

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----|
| Vorwort | VII |
| Abkürzungsverzeichnis | XV |
| | |
| A. Herkunftsgeschichten | 1 |
| | |
| I. <i>Annäherung: Das bewegliche System in der rechtswissenschaftlichen Diskussion</i> | 1 |
| | |
| II. <i>Bild 1: Walter Wilburg als „Entdecker“</i> | 5 |
| 1. Die Mittlerrolle von Claus-Wilhelm Canaris und Franz Bydlinski | 7 |
| a) Claus-Wilhelm Canaris | 7 |
| b) Franz Bydlinski | 11 |
| 2. Zwischenergebnis: Zwei bewegliche Systeme und zwei „Entdecker“ | 14 |
| | |
| III. <i>Bild 2: Das bewegliche System als typisch nationalsozialistische Rechtslehre</i> | 15 |
| | |
| IV. <i>Folgerungen für das weitere Vorgehen</i> | 17 |
| | |
| B. Das bewegliche System in der Innensicht Walter Wilburgs und die Reaktionen der Zeitgenossen | 21 |
| | |
| I. <i>Ein Blick in Walter Wilburgs Nachkriegstexte zum beweglichen System</i> | 22 |
| 1. Zusammenspiel der Kräfte im Aufbau des Schuldrechts von 1964 | 22 |
| a) Walter Wilburgs Darstellung | 22 |
| b) Kaum zeitgenössische Diskussionen | 24 |
| c) <i>De lege ferenda</i> -Vorschläge Walter Wilburgs 1960 | 25 |
| d) Zwischenergebnis | 26 |
| 2. Die Entwicklung eines beweglichen Systems im Bürgerlichen Recht von 1950 | 26 |
| a) Walter Wilburgs Darstellung | 26 |
| b) Zeitgenössische Deutungen | 31 |
| aa) Viel Schweigen | 31 |

| | |
|---|-----------|
| bb) Zwei zeitgenössische Stellungnahmen..... | 32 |
| (1) Theodor Viehweg..... | 32 |
| (2) Josef Esser..... | 33 |
| 3. Ergebnis zu Kapitel I: Weiterverwendung alter Konzepte, wenig Wiederhall..... | 36 |
| <i>II. Die Elemente des Schadensrechts von 1941 als Schlüssel.....</i> | <i>36</i> |
| 1. Walter Wilburgs Darstellung 1941..... | 37 |
| a) Walter Wilburgs Intention: Haftungsrechtliche Gesetzgebungsarbeit in der Akademie für Deutsches Recht.... | 37 |
| b) Aufbau der Schrift..... | 39 |
| c) Theoretische Grundlagen des außervertraglichen Haftungsrechts..... | 41 |
| aa) Walter Wilburgs Ziel: Umfassende und systematische Erfassung des Schadensrechts..... | 41 |
| bb) Walter Wilburgