

Christoph Mauntel

Carl Georg von Wächter
(1797-1880)
– Rechtswissenschaft
im Frühkonstitutionalismus

2004

Ferdinand Schöningh

Paderborn · München · Wien · Zürich

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| ERSTER TEIL | 11 |
| EINLEITUNG | 13 |
| 1. Ruhm und Nachruhm – Problemskizze | 13 |
| 2. Drei Entwürfe für ein „wissenschaftliches Gesamtbild“ | 15 |
| a) Der Praktiker bei Bernhard Windscheid | 15 |
| b) Der wissenschaftliche Positivist bei Ernst Landsberg | 19 |
| c) Der Liberale bei Herbert Dannenberg und Eberhardt Schmidt | 24 |
| 3. Annäherung an einen „Außenseiter“ – Ansatz und Gegenstandsbereich der Untersuchung | 26 |
| ZWEITER TEIL | 31 |
| KAPITEL 1: VOM „ZUTRAUEN DES VOLKES ZU SEINEM RECHTE“ – RECHT UND REFORM | 33 |
| 1. Recht als „allgemeiner Wille“ – Das frühkonstitutionelle System als Leitbild | 33 |
| a) Theorie und Praxis ständischer Gesetzgebung | 33 |
| b) Das Verfassungsideal des historisch-organischen Liberalismus | 40 |
| 2. Von „verworrenen Begriffen und dunkeln Gefühlen“ – Laienjustiz und „Volksrecht“ | 47 |
| a) „Politische Wiederbelebung des Rechts“ – Wächter und Reyscher | 47 |
| b) Volksrecht und Juristenrecht – Wächter und Beseler | 48 |
| c) „Reaction“ gegen das römische Recht – Wächter und die Rezeptionskritik | 52 |
| 3. Geschworenengerichte, „aufgefaßt von der staatsmännischen Seite“ – Plädoyer auf dem Germanistentag in Lübeck 1847 | 57 |
| 4. Kein „eigentliches reformirendes Gesetzbuch“ – Zivilrechtskodifikation und Reform | 64 |
| 5. Vorrang der „materiellen Interessen“ – Liberalisierung versus Modernisierung | 71 |
| 6. Zusammenfassung | 79 |

| | |
|---|-----|
| KAPITEL 2: EINE „FRUCHTBARE VERBINDUNG MIT DEM LEBEN“ – WISSENSCHAFT UND GESETZGEBUNG | 82 |
| I. Die Konstitutionalisierung der Rechtswissenschaft zu Beginn des Jahrhunderts | 82 |
| 1. Zur Einstimmung: Die Begründung der rechtlichen Strafe | 82 |
| a) Zweck der Strafe | 82 |
| b) Straftheorie als politische Theorie | 86 |
| c) Zusammenfassung | 93 |
| 2. Modernisierung des Strafrechts | 94 |
| a) Die wissenschaftliche Kontroverse um den allgemeinen Teil des Strafrechts | 94 |
| b) Verbrechensbegriff und Systemfrage | 99 |
| c) Die Kodifikation als konkretisiertes Verfassungsrecht | 104 |
| d) „System der Privatstrafen“ – Beschränkung des staatlichen Strafanspruchs | 108 |
| e) Polizei und Strafrecht – Vorrang und Vorbehalt des Gesetzes | 110 |
| 3. Nachmetaphysisches Rechtsdenken im Einflussfeld der Gesetzgebung | 114 |
| a) Die Historisierung Feuerbachs als Anzeichen eines Paradigmenwechsels | 114 |
| b) Nulla poena sine lege – „Strenges Recht“ oder Politik | 117 |
| c) Die Wissenschaft unter dem „Panier der Gerechtigkeit“ | 119 |
| 4. Zusammenfassung | 124 |
| II. Arbeitsweise und Zielsetzungen praktischer Rechtswissenschaft | 125 |
| 1. Dogmatik und „legislativer Standpunkt“ | 126 |
| 2. Vom „Nutzen“ der Geschichte – Stellenwert und Methode privatrechtshistorischer Forschung | 132 |
| 3. Ein Modell „wissenschaftlich – praktischer“ Literatur – Das Handbuch des württembergischen Privatrechts | 135 |
| 4. Die „Fatalität eines schlechten Zivilgesetzbuches“ – Kritik des sächsischen Entwurfs | 143 |
| 5. Zusammenfassung | 151 |
| KAPITEL 3: „DER PRAXIS FÜR IHR WIRKEN UND BILDEN NOCH EIN REICHES FELD“ – GESETZGEBUNG UND PRAXIS | 154 |
| I. „Wissenschaftliche Gesetzesauslegung“ | 154 |
| 1. Rahmenbedingungen | 154 |
| a) Die Gesetzgebung als Träger rechtstaatlicher Reformvorstellungen | 154 |

