

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-------------|
| Vorwort und Dank | III |
| Inhaltsverzeichnis | V |
| Abkürzungsverzeichnis | XVII |
| Quellen und Literatur | XXI |
| Einleitung | 1 |
| I. Thema der Arbeit | 1 |
| II. Untersuchte Rechtsquellen | 3 |
| III. Aufbau | 4 |
| 1. Kapitel: Armut in den Gerichtsverfahren des Spätmittelalters | 5 |
| I. Historische Grundlagen | 5 |
| 1. Die spätmittelalterliche Rechtspflege | 5 |
| A. Die Rechtsbereiche und Rechtsaufzeichnungen | 5 |
| B. Die Gerichtsbarkeit | 6 |
| C. Die Gerichtsorganisation und das Verfahrensrecht | 7 |
| 2. Die Zivilrechtspflege im Stadtstaat Luzern | 8 |
| A. Die Luzerner Rechtsquellen | 8 |
| a) Einleitung | 8 |
| b) Das Stadtrechtbuch von ca. 1480 | 10 |
| c) Das Eidbuch von 1477 | 11 |
| B. Die städtischen Institutionen | 12 |
| a) Der Kleine und Grosse Rat | 12 |
| b) Die Gerichte | 13 |
| aa) Das Stadt- und das Neunergericht | 13 |
| aaa) Der Kompetenzbereich der Gerichte | 13 |
| bbb) Vorsitzender, Urteilsfinder und Fürsprecher | 14 |

| | |
|---|----|
| bb) Das Zugsrecht und die Appellation an den Rat | 16 |
| II. Armut in den Luzerner Gerichtsverfahren | 17 |
| 1. Die Verfahrenskosten | 17 |
| A. Die Trostung | 17 |
| B. Die Gerichtskosten | 19 |
| a) Das Eidgeld | 19 |
| b) Der Zeugenlohn | 20 |
| c) Die Siegelmelder | 20 |
| d) Die Kosten des Urteilszugs und der Appellation | 21 |
| C. Die Entschädigung der Fürsprecher | 22 |
| a) Erlasse vor 1477 | 22 |
| b) Regelung seit dem Eidbuch von 1477 | 23 |
| D. Die Kostenverlegung | 24 |
| E. Die Bussgelder | 24 |
| 2. Das prozessuale Armenrecht | 26 |
| A. Der Armutsbegriff | 26 |
| a) Die spätmittelalterliche Gesellschaftsordnung | 26 |
| b) Weit gefasster Armutsbegriff | 26 |
| B. Die Gleichbehandlung von Armen und Reichen | 28 |
| a) Kein prozessuales Armenrecht im Sinne einer Ausnahmebestimmung | 28 |
| b) Das Gleichbehandlungsgebot in den Eidformeln | 29 |
| aa) Die Paarformel „arm und reich“ | 29 |
| bb) Barmherzigkeit als Grundlage des Gleichbehandlungsgebotes | 30 |
| c) Die Gleichbehandlung in Bezug auf die Fürsprecher | 31 |
| aa) Bescheidener Lohn der Fürsprecher | 31 |
| bb) Unentgeltliche Tätigkeit der Fürsprecher nach 1477 | 33 |
| d) Armut und Bussenvollzug | 33 |
| 3. Zwischenergebnis | 34 |
| III. Das prozessuale Armenrecht in anderen Rechtsordnungen | 35 |
| 1. Das kanonische Recht | 35 |
| A. Die Verfahrenskosten | 35 |
| a) Die Sporteln | 36 |
| b) Die Expensen | 37 |

| | |
|---|----|
| B. Das zivilprozessuale Armenrecht | 38 |
| a) Der Inhalt des zivilprozessualen Armenrechts | 38 |
| aa) Die Sportelfreiheit und die Befreiung von den Auslagen | 38 |
| bb) Die adäquate Verteidigung armer Parteien | 38 |
| b) Der Armeneid | 39 |
| c) Die Herkunft und Begründung des zivilprozessualen Armenrechts | 40 |
| 2. Die italienische Statutargesetzgebung | 42 |
| A. Die Befreiung von der Kautions | 42 |
| B. Die Armenadvokaten | 43 |
| 3. Die königliche Kammer- und die Reichskammergerichtsordnung | 44 |
| A. Vorbemerkungen | 44 |
| B. Das zivilprozessuale Armenrecht der königlichen Kammergerichtsordnung von 1471 | 44 |
| C. Das zivilprozessuale Armenrecht der Reichskammergerichtsordnung von 1495 | 45 |
| a) Keine Befreiung von Sporteln oder sonstigen Verfahrenskosten | 45 |
| b) Die Armenadvokaten | 46 |
| c) Der Armeneid | 46 |
| 4. Zwischenergebnis | 47 |

