

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät i
der Universität Zürich von W. Ernst, M. T. Fögen, M. Senn und A. Thier

Goran Seferovic

Die Bundesgerichtsbarkeit
im frühen Bundesstaat

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis.....	XVII
Literaturverzeichnis.....	XXI
Quellenverzeichnis.....	XXIX
I. Archiv des Schweizerischen Bundesgerichts.....	XXIX
1. Dossiers Zivilprozesse.....	XXIX
2. Dossier Strafprozess.....	XXXI
3. Protokollbände des Schweizerischen Bundesgerichts.....	XXXII
II. Bundesarchiv (digitalisiertes Bundesblatt).....	XXXII
1. Geschäftsberichte des Bundesgerichts.....	XXXII
2. Heimatrecht des Christoph Hartmann.....	XXXIV
3. Ehescheidung Frau Kammenzind-Inderbitzin contra Alois Kammenzind.....	XXXIV
4. Einwohnergemeinde Thunstetten contra Bundesrat (Schadenersatz).....	XXXV
5. Kanton Neuenburg contra Bund (Postentschädigung).....	XXXV
6. Weitere.....	XXXVI
III. Staatsarchiv Zürich.....	XXXVI
1. Zürcher Kaufhausprozess.....	XXXVI
2. Heimatrecht des Christoph Hartmann.....	XXXVI
IV. Stadtarchiv Zürich.....	XXXVI
V. Staatsarchiv des Kantons Schaffhausen.....	XXXVII
Einleitung.....	1
Kapitel 1: Grundlagen.....	3
§ 1. Politik und Recht- Ein Anfang.....	3
I. Oberster Gerichtshof in der Helvetik.....	3
II. Mediation und Tagsatzungsperiode.....	5
III. Verfassungsentwürfe.....	8
1. Kasimir Pfyffers Zuruf.....	8
2. Versuch einer Bundesrevision durch die Tagsatzung.....	10
IV. Fazit.....	12
§ 2. Gesetzliche Grundlagen des Bundesgerichts.....	13
I. Verfassungsgrundlage.....	13
1. Ausarbeitung der Verfassung.....	13
2. Grundsätze des Bundesgerichts in der Verfassung.....	15
3. Unvereinbarkeiten.....	16
II. Zuständigkeitsordnung.....	18

1.	Einleitung.....	18
2.	Zuständigkeiten gemäss Verfassung.....	20
a.	Zivilrechtliche Streitigkeiten.....	20
b.	Strafsachen.....	21
c.	Staatsrechtliche Streitigkeiten.....	22
3.	Zuständigkeiten gemäss Bundesgesetzgebung.....	23
a.	BG über die Organisation der Bundesrechtspflege, vom 5. Juni 1849.....	23
b.	BG betreffend die Verbindlichkeit zur Abtretung von Privatrechten, vom 1. Mai 1850.....	24
c.	BG die Heimatlosigkeit betreffend, vom 3. Dezember 1850.....	24
d.	BG über die Verantwortlichkeit der eidgenössischen Behörden und Beamten, vom 9. Dezember 1850.....	25
e.	BG über den Bau und Betrieb von Eisenbahnen im Gebiete der Eidgenossenschaft, vom 28. Juli 1852.....	26
f.	Nachtragsgesetz betreffend die gemischten Ehen, vom 3. Hornung [Februar] 1862.....	26
g.	Bundesbeschluss betreffend die Verteilung des Reinertrages des Postregals an die Kantone, vom 24. Juli 1852.....	27
III.	Fazit.....	27
§ 3.	Organisation der Bundesrechtspflege.....	29
I.	Entwurf und Organisationsgesetz von 1849.....	29
1.	Redaktionskommission des OG 1849.....	29
2.	Inhalt des OG von 1849.....	31
a.	Anzahl und Amtsdauer der Richter.....	31
b.	Besetzung des Gerichts.....	31
c.	Zeitpunkt und Ort der Sitzungen.....	32
II.	Aufnahme der richterlichen Tätigkeit.....	33
1.	Wahl und Konstituierung des ersten Bundesgerichts.....	33
2.	Provisorische Verfahrensvorschriften.....	33
3.	Provisorisches Prozessgesetz.....	34
III.	Arbeitslast des Bundesgerichts.....	35
1.	Sitzungen und Fallzahlen.....	35
2.	Verteilung der Fälle nach Rechtsgebieten.....	36
IV.	Weitere Aufgaben des Bundesgerichts.....	37
1.	Stellungnahme zum Prozessgesetz.....	37
2.	Aufsicht über die Schätzungskommissionen.....	38
3.	Rechenschaftsberichte an die Bundesversammlung.....	39
Kapitel 2:	Zivilrechtspflege.....	43
§4.	Der Zürcher Kaufhausprozess- Bundesgericht als Schiedsgericht.....	43
I.	Einleitung.....	43
II.	Vorgeschichte.....	44

