. Gesetzeslage.....	12
II. Gesetzesmaterialien, Rechtsprechung, Literatur.....	23
III. Ergebnis.....	42
<b>C. Der Rechtslehrer in den übrigen Verfahrensordnungen.....</b>	<b>43</b>
I. Gesetzeslage.....	43
II. Gesetzesmaterialien, Rechtsprechung, Literatur.....	59
III. Ergebnis.....	75
<b>2. Kapitel: Rechtshistorische Betrachtung.....</b>	<b>77</b>
<b>A. Die Entstehung der Reichs-CPO und Reichs-StPO von 1877</b>	
<b>im Überblick.....</b>	<b>78</b>
I. CPO.....	79
II. StPO.....	81
<b>B. Die Normenentwicklung in der CPO im einzelnen.....</b>	<b>82</b>
I. Auswertung der Quellen zu den Entwürfen I - III der Reichs-CPO.....	82
II. Auswertung der Quellen der dem Entwurf I der Reichs-CPO	
vorhergehenden Entwürfe.....	100
III. Die vor 1877 in den Partikularstaaten über die Vertretungsbefugnis	
existierenden Regelungen .....	107
IV. Ergebnis.....	119
<b>C. Die Normenentwicklung in der StPO im einzelnen.....</b>	<b>125</b>
I. Auswertung der Quellen zu den Entwürfen der Reichs-StPO.....	125
II. Die vor 1877 in den Partikularstaaten über die Verteidigungsbefugnis	
existierenden Regelungen.....	146
III. Zusammenfassung.....	152
IV. Ergebnis.....	156

<b>D. Resümee der Untersuchung der Entstehungsgeschichte von ZPO und StPO.....</b>	<b>157</b>
--	------------

### **3. Kapitel: Kritische Würdigung des Rechtslehrerausschlusses..163**

<b>A. Freiheit und Unabhängigkeit von Rechtsanwalt und Rechtslehrer.....</b>	<b>165</b>
I. Begriffsbestimmung.....	165
II. Nebentätigkeitsrecht des Rechtslehrers.....	168
III. Fehlende berufsrechtliche Kontrolle des Rechtslehrers?.....	189
IV. Sonstige Beamtenpflichten.....	202
<b>B. Rechtskunde und rhetorische Fähigkeiten.....</b>	<b>205</b>
<b>C. Konzeptionelle Unterschiede in Zivil- und Strafverfahren –     Art des Tätigwerdens des Interessenvertreters.....</b>	<b>208</b>
<b>D. Ergebnis.....</b>	<b>212</b>

### **4. Kapitel: Notwendige Veränderungen.....214**

<b>A. Gründe für die Erweiterung der prozessualen Handlungsbefugnis des Rechtslehrers.....</b>	<b>214</b>
I. Wechselwirkung Wissenschaft/Praxis.....	214
II. Verfassungsrechtliche Überlegungen.....	219
<b>B. Gesamtergebnis.....</b>	<b>231</b>
<b>C. Gesetzesvorschläge.....</b>	<b>232</b>
I. RBerG.....	232
II. Prozeß- und Verfahrensordnungen.....	233
III. Sonstige Änderungen.....	238

# Inhaltsverzeichnis:

Einführung in die Problematik.....	1
1. Kapitel: Gegenwärtiger Rechtszustand.....	9
A. Terminologische Vorfragen.....	9
I. Vertreter/Verteidiger.....	9
II. Wer ist Hochschullehrer des Rechts?.....	10
III. Art der Legitimation des Rechtsprofessors.....	11
B. Der Rechtslehrer in ZPO und StPO.....	12
I. Gesetzeslage.....	12
1. Der Hochschullehrer des Rechts in der ZPO.....	12
a) § 78 Abs. 1 ZPO.....	12
b) Exkurs: Der Hochschullehrer als Rechtsanwalt.....	12
c) § 79 ZPO.....	13
aa) § 78 Abs. 2 ZPO.....	13
bb) § 157 Abs. 1 Satz 1 ZPO.....	14
(1) Mitglied der Rechtsanwaltskammer.....	14
(2) Geschäftsmäßigkeit.....	14
(3) Erlaubnis nach § 157 Abs. 3 ZPO.....	16
2. Der Hochschullehrer des Rechts in der StPO.....	16
a) § 138 Abs. 1 StPO.....	16
b) Verteidiger/Rechtsanwalt.....	17
aa) Interessenwahrnehmung eines Beschuldigten.....	17
bb) Interessenwahrnehmung anderer Personen.....	17
cc) Durchbrechungen.....	18
(1) § 387 Abs. 1 StPO.....	18
(2) § 142 Abs. 1 Satz 1 StPO.....	19
(3) § 404 Abs. 5 Satz 2, 1. Halbsatz StPO.....	19
(4) § 434 StPO.....	20
(5) § 464a Abs. 2 Nr. 2 StPO.....	21
3. Zusammenfassung.....	22
II. Gesetzesmaterialien, Rechtsprechung, Literatur.....	23
1. Der Zivilprozeß.....	23
a) §§ 78 Abs. 1, 157 Abs. 1 Satz 1 ZPO.....	23
aa) Gesetzesmaterialien.....	23
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	24
b) Exkurs: Der Hochschullehrer als Rechtsanwalt.....	26
aa) Gesetzesmaterialien.....	27
bb) Begründungen der Rechtsprechung und der Gegenwartsliteratur.....	27