| | |
|--|-----|
| b) Zusammenfassung | 159 |
| 2. Die Ziele der Auslegung | 160 |
| 3. Gesetzgebungskunst und Auslegungskunst | 164 |
| 4. Die Entdeckung der Materialien | 167 |
| a) Ein „höchst wichtiges und erspriessliches Hilfsmittel“ und seine „Benützung“ | 167 |
| b) Reaktionen | 171 |
| c) Rückzug auf „das rechte Maas“ – Der „frühe“ und der „späte Wächter“ | 176 |
| 5. „Reiten auf leeren Fiktionen“ – Der Wille des Gesetzgebers in der Kritik | 178 |
| 6. Zusammenfassung | 184 |
| II. „Ueber Gesetzes- und Rechtsanalogie“ | 186 |
| 1. Rahmenbedingungen | 186 |
| a) Die Historisierung des Naturrechts | 186 |
| b) Zusammenfassung | 190 |
| 2. Rechtsfortbildung „im Geiste des positiven Rechts“ – Die Unterscheidung von Gesetzes- und Rechtsanalogie | 191 |
| 3. „Ermessen des Richters“ und „System der Mitte“ – Wächter im Kreuzfeuer der Kritik | 198 |
| 4. Methodendebatte und neue Gesetzbücher | 203 |
| 5. Zusammenfassung | 209 |
| KAPITEL 4: DER „GEIST DES PARTICULARISMUS“ – EINHEIT ODER FREIHEIT | 211 |
| I. Das Wissenschaftsprogramm des Partikularismus | 212 |
| 1. Ein „präjudizielles und leitendes Moment“ – Die Problematik des gemeinen Rechts | 212 |
| 2. Der „Begriff des gemeinen Rechts“ – Kontinuität versus Diskontinuität | 213 |
| 3. „Neue Eroberungen auf dem Boden des gemeinen Rechts“? ... | 221 |
| a) Gemeines Recht nach Romeo Maurenbrecher | 221 |
| b) Begriffliche Neuansätze bei Reyscher und Kierulff | 222 |
| 4. „Das Deutsche Strafrecht der Gegenwart und die Aufgabe der Wissenschaft“ – Die Entfaltung eines Wissenschaftsprogramms ... | 226 |
| a) Das gemeine Recht als eine „nothwendige Einleitung in das Studium der Particularrechte“ | 226 |
| b) Der traditionelle gemeinrechtliche Standpunkt bei Marezoll und Luden | 227 |
| c) Das „neue“ gemeine Territorialstrafrecht bei Hepp und Mittermaier | 230 |

| | |
|--|-----|
| d) Die „ideale Bestimmung“ des gemeinen Rechts durch Lorenz von Stein | 233 |
| e) Realisten auf einem „Feld der Gesinnungen“ | 235 |
| 5. Die Strafrechtswissenschaft an einem „Wendepunkt“ – Reaktionen und Gegenmodelle | 239 |
| a) Das „practische Resultat“ – Anfänge einer neuen Partikularrechtsliteratur | 239 |
| b) Eine „harmonische Versöhnung der Meinungsgegensätze“ durch Abegg | 243 |
| c) Die „Bedürfnisse der Zeit“ und ihre Befriedigung durch Hälschner | 244 |
| d) Freund oder Feind der Wissenschaft? | 248 |
| 6. Zusammenfassung | 252 |
| II. „Ueber die Collision der Privatrechtsgesetze verschiedener Staaten“ | 255 |
| 1. Das internationale Privatrecht als „ein Theil der Lehre von der Anwendung der Gesetze“ | 255 |
| 2. Die leitenden Grundsätze | 257 |
| 3. Der „Collisionsfall“ als Wertkonflikt | 259 |
| 4. Eine Frage des „Princips“ – Wächter und Savigny | 263 |
| 5. Zusammenfassung | 268 |
| III. Eine frühkonstitutionelle Rechtsquellenlehre | 270 |
| 1. „Gesetz im engeren Sinne“ | 270 |
| a) „Begriff und Erfordernisse des Gesetzes“ | 270 |
| b) „Beurtheilung der Gültigkeit der Gesetze und Verordnungen durch den Richter“ | 273 |
| 2. „Gewohnheitsrecht“ | 278 |
| 3. „Einfluß der Gerichte und der Wissenschaft auf die Bildung des Rechts. Gerichtsgebrauch. Gemeine Bescheide der Gerichte. Observanz. Juristenrecht.“ | 281 |
| 4. Zusammenfassung | 287 |
| 5. Freiheit statt Einheit | 290 |
| DRITTER THEIL: RECHTSWISSENSCHAFT IM FRÜHKONSTITUTIONALISMUS | 293 |
| Abkürzungsverzeichnis | 303 |
| Kurzbezeichnung häufig zitierter Schriften Wächters | 305 |
| Schriftenverzeichnis Carl Georg von Wächter | 306 |
| Literaturverzeichnis | 316 |
| Personenverzeichnis | 342 |
| Stichwortverzeichnis | 343 |