

## CRIMINAL LAW AFTER NATIONAL SOCIALISM

### The Renaissance of Natural Law and the Beginnings of Penal Reform in West Germany

*Petra Gödecke*



The effort to achieve a comprehensive revision of the penal code had occupied German professors and practitioners of criminal law since the *Kaiserreich*.<sup>1</sup> But the penal reform movement and the official reform commissions, which continued all the way up to the Nazi regime's penal reform commission under Justice Minister Franz Gürtner, remained unsuccessful. This chapter investigates when penal reform reappeared on the agenda of German criminal law professors after 1945 and what shape this new penal reform discourse took. The early postwar phase of the reform discourse had little influence on the comprehensive penal reform that was eventually passed in 1969 or on the revisions of laws on sexual offenses that took place from 1969 to 1973. But this early phase is of considerable interest because it reveals the complex mix of continuity and change in a particular discipline at a moment of political rupture and because it reconstructs how a new reform discourse emerged under the influence of the experiences of the Nazi period and the social and cultural upheavals of the postwar era.

This chapter begins with a brief overview of the penal code and of the situation of academic criminal law at the universities around 1945. The next two sections examine the debates on natural law and the question of why there were no efforts to completely revise the criminal code immediately after 1945. This issue leads into the following two sections, which explore the work situation, publication venues, and professional meetings of legal academics in the field of criminal law after 1945. The final two sections trace which professors participated in the reform debates and examine the two basic positions in the reform discourse:

---

Notes from this chapter begin on page 292.





















































57. The figures are from the entries in the German University Guide of 1941. Reichsstudentenwerk, ed., *Der Deutsche Hochschulführer: Lebens- und Studienverhältnisse an den deutschen Hochschulen*, vol. 23 (Berlin, 1941), 44f.
58. A brief view of the universities after 1945 is given in Hans-Werner Prah, *Sozialgeschichte des Hochschulwesens* (Munich, 1978), 326–330; Axel Schildt, “Im Kern gesund? Die deutschen Hochschulen 1945,” in *Vertuschte Vergangenheit: Der Fall Schwerte und die NS-Vergangenheit der deutschen Hochschulen*, Helmut König et al., eds. (Munich, 1997), 223–240.
59. Friedrich Schubel, *Universität Greifswald* (Frankfurt am Main, 1960), 98f.; *Universität Greifswald 525 Jahre*. Im Auftrage des Rektors verfaßt von Wolfgang Wilhelmus et al. ([East] Berlin, 1982), 59.
60. Christiane Drawz, “Die Schließung der Juristischen Fakultät 1950,” *Beiträge zur Geschichte der Universität Rostock* 19 (Rostock, 1994), 33–43.
61. In Gießen, which was two-thirds destroyed in the war, the university was reduced to only three faculties and remained without a law faculty for twenty years. See Markus Bernhardt, *Gießener Professoren zwischen Drittem Reich und Bundesrepublik: Ein Beitrag zur hessischen Hochschulgeschichte 1945–1957* (Gießen, 1990), 9ff.
62. Boehm/Müller, *Universitäten und Hochschulen*, 256f.; 64.
63. David Phillips, “Die Wiedereröffnung der Universitäten in der britischen Zone. Nationalistische Gesinnung, Entnazifizierung und das Problem der Zulassung zum Studium,” *Bildung und Erziehung* 36 (1983), 1, 35–53 (35).
64. Eike Wolgast, *Die Universität Heidelberg 1386–1986* (Berlin, 1986), 167.
65. Otto Herding, “Bericht der Universität Tübingen,” *Studium Generale* 1 (1948), 3, 185–188.
66. Kurt Stangl, “Bericht der Universität Erlangen,” *Studium Generale* 1 (1948), 7, 440–443; Hans Liermann, *Erlebte Rechtsgeschichte* (Neustadt an d. Aisch, 1976), 152–167 on the period 1945–1948 in Erlangen.
67. Günther Meinhardt, *Die Universität Göttingen. Ihre Entwicklung und Geschichte von 1734–1974* (Göttingen, 1977), 114.
68. Wilfried Setzler, “Die Tübinger Studentenfrequenz im Dritten Reich. Ein Kurzüberblick zur zahlenmäßigen Entwicklung des Universitätsbesuchs und deren Ursachen,” in Uwe Dietrich Adam, *Hochschule und Nationalsozialismus. Die Universität Tübingen im Dritten Reich* (Tübingen, 1977), 217–227 (222).
69. On the situation at the universities, see: for Bonn, Gernot Rath, “Bericht der Universität Bonn,” *Studium Generale* 1 (1948), 383–388; *Einweihung des Fakultätsgebäudes der Rechts- und Staatswissenschaftlichen Fakultät der Rheinischen Friedrich-Wilhelms-Universität am 21. November 1967* (Bonn, 1970), 6f.; for Frankfurt, Edelgard Timm, “Bericht der Universität Frankfurt,” *Studium Generale* 2 (1949), 62–66, and Notker Hammerstein, *Die Johann Wolfgang Goethe-Universität Frankfurt am Main. Von der Stiftungsuniversität zur staatlichen Hochschule*, vol. 1, *1914 bis 1950* (Neuwied, 1989), 550; for Freiburg, Gerd Tellenbach, “Bericht der Universität Freiburg,” *Studium Generale* 3 (1950), 326–330; for Hamburg, Jürgen Lafrenz, “Die Universität in Hamburg als Problem der Stadtplanung 1919 bis 1945,” in Eckart Krause, ed., *Hochschulalltag im Dritten Reich. Die Hamburger Universität 1933–1945*, vol. 1 (Berlin, 1991), 327–366 (360); for Cologne, Bernd Heimbüchel, “Die neue Universität. Selbstverständnis—Idee und Verwirklichung,” in Heimbüchel and Klaus Pabst, *Kölner Universitätsgeschichte*, vol. 2, *Das 19. und 20. Jahrhundert* (Cologne/Vienna, 1988), 101–692 (600); for Münster, Peter Respondek, “Der Wiederaufbau der Universität Münster in den Jahren 1945–1952 auf dem Hintergrund der britischen Besatzungspolitik” (Ph.D. diss., University of Münster, 1992), 43; for Würzburg, Jürgen Aschoff, “Bericht der Universität Würzburg,” *Studium Generale* 2 (1949), 4/5, 278–284; *Bayerns Hochschulen in der Nachkriegszeit 1945 bis 1952* (Munich, 1953), 11.
70. On the reconstruction phase, see Christoph Oehler, *Hochschulentwicklung in der Bundesrepublik Deutschland seit 1945* (Frankfurt/New York, 1989), 16f.; an overview of the scattered