(1) Die Rechtsprechung.....	27
(2) Die Auffassung von Schulze-Osterloh.....	28
(3) Die Auffassung von Michalski/Römermann.....	28
(4) Die Auffassung von Henssler.....	29
2. Der Strafprozeß.....	30
a) § 138 Abs. 1 StPO.....	30
aa) Gesetzesmaterialien.....	30
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	30
b) § 387 Abs. 1 StPO.....	31
aa) Gesetzesmaterialien.....	31
bb) Begründungen in Gegenwartsliteratur und Rechtsprechung.....	31
(1) Befürwortung einer Einbeziehung des Hochschullehrers.....	31
(a) Wendisch/Hilger.....	31
(b) Eberhard Schmidt.....	32
(c) Rössner.....	32
(d) LG Dortmund.....	32
(2) Ablehnung einer Einbeziehung des Hochschullehrers.....	33
c) § 378 StPO.....	35
aa) Gesetzesmaterialien.....	35
bb) Begründungen in Gegenwartsliteratur und Rechtsprechung.....	35
d) § 397 Abs. 1 StPO.....	37
aa) Gesetzesmaterialien.....	37
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	37
e) § 404 Abs. 5 Satz 2 StPO.....	38
aa) Gesetzesmaterialien.....	38
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	38
f) § 406f Abs. 1 StPO.....	39
aa) Gesetzesmaterialien.....	39
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	39
g) § 434 Abs. 1 StPO.....	40
aa) Gesetzesmaterialien.....	40
bb) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	40
3. Zusammenfassung.....	40
III. Ergebnis.....	42
<b>C. Der Rechtslehrer in den übrigen Verfahrensordnungen.....</b>	<b>43</b>
I. Gesetzeslage.....	43
1. Der Prozeß vor dem Bundesverfassungsgericht.....	43
2. Der Verwaltungsprozeß und das Verwaltungsverfahren nach dem VwVfG.....	43
a) VwGO.....	43
b) VwVfG.....	44

### XIII

3. Der finanzgerichtliche Prozeß und das Verfahren nach der AO.....	45
a) FGO.....	45
b) AO.....	47
4. Der Prozeß vor den Arbeitsgerichten.....	47
5. Das Verfahren nach dem FGG.....	48
6. Der sozialgerichtliche Prozeß und das sozialgerichtliche Verwaltungsverfahren.....	49
a) SGG.....	49
b) SGB X.....	50
7. Das Verfahren vor dem Bundespatentgericht.....	50
a) PatG.....	50
b) MarkenG.....	51
8. Disziplinarrecht der Beamten und Richter nach der BDO.....	51
9. Wehrrechtliche Verfahren nach der WDO und dem WStG.....	52
10. Sonderfall: Die sog. Ehren- oder Berufsgerichtsbarkeit einzelner Berufsstände.....	53
a) Rechtsanwälte.....	53
b) Wirtschaftsprüfer.....	53
c) Steuerberater.....	53
11. Das Verfahren vor dem EuGH.....	53
12. <i>Exkurs</i> : Der Rechtslehrer und das RBerG.....	54
13. Zusammenfassung.....	55
a) Verfahrensordnungen mit Vertretungszwang und ausdrücklicher Kompetenzbestimmung für den Hochschullehrer.....	57
b) Verfahrensordnungen mit Vertretungszwang und fehlender Kompetenzbestimmung für den Hochschullehrer.....	58
c) Verfahrensordnungen ohne Vertretungszwang und grundsätzlicher Zulassung des Rechtslehrers aber mit zwingender Zurückweisungsanordnung für ihn.....	59
d) <i>Exkurs</i> : Das RBerG.....	59
II. Gesetzesmaterialien, Rechtsprechung, Literatur.....	59
1. § 22 Abs. 1 BVerfGG.....	60
a) Gesetzesmaterialien.....	60
b) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	61
2. § 67 Abs. 1 VwGO.....	62
a) Gesetzesmaterialien.....	62
b) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	63
3. § 14 Abs. 1, 5 VwVfG.....	65
4. § 62 Abs. 1 FGO, § 80 Abs. 5 AO.....	66
a) Gesetzesmaterialien.....	66
b) Begründungen der Rechtsprechung und Gegenwartsliteratur.....	67
5. § 11 Abs. 1, 2 ArbGG.....	68
6. §§ 13, 29 Abs. 1 FGG.....	68

