

Axel Tschentscher

Grundprinzipien des Rechts

Einführung in die Rechtswissenschaft
mit Beispielen aus dem schweizerischen Recht

Haupt Verlag
Bern • Stuttgart • Wien

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis..... | 13 |
| Literaturverzeichnis..... | 15 |
| Einleitung: Grundprinzipien im Rechtsstudium..... | 17 |
| Erster Teil: Grundbegriffe..... | 21 |
| I. Was ist Recht?..... | 21 |
| 1. Recht als Normenordnung..... | 22 |
| a) Arten von Rechtsnormen..... | 23 |
| aa) Gebote..... | 23 |
| bb) Verbote..... | 24 |
| cc) Erlaubnisse..... | 25 |
| dd) Freistellungen..... | 25 |
| ee) Systematisierung..... | 26 |
| ff) Kombinationen..... | 26 |
| b) Kontingenz von Rechtsnormen..... | 27 |
| aa) Änderungen und Wandel des Rechts..... | 27 |
| bb) Konstruiertheit rechtstechnischer Begriffe und Institute..... | 30 |
| cc) Jurisprudenz als nicht-exakte Wissenschaft..... | 30 |
| dd) Varianz der Rechtsordnungen..... | 31 |
| c) Adressaten von Rechtsnormen..... | 32 |
| d) Zwangscharakter von Rechtsnormen..... | 33 |
| 2. Andere Normenordnungen und ihre Verrechtlichung..... | 35 |
| a) Religion..... | 35 |
| b) Tradition, Sitte, Brauchtum und Mode..... | 36 |
| c) Ausserrechtliche Moralität..... | 38 |
| d) Logik und Ästhetik..... | 38 |
| e) Marktwirtschaft..... | 39 |
| 3. Funktionen und Ziele des Rechts..... | 40 |
| a) Befriedungsfunktion (Integrität und Sicherheit)..... | 41 |
| b) Gewährleistungsfunktion (Freiheit und Gleichheit)..... | 41 |
| c) Ordnungs- und Effektivierungsfunktion (Kooperation)..... | 42 |
| d) Gerechtigkeitsfunktion (Ausgleich und materielle Sicherheit)..... | 42 |
| e) Integrationsfunktion (Einheit)?..... | 43 |
| II. Wie verhält sich Recht zur Gerechtigkeit?..... | 44 |
| 1. Positives Recht..... | 44 |

| | | |
|------|---|----|
| 2. | Gerechtigkeit | 45 |
| a) | Suum quique! | 45 |
| b) | Rechtsrelevante Gerechtigkeitsbegriffe | 48 |
| 3. | Überblick zum Streit um den Rechtsbegriff | 50 |
| a) | Trennungsthese (Rechtspositivismus) | 51 |
| b) | Verbindungsthese (Naturrecht) | 52 |
| c) | Rechtsdefinitionen | 54 |
| III. | Was ist Rechtswissenschaft (Jurisprudenz)? | 57 |
| 1. | Jurisprudenz als Wissenschaftsdisziplin | 57 |
| a) | Naturwissenschaften | 58 |
| b) | Geisteswissenschaften | 59 |
| c) | Kulturwissenschaften | 60 |
| d) | Einordnung der Rechtswissenschaft | 60 |
| 2. | Bezüge des Rechts zu verwandten Disziplinen | 61 |
| a) | Historische Aspekte | 62 |
| b) | Politische Aspekte | 63 |
| c) | Philosophische Aspekte | 64 |
| d) | Soziologische Aspekte | 64 |
| e) | Ethnologische Aspekte | 65 |
| f) | Psychologische Aspekte | 65 |
| g) | Ökonomische Aspekte | 66 |
| 3. | Kritik an der Rechtswissenschaft | 66 |
| a) | Hermeneutischer Zirkel | 67 |
| b) | Klassenjustiz und Klassenrecht? | 67 |
| c) | Diskurstheorie des Rechts | 68 |
| d) | Systemtheorie und Autopoiesis | 69 |
| e) | Ökonomische Analyse des Rechts | 70 |
| f) | Feministische Jurisprudenz | 71 |
| | Zweiter Teil: Rechtsanwendungslehre | 73 |
| I. | Stufen der Rechtsanwendung | 73 |
| 1. | Sachverhaltsaufbereitung und Normzuordnung | 74 |
| 2. | Syllogistik und Subsumtion | 76 |
| a) | Aristotelische Grundlagen | 77 |
| b) | Mittelalterliche Modifikationen | 77 |
| c) | Juristische Relevanz | 78 |
| d) | Subsumtionstätigkeit | 79 |
| 3. | Leitfragen und subjektive Rechte | 81 |
| a) | Privatrecht | 82 |
| b) | Öffentliches Recht | 84 |
| c) | Strafrecht | 85 |