- timing of the reopenings can be found under the title “Neues Leben an den deutschen Universitäten nach dem Zweiten Weltkrieg,” in *Wiedergeburt des Geistes: Die Universität Tübingen im Jahre 1945. Eine Dokumentation* (Tübingen, 1985), 118f.
71. Liermann, *Erlebte Rechtsgeschichte*, 164; Hammerstein, *Goethe-Universität*, 585.
  72. On the university officer, see the information in Respondek, “Wiederaufbau,” 178ff. with further notes.
  73. Schildt, “Im Kern gesund?” 230–234.
  74. Frank Halfmann, “Eine ‘Pflanzstätte bester nationalsozialistischer Rechtsgelehrter’: Die Juristische Abteilung der Rechts- und Staatswissenschaftlichen Fakultät,” in *Die Universität Göttingen unter dem Nationalsozialismus: Das verdrängte Kapitel ihrer 250-jährigen Geschichte*, Heinrich Becker et al., eds. (Munich, 1987), 88–141, esp. 120.
  75. According to Hoimar von Ditfurth, Sieverts was imprisoned by the English occupation authorities in the former KZ Neuengamme but was released in 1946 after the intervention of the former *Oberlandesgerichtsrat* Rée and the first postwar mayor of Hamburg, Petersen. Hoimar von Ditfurth, *Innenansichten eines Artgenossen: Meine Bilanz* (Munich, 1991), 215.
  76. On the origins of this law and on the significance of Art. 131 of the Basic Law for the reinstatement of denazified officials, which, of course, included university professors, see Norbert Frei, *Vergangenheitspolitik: Die Anfänge der Bundesrepublik und die NS-Vergangenheit* (Munich, 1997), 69–100.
  77. Alfred Wendehorst, *Geschichte der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg* (Munich, 1993), 235.
  78. Ulrich Stock (1896–1974). Anne Christine Nagel, ed., *Die Philipps-Universität Marburg im Nationalsozialismus: Dokumente zu ihrer Geschichte* (Stuttgart, 2000), 546. In Saarbrücken, the Austrian criminologist Ernst Seelig also found a refuge. Seelig had lost his professorship at the University of Graz after the war ended and taught as of 1954—after a guest professorship—as a professor at Saarbrücken University. Karlheinz Probst, *Strafrecht—Strafprozessrecht—Kriminologie. Geschichte der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Graz, Teil 3* (Graz, 1987), 61–72; specifically on the postwar era, 68ff. Ernst Seelig was a functionary of the *NS-Dozentenbund*: see Steirische Gesellschaft für Kulturpolitik, eds., *Grenzfeste Deutscher Wissenschaft: Über Faschismus und Vergangenheitsbewältigung an der Universität Graz* (Graz, 1985), 71.
  79. In general, see Kleßmann, *Staatsgründung*, 39–44.
  80. An exception was Eberhard Schmidt’s change from Göttingen to Heidelberg in 1948.
  81. Würtenerger taught from 1946 to 1955 in Mainz and from 1955 to 1973 was Professor für Strafrecht, Strafverfahrensrecht, Kriminologie und Rechtsphilosophie in Freiburg. Renate Wittern, ed., *Die Professoren der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen 1763–1960. Teil I: Theologische Fakultät, Juristische Fakultät* (Erlangen, 1993), 181.
  82. Wilhelm Ebel, ed., *Catalogus Professorum Göttingensium 1734–1962* (Göttingen, 1962), 55.
  83. The depiction of living conditions in Göttingen comes from the legal academic Ludwig Raiser. See Ludwig Raiser, “Wiedereröffnung der Hochschulen—Ansätze zum Neubeginn,” in *Nationalsozialismus und die deutsche Universität* (Berlin, 1966), 174–188, quote 175.
  84. Ebel, *Catalogus*, 56, 61, 72.
  85. Meinhardt, *Universität Göttingen*, 114.
  86. Only at the interzonal meeting of jurists in 1946 did Eduard Kohlrausch report on the “Revision des Strafgesetzbuches durch Beseitigung der Vorschriften nationalsozialistischen oder militaristischen Ursprungs.” “Interzonale Juristentagung 3.–6.12.1946 in Wiesbaden,” *SJZ* 2 (1947), 37–40. At the meeting of jurists in Konstanz, held in 1947 for the French occupation zone, the Tübinger professor of criminal law Eduard Kern addressed the “Probleme der Gerichtsverfassung und der Wiedereinführung der Laiengerichtbarkeit in Deutschland.” Militärregierung des französischen Besatzungsgebietes in Deutschland. Generaljustizdirektion,