7. §§ 73 Abs. 1, 6, 166 Abs. 2 SGG, § 13 SGB X.....	69
a) Gesetzesmaterialien.....	69
b) Begründungen der Gegenwartsliteratur.....	69
8. § 40 Abs. 2 BDO.....	70
9. § 84 Abs. 2 WDO.....	71
10. Übergreifende Beiträge.....	71
a) Die Argumentation von Deumeland.....	72
b) Die Argumentation von Schulze-Osterloh.....	72
11. RBERG.....	73
12. Zusammenfassung.....	74
 III. Ergebnis.....	 75
 <b>2. Kapitel: Rechtshistorische Betrachtung.....</b>	 <b>77</b>
<b>A. Die Entstehung der Reichs-CPO und Reichs-StPO von 1877 im Überblick.....</b>	<b>78</b>
I. CPO.....	79
II. StPO.....	81
<b>B. Die Normenentwicklung in der CPO im einzelnen.....</b>	<b>82</b>
I. Auswertung der Quellen zu den Entwürfen I - III der Reichs-CPO.....	82
1. Entwurf I.....	82
a) Motive.....	85
b) Beratungsprotokolle der CPO-Kommission des Bundesrats.....	88
2. Entwurf II.....	89
a) Motive.....	89
b) Beratungsprotokolle des Justizausschusses des Bundesrats.....	91
3. Entwurf III.....	91
4. <i>Exkurs</i> : Die RAO von 1878.....	92
5. Zusammenfassung .....	93
II. Auswertung der Quellen der dem Entwurf I der Reichs-CPO vorhergehenden Entwürfe.....	 100
1. Der Bundesstaatenentwurf von 1866, sog. hannoverscher Entwurf.....	100
2. Der preußische Entwurf von 1864.....	102
3. Der Entwurf des norddeutschen Bundes von 1870.....	104
4. Zusammenfassung.....	106
 III. Die vor 1877 in den Partikularstaaten über die Vertretungsbefugnis existierenden Regelungen .....	 107
1. Regelung der Vertretungsbefugnis in den Partikularstaa.....	107
a) Preußen.....	108
b) andere Prozeßordnungen.....	112

2. Zusammenfassung.....	115
IV. Ergebnis.....	119
<b>C. Die Normenentwicklung in der StPO im einzelnen.....</b>	<b>125</b>
I. Auswertung der Quellen zu den Entwürfen der Reichs-StPO.....	125
1. § 138 Abs. 1 StPO.....	126
a) Manuskript von 1870.....	126
b) Entwurf von Januar 1873.....	127
c) Entwurf von Herbst 1873.....	128
d) Reichstagsvorlage.....	128
aa) Motive.....	128
bb) Beratungsprotokolle der Justizkommission des Reichstags... 129	
(1) Mangel an Strafverteidigern.....	131
(2) Eindämmung der Winkeladvokatur.....	133
(3) Ansehen der Strafverteidigung.....	134
e) Zweite und dritte Lesung im Reichstag.....	136
f) Zusammenfassung.....	137
2. §§ 378, 387 Abs. 1 StPO.....	138
3. § 397 Abs. 1 Satz 2 StPO.....	142
4. § 404 Abs. 5 StPO.....	143
5. §§ 434 Abs. 1 Satz 2, 442 Abs. 1 StPO.....	144
6. Zusammenfassung.....	145
II. Die vor 1877 in den Partikularstaaten über die Verteidigungsbefugnis existierenden Regelungen.....	146
1. Der Strafprozeß bis zur Mitte des 19. Jahrhundert.....	146
2. Die Zulassung zur Verteidigung in den Partikularstaaten.....	149
III. Zusammenfassung.....	152
IV. Ergebnis.....	156
<b>D. Resümee der Untersuchung der Entstehungsgeschichte von ZPO und StPO.....</b>	<b>157</b>
 <b>3. Kapitel: Kritische Würdigung des Rechtslehrerausschlusses..163</b>	
<b>A. Freiheit und Unabhängigkeit von Rechtsanwalt und Rechtslehrer.....</b>	<b>165</b>
I. Begriffsbestimmung.....	165
1. Unabhängigkeit.....	165
2. Freiheit.....	167