1.	Vertrag vom 22. April 1834.....	45
2.	Kantonale Gesetzgebung der dreissiger Jahre.....	46
III.	Eine zürcherische Streitigkeit.....	47
1.	Die Stadt sorgt vor-Bluntschlis Rechtsgutachten vom 26. April 1846.....	47
2.	Die Stadt fragt Friedrich Ludwig Keller um Rat.....	49
3.	Vertreter der Parteien.....	49
a.	Eduard Meyer-Vertreter der Stadt.....	49
b.	Friedrich Gustav Ehrhardt-Vertreter des Kantons.....	50
4.	Bezirksgericht Zürich -Zuständigkeiten.....	51
5.	Rekurs ans Obergericht des Kantons Zürich.....	52
6.	Debatte im Grossen Rat.....	53
7.	Vor dem Bezirksgericht Zürich - Hauptfrage.....	54
IV.	Bundesgericht soll's richten.....	56
1.	Zuständigkeit des Bundesgerichts.....	56
2.	Anwendbares Verfahren.....	57
V.	Instruktionsverfahren unter Kasimir Pfyffer.....	58
1.	Erstes Gutachten der Fakultät Berlin - März 1854.....	59
2.	Erstes Gutachten Dernburgs- 1856.....	59
a.	Ehrhardt muss Zeit schinden.....	59
b.	Inhalt.....	61
3.	Pfyffer reagiert auf die Gutachten.....	63
4.	Gutachten der Fakultät München - 28. Januar 1857.....	63
5.	Zweites Gutachten aus Berlin - Februar 1857.....	64
6.	Zweites Gutachten Dernburgs-23. November 1857.....	65
7.	Stimmung in der Zürcher Presse.....	66
VI.	Urteil des Bundesgerichts.....	67
1.	Richterbank.....	67
2.	Urteil vom 2. Dezember 1857.....	69
a.	Vorfrage.....	70
b.	Hauptfrage.....	71
VII.	Reaktionen, Ausblick.....	73
1.	Reaktionen.....	73
2.	Ausblick.....	74
VIII.	Fazit.....	75

Kapitel 3: Verwaltungsrechtspflege.....77

§ 5.	Verwaltungsgerichtsbarkeit unter der BV von 1848.....	77
I.	Staatsrecht, Verwaltungsrecht, Zivilrecht.....	77
II.	Justizstaat oder Selbstverwaltung.....	79
III.	Bürger und Beamte.....	81
§ 6.	Heimatlose vor dem Bundesgericht.....	83
I.	Bedeutung der Heimatlosenfrage.....	85

1.	Ausdifferenzierung der Bürgerrechte seit der Reformation.....	85
2.	Zusammenhang zwischen mangelhaften Bürgerrechten und Nicht-Sesshaftigkeit.....	87
3.	Der grosse Gaunerprozess als Wendepunkt (1824-1826).....	87
4.	Heimatlosenfrage als Katalysator.....	89
II.	Verfahren in Heimatlosen-Angelegenheiten.....	92
1.	Vom Konkordat zum Heimatlosengesetz.....	92
2.	Bundesgesetz die Heimatlosigkeit betreffend.....	93
3.	Generalanwalt.....	93
III.	Heimatrecht des Christoph Hartmann.....	95
1.	Zur Auswahl von Hartmann.....	95
2.	Christoph Hartmann.....	95
3.	Die Zeiten haben sich geändert.....	97
IV.	Verfahren vor Bundesgericht.....	98
1.	Klage des Bundes.....	98
2.	Klageantwort des Kantons Schaffhausen.....	100
3.	Klageantwort des Kantons Zürich.....	100
4.	Replik des Generalanwalts.....	102
V.	Urteil des Bundesgerichts vom 21. Dezember 1853.....	102
1.	Richterbank.....	103
2.	Vorfrage.....	104
3.	Hauptfrage.....	105
VI.	Ausblick.....	106
VII.	Fazit.....	108
§ 7.	Bundesgericht als Schätzungsbehörde.....	109
I.	Einleitung.....	109
II.	Gesetzliche Grundlagen.....	111
1.	Ursprünglicher Verfahrensablauf.....	112
a.	Weg zur Schätzungskommission.....	112
b.	Beschwerde ans Bundesgericht.....	113
2.	Mangelhafte Bundesgesetzgebung?.....	113
a.	Politik verweigert sich.....	114
b.	Bundesgericht hilft sich selbst.....	115
c.	Reaktion der Kommission des Ständerates.....	117
d.	Revision des Enteignungsgesetzes.....	117
3.	Zwischenfazit.....	118
III.	Caspar Honegger gegen die Eisenbahn Wald-Rüti.....	119
1.	Angefochtener Entscheid.....	119
2.	Instruktionskommission.....	121
3.	Entscheid des Instruktionsrichters.....	122
4.	Reaktion der Parteien.....	123
IV.	Fazit.....	124
§ 8.	Der fehlbare Konsul - Staats- und Beamtenhaftung.....	125