- Der Konstanzer Juristentag (2.–5. Juni 1947). Ansprachen, Vorträge, Diskussionsreden* (Tübingen, 1947), compare to the report: “Der Konstanzer Juristentag,” *SJZ* 2 (1947), 6, 347–349. At the 1947 meeting of jurists in Bad Godesberg, Hellmuth von Weber spoke about “Recht und Pflicht des Richters zur Prüfung der Gültigkeit des Strafgesetzes,” and Eberhard Schmidt addressed the “Unabhängigkeit der Rechtspflege.” *Tagung deutscher Juristen Bad Godesberg, 30. September/1. Oktober 1949. Reden und Vorträge*, ed. Zentraljustizamt für die britische Zone (Hamburg, 1947), see the report: “Tagung deutscher Juristen in Bad Godesberg vom 30.9.-1.10.1947,” *SJZ* 2 (1947), 10, 567–570. At the 1948 meeting of jurists in Munich, Eberhard Schmidt spoke about “Wirtschaftsstrafrecht.” See the report: “Juristentagung in München vom 1.–4. Juni 1948,” *SJZ* 3 (1948), 6, 338–342.
87. The agenda item was called “Grundfragen der Bereinigung des Strafgesetzbuches unter besonderer Berücksichtigung der Strafzwecke, der Strafzumessungsnormen und der Tatbestandstechnik.” See the chronological overview: “Die Verhandlungen des Deutschen Juristentages 1860 bis 1960,” assembled by Jan Albers, in *Hundert Jahre deutsches Rechtsleben. Festschrift zum hundertjährigen Bestehen des Deutschen Juristentages 1860–1960*, vol. 2, Ernst von Caemmerer, Ernst Friesenhahn, and Richard Lange, eds. (Karlsruhe, 1960), 353–387.
  88. The reports, lectures, and discussions at the Deutschen Juristentage are available in printed form. The lectures at the Strafrechtslehrertagungen (meetings of the professors of criminal law) are partially reprinted in the *Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft*, while the discussions at those meetings are only available in conference reports in the professional journals, above all in the *Juristenzeitung*. On the meetings of the professors of criminal law, see Johannes Driendl, “Die deutsche Strafrechtslehrertagung in Geschichte und Gegenwart,” *ZStW* 92 (1980), 1–18.
  89. Bader, “Wiederaufbau,” 33–88; Bader, “Walter Mallmann,” 17–31.
  90. Karl S. Bader, “Zum 50. Jahrgang der Juristenzeitung,” *JZ* 50 (1995), 1. 1.
  91. See Hans-Jürgen Bruns et al., “Geleitwort,” in *140 Jahre Goldammer’s Archiv für Strafrecht. Eine Würdigung zum 70. Geburtstag von Paul-Günter Pötz*, Jürgen Wolter, ed. (Heidelberg, 1993), v–x.
  92. Egon Schneider, “50 Jahre MDR,” *MDR* 51 (1997), 4, 305.
  93. Starting in 1951, the journal was subtitled “Monatsschrift für naturwissenschaftliche Kriminalistik und Polizeiarchiv.” Robert Heindl, “Das ‘Archiv für Kriminologie’: Ein historischer Rückblick,” *Archiv für Kriminologie* 115 (1955), 3–5.
  94. Albert Krebs, “Die ersten 25 Jahre der Zeitschrift für Strafvollzug. Zur Geschichte des Gefängniswesens in Deutschland seit 1945,” *Zeitschrift für Strafvollzug* 26 (1977), 1–7 (2).
  95. On German criminology after 1945 see Imanuel Baumann, *Dem Verbrechen auf der Spur: Eine Geschichte der Kriminologie und Kriminalpolitik in Deutschland 1880–1980* (Göttingen, 2006).
  96. Except for the volume on the first working meeting after 1945, the *Mitteilungen der Kriminalbiologischen Gesellschaft* appeared in the series *Kriminalbiologische Gegenwartsfragen* and contained the (sometimes expanded) lectures at the meetings of the society. On Edmund Mezger (1883–1962), who headed the *Kriminalbiologische Gesellschaft* until 1961, see the biography by Gerit Thulfaut, *Kriminalpolitik und Strafrechtslehre bei Edmund Mezger (1883–1962). Eine wissenschaftsgeschichtliche und biographische Untersuchung* (Baden-Baden, 2000), esp. 328–334. Mezger became professor in Marburg in 1925; in 1932 he moved to Munich, where he taught until he retired. He was a member of the Nazi regime’s Commission on Criminal Law Reform and the Große Strafrechtskommission that was convened in 1954.
  97. This statistical analysis is based on the tables of contents of the *Monatsschrift* from 1954 to 1957. Only the articles in the category “Abhandlungen und Sprechsaal” were considered; the short reports, obituaries, or congratulatory items in the category “Mitteilungen und Besprechungen” were not included.

