

# Inhalt

|  |    |
|--|----|
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>   | 13 |
| <b>§ 1 Das sperrige Phänomen des Rechts</b>  | 17 |
| <b>§ 2 Die unbequeme Notwendigkeit des Rechts</b>  | 29 |
| <b>§ 3 Funktionen des Rechts</b>   | 32 |
| I. Bewahrung des Friedens  | 32 |
| II. Schutz materialer Werte: Menschenwürde, Freiheit, Gleichheit                                 | 33 |
| III. Soziale Fürsorge und mitmenschliche Solidarität   | 34 |
| IV. Umweltschutz   | 34 |
| V. Gesellschaftliche Zusammenarbeit und effiziente Wirtschaft                                    | 34 |
| VI. Gesellschaftliche Integration und kollektive Identität                                       | 35 |
| VII. Rechtsfunktion und Rechtsform   | 36 |
| <b>§ 4 Der Begriff des Rechts</b>  | 38 |
| <b>§ 5 Die Architektur eines Rechtssystems</b>   | 44 |
| I. Der Begriff des Rechtssystems   | 44 |
| II. Rechtsquellen  | 44 |
| 1. Der Begriff der Rechtsquelle  | 44 |
| 2. Positives Recht   | 45 |
| 3. Gewohnheitsrecht  | 45 |
| 4. Richterrecht  | 46 |
| 5. Rechtswissenschaft  | 46 |
| 6. Private Rechtsetzung  | 47 |
| 7. Allgemeine Rechtsgrundsätze   | 47 |
| 8. Überpositives Recht und Rechtsethik   | 48 |
| III. Die Struktur des Rechts   | 51 |
| 1. Objektives Recht und subjektives Recht, Kompetenznormen, Organisationsnormen und Wertaussagen | 51 |
| 2. Rechtssubjekt und Rechtsobjekt  | 54 |
| 3. Rechtsverhältnis, rechtsgestaltende Akte und Realakte   | 55 |
| 4. Zwingendes Recht und dispositives Recht   | 56 |
| 5. Rechtsgüter   | 58 |
| 6. Formelles und materielles Recht   | 58 |
| IV. Gesetz und Normenhierarchie  | 58 |
| V. Dogmatik und Grundlagen des Rechts  | 59 |
| VI. Die Sprache des Rechts   | 61 |
| <b>§ 6 Ordnungen des Rechts</b>  | 63 |
| I. Ein Leitmodell des Rechts   | 63 |
| II. Staat  | 64 |
| 1. Staat als Rechtsbegriff und soziale Wirklichkeit  | 64 |
| 2. Staat und Staatsräson   | 65 |
| 3. Staat, Nation und internationale Ordnung  | 66 |
| III. Souveränität  | 73 |
| 1. Souveränität zwischen Macht und normativer Begrenzung   | 73 |