2. Kapitel: Armut in den Gerichtsverfahren des Reformationszeitalters

| | |
|---|----|
| I. Historische Grundlagen | 49 |
| 1. Recht und Rechtspflege unter dem Einfluss von Humanismus und Renaissance | 49 |
| 2. Rechtsreformen und Rechtspflege im Stadtstaat Luzern | 50 |
| A. Die Luzerner Rechtsreformen | 50 |
| B. Das Stadtrechtsbuch von 1588 | 52 |
| C. Das Eidbuch von 1593 | 53 |
| II. Armut in den Luzerner Gerichtsverfahren | 54 |
| 1. Die Verfahrenskosten | 54 |
| A. Die Trostung | 54 |
| B. Die Gerichtskosten | 55 |
| a) Das Eidgeld | 55 |
| b) Der Zeugenlohn | 56 |

| | | |
|------|---|----|
| c) | Die Schreib- und Siegelgebühren | 56 |
| d) | Der Augenschein | 57 |
| e) | Die Schreibgebühren und Urteilskosten | 57 |
| f) | Die Kosten des Weiterzugs und der Appellation | 58 |
| C. | Die Entschädigung der Fürsprecher | 58 |
| D. | Die Kostenverlegung | 59 |
| E. | Die Bussen | 59 |
| 2. | Das prozessuale Armenrecht | 60 |
| A. | Der Armutsbegriff | 60 |
| a) | Der Wandel des Armutsbegriffs | 60 |
| b) | Armut und Armenfürsorge in Luzern | 61 |
| B. | Die Einführung eines prozessualen Armenrechts | 63 |
| a) | Befreiung von der Trostung und Erlass/Milderung der Appellationskosten | 63 |
| b) | Die Begründung des prozessualen Armenrechts | 64 |
| aa) | Das Patriziat als Träger der Rechtsreform | 64 |
| bb) | Die christlich wohlgeordnete „pollicy“ des Gemeinwesens | 66 |
| C. | Die Paarformel „arm und reich“ | 68 |
| D. | Armut und Entschädigung der Fürsprecher | 68 |
| 3. | Zwischenergebnis | 69 |
| III. | Das prozessuale Armenrecht in anderen Rechtsordnungen | 71 |
| 1. | Das Freiburger Stadtrecht | 71 |
| A. | Eid anstelle der Sicherheitsleistung | 71 |
| B. | Keine Ausnahme von den Gerichtskosten | 72 |
| C. | Der unentgeltliche Fürsprecher | 73 |
| 2. | Die Reichskammergerichtsordnungen | 74 |
| A. | Die Revisionen der Reichskammergerichtsordnungen | 74 |
| B. | Das prozessuale Armenrecht der RKGO von 1555 | 75 |
| a) | Voraussetzungen und Verfahren | 75 |
| aa) | Armut und Armeneid | 75 |
| bb) | Abweisung des Begehrens bei Mutwilligkeit | 76 |
| b) | Umfang des prozessualen Armenrechts | 77 |
| aa) | Vorläufige Befreiung von den gerichtlichen Kosten | 77 |
| bb) | Unentgeltliche Advocaten und Procuratoren | 78 |