98. Of the numerous essays, only those by Kern and Sauer are cited here: Eduard Kern, "Das künftige Schicksal der Übertretungen," *Der Rechtspfleger* (1960), 266ff. and Wilhelm Sauer, "Tatbestand, Unrecht, Irrtum und Beweis. Zur Strafrechtsreform," *ZStW* 69 (1957), 1ff.
99. Ulrich Stock, "Zur Strafrechtsreform in Deutschland," *Die Kirche in der Welt* 5 (1952), 2, 195–198.
100. Hans-Jürgen Bruns, "Die Strafaussetzung zur Bewährung. Ein Rückblick auf Rechtsprechung und Lehre seit dem Inkrafttreten der §§ 23ff. StGB (n.F.)," *GA* (1956), 193–240; Bruns, "Die Maßregeln der Besserung und Sicherung im StGB-Entwurf 1956," *ZStW* 71 (1959), 2, 210–251.
101. Friedrich Schaffstein, "Die vorbeugende Verwahrung nach dem StGB-Entwurf 1962," in Hans Welzel, ed., *Festschrift für Hellmuth von Weber zum 70. Geburtstag* (Bonn, 1963), 121ff.
102. See Wolfgang Naucke, *Strafrecht: Eine Einführung* (Neuwied, 1995), 247–258. Hans Welzel (1905–1977) taught in Göttingen from 1937 to 1952, from 1952 up to his retirement in Bonn. On Welzel see Fritz Loos, "Hans Welzel (1904–1977), Die Suche nach dem Überpositiven im Recht," in Loos, ed., *Rechtswissenschaft in Göttingen: Göttinger Juristen aus 250 Jahren* (Göttingen, 1987), 486–509.
103. Karl Alfred Hall, "Die Freiheitsstrafe als kriminalpolitisches Problem," *ZStW* 66 (1954), 1, 77–110. The text contained an expanded version of his lecture of 1952. Hall was appointed professor extraordinary (adjunct or associate professor) in Gießen in 1936, was a Soviet prisoner of war until 1950, and then taught in Marburg, where he was appointed as full professor (Ordinarius) in 1961 at age fifty-five. On Hall, who is depicted as an eccentric figure, see the biographical sketch by Heinz Holzhauser, "Karl Alfred Hall (1906–1974)—ein Denkmal," in Wilfried Küper et al., eds., *Beiträge zur Rechtswissenschaft: Festschrift für Walter Stree und Johannes Wessels zum 70. Geburtstag* (Heidelberg, 1993), 1263–1279.
104. "Das spezialpräventive Denken . . . fordert die Einheitsstrafe." Eberhard Schmidt, "Vergeltung, Sühne und Spezialprävention," *ZStW* 67 (1955), 2, 177–195 (185).
105. Hall, "Freiheitsstrafe," 80.
106. Hall, "Freiheitsstrafe," 81.
107. Hall, "Freiheitsstrafe," 80–93. The warning with the possibility of punishment sets the penalty simultaneously with the declaration of guilt. A second, oral hearing held after a set probationary period determines whether the perpetrator has reformed. If so, he can be considered not to have a prior conviction because the sentence was set but not pronounced.
108. Hall, "Freiheitsstrafe," 93f.
109. Hall, "Freiheitsstrafe," 95.
110. Hall, "Freiheitsstrafe," 94.
111. Hall, "Freiheitsstrafe," 99.
112. Hall made only one more contribution to the penal reform debate: Karl Alfred Hall, "Sicherungsverwahrung und Sicherungsstrafe," *ZStW* 70 (1958), 41–63.
113. Lange, "Grundfragen," 373–397.
114. Hans-Heinrich Jescheck, *Das Menschenbild unserer Zeit und die Strafrechtsreform* (Tübingen, 1957); Ernst Heinitz, "Das Menschenbild im Strafrecht," *Franz-Lieber-Hefte* (Bad Nauheim) 2 (1960), 4, 7–21; Richard Lange, "Menschenbild und Strafrechtsreform," *Zeitwende. Die neue Furche* (Hamburg) 33 (1962), 582–597.
115. On 23 March 1962, see Lutz Jasper, *Gesellschaft Hamburger Juristen 1885–1985. Erinnerungsschrift anlässlich ihres hundertjährigen Bestehens im Dezember 1985* (Cologne, 1985), 91.
116. Hans-Heinrich Jescheck, "Grundgedanken der deutschen Strafrechtsreform," *Radius. Vierteljahresschrift der Evangelischen Akademikerschaft in Deutschland* 1 (1956), 11–17 (15).
117. Jescheck, "Grundgedanken," 12.
118. Wilhelm Gallas in the official Commission on Criminal Law in *Niederschriften über die Sitzungen der Großen Strafrechtskommission*. 14 Bände, Band 1 (Bonn, 1956), 41.

