

Einführung in die Rechtswissenschaft

Grundfragen mit Beispielen
aus dem deutschen Recht

von

Dr. iur. Gunther Arzt, LL. M.

Professor an der Universität Bern

Luchterhand

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	XIII
Literaturverzeichnis	XVII

§ 1 Das Recht als Bemühen um Ordnung durch Normierung menschlichen Verhaltens	1
I. Normierung menschlichen Verhaltens	1
II. Recht, Gerechtigkeit, Sittlichkeit	3
1. Ordnungen mit schwachem Gerechtigkeitsbezug	3
2. Ordnungen mit starkem Bezug auf Sittlichkeit und Gerechtigkeit	4
3. Gleichheit (Verallgemeinerung) als Wesensmerkmal der Rechtsordnung	5
a) Die Blindheit der Justitia	5
b) Individualisierung durch Privatautonomie, Billigkeit und Gnade	7
4. Inhaltlich richtige (gerechte) Ordnung durch Verfahren ..	9
5. Rechtsetzung durch die Mehrheit und die Rechte der Minderheit	13
6. Der Kampf ums Recht (lex lata – lex ferenda)	15
III. Unrecht als geltendes Recht, Naturrecht	19
§ 2 Rechtsetzung und Rechtsdurchsetzung	24
I. Rechtsetzung	24
1. Verfassungsgebung: Recht und Staat	24
2. Die Gesetzgebung im allgemeinen; unmittelbare und mittelbare Demokratie	27
3. Rechtsquellen und ihre Hierarchie	28
4. Das richterliche Prüfungsrecht, insbesondere die Verfassungsgerichtsbarkeit	31
5. Gewohnheitsrecht und Richterrecht als Rechtsquellen ..	32
a) Gewohnheitsrecht	32
b) Richterrecht	34
II. Private Rechtsetzungsbefugnis, Privatautonomie	39
1. Wesen der Privatautonomie, Vertragsfreiheit	39
2. Zum Gerechtigkeitsgehalt der privaten Rechtsetzung ...	40
3. Schranken der Privatautonomie	42
a) Öffentliche Ordnung	43
b) Sittenwidrigkeit	44

c) Persönlichkeitsrecht	44
d) Monopolverbot	46
III. Rechtsdurchsetzung	46
1. Rechtsetzung und Rechtsdurchsetzung, Recht und Macht ..	46
a) Rechtszwang	46
b) Rechtszwang und die gesellschaftlichen Machtverhältnisse	48
c) Zur Hinnahme von Rechtsverletzungen	50
2. Der Prozeß als Mittel der Rechtsdurchsetzung	52
a) Materielles Recht und Prozeßrecht	52
b) Ursachen der Rechtsstreite	53
c) Rechtskraft	55
d) Beweisrecht	56
e) Prozeßkosten	58
IV. Privatrecht und öffentliches Recht	61
§ 3 Rechtsfindung und Rechtsauslegung	65
I. Auslegung der Rechtsquellen	65
1. Rechtsquellen im Überblick	65
2. Der Gesetzeswortlaut als Ausgangspunkt der Auslegung	66
3. Der Gesetzessinn als Ziel der Auslegung	68
a) Lösung von Interessenkonflikten	68
b) Lösung von Zukunftsproblemen	70
4. Die Generalklauseln	72
a) Allgemeines	72
b) Die Generalklauseln des Privatrechts	74
c) Die Generalklauseln des öffentlichen Rechts	74
d) Die Generalklauseln des Strafrechts	75
5. Der historische Gesetzgeber und die Bedürfnisse der Gegenwart	76
6. Subsumtion und Auslegung	80
7. Auslegungsmittel und Auslegungshilfen	82
a) Definition	82
b) Grammatikalische Auslegung und Mehrsprachigkeit ..	85
c) Eindeutiger Wortlaut, restriktive und extensive Auslegung	85
d) Der Erst-recht-Schluß	87
e) Analogie	88
f) Umkehrschluß	90
II. Rechtsfindung und Rechtsetzung	91
1. Lückenschließung – von der Rechtsfindung zur Rechtsschöpfung	91
a) Regelungslücke und stillschweigende negative Regelung	91

b) Regelungslücke und Rechtsverweigerungsverbot	91
c) Lückenschließendes Richterrecht	92
2. Regelungsdichte und rechtsfreier Raum	94
III. Rechtswissenschaft	94
1. Rechtswissenschaft und andere Wissenschaften	94
2. Das juristische Denken	96
§ 4 Grundfragen des Privatrechts	100
I. Regelungsaufgaben des Privatrechts	100
II. Vertragsrecht	101
1. Wille und Form	101
2. Bindungswille und Erklärung	103
3. Gerechtigkeitskontrolle des Vertragsinhalts	106
4. Der AT und der BT des Schuldrechts	109
III. Recht der unerlaubten Handlungen	110
1. Schadensverhütung und Schaden(s)ersatz	110
2. Kausalität zwischen schädigender Handlung und Schaden	112
a) Äquivalenztheorie	112
b) Adäquanztheorie	114
3. Rechtswidrigkeit der Schädigung	115
a) Erlaubte Handlungen und Entschädigungspflicht	115
b) Unerlaubte Handlung und unerlaubte Schädigung	116
c) Unerlaubte Schädigung trotz erlaubter Handlung (Opferperspektive)	118
4. Verschulden des Schädigers	119
a) Zum Sinn des Schuldnerfordernisses	119
b) Vorsatz	120
c) Fahrlässigkeit	120
5. Begrenzungen der Schadensersatzpflicht	123
IV. Organisations- und Statusrecht	123
1. Familien- und Erbgemeinschaften	123
2. Gesellschaften, insbesondere Handelsgesellschaften und Vereine	124
a) Organisation	124
b) Juristische Personen	126
3. Innenverhältnis	127
4. Außenverhältnis	127
V. Rechte und Rechtsgüter	129
1. Güter als Rechte	129
2. Die Relativierung der absoluten Rechte	130
3. Eigentum und Besitz	133
4. Rechtserwerb	135

§ 5 Grundfragen des öffentlichen Rechts	139
I. Regelungsaufgaben des öffentlichen Rechts	139
1. Eingriffs- und Leistungsverwaltung	139
2. Freiheitsschutz und Abgrenzung kollidierender Freiheitsräume	142
a) Schutz der Rechtsgüter des Bürgers	142
b) Schutz der Rechtsgüter der Allgemeinheit	142
c) Schutz des Bürgers vor eigener Unvernunft und Schutz vor den Gefahren der Privatautonomie	143
3. Erziehung, Sozialhilfe, sonstige staatliche Dienstleistungen	144
a) Zwangsausbildung, Versicherungszwang, Sicherung des Existenzminimums	144
b) Staatliche Dienstleistungen	144
c) Öffentliche Sachen	145
4. Das Organisationsrecht des Staates	147
a) Sachliche und personelle Organisation	147
b) Organisation der Opfer der Bürger an Geld und Freiheit	147
aa) Grundrechte	147
bb) Staatshaftung, Schutzansprüche	148
II. Grundrechte und allgemeine Güterabwägung	149
1. Verfahrensgrundrechte	149
a) Demokratische Verfahrensgrundrechte	149
b) Sonstige Verfahrensgrundrechte	150
2. Grundrechte als Abwehrrechte gegen staatliche Eingriffe	151
a) Allgemeines	151
b) Gesetzmäßigkeitsprinzip der Verwaltung	152
c) Grundfreiheiten und öffentliches Interesse am Eingriff	152
3. Grundrechte als Anspruch auf staatliche Leistung	154
III. Verwaltungsrecht	157
1. Allgemeines und Besonderes Verwaltungsrecht	157
2. Der AT des Verwaltungsrechts	158
a) Der Verwaltungsakt	158
b) Verwaltungsinterne Rechtskontrolle und Verwaltungsgerichtsbarkeit	159
c) Verwaltung als Rechtsanwendung	160
d) Vom Recht der Verwaltung eingeräumte Spielräume im allgemeinen	160
e) Ermessen, unbestimmte Gesetzesbegriffe und Beurteilungsspielräume im besonderen	163
3. Der BT des Verwaltungsrechts	167
IV. Strafrecht	168
Stichwortverzeichnis	173