


Anne van Aaken

„Rational Choice“ in der Rechtswissenschaft

Zum Stellenwert der ökonomischen Theorie im Recht

 Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

Abbildungsverzeichnis	11
Vorwort	13
1. Einleitung	17
1.1 Vorbemerkungen	17
1.2 Orientierung des Rechts und der Rechtswissenschaft an der sozialen Wirklichkeit?	23
1.3 Der wissenschaftstheoretische Status von sozialwissenschaftlichen und rechtswissenschaftlichen Aussagen	26
1.3.1 Analytische, empirische und normative Aussagen in den Sozialwissenschaften	27
1.3.1.1 Analytische Aussagen	28
1.3.1.2 Empirische Aussagen	35
1.3.1.3 Normative Aussagen	36
1.3.2 Analytische, empirische und normative Aussagen in der Rechtswissenschaft	38
2. Die positive Analyse des Rechts	45
2.1 Individualistische versus holistische Sozialwissenschaften	46
2.1.1 Holistische Ansätze in den Sozialwissenschaften	49
2.1.2 Individualistische Ansätze in den Sozialwissenschaften	55
2.1.2.1 Die klassische Soziologie	57
2.1.2.2 Die Theorie der rationalen Wahl	60
2.1.2.3 Der Erklärungswert der Theorie der rationalen Wahl für die positive Analyse des Rechts	64
2.2 Die positive ökonomische Theorie des Rechts	71
2.2.1 Das Standardmodell der Theorie der rationalen Wahl	73
2.2.2 Kritik und Weiterentwicklungen der Theorie der rationalen Wahl	82
2.2.2.1 Referenzpunkte	88
2.2.2.2 Ausstattungs- und Besitzeffekte	91
2.2.2.3 Formelle versus substanzielle Rationalität	93
2.2.2.4 Eigennutzannahme: Soziale Präferenzen und Fairneß	96
2.2.2.5 Begrenzte Willensstärke und der Umgang mit der Zeit	98
2.2.2.6 Anomalien bei der Urteilsfähigkeit	100

2.2.3	Beurteilung der Anomalien für die positive ökonomische Theorie des Rechts	103
2.3	Methoden der Rechtswissenschaft zur Analyse der Realfolgen des Rechts	108
2.3.1	Rechtssoziologie	109
2.3.1.1	Gegenstand der Rechtssoziologie	110
2.3.1.2	Methode der Rechtssoziologie	115
2.3.2	Rechtstatsachenforschung	124
2.3.2.1	Gegenstand der Rechtstatsachenforschung	124
2.3.2.2	Methode der Rechtstatsachenforschung	125
2.3.2.3	Beitrag der ökonomische Theorie des Rechts im Rahmen der Rechtssoziologie und Rechtstatsachenforschung	126
2.3.3	Rechtsvergleichung	129
2.3.3.1	Ziele und Funktionen der Rechtsvergleichung	130
2.3.3.2	Methode der Rechtsvergleichung	134
2.3.3.3	Rechtsvergleichung und Rechtssoziologie	139
2.3.3.4	Beitrag der ökonomischen Theorie des Rechts im Rahmen der Rechtsvergleichung	141
2.3.4	Folgenorientierung in Rechtsanwendung und Gesetzgebung	146
2.3.4.1	Gegenstand der Folgenorientierung in der Rechtsanwendung	150
2.3.4.2	Gegenstand der Folgenorientierung in der Gesetzgebungswissenschaft	156
2.3.4.3	Methode der Folgenorientierung	169
2.3.4.4	Beitrag im Rahmen der Folgenorientierung	176
3.	Normative Analyse des Rechts	181
3.1	Normative ökonomische Theorie des Rechts	184
3.1.1	Methodologische Vorbemerkungen	186
3.1.1.1	Subjektivistische und objektivistische Ansätze	186
3.1.1.2	Effizienz erster und zweiter Ordnung	190
3.1.2	Wohlfahrtsökonomische Kriterien zur Beurteilung von Recht	192
3.1.2.1	Vorbemerkungen zum Nutzenbegriff in der Wohlfahrtsökonomik	193
3.1.2.1.1	Der Nutzenbegriff	194
3.1.2.1.2	Stellung von Rechten im Nutzenbegriff	204
3.1.2.2	Wohlfahrtsökonomische Effizienzkonzepte	210
3.1.2.2.1	Allokationseffizienz	210
3.1.2.2.1.1	Pareto-Kriterium	212

3.1.2.2.1.2	Kaldor-Hicks-Kriterium	217
3.1.2.2.2	Konsumenten- und Produzentenrente	222
3.1.2.2.3	Transaktionskostenminimierung	223
3.1.2.2.4	Internalisierung von Externalitäten	228
3.1.2.3	Der Fähigkeiten-Ansatz in der Wohlfahrtsökonomie	230
3.1.2.4	Beurteilung der wohlfahrtsökonomischen Ansätze	232
3.1.3	Ökonomische Vertragstheorien: Konsens als Kriterium	235
3.1.3.1	Klassische Vertragstheorien	237
3.1.3.2	Ordnungsökonomik	238
3.1.3.2.1	Der Verfassungskonsens	243
3.1.3.2.1.1	Der ursprüngliche Konsens	243
3.1.3.2.1.2	Inhalt der Verfassungsvereinbarung	245
3.1.3.2.1.3	Legitimationsbedingungen des Konsenses	246
3.1.3.2.1.4	Verfassungsänderungen	250
3.1.3.2.1.5	Beurteilung der Verfassungsebene	252
3.1.3.2.2	Der Multi-Ebenen-Konsens	255
3.1.3.2.3	Subkonstitutionelle Regeln	257
3.1.3.3	Beurteilung der Ordnungsökonomik	259
3.1.4	Zusammenfassender Überblick über die Literatur	262
3.2	Bewertungskriterien in der Rechtswissenschaft	265
3.2.1	Folgenbewertung in der Folgenorientierung	266
3.2.2	Verfassungsrechtliche Zielsetzungen	267
3.2.3	Herrschende sozialetische Anschauungen	269
3.2.4	Gerechtigkeit	270
3.2.4.1	John Rawls	272
3.2.4.2	Diskurstheorien	277
3.2.5	Zusammenfassende Beurteilung der juristischen Bewertungskriterien	286
3.3	Ein formales Konzept der Effizienz	288
3.3.1	Vorbemerkungen	291
3.3.2	Darstellung der normativen Entscheidungstheorie	296
3.3.2.1	Grundlegende Darstellung einer Entscheidungssituation	297
3.3.2.2	Ziele und Zielbeziehungen	300
3.3.2.3	Bewertung der Entscheidungsfolgen	302
3.3.2.4	Entscheidungsmaximen	306

3.3.3	Beurteilung der Entscheidungstheorie für die Rechtswissenschaft	308
4.	Optimierung von Verfassungsprinzipien	315
4.1	Verfassungsprinzipien als Zielkriterien	318
4.1.1	Unterschied zwischen Regeln und Prinzipien	318
4.1.2	Warum Verfassungsprinzipien?	320
4.2	Effizienz als verfassungsrechtlicher Begriff	325
4.3	Zweck, Mittel, und Restriktionen in der verfassungsrechtlichen Optimierung	328
4.4	Optimierungsskizze	331
4.	Schlußbemerkung	335
	Literaturverzeichnis	339
	Stichwortverzeichnis	371