| | | |
|------|--|-----|
| 4. | Tatbestandsmerkmale und Prüfungsabschnitte..... | 85 |
| 5. | Perspektivenvielfalt und Stilbildung..... | 87 |
| | a) Juristischer Sprach- und Darstellungsstil..... | 88 |
| | b) Gutachtenstil..... | 89 |
| | c) Urteilsstil..... | 89 |
| | d) Relationstechnik..... | 90 |
| II. | Struktur und Arten von Rechtsnormen..... | 92 |
| | 1. Konditionalstruktur von Rechtsnormen..... | 92 |
| | 2. Vervollständigung von Rechtsnormen..... | 95 |
| | a) Legaldefinitionen..... | 96 |
| | b) Ausnahmeregelungen..... | 98 |
| | c) Verweisungen..... | 99 |
| | 3. Kombination von Rechtsnormen..... | 100 |
| | 4. Sonderfälle..... | 101 |
| | a) Regelbeispiele..... | 102 |
| | b) Präambeln, Zweck- und Zielbestimmungen..... | 102 |
| | c) Rechtsnormen mit Finalcharakter..... | 103 |
| | d) Rechtsnormen mit Prinzipiencharakter..... | 104 |
| III. | Normauslegung..... | 106 |
| | 1. Kanon der Auslegungsmittel..... | 108 |
| | a) Grammatikalische Interpretation..... | 108 |
| | b) Systematische Interpretation..... | 111 |
| | c) Historische Interpretation..... | 112 |
| | d) Teleologische Interpretation..... | 112 |
| | 2. Bedeutung der Auslegungsmittel..... | 114 |
| | a) »Methodenpluralismus« (Bundesgericht)..... | 114 |
| | b) Auslegungsmittel als Querschnittsinstrumente..... | 115 |
| | c) Rechtsvergleichung als Auslegungshilfe..... | 116 |
| | d) Verfassungskonforme Auslegung..... | 118 |
| | e) Wortlaut als Grenze..... | 119 |
| | 3. Rechtsanwendung bei Normenmehrheit..... | 121 |
| | a) Normkonkurrenzen..... | 121 |
| | b) Regelkollisionen und Normvorrang..... | 122 |
| | aa) Stufung (lex superior derogat legi inferiori)..... | 122 |
| | bb) Genauigkeit (lex specialis derogat legi generali)..... | 122 |
| | cc) Zeitpunkt (lex posterior derogat legi priori)..... | 122 |
| | c) Prinzipienkollisionen und Abwägung..... | 123 |
| | 4. Methodenvergleich mit US-amerikanischer Auslegung..... | 123 |

| | |
|--|-----|
| IV. Richterliche Rechtsfortbildung..... | 125 |
| 1. Rechtsverweigerungsverbot..... | 125 |
| 2. Zentrale dogmatische Probleme..... | 126 |
| a) Abgrenzung von Auslegung und Rechtsfortbildung..... | 126 |
| b) Systematik der Einleitungsartikel..... | 128 |
| c) Unechte Gesetzeslücken?..... | 130 |
| 3. Lücken..... | 131 |
| 4. Analogie..... | 133 |
| 5. Teleologische Reduktion..... | 136 |
| 6. Normzweck als Grenze..... | 139 |
| Dritter Teil: Fachübergreifende Rechtsprinzipien..... | 141 |
| Erste Gruppe: Rechtstheoretische Prinzipien..... | 142 |
| 1. Rechtssubjektivität..... | 142 |
| a) Natürliche und juristische Personen..... | 142 |
| b) Gesetzliche Schranken..... | 143 |
| c) Rechtssubjekt und Rechtsobjekt..... | 144 |
| 2. Verfahrensmediatisierung..... | 145 |
| a) Autoritativentscheid..... | 146 |
| b) Verhandlung..... | 147 |
| c) Abstimmung..... | 148 |
| d) Diskurs..... | 149 |
| 3. Kompetenzzuweisung..... | 151 |
| 4. Interessenorientierung..... | 152 |
| 5. Normkollisionsregulierung..... | 153 |
| Zweite Gruppe: Verfassungsprinzipien..... | 155 |
| 6. Legalitätsprinzip..... | 155 |
| a) Vorrang des Gesetzes..... | 155 |
| b) Erfordernis des Rechtssatzes..... | 156 |
| c) Relativierung durch Generalklauseln..... | 159 |
| 7. Vertrauensprinzip (Treu und Glauben)..... | 160 |
| a) Vertrauensschutz im Strafrecht..... | 161 |
| b) Vertrauensschutz im öffentlichen Recht..... | 161 |
| aa) Bestandesgarantie..... | 161 |
| bb) Rückwirkungsverbot..... | 162 |
| c) Vertrauensschutz im Privatrecht..... | 163 |
| aa) Willenserklärungen und Vertragsinhalt..... | 163 |
| bb) Vertrauenshaftung..... | 164 |
| cc) Gutgläubiger Erwerb..... | 165 |

| | |
|---|-----|
| d) Rechtsmissbrauchsverbot..... | 165 |
| aa) Verbot treuwidriger Befugnisausübung..... | 166 |
| bb) Verbot widersprüchlichen Verhaltens..... | 167 |
| 8. Freiheitsgrundrechte..... | 168 |
| a) Grundrechtsbindung der hoheitlichen Gewalt..... | 169 |
| b) Verwaltung in Privatrechtsform..... | 169 |
| c) Horizontalwirkung der Grundrechte..... | 170 |
| 9. Gleichbehandlungsgebot..... | 172 |
| a) Gleichbehandlung durch die hoheitliche Gewalt..... | 172 |
| b) Anspruch auf Gleichbehandlung unter Privaten?..... | 173 |
| 10. Verhältnismässigkeit als fachübergreifendes Prinzip?..... | 175 |
| Dritte Gruppe: Gesetzesprinzipien..... | 177 |
| 11. Fristbindung..... | 177 |
| a) Verjährung..... | 177 |
| b) Verwirkung..... | 180 |
| c) Obliegenheiten..... | 182 |
| 12. Begründungslast..... | 182 |
| a) Beweislast..... | 182 |
| aa) Gesetzliche Vermutung..... | 183 |
| bb) Gesetzliche Fiktion..... | 187 |
| cc) Tatsächliche Vermutung..... | 189 |
| dd) Beweismass und Verfahrensmaximen..... | 189 |
| b) Darlegungslast..... | 191 |
| c) Rechtfertigung..... | 191 |
| 13. Verantwortlichkeit..... | 192 |
| a) Zivilrechtliche Haftung..... | 192 |
| b) Staats- und Beamtenhaftung..... | 194 |
| 14. Sorgfaltspflichten..... | 195 |
| 15. Kausalität (objektive Zurechnung)..... | 197 |
| 16. Verschulden (subjektive Zurechnung)..... | 198 |
| a) Verschuldensformen..... | 198 |
| b) Zurechnung bei Unterlassen..... | 200 |
| c) Kausalhaftung..... | 201 |
| 17. Schadenersatz (Schädigung)..... | 202 |
| 18. Kondiktion (ungerechtfertigte Bereicherung)..... | 204 |
| 19. Billigkeit..... | 205 |
| 20. Selbsthilfe..... | 207 |
| a) Notwehr und Nothilfe..... | 207 |
| b) Notstand und Notstandshilfe..... | 208 |
| c) Besitzerschutz..... | 209 |
| d) Allgemeines Selbsthilferecht..... | 209 |

| | |
|------------------------------------|-----|
| Zusammenfassung..... | 211 |
| Entscheidungsverzeichnis..... | 213 |
| Sach- und Personenverzeichnis..... | 217 |