

Band 18

**Europäische Rechts- und Regionalgeschichte**

Herausgegeben von

Prof. Dr. Lukas Gschwend und Prof. Dr. René Pahud de Mortanges

Prof. Dr. iur. Theodor Bühler

**Rechtsschöpfung und Rechtswahrung  
an der Schnittstelle zwischen Mündlichkeit und  
Schriftlichkeit aufgrund von mittelalterlichen  
Rechtsquellen insbesondere aus Mitteleuropa**



**DIKE**



**Nomos**

# Inhaltsverzeichnis

|  |      |
|--|------|
| Vorwort  | V    |
| Abkürzungsverzeichnis  | XI   |
| Literaturverzeichnis   | XIII |
| Zur Thematik   | XLI  |
| <b>Einleitung</b>  | 1    |
| 1. Das Problem der Überwindung der Distanz zwischen Herrschaft und Untertanen                | 1    |
| 2. Die Notwendigkeit, die Adressaten zu versammeln   | 3    |
| 3. Eine andere Einstellung zum Recht als die heutige   | 4    |
| <b>I. Die traditionellen Mittel der Kommunikation</b>  | 9    |
| 1. Die Schrift   | 10   |
| 2. Das Bild  | 14   |
| 3. Die Sprache   | 17   |
| 4. Gebärden  | 18   |
| 5. Das Ritual und die Ritualisierung   | 19   |
| 6. Die Inszenierung und das Schauspiel   | 27   |
| 7. Hilfsmittel der Kommunikation   | 28   |
| 7.1 Die Glocke   | 28   |
| 7.2 Die Kanzel   | 29   |
| 7.3 Die Ratshauslaube  | 30   |
| <b>II. Die Erinnerung</b>  | 31   |
| <b>III. Der Eid</b>  | 37   |
| <b>IV. Die Versammlung von Standes- und Verbandsmitgliedern im Hoch- und Spätmittelalter</b> | 41   |
| 1. Vielfalt von Bezeichnungen  | 41   |
| 1.1 Ding   | 41   |
| 1.2 Mahl, Mallum   | 44   |
| 1.3 Plaid  | 45   |
| 1.4 Die «Gemeinde»   | 47   |
| 1.5 Die «Turba»  | 47   |
| 1.6 Duma   | 48   |
| 2. Besondere Arten von Versammlungen   | 48   |

|              |   |     |
|--------------|---|-----|
| 2.1          | Der Tie   | 48  |
| 2.2          | Konzil / Synode   | 49  |
| 2.3          | Der Sent oder Send  | 51  |
| 2.4          | Die <i>Assisen</i>  | 51  |
| 2.5          | Der <i>Rat</i>  | 52  |
| 2.6          | Der <i>Landtag</i>  | 53  |
| 2.7          | Versammlung der Alpgenossen   | 54  |
| 3.           | Die Volks- und Heeresversammlungen in den sogenannten<br>«Leges»                      | 55  |
| 4.           | Die Fortentwicklung im Mittelalter  | 57  |
| 5.           | Zeitpunkt und Ort der Zusammenkunft   | 60  |
| 5.1          | «Echtes Ding»   | 60  |
| 5.2          | Gebotenes Ding  | 63  |
| 5.3          | Der Tagungsort  | 63  |
| <b>V.</b>    | <b>Die Bürgerversammlung</b>  | 73  |
| 1.           | Allgemein   | 73  |
| 2.           | Eine besondere Form der Bürgerversammlung: Der Schwörtag                              | 77  |
| <b>VI.</b>   | <b>Herrschaftszeichen und Herrschaftssymbole</b>                                      | 93  |
| <b>VII.</b>  | <b>Die Legitimation der Rechtsschöpfung</b>   | 105 |
| <b>VIII.</b> | <b>Die verschiedenen Typen der Rechtsschöpfung in einer oralen<br/>Gesellschaft</b>   | 115 |
| 1.           | Die Verlesung von vorformulierten Aufzeichnungen                                      | 115 |
| 1.1          | Die Lex Visigothorum als oktroyierte Kodifikation                                     | 115 |
| 1.2          | Konzediertes Recht  | 116 |
| 1.3          | Verlesung des einseitig redigierten «Weistums»  | 119 |
| 1.4          | Verleihung eines fremden Rechtes  | 120 |
| 2.           | Zustimmung zur Aufzeichnung eines tradierten<br>und überarbeiteten Gewohnheitsrechtes | 123 |
| 3.           | Die sog. Konsensgesetzgebung  | 125 |
| 3.1          | Die Lex Salica  | 125 |
| 3.2          | Die Leges Alamannorum   | 126 |
| 3.3          | In den Kapitularien   | 128 |
| 3.4          | Die Gottesfrieden   | 129 |
| 3.5          | Die «vereinbarten» Weistümer  | 131 |
| 3.6          | Ausgehandeltes Recht  | 132 |
| 3.7          | Rechtssetzung als Gemeinschaftswerk von Herrschaft und<br>Untertanen                  | 137 |
| 4.           | Antworten auf bestimmte Fragen oder auf Fragelisten                                   | 138 |