II. Nebentätigkeitsrecht des Rechtslehrers.....	168
1. Art. 33 Abs. 5 GG.....	169
2. Bundesbeamtenrecht.....	170
a) BBG.....	170
b) BNV.....	171
c) § 52 HRG.....	171
d) Übertragbarkeit auf den Rechtslehrer.....	171
aa) Art. 5 Abs. 3 Satz 1 GG.....	172
bb) Arbeitszeitbeschränkungen.....	178
cc) Honorar.....	178
dd) Selbständige Aufgabenerfüllung.....	178
ee) Anzeigepflichten.....	179
3. Beamtenrecht Nordrhein-Westfalen.....	181
4. Zusammenfassung.....	182
<i>Exkurs 1: Der Rechtsanwaltsmarkt.....</i>	183
<i>Exkurs 2: Der Rechtsanwalt im Angestelltenverhältnis.....</i>	186
III. Fehlende berufsrechtliche Kontrolle des Rechtslehrers?.....	189
1. Berufsrecht der Anwälte.....	190
2. Disziplinarrecht der Hochschullehrer.....	192
3. Zusammenfassung.....	197
IV. Sonstige Beamtenpflichten.....	202
<b>B. Rechtskunde und rhetorische Fähigkeiten.....</b>	<b>205</b>
<b>C. Konzeptionelle Unterschiede in Zivil- und Strafverfahren – Art des Tätigwerdens des Interessenvertreters.....</b>	<b>208</b>
<b>D. Ergebnis.....</b>	<b>212</b>
<b>4. Kapitel: Notwendige Veränderungen.....</b>	<b>214</b>
<b>A. Gründe für die Erweiterung der prozessualen Handlungsbefugnis des Rechtslehrers.....</b>	<b>214</b>
I. Wechselwirkung Wissenschaft/Praxis.....	214
1. Fortentwicklung des Rechts.....	214
2. Qualitätssicherung der Ausbildung.....	215
a) Erhalt des wissenschaftlichen Status des Universitäten.....	215
b) Erhalt der Funktion einer Vorbereitung auf die praktische Tätigkeit.....	216



<b>II. Verfassungsrechtliche Überlegungen.....</b>	<b>219</b>
1. Art. 5 Abs. 3 Satz 1 GG.....	219
2. Art. 12 Abs. 1 Satz 1 GG.....	221
a) Beamter als Grundrechtsträger des Art. 12 GG.....	221
b) Berufsbegriff mit Blick auf den Rechtslehrer.....	222
c) Zulässige Einschränkungen .....	225
3. Art. 3 Abs. 1 GG.....	227
a) Ungleichbehandlung von Rechtslehrern und Rechtsanwälten.....	227
b) Ungleichbehandlung durch Auslassen des Rechtslehrers in einigen Verfahrensordnungen.....	228
4. Art. 2 Abs. 1 i.V.m. Art. 20 Abs. 3 GG, Art. 19 Abs. 4 GG.....	230
<b>B. Gesamtergebnis.....</b>	<b>231</b>
<b>C. Gesetzesvorschläge.....</b>	<b>232</b>
I. RBERG.....	232
II. Prozeß- und Verfahrensordnungen.....	233
1. Änderungen in der ZPO.....	233
a) § 78 Abs. 1 ZPO.....	234
b) § 79 ZPO.....	234
c) § 157 Abs. 1 Satz 1, Abs. 2 Satz 1 ZPO.....	234
2. Änderungen in der StPO.....	234
a) § 378 StPO.....	235
b) § 387 Abs. 1 StPO.....	235
c) § 397 StPO.....	235
d) § 406f Abs. 1, Abs. 2 Satz 1 StPO.....	235
3. Änderungen in der VwGO und im VwVfG.....	236
a) § 67 Abs. 2 Satz 3 VwGO.....	236
b) § 14 Abs. 1 Satz 2 VwVfG.....	236
4. Änderungen in der FGO und in der AO.....	236
a) § 62 Abs. 1 Satz 2 FGO.....	236
b) § 80 Abs. 1 Satz 2 AO.....	237
5. Änderungen im ArbGG.....	237
6. Änderungen im FGG.....	237
a) § 13 Satz 3 FGG.....	237
b) § 29 Abs. 1 Satz 2 FGG.....	237
7. Änderungen im SGG und im SGB X.....	237
a) §§ 73 Abs. 1 Satz 2, 166 Abs. 2 Satz 2 SGG.....	237
b) § 13 Abs. 1 Satz 2 SGB X.....	238
8. Änderungen im PatG.....	238
9. Änderungen in der WDO.....	238
<b>III. Sonstige Änderungen.....</b>	<b>238</b>