I.	Vorgeschichte.....	126
1.	Die Geschwister Schneider und ihr Wechsel.....	126
2.	Wyss gegen den Einwohnergemeinderat Thunstetten.....	129
3.	Einwohnergemeinderat Thunstetten gegen den Regierungsrat . . .	129
II.	Kompetenz des Bundesgerichts?.....	130
1.	Bundesrat vordem Friedensrichter.....	130
2.	Bundesrat vor der Bundesversammlung.....	131
III.	Verfahren vor dem Bundesgericht.....	133
1.	Klage der Einwohnergemeinde Thunstetten.....	133
2.	Klageantwort des Bundesrates.....	133
IV.	Urteil des Bundesgerichts vom 8. Januar 1862.....	137
1.	Richterbank und Ausstand.....	137
2.	Sachverhalt.....	139
3.	Erwägungen und Urteil.....	140
4.	Ausblick.....	142
V.	Fazit.....	143
§ 9.	Entschädigung der Kantone für den Entzug des Postmonopols . . .	144
I.	Vorgeschichte.....	144
1.	Zeit vor dem Bundesstaat.....	144
2.	Regelung unter der Bundesverfassung von 1848.....	146
II.	Postentschädigung des Kantons Neuenburg.....	148
1.	Vorgeschichte.....	148
2.	Meinungen der Bundesorgane.....	149
III.	Verfahren vor dem Bundesgericht.....	150
1.	Klage Neuenburgs.....	150
2.	Klageantwort des Bundesrates.....	151
3.	Replik und Duplik.....	152
IV.	Urteil des Bundesgerichts vom 28. Juni 1854 . . .	153
1.	Richterbank.....	153
2.	Sachverhalt.....	154
3.	Erwägungen und Urteil.....	154
4.	Ausblick.....	155
V.	Fazit.....	155
§ 10.	Bundesgericht anstelle kantonaler Gerichte - Streit um die Hospeswohnung.....	157
I.	Vorgeschichte.....	158
II.	Weg ans Bundesgericht.....	160
1.	Rechtsgutachten der Staatswissenschaftlichen Fakultät der Universität Zürich.....	160
2.	Rechtsgutachten der juristischen Fakultät der Universität von Bern.....	163
III.	Verfahren vor Bundesgericht.....	165
1.	Klage der Geistlichkeit Schaffhausens.....	165

2.	Kompetenzfrage vor der Bundesversammlung.....	166
3.	Klageantwort der Regierung Schaffhausens.....	169
a.	Kompetenzeinrede.....	169
b.	Eventuelle Einlassung.....	171
4.	Replik der Geistlichkeit Schaffhausens.....	172
IV.	Urteil des Bundesgerichts vom 2. Juli 1869.....	173
1.	Richterbank.....	173
2.	Sachverhalt.....	175
3.	Erwägungen und Urteil.....	176
V.	Ausblick.....	177
VI.	Fazit.....	178
Kapitel 4: Staatsrechtspflege auf Umwegen.....		181
§ 11.	Bundesgericht als Ehegericht.....	181
I.	Konfessionelle Gegensätze - Entwicklung der Bundesgesetzgebung	181
II.	Josepha Inderbitzin - Langer-Weg zur Ehescheidung.....	185
1.	Rekurs an den Bundesrat...-.....	187
a.	Standpunkt der Rekurrentin.....	187
b.	Antwort des Konsistoriums von Schwyz.....	188
c.	Entscheid des Bundesrates.....	189
2.	Beschwerde und Petition an die Bundesversammlung.....	189
a.	Bericht der Mehrheit der Kommission des Nationalrates zur • Beschwerde.....	190
b.	Meinung der Mehrheit der Kommission des Nationalrates zur Petition.....	191
c.	Bericht der Kommissionsminderheit des Nationalrats.....	192
d.	Meinung der Kommission des Ständerates zu-Beschwerde und Petition.....	194
e.	Entscheidung des National- und Ständerates.....	195
3.	Botschaft des Bundesrates zum Nachtragsgesetz.....	195
a.	Gegenwärtige kantonale Scheidungsrechte.....	196
b.	Regelung auf Bundesebene?.....	197
III.	Gesetzliches Verfahren in Ehescheidungen vor Bundesgericht.....	198
IV.	Verfahren vor Bundesgericht.....	199
1.	Scheidungsklage Josepha Inderbitzins.....	200
a.	Sachverhalt.....	200
b.	Zuständigkeit des Bundesgerichts und Begründung der Klage...	202
c.	Scheidungsfolgen.....	204
2.	Klageantwort Alois Kammenzinds.....	205
a.	Sachverhalt.....	205
3.	Replik und Duplik.....	209
V.	Urteil des Bundesgerichts vom 2. Juli 1863.....	209
1.	Richterbank.....	209