3. Kapitel: Armut in den Gerichtsverfahren im Zeitalter der Aufklärung

| | | |
|-----|--|-----|
| I. | Historische Grundlagen | 81 |
| 1. | Aufklärung und Vernunftrecht | 81 |
| 2. | Die Rechtsreformen in Luzern | 83 |
| | A. Das Luzerner Stadtrecht von 1706 | 83 |
| | B. Keine Revision des Eidbuchs | 84 |
| II. | Armut in den Luzerner Gerichtsverfahren | 85 |
| 1. | Die Verfahrenskosten | 85 |
| | A. Die Trostung | 85 |
| | B. Die Gerichtskosten | 86 |
| | a) Verschwinden der Eidgelder | 86 |
| | b) Der Zeugenlohn | 87 |
| | c) Der Augenschein | 88 |
| | d) Die Schreib-, Siegel- und Gerichtsgebühren | 88 |
| | e) Die Kosten vor dem Stadtgericht | 89 |
| | f) Die Appellationskosten | 89 |
| | C. Die Entschädigung der Fürsprecher | 90 |
| | D. Die Kostenverlegung | 90 |
| | E. Die Bussen | 91 |
| 2. | Das prozessuale Armenrecht | 91 |
| | A. Der Armutsbegriff | 91 |
| | a) Der Wandel des Armutsbegriffs | 91 |
| | b) Armut in Luzern | 93 |
| | B. Inhalt und Umfang des prozessualen Armenrechts in Luzern | 95 |
| | a) Befreiung von der Trostung, Reduktion der Appellationskosten | 95 |
| | b) Die Ordnung der Sitzgelder am Stadtgericht vom 16. Januar 1719 | 97 |
| | c) Die Entschädigung der Fürsprecher | 97 |
| | C. Kein Einfluss der Aufklärung auf das prozessuale Armenrecht | 98 |
| | a) Die Präambel zum Stadtrecht von 1706 | 98 |
| | b) Die Gründe des fehlenden Einflusses der Aufklärung auf das Luzerner Patriziat | 99 |
| 3. | Zwischenergebnis | 101 |

| | | |
|---|--|-----|
| III. | Das prozessuale Armenrecht in anderen Rechtsordnungen | 102 |
| 1. | Inhalt und Umfang des Armenrechts im gemeinen Prozess | 102 |
| A. | Vorbemerkungen | 102 |
| B. | Voraussetzungen des prozessualen Armenrechts | 103 |
| a) | Die Armut | 103 |
| b) | Der Nachweis der Armut | 104 |
| c) | Prüfung der Hauptsache | 105 |
| C. | Umfang des Armenrechts | 105 |
| 2. | Inhalt und Umfang des prozessualen Armenrechts in den Prozessrechtskodifikationen von Bayern, Preussen und Österreich | 106 |
| A. | Vorbemerkungen | 106 |
| B. | Das zivilprozessuale Armenrecht im Codex Juris Bavarii Judicarii | 107 |
| C. | Das zivilprozessuale Armenrecht in Preussen | 108 |
| a) | Armut | 108 |
| b) | Die Aussichtslosigkeit der Hauptsache | 109 |
| c) | Verfahren zur Erlangung des prozessualen Armenrechts | 109 |
| d) | Umfang des prozessualen Armenrechts | 110 |
| D. | Das zivilprozessuale Armenrecht in Österreich | 111 |
| 3. | Die Begründung des prozessualen Armenrechts unter dem Einfluss der Aufklärung | 112 |
| A. | Das Verbot der Selbsthilfe als Postulat des Rechtsstaats | 112 |
| B. | Die Gleichheit bei der Durchsetzung des Rechts zur Aufrechterhaltung des Allgemeinwohls | 113 |
| 4. | Zwischenergebnis | 115 |
| 4. Kapitel: Armut in den Gerichtsverfahren zwischen französischer Revolution und Ende der Mediationszeit | 119 | |
| I. | Historische Grundlagen | 119 |
| 1. | Revolutionen und der Grundsatz der Rechtsgleichheit | 119 |
| 2. | Der helvetische Staat und die Zivilrechtspflege | 120 |
| A. | Die verfassungsmässige Grundlage | 120 |
| B. | Die Gerichtsorganisation und die Advokatur | 121 |
| C. | Das Zivilprozessrecht | 122 |

| | |
|---|-----|
| 3. Der Kanton Luzern während der Mediationszeit und die Zivilrechtspflege | 124 |
| A. Die Mediationsakte | 124 |
| a) Die Bundesverfassung | 124 |
| b) Die Luzerner Kantonsverfassung | 124 |
| B. Die Gerichtsorganisation und die Advokatur | 125 |
| C. Das Zivilprozessrecht | 127 |
| II. Armut in den Zivilverfahren der Helvetik und der Mediationszeit | 128 |
| 1. Die Verfahrenskosten | 128 |
| A. Die Verfahrenskosten während der Helvetik | 128 |
| a) Grundsatz der Weitergeltung des bisherigen Rechts | 128 |
| b) Die Gesetze über die Gerichtsgebühren | 129 |
| aa) Die Einführung von Höchsttarifen | 129 |
| bb) Die zu beziehenden Gebühren | 129 |
| c) Keine Regelungen über die Entschädigung der Advokaten | 131 |
| B. Die Verfahrenskosten während der Mediationszeit | 132 |
| a) Die Bestimmungen in den Organischen Gesetzen | 132 |
| b) Die Gesetze über die Gerichtsgebühren | 132 |
| c) Das Stempelpapier | 134 |
| d) Keine Regelung über die Entschädigung der Advokaten | 134 |
| 2. Das zivilprozessuale Armenrecht | 135 |
| A. Der Armutsbegriff | 135 |
| a) Während der Helvetischen Republik | 135 |
| b) Während der Mediationszeit | 137 |
| B. Das zivilprozessuale Armenrecht während der Helvetik | 138 |
| a) Die Ausgestaltung des zivilprozessualen Armenrechts | 138 |
| aa) Auf der Ebene der Distrikts- und Kantonsgerichte | 138 |
| bb) Beim obersten helvetischen Gerichtshof | 140 |
| b) Fehlende finanzielle Mittel des Staats als Grund für die nur teilweise Einführung des prozessualen Armenrechts | 141 |

| | |
|---|------------|
| C. Das zivilprozessuale Armenrecht während der Mediationszeit | 143 |
| a) Die Ausgestaltung des prozessualen Armenrechts | 143 |
| aa) Keine Befreiung von den Gerichtskosten | 143 |
| bb) Keine unentgeltliche Vertretung in Zivilsachen | 144 |
| b) Keine Verwirklichung des Grundsatzes der Rechtsgleichheit | 145 |
| 3. Zwischenergebnis | 146 |
| III. Das prozessuale Armenrecht in Frankreich | 148 |
| 1. Die Erklärung der Menschen- und Bürgerrechte und der Grundsatz der Rechtsgleichheit | 148 |
| 2. Die französischen Verfassungen | 149 |
| A. Grundsatz der Kostenlosigkeit der Justiz | 149 |
| B. Keine unentgeltlichen Rechtsbeistände im Zivilprozess | 150 |
| 3. Die französische Gesetzgebung | 150 |
| A. Die Einführung von Gerichtskosten | 150 |
| B. Die unentgeltlichen Rechtsbeistände | 151 |
| 4. Zwischenergebnis | 152 |
| 5. Kapitel: Das prozessuale Armenrecht unter dem Einfluss von Konservatismus und Liberalismus | 155 |
| I. Historische Grundlagen | 155 |
| 1. Der Kodifikationsgedanke zu Beginn des 19. Jahrhunderts | 155 |
| 2. Die Zivilrechtspflege im Kanton Luzern | 156 |
| A. Entwicklungen während der Restaurationszeit | 156 |
| a) Die Gerichtsorganisation | 156 |
| b) Die Advokatur | 157 |
| c) Die erste Zivilprozessordnung im Kanton Luzern von 1824 | 158 |
| B. Der Einfluss von Liberalismus und Konservatismus auf die Zivilrechtspflege während der Regenerationszeit | 160 |
| a) Das Jahrzehnt der liberalen Herrschaft | 160 |
| aa) Der Ausbau der Justiz | 160 |

| | | |
|-----|--|-----|
| bb) | Das ergänzende Gesetz zum Zivilrechtsverfahren von 1836 und der Entwurf einer neuen Zivilprozessordnung von 1839 | 161 |
| b) | Vereinfachung der Justiz unter den Konservativen | 162 |
| C. | Die Luzerner Zivilrechtspflege nach der Gründung des Schweizerischen Bundesstaates | 163 |
| a) | Die Neuorganisation der Gerichte und der Advokatur | 163 |
| b) | Die Luzerner Zivilprozessordnung vom 22. Oktober 1850 | 164 |
| II. | Armut in den Luzerner Zivilverfahren | 165 |
| 1. | Die Verfahrenskosten | 165 |
| A. | Die Verfahrenskosten während der Restaurationszeit | 165 |
| a) | Der Sporteltarif vom 23. Juni 1814 | 165 |
| b) | Die Kostenbestimmungen in den Advokatengesetzen von 1814 und 1828 | 167 |
| c) | Die Kostenbestimmungen in der Zivilprozessordnung von 1824 | 168 |
| B. | Die Verfahrenskosten während der Regenerationszeit | 169 |
| a) | Die Kostenbestimmungen des ergänzenden Gesetzes zur Zivilprozessordnung von 1836 | 169 |
| b) | Der Sporteltarif der Liberalen vom 7. September 1831 | 170 |
| aa) | Bezug und Höhe der Sporteln | 170 |
| bb) | Weisungsrecht | 171 |
| c) | Das Sportelgesetz vom 9. März 1843 unter dem Einfluss der Konservativen | 172 |
| C. | Die Verfahrenskosten nach der Gründung des Bundesstaates | 173 |
| a) | Die Verfahrenskosten und die Kostenverlegung in der Zivilprozessordnung von 1850 | 173 |
| b) | Das Sporteldekret vom 23. Oktober 1850 | 175 |
| 2. | Das zivilprozessuale Armenrecht | 176 |
| A. | Der Armutsbegriff | 176 |
| a) | Armut als Massenerscheinung | 176 |
| b) | Die Luzerner Armengesetzgebung | 177 |