|  |     |
|--|-----|
| 2. Souveränität – Aspekte klassischer Begriffsbestimmung               | 74  |
| 3. Normlogischer Kosmopolitismus – „Civitas maxima“ statt Souveränität | 77  |
| 4. Souveränität und die Herrschaft über den Ausnahmezustand            | 78  |
| 5. Normative Bändigung der Souveränität                                | 80  |
| 6. Was bleibt vom Souveränitätsbegriff?                                | 83  |
| IV. Rechtsstaat  | 83  |
| 1. Probleme der Rechtsstaatlichkeit und <i>rule of law</i>             | 83  |
| 2. Die Zählung der politischen Leidenschaften                          | 85  |
| 3. Rechtsstaat als Handlungsform                                       | 88  |
| 4. Varianten der <i>rule of law</i>                                    | 90  |
| 5. Der Sinn formaler Rechtsstaatsprinzipien                            | 92  |
| 6. Rechtsstaat und materiale Rechtsprinzipien                          | 92  |
| V. Verfassungsordnung  | 94  |
| 1. Was ist eine Verfassung?  | 94  |
| 2. Einwände und Probleme   | 97  |
| 3. Verfassungen in der Geschichte                                      | 99  |
| 4. Gesellschaftliche Verfassungen?                                     | 99  |
| 5. Verfassungsdurchsetzung   | 100 |
| 6. Problemlagen  | 101 |
| 7. Perspektiven  | 102 |
| a) Verteidigung des Verfassungsstaates                                 | 102 |
| b) Konstitutionalisierung internationaler Ordnung                      | 103 |
| VI. Sozialstaat  | 104 |
| VII. Grundrechte   | 105 |
| VIII. Demokratie   | 107 |
| 1. Die umkämpfte Idee der Demokratie                                   | 107 |
| 2. Begriff der Demokratie  | 109 |
| 3. Legitimation  | 111 |
| 4. Strukturprinzipien der Demokratie                                   | 114 |
| 5. Freiheit und die Vernunft der Urteilsbildung                        | 120 |
| 6. Erhaltungsbedingungen der Demokratie                                | 122 |
| 7. Perspektiven  | 123 |
| 8. Demokratie als Lebensform   | 124 |
| IX. Föderalismus und Gewaltenteilung                                   | 126 |
| 1. Föderalismus  | 126 |
| a) Schweiz   | 126 |
| b) Deutschland   | 127 |
| 2. Gewaltenteilung   | 127 |
| X. Inhalte des Rechts  | 129 |
| 1. Vielfalt und Rechtsprinzipien                                       | 129 |
| 2. Die Materien des Rechts   | 130 |
| a) Öffentliches Recht  | 130 |
| b) Privatrecht   | 131 |
| c) Strafrecht  | 135 |
| d) Europa- und Völkerrecht, Internationales Privatrecht                | 138 |
| e) Abgrenzungen  | 138 |
| XI. Gerichtsbarkeit und das skeptische Projekt der Rechtsstaatlichkeit | 139 |

|  |            |
|--|------------|
| <b>§ 7 Das nationale Recht im internationalen Zusammenhang</b>             | <b>144</b> |
| I. Transnationales Recht als eigenes Recht                                 | 144        |
| II. Der Begriff des Europarechts   | 145        |
| III. Europarat   | 146        |
| 1. Geschichte und Struktur   | 146        |
| 2. Europaratsabkommen  | 147        |
| 3. Die EMRK  | 148        |
| a) Kerngehalte der grundrechtlichen Verbürgungen der EMRK                  | 148        |
| b) Geltungsbereich   | 149        |
| c) Dynamische Auslegung der Konventionsgrundrechte                         | 150        |
| d) Die EMRK im Mehrebenensystem des internationalen Menschenrechtsschutzes | 152        |
| e) Durchsetzungsmechanismen der Konventionsrechte                          | 153        |
| f) Beispielhafte Grundlinien der Rechtsprechung des EGMR                   | 154        |
| g) Beschränkung der Konventionsgrundrechte                                 | 157        |
| h) Geltungsrang der EMRK   | 158        |
| i) Der EGMR und der nationalstaatliche Grundrechtsschutz                   | 159        |
| IV. Die supranationale Ordnung der EU                                      | 162        |
| 1. Politische Integration mit wirtschaftlichen Mitteln                     | 162        |
| 2. Rechtsnatur   | 165        |
| 3. Die Institutionen der Europäischen Union                                | 165        |
| 4. Kompetenzen der wichtigsten Organe der EU                               | 166        |
| a) Europäischer Rat  | 166        |
| b) Rat der Europäischen Union  | 166        |
| c) Kommission  | 167        |
| d) Europäisches Parlament  | 167        |
| e) Gerichtshof der Europäischen Union                                      | 168        |
| 5. Grundbegriffe des Unionsrechts  | 168        |
| a) Unmittelbare Wirkung  | 169        |
| b) Anwendungsvorrang   | 170        |
| 6. Wesentliche Inhalte des Unionsrechts                                    | 170        |
| a) Die Grundrechtsordnung der Europäischen Union                           | 170        |
| b) Grundfreiheiten   | 173        |
| aa) Grundfreiheiten und Unionsbürgerschaft                                 | 173        |
| bb) Normativer Gehalt der Grundfreiheiten                                  | 174        |
| cc) Adressaten der Grundfreiheiten   | 176        |
| dd) Grundfreiheiten und Grundrechte  | 176        |
| ee) Weitere Rechtsgebiete  | 177        |
| 7. Mitgliedschaft und bilaterale Assoziation                               | 177        |
| 8. Warum Europa?   | 179        |
| V. Völkerrecht   | 180        |
| 1. Begriff des Völkerrechts  | 180        |
| 2. Geschichte  | 181        |
| 3. Rechtsquellen des Völkerrechts  | 182        |
| 4. Monismus und Dualismus  | 183        |
| 5. Internationale Organisationen und die Vereinten Nationen                | 184        |
| a) Begriff und Gestalt   | 184        |

|   |            |
|---|------------|
| b) Die Vereinten Nationen   | 185        |
| aa) Organe  | 185        |
| (1) Generalversammlung  | 185        |
| (2) Sicherheitsrat  | 186        |
| (3) Wirtschafts- und Sozialrat (ECOSOC)   | 186        |
| (4) Sekretariat   | 186        |
| (5) Internationaler Gerichtshof   | 186        |
| (6) Treuhandrat   | 187        |
| bb) Organgefüge und völkerrechtliche Institutionalisierung                        | 187        |
| 6. Menschenrechte   | 187        |
| a) Die Aporie der Menschenrechte?   | 187        |
| b) Durchsetzung von Menschenrechten   | 191        |
| aa) Charta-basierte Durchsetzungsmechanismen                                      | 191        |
| bb) Vertragsbasierte Durchsetzungsmechanismen                                     | 192        |
| cc) Durchsetzungsmechanismen und die vielfältigen Grundlagen von Recht            | 193        |
| c) Der Einzelne als Subjekt des Völkerrechts                                      | 194        |
| d) Die politischen und ethischen Wurzeln einer Menschenrechtskultur               | 194        |
| VI. Internationales Strafrecht  | 196        |
| VII. Internationales Wirtschaftsrecht   | 201        |
| VIII. Internationale Streitbeilegung und Gerichtsbarkeit                          | 204        |
| <b>§ 8 Methoden der Rechtswissenschaft</b>  | <b>207</b> |
| I. Norm und Verständnis   | 207        |
| II. Die Vagheit der Sprache, die Unvollkommenheit und Lückenhaftigkeit des Rechts | 209        |
| III. Der Kanon der Auslegung  | 211        |
| 1. Wortlaut   | 211        |
| 2. Historische Auslegung  | 212        |
| 3. Systematische Auslegung  | 212        |
| 4. Teleologische Auslegung  | 212        |
| 5. Auslegung von Rechtsakten  | 213        |
| 6. Argumentationsformen und Auslegung   | 214        |
| 7. Methodenhierarchie oder Methodenpluralismus?                                   | 214        |
| IV. Probleme der Rechtsfortbildung  | 214        |
| V. Methodentheorie und die Internationalisierung des Rechts                       | 216        |
| VI. Methode und kritische juristische Argumentation                               | 217        |
| <b>§ 9 Jura als Beruf</b>   | <b>219</b> |
| <b>§ 10 Geschichte(n) und Zivilisationen des Rechts</b>                           | <b>221</b> |
| I. Recht und Rechtszivilisationen in der Geschichte                               | 221        |
| II. Das Recht im Nachdenken über Geschichte – ein Beispiel                        | 225        |
| III. Entwicklungslinien des Rechts  | 226        |
| IV. Geschichte, Tradition und Geltung   | 228        |

|  |     |
|--|-----|
| <b>§ 11 Recht als soziale Tatsache</b>   | 230 |
| I. Normen als soziale Tatsachen  | 230 |
| II. Aspekte und Bedeutung der Rechtssoziologie                                 | 231 |
| III. Entstehung der Rechtssoziologie   | 232 |
| 1. Eugen Ehrlich   | 234 |
| a) Rechtssoziologie und lebendes Recht   | 234 |
| b) Rechtssoziologie und Rechtsanwendung  | 236 |
| c) Lebendes Recht und normative Orientierung                                   | 237 |
| 2. Max Weber   | 237 |
| a) Methode und Begriff   | 237 |
| b) Weber und die Theorie der Moderne   | 240 |
| 3. Funktionalismus und Systemtheorie: Von Parsons zu Luhmann                   | 241 |
| 4. Ambivalenz des Rechts: Habermas und die Theorie des kommunikativen Handelns | 242 |
| IV. Recht und Machtanalyse   | 243 |
| V. Rechtspluralismus   | 243 |
| VI. Theoretische, empirische und normative Rechtssoziologie                    | 244 |
| VII. Alternativen zum Recht  | 245 |
| VIII. Recht und gesellschaftlicher Wandel                                      | 246 |
| IX. Recht und gesellschaftliche Integration                                    | 246 |
| <b>§ 12 Recht, Wirtschaft, Politik, Religion</b>                               | 249 |
| I. Recht und Wirtschaft  | 249 |
| 1. Drei Ansätze zum Verhältnis von Wirtschaft und Recht                        | 249 |
| a) Ökonomische Bestimmtheit des Rechts   | 249 |
| b) Komplexe Beziehungen von Recht und Wirtschaft                               | 250 |
| c) Die ökonomische Analyse des Rechts  | 251 |
| 2. Die Ordnung von Wirtschaft durch Recht                                      | 252 |
| a) Das Beispiel Wettbewerbsrecht   | 252 |
| b) Menschenrechte und Ökonomie   | 253 |
| II. Recht und Politik  | 254 |
| 1. Ein nüchterner Begriff des Politischen                                      | 254 |
| 2. Recht als Grenze der Politik  | 255 |
| 3. Recht als Ausdruck von Politik  | 255 |
| III. Recht und Religion  | 256 |
| 1. Die Vielfalt der Beziehungen von Recht und Religion                         | 256 |
| 2. Gründe für die Trennung von Recht und Religion                              | 257 |
| 3. Recht als säkularisierte Religion?  | 257 |
| <b>§ 13 Die Wissenschaftlichkeit der Rechtswissenschaft</b>                    | 259 |
| I. Die Herausforderung   | 259 |
| II. Der wissenschaftstheoretische Rahmen                                       | 259 |
| III. Rationalitätsansprüche der Rechtswissenschaft                             | 261 |
| <b>§ 14 Gerechtigkeit</b>  | 264 |
| I. Gerechtigkeitserfahrung und Zweifel am Gerechtigkeitsbegriff                | 264 |
| II. Gerechtigkeit als Gleichheit   | 266 |
| III. Gerechtigkeit und Ungleichheiten  | 269 |
| IV. Verteilungsgegenstände   | 270 |

|   |            |
|---|------------|
| V. Arten der Gleichheit   | 271        |
| VI. Gerechtigkeitstheorie und Praxis                                | 272        |
| <b>§ 15 Menschenrechte und der ethische Anspruch des Rechts</b>     | <b>273</b> |
| I. Recht und Ungerechtigkeit  | 273        |
| II. Grundrechte zwischen positivem Recht und ethischer Orientierung | 273        |
| III. Freiheit, Gleichheit, Menschenwürde und Solidarität            | 275        |
| 1. Freiheit   | 275        |
| a) Der Begriff der Freiheit   | 275        |
| b) Der Gehalt von Freiheitsrechten                                  | 276        |
| c) Der Sinn der Freiheit  | 277        |
| 2. Gleichheit   | 277        |
| a) Dimensionen des grundrechtlichen Gleichheitsschutzes             | 277        |
| b) Formen der Gleichheit  | 278        |
| 3. Menschenwürde und Solidarität                                    | 279        |
| IV. Relativismus oder Universalismus der Menschenrechte?            | 281        |
| V. Gerechtigkeit jenseits der Menschenrechte                        | 284        |
| <b>§ 16 Das Recht in der Kunst</b>                                  | <b>286</b> |
| <b>Literaturverzeichnis</b>   | <b>289</b> |
| <b>Stichwortverzeichnis</b>   | <b>299</b> |