

onderscheidingen op te nemen, die op de gezindheid der gevaarlijkheid van den dader betrekking hebben ⁸⁵). Waar ook dit niet gemakkelijk te verwezenlijken is, zou een ruim gebruik moeten worden gemaakt van begrippen, die een waarde-oordeel inhouden en daardoor speling laten aan de elastische appreciatie van de maatschappij en van den rechter (blz. 187). Maar zoodanig „psychiseeren” en lossen maken van de wettelijke omschrijvingen miskent den eisch van den rechtsstaat, gelijk Drost met uitspraken van Feuerbach (blz. 111) Montesquieu en Beccaria (blz. 147) in het licht stelt. Bij dezen strijd tusschen de speciale preventie-gedachte en de rechtsstaat-gedachte (blz. 200) kiest hij voor de laatste: inhoud en grenzen der wettelijke omschrijving moeten metterdaad uit de wet te verstaan zijn en niet afhangen van vrije beslissingen van een staatsorgaan; weg daarom uit de wettelijke omschrijving met alle zoodanige elementen die haar vaste grenzen subjectief en vloeiend maken (blz. 204).

Eén motief voor verruiming van de wettelijke omschrijvingen moet nog vermeld worden, namelijk dat het beter is den rechter meer vrijheid te geven, daar hij die anders toch neemt. De beslissing van den rechter, zoo heet het, komt in twijfelachtige gevallen niet op uit de wet, maar uit „het intuïtief aanvoelen, het Rechtsinstinct” van den rechter. Aldus Isay, volgens wien het bij de formuleering van de beslissing c.q. voor den rechter dan aankomt op de Technik der Ausschaltung einer vorhandenen Norm ⁸⁶). Aldus ook Taverne ⁸⁷) die in de vergadering van de Nederlandsche Juristen Vereeniging van 1922 verklaarde, dat het hem buitengewoon hinderde, dat de rechter de wet analogisch toepast, hoewel het volgens de wet niet mag ⁸⁸). Om aan die „onware vonnissen”, waarin de analogische toepassing is gehuld in het kled der uitlegging te ontkomen, moesten volgens hem, indien men niet analogie wil toelaten, de wettelijke omschrijvingen verruimd worden; anders is aan analogische toepassing niet te ontkomen, of de wet haar veroorlooft of niet. Door een ruime delicts-