

# Inhaltsverzeichnis

|  |   |
|--|---|
| Vorwort . . . . .                              | V |
| § 1 Vor dem Gesetz . . . . .                   | 1 |
| I. Eine merkwürdige Geschichte . . . . .       | 1 |
| II. Der Mythos des Rechts . . . . .            | 3 |
| III. Die Mühsal des Rechts . . . . .           | 6 |
| IV. Hindernisse, Irrtümer und Umwege . . . . . | 9 |

## 1. Teil: Grundfragen

|  |    |
|--|----|
| 1. Abschnitt: Juristische Anthropologie . . . . .            | 15 |
| § 2 Die Gewohnheit. . . . .                                  | 15 |
| I. Die Macht der Gewohnheit . . . . .                        | 15 |
| II. Normalität und soziale Erwartung . . . . .               | 19 |
| III. Sitte und Recht . . . . .                               | 24 |
| § 3 Das Rechtsgefühl . . . . .                               | 26 |
| I. Der Mensch als Rechthaber. . . . .                        | 26 |
| II. Recht und Wahrheit. . . . .                              | 31 |
| III. Die Transformation des Rechtsgefühls in Recht . . . . . | 35 |
| § 4 Die Lehre von den Rechtsquellen . . . . .                | 38 |
| I. Idealität und Realität des Rechts . . . . .               | 38 |
| II. Der Positivismus . . . . .                               | 42 |
| III. Das Naturrecht . . . . .                                | 46 |
| IV. Rechtliche Aporien in der Praxis . . . . .               | 49 |
| 2. Abschnitt: Die Gerechtigkeit . . . . .                    | 53 |
| § 5 Strafende Gerechtigkeit. . . . .                         | 54 |
| I. Vergeltung und Rache . . . . .                            | 54 |
| II. Der Grund der Vergeltung . . . . .                       | 59 |

|   |        |
|---|--------|
| III. Der Zweck der Strafe . . . . .                       | 61     |
| IV. Gnade und Vergebung . . . . .                         | 65     |
| § 6 Formelle Gerechtigkeit . . . . .                      | 67     |
| I. Der Gleichbehandlungsgrundsatz. . . . .                | 67     |
| II. Gleichheit der Person . . . . .                       | 70     |
| III. Dialektik der Gleichheit. . . . .                    | 75     |
| § 7 Materielle Gerechtigkeit . . . . .                    | 81     |
| I. Angemessenheit. . . . .                                | 82     |
| II. Konsensuale Richtigkeit . . . . .                     | 88     |
| III. Die Billigkeit . . . . .                             | 91     |
| <br>3. Abschnitt: Das soziale Umfeld des Rechts . . . . . | <br>96 |
| § 8 Recht und Politik . . . . .                           | 96     |
| I. Das Recht im Einflußbereich der Politik . . . . .      | 96     |
| II. Gesetzliche Handlungssteuerung und Freiheit . . . . . | 102    |
| III. Die richterliche Unabhängigkeit . . . . .            | 105    |
| IV. Politische Justiz . . . . .                           | 107    |
| § 9 Recht und Moral . . . . .                             | 109    |
| I. Innen- und Außensteuerung . . . . .                    | 109    |
| II. Der historische Kontext. . . . .                      | 112    |
| III. Ethischer Pluralismus. . . . .                       | 115    |
| IV. Konsens als Rechtsgrundlage . . . . .                 | 119    |
| § 10 Recht und Wirtschaft. . . . .                        | 122    |
| I. Die Ordnung der Wirtschaft . . . . .                   | 122    |
| II. Tendenzen und Erfahrungen . . . . .                   | 128    |
| III. Die soziale Marktwirtschaft . . . . .                | 131    |
| IV. Recht als Kostenfaktor . . . . .                      | 134    |
| <br><b>2. Teil: Die Rechtsordnung</b>                     |        |
| § 11 Juristische Denk- und Ordnungsmuster . . . . .       | 137    |
| I. Schubladen- und Registerdenken . . . . .               | 137    |
| II. Normenpyramide und Normenkreis . . . . .              | 140    |
| III. Objektives und subjektives Recht . . . . .           | 146    |