2.	Erwägungen und Urteil.....	211
3.	Ausblick.....	213
VI.	Fazit.....	213
Kapitel 5: Strafrechtspflege.....		217
§ 12.	Kassationsverfahren.....	217
I.	Verfahren bei Übertretungen fiskalischer oder polizeilicher Bundesgesetze.....	217
II.	Das Zollvergehen Peter Jaquiers.....	219
III.	Verfahren vor dem eidgenössischen Kassationsgericht.....	221
1.	Der Weg ans eidgenössische Kassationsgericht.....	221
2.	Standpunkt des Rekurrenten.....	222
3.	Standpunkt des Generalanwalts.....	222
IV.	Urteil des Kassationsgerichts vom.....	223
	17. Dezember 1856.....	223
1.	Richterbank.....	223
2.	Erwägungen und Urteil.....	224
V.	Fazit.....	225
§ 13.	Der vergessliche Postbeamte- Eidgenössisches Strafverfahren.....	226
I.	Behörden der eidgenössischen Strafrechtspflege.....	226
1.	Generalanwalt.....	226
2.	Untersuchungsrichter und Anklagekammer.....	227
3.	Kriminalkammer und eidgenössische Geschworene.....	228
II.	Der Fall Johannes Eberli.....	229
1.	Beim Bezirksammann.....	229
2.	Kantonale oder eidgenössische Zuständigkeit?.....	231
3.	Jakob Dubs' Untersuchung.....	232
III.	Vor der Anklagekammer.....	236
1.	Amiets Begehren um Versetzung Eberlis in den Anklagezustand vom 23. Oktober 1852.....	236
2.	Entscheid der Anklagekammer.....	237
IV.	Der Weg vor den Assisenhof.....	238
1.	Anklageschrift.....	238
2.	Wahl des Bezirksanwalts und des Sekretärs der Assisen.....	240
3.	Gesuch auf Haftentlassung durch den Verteidiger.....	241
4.	Geschworene.....	243
5.	Erster Termin zur Verhandlung.....	244
6.	Umstrittene Ergänzung der Anklageschrift.....	244
V.	Prozess vor dem eidgenössischen Assisenhof.....	248
1.	Richterbank.....	248
2.	Verhandlungen vor dem Assisenhof.....	249
3.	Wahrspruch der Geschworenen und Urteil des Assisenhofes.....	250
a.	Wahrspruch der Geschworenen.....	250

b.	Schlussanträge des Bezirksanwalts und der Verteidigung.....	250
c.	Massgebende Gesetze.....	251
d.	Erwägungen der Kriminalkammer.....	253
e.	Urteil der Kriminalkammer vom 10./11. Januar 1853.....	254
VI.	Ausblick-Abschaffung in Raten.....	255
1.	Zeit bis 1874.....	255
2.	Einschränkungen der Zuständigkeiten durch das OG von 1893 und das StGB von 1937.....	257
VII.	Würdigung.....	259
Kapitel 6: Schlussfolgerungen.....		265
§ 14.	Bundesgericht zwischen Recht, Politik und Wissenschaft.....	265
I.	Wissenschaftliche Rechtsprechung?.....	265
II.	Politische Rechtsprechung?.....	269
III.	Rechtsprechende Politik?.....	272
IV.	Entpolitisierung der Rechtsprechung.....	274
Schluss.....		279
Anhang.....		283
§ 1.	Transkript des Registraturbandes des Bundesgerichts.....	283
I.	Straffälle.....	285
II.	Zivilfälle.....	287
§ 2.	Graphische Darstellung der Fallzahlen.....	358
§ 3.	Schema Bundesjustiz.....	359
§ 4.	Transkript des Urteils des BGer vom 21. Dezember 1853 bezüglich des Heimatrechts von Christoph Hartmann.....	360