| | | |
|------|---|-----|
| B. | Das zivilprozessuale Armenrecht bis zur Einführung der ersten Luzerner Zivilprozessordnung | 179 |
| a) | Kein prozessuales Armenrecht in Bezug auf die Verfahrenskosten | 179 |
| b) | Die unentgeltlichen Rechtsbeistände | 180 |
| C. | Das prozessuale Armenrecht in der Luzerner Zivilprozessordnung von 1824 | 181 |
| a) | Die Gesetzesnormen | 181 |
| aa) | Vorbemerkungen | 181 |
| bb) | Armut als Voraussetzung | 182 |
| cc) | Verfahren | 183 |
| dd) | Umfang | 185 |
| ee) | Streitgenossen und Kostenverlegung | 186 |
| b) | Der Vergleich des zivilprozessualen Armenrechts mit der deutschen Prozessrechtsliteratur des frühen 19. Jahrhunderts | 186 |
| aa) | Vorbemerkungen | 186 |
| bb) | Die Definition der Armut | 188 |
| cc) | Das Verfahren | 189 |
| aaa) | Der Nachweis der Armut | 189 |
| bbb) | Die Prüfung der Hauptsache | 191 |
| dd) | Umfang des prozessualen Armenrechts | 192 |
| c) | Die Begründung des prozessualen Armenrechts | 194 |
| aa) | Verbot der Selbsthilfe | 194 |
| bb) | Grundsatz der Entgeltlichkeit der Rechtspflege | 194 |
| cc) | Gleichheit als Begründung des dem Einzelnen zustehenden prozessualen Armenrechts | 195 |
| D. | Das zivilprozessuale Armenrecht im Kanton Luzern von der Regenerationszeit bis und mit der Gründung des Schweizerischen Bundesstaates | 197 |
| a) | Die liberalen Jahre von 1831 bis 1841 | 197 |
| aa) | Weitergeltung des bisherigen Rechts als Grundsatz | 197 |
| bb) | Der Entwurf des Gesetzes über das Zivilrechtsverfahren von 1839 | 198 |
| b) | Die konservativ geprägten Jahre von 1841 bis 1847 | 201 |

| | | |
|---|--|------------|
| aa) | Der öffentliche Verteidiger und die armenrechtlichen Rechtsbeistände | 201 |
| bb) | Vorschlag zu einem Gesetz über das Rechtsverfahren | 202 |
| c) | Das prozessuale Armenrecht in der Luzerner Zivilprozessordnung von 1850 | 203 |
| aa) | Armut als Voraussetzung des Armenrechts | 203 |
| bb) | Die Prüfung der Hauptsache | 204 |
| cc) | Verfahren und Rechtsmittel | 205 |
| dd) | Die Befreiung von Kosten und Nachzahlung | 206 |
| ee) | Die armenrechtlichen Rechtsbeistände | 207 |
| ff) | Die Wechselseitigkeit des Sportelkredits | 209 |
| 3. | Zwischenergebnis | 210 |
| 6. Kapitel: Rückblick und Ausblick | | 215 |
| I. | Rückblick | 215 |
| II. | Ausblick | 217 |
| 1. | Bundesrechtliche Vorgaben | 217 |
| 2. | Die Weiterentwicklung des zivilprozessualen Armenrechts im Kanton Luzern | 218 |
| A. | Die Beteiligung des Staates an den Kosten des zivilprozessualen Armenrechts | 218 |
| B. | Diskussionen über die Verfahrenskosten und ihre Auswirkungen auf das zivilprozessuale Armenrecht | 219 |
| 3. | Von der letzten Luzerner zur Schweizerischen Zivilprozessordnung | 222 |