|  |            |
|--|------------|
| <b>1. Abschnitt: Privatrecht</b> . . . . .                         | <b>151</b> |
| § 12 Privatrecht als Rechtsgebiet und Denkform . . . . .           | 151        |
| I. Privatrecht und öffentliches Recht . . . . .                    | 151        |
| II. Staat und Gesellschaft . . . . .                               | 155        |
| III. Die Person. . . . .   | 157        |
| IV. Vorblick. . . . .  | 162        |
| § 13 Eigentum. . . . .   | 162        |
| I. Eigentum und Freiheit . . . . .                                 | 162        |
| II. „Eigentum an sich selbst“. . . . .                             | 167        |
| III. Eigentumsgebrauch und Umweltmißbrauch . . . . .               | 172        |
| § 14 Vertrag. . . . .  | 175        |
| I. Der Vertrag als Regelungsinstrument. . . . .                    | 175        |
| II. Die Vertragsfreiheit . . . . .                                 | 180        |
| III. Grenzen der Vertragsfreiheit . . . . .                        | 184        |
| § 15 Zivilprozeß . . . . .   | 188        |
| I. Streitentscheidung durch Dritte. . . . .                        | 188        |
| II. Zivilprozeß und Privatautonomie. . . . .                       | 192        |
| III. Prozessuales Denken . . . . .                                 | 197        |
| <b>2. Abschnitt: Private Organisationen und Verbände</b> . . . . . | <b>200</b> |
| § 16 Die Familie . . . . .   | 200        |
| I. Die Stellung der Familie im Rechtssystem . . . . .              | 200        |
| II. Die Regelung der Geschlechtsbeziehungen . . . . .              | 202        |
| III. Ehevermögensrecht . . . . .                                   | 206        |
| IV. Das Verhältnis zwischen den Generationen. . . . .              | 208        |
| § 17 Das Recht der Arbeit . . . . .                                | 213        |
| I. Kapital und Arbeit . . . . .                                    | 213        |
| II. Tarifvertragsrecht. . . . .                                    | 216        |
| III. Betriebsverfassungsrecht . . . . .                            | 220        |
| IV. Individualarbeitsrecht. . . . .                                | 223        |
| § 18 Nichtstaatliche Verbände. . . . .                             | 225        |
| I. Die Funktion privater Vereinigungen . . . . .                   | 225        |
| II. Juristische Personen und Personengesellschaften . . . . .      | 229        |
| III. Die innere Ordnung der Verbände . . . . .                     | 234        |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Abschnitt: Öffentliches Recht . . . . .                            | 238 |
| § 19 Öffentliches Recht als Rechtsgebiet und Denkform. . . . .        | 238 |
| I. Die Staatsgewalt . . . . .   | 238 |
| II. Die Entstehung des Staates . . . . .                              | 244 |
| III. Der Inhaber der Souveränität . . . . .                           | 247 |
| IV. Die Handlungsformen des öffentlichen Rechts . . . . .             | 251 |
| § 20 Der Rechtsstaat . . . . .  | 254 |
| I. Freiheit als Freiheit vom Staat. . . . .                           | 254 |
| II. Formelle Begrenzung des staatlichen Handelns. . . . .             | 258 |
| III. Materielle Begrenzung des staatlichen Handelns . . . . .         | 262 |
| IV. Gerichtliche Kontrolle . . . . .                                  | 263 |
| V. Grenzen des Rechtsstaats . . . . .                                 | 265 |
| § 21 Der Sozialstaat . . . . .  | 268 |
| I. Freiheit als Freiheit von materieller Not . . . . .                | 268 |
| II. Das System der sozialen Sicherheit . . . . .                      | 272 |
| III. Soziales Privatrecht . . . . .                                   | 275 |
| IV. Grenzen des Sozialstaats . . . . .                                | 278 |
| § 22 Der Umweltstaat . . . . .  | 281 |
| I. Freiheit als Freiheit von bedrohlichen Lebensbedingungen . . . . . | 281 |
| II. Das Umweltrecht . . . . .   | 284 |
| III. Umweltschutz und rechtliche Ordnung . . . . .                    | 290 |
| IV. Die Grenzen des Umweltstaates. . . . .                            | 292 |
| § 23 Die Staatsverfassung . . . . .                                   | 295 |
| I. Verfassung und Verfassungsurkunde . . . . .                        | 295 |
| II. Die Gewaltenteilung . . . . .                                     | 298 |
| III. Das Repräsentativsystem . . . . .                                | 303 |
| IV. Das Prinzip der Öffentlichkeit . . . . .                          | 307 |
| 4. Abschnitt: Internationales und übernationales Recht . . . . .      | 310 |
| § 24 Internationales Privatrecht. . . . .                             | 310 |
| I. Sachrecht und Rechtsanwendungsrecht. . . . .                       | 310 |
| II. Kollisionsrechtliche Fragen . . . . .                             | 314 |
| III. Internationales Zivilprozeßrecht . . . . .                       | 318 |
| § 25 Völkerrecht . . . . .  | 323 |
| I. Recht zwischen Rhetorik und Realität . . . . .                     | 323 |
| II. Grundlagen der Völkerrechtsgemeinschaft . . . . .                 | 327 |
| III. Universalismus und Nationalismus im Widerstreit . . . . .        | 334 |

|   |     |
|---|-----|
| § 26 Europarecht . . . . .                  | 337 |
| I. Ursprünge und Entwicklungen . . . . .    | 337 |
| II. Europa als Rechtsgemeinschaft . . . . . | 342 |
| III. Zukunftsperspektiven. . . . .          | 347 |

### 3. Teil: Rechtsdogmatik und Methodenlehre

|   |     |
|---|-----|
| § 27 Rechtswissenschaft . . . . .                       | 353 |
| I. Der Streit um die Rechtswissenschaft. . . . .        | 353 |
| II. Rechtsdogmatik und Rechtssystem . . . . .           | 357 |
| III. Die juristische Methodenlehre . . . . .            | 362 |
| IV. Ausblick. . . . .                                   | 365 |
| § 28 Der Rechtssatz und seine Anwendung . . . . .       | 366 |
| I. Rechtsfindung durch Subsumtion. . . . .              | 366 |
| II. Die Auslegung „klarer“ Rechtsnormen . . . . .       | 370 |
| III. Die Auslegung „unbestimmter“ Rechtsnormen. . . . . | 375 |
| IV. Gesetz und Vernunft . . . . .                       | 378 |
| § 29 Die Rechtsprechung. . . . .                        | 380 |
| I. Gesetzestreue und Gerechtigkeit . . . . .            | 380 |
| II. Der Rechtsprechungspositivismus . . . . .           | 383 |
| III. Von Fall zu Fall . . . . .                         | 387 |

### 4. Teil: Die Gesetzgebung

|   |     |
|---|-----|
| § 30 . . . . .                              | 393 |
| I. Die Funktionen des Gesetzes . . . . .    | 393 |
| II. Die Realität der Gesetzgebung . . . . . | 395 |
| III. Gesetzgebungslehre. . . . .            | 399 |
| IV. Vor dem Gesetz . . . . .                | 405 |
| Nachweise der Zitate . . . . .              | 407 |
| Personenregister . . . . .                  | 415 |
| Sachregister . . . . .                      | 417 |