119. Edmund Mezger in the Commission on Criminal Law in *Niederschriften Band 1*, 43.
120. Richard Lange, "Grundlagen der heutigen deutschen Strafrechtsreform," *Österreichische Juristenzeitung* 10 (1955), 11, 307–308 (307).
121. This was consistent with the existing penal code: *Strafauflösung zur Bewährung* had been introduced in 1953 through the Third Criminal Law Amendment Act.
122. See the draft code of the Commission on Criminal Law in the first reading (Erste Lesung) in *Niederschriften über die Sitzungen der Großen Strafrechtskommission*, vol. 12 (Bonn, 1959).
123. In the second reading of the draft, however, Bockelmann spoke in favor of *Zuchthausstrafe*.
124. Jescheck, "Grundgedanken," 17.
125. Thomas Würtenberger, *Die geistige Situation der deutschen Strafrechtswissenschaft* (Karlsruhe, 1957). The text is the expanded version of the inaugural speech held by Würtenberger in 1955 at the University of Freiburg.
126. Würtenberger, *Situation*, 8 (quote from the 1959 edition).
127. See, for example, Schmidt, "Vergeltung" and Schmidt, "Kriminalpolitische und strafrechtsdogmatische Probleme in der deutschen Strafrechtsreform," *ZStW* 69 (1957), 359–396.
128. Schmidt, "Kriminalpolitische und strafrechtsdogmatische Probleme," 367.
129. Schmidt, "Kriminalpolitische und strafrechtsdogmatische Probleme," 374.
130. This also stemmed from the love of quotations by Goethe. See Hans Wrobel, *Verurteilt zur Demokratie. Justiz und Justizpolitik in Deutschland 1945–1949* (Heidelberg, 1989), 194–199.
131. On the *Arbeitsgemeinschaft* during the Weimar years, see Nikolaus Wachsmann's chapter in this volume.
132. On postwar prison reform, see Kai Naumann, *Gefängnis und Gesellschaft: Freiheitsentzug in Deutschland in Wissenschaft und Praxis 1920–1960* (Berlin, 2006), esp. 206–213, 228–232.
133. See "Zur Reform des Strafvollzuges," *JZ* 21 (1951), 698–699. Prison officials and other practitioners active in the group included Curt Bondy, Helga Einsele, Walter Herrmann, Albert Krebs, Wilhelm Mollenhauer, Harald Poelchau, and Franz Zeugner.
134. "Resolution der 'Arbeitsgemeinschaft für Reform des Strafvollzuges' vom 4. September 1948," *ZfStrVö* 1 (1950), 6, 57–58.
135. "Reform des Strafvollzuges," *SJZ* 5 (1950), 302–303. "Bericht über die Tagung der AG am 22./23. März 1950; Abdruck der Resolution vom 23. März 1950," *ZfStrVö* 1 (1950), 6, 58–59.
136. Hans Braun: Das Streben nach 'Sicherheit' in den 50er Jahren. Soziale und politische Ursachen und Erscheinungsweisen, in *AfS* 18 (1978), S. 279–306.
137. Walter Sax, "Kriminalpolitik und Strafrechtsreform," *JZ* 1 (1957), 1–7 (3f.).
138. M. Rainer Lepsius, "Kultur und Wissenschaft in Deutschland unter der Herrschaft des Nationalsozialismus," in Lepsius, *Demokratie in Deutschland: Soziologisch-historische Konstellationsanalysen. Ausgewählte Aufsätze* (Göttingen, 1993), 119–132, quote 122.