|            |  |     |
|------------|--|-----|
| 4.1        | Die sogenannten Reichsweistümer  | 138 |
| 4.2        | Die Rechtsweisung auf Grund vorbereiteter Fragelisten                                | 139 |
| 5.         | Die «Conjuratio»   | 143 |
| 5.1        | Der beschworene Landfrieden  | 143 |
| 5.2        | Die Stadtrechte  | 150 |
| 5.2.1      | Allgemeines  | 150 |
| 5.2.2      | Autonome Rechtsetzung  | 153 |
| 5.2.3      | Die Geschworenen Briefe  | 154 |
| 5.2.4      | Aufnahme in das Bürgerrecht  | 155 |
| 5.2.5      | Beschworene Staatsverträge   | 156 |
| 6.         | Die Ermittlung des geltenden Rechts zum Zweck der<br>Verschriftlichung               | 157 |
| 6.1        | Die Ermittlung der sogenannten Rechtsgewohnheiten                                    | 157 |
| 6.2        | Begriff der Enquête  | 159 |
| 6.3        | Die «kollektive» Kundschaft als Ermittlungsmethode                                   | 161 |
| 6.4        | Die Enquête als Ermittlungsmethode   | 163 |
| 7.         | Im Rahmen der Rechtsprechung   | 171 |
| 8.         | «Die normative Kraft des Faktischen»   | 174 |
| 8.1        | Die Grenzziehung   | 174 |
| 8.1.1      | Begriff und Bedeutung  | 174 |
| 8.1.2      | Die Einhegung  | 175 |
| 8.1.3      | Einige Beispiele von Grenzziehungsmethoden   | 176 |
| 8.1.4      | Die Verschriftlichung des Grenzverlaufs  | 181 |
| 8.2        | Der locus legitimus und seine Entrechtung  | 183 |
| <b>IX.</b> | <b>Die Rechtswahrung</b>   | 187 |
| 1.         | Die Rechtswahrung durch wiederholte Verlesung des<br>betreffenden Rechtes            | 187 |
| 2.         | Die Rechtsweisung als Mittel zur Rechtswahrung                                       | 187 |
| 3.         | Die Verlesung des Stadtrechtes am Schwörtag  | 193 |
| 3.1        | Allgemeine Bemerkungen   | 193 |
| 3.2        | Die Verlesung des Stadtrechtes   | 194 |
| 3.3        | Die Verlesung der eidgenössischen Bundesbriefe                                       | 195 |
| 4.         | Die Wiederholung der Verschriftlichung von Offnungen                                 | 196 |
| 5.         | Der Schreiber als lebendes Gedächtnis der Gemeinschaft                               | 197 |
| <b>X.</b>  | <b>Kodifikation bzw. Gesetzgebung und Verschriftlichung</b>                          | 201 |
| 1.         | Allgemeines  | 201 |
| 2.         | Die angebliche Kodifikation der Gesetze der Franken, der<br>Alemannen und der Bayern | 202 |
| 3.         | Die «Weistümer» des Lebertales   | 202 |

|   |     |
|---|-----|
| 4. Die Vogtei über St. Nabor  | 208 |
| <b>XI. Die Welle von Weistümmerverschriftlichungen im 15. und 16. Jahrhundert</b> | 211 |
| <b>XII. Rechtsbücher und «Coutumiers»</b>   | 219 |
| <b>Zusammenfassung und Schluss</b>  | 221 |
| <b>Abbildungen</b>  | 227 |
| <b>Weistümm auf dem Gebiet der Schweiz nach Jacob Grimm</b>                       | 231 |
| Kanton Zürich   | 231 |
| 1. Stadt Zürich und unmittelbar Umgebung  | 231 |
| 2. Bezirk Affoltern   | 231 |
| 3. Bezirk Andelfingen   | 231 |
| 4. Bezirk Bülach  | 232 |
| 5. Bezirk Dielsdorf   | 232 |
| 6. Bezirk Dietikon  | 232 |
| 7. Bezirk Hinwil  | 232 |
| 8. Bezirk Horgen  | 233 |
| 9. Bezirk Meilen  | 233 |
| 10. Bezirk Pfäffikon  | 233 |
| 11. Bezirk Uster  | 233 |
| 12. Winterthur  | 233 |
| Kanton Bern   | 234 |
| Kanton Luzern   | 234 |
| Kanton Schwyz   | 235 |
| Kanton Unterwalden  | 235 |
| Kanton Zug  | 235 |
| Kanton Basel-Land   | 236 |
| Basel-Stadt   | 236 |
| Kanton Schaffhausen   | 236 |
| Kanton Appenzell  | 236 |
| Kanton Aargau   | 237 |
| Kanton Graubünden   | 238 |
| Kanton Thurgau  | 238 |
| Kanton St. Gallen   | 239 |
| Kanton Waadt  | 240 |
| Kanton Jura, Bern-Fürstbistum Basel   | 240 |
| Elsass (nur jene, die wir besonders betrachtet haben)                             | 241 |
| <b>Verzeichnis der wichtigsten im Text behandelten Rechtsquellen</b>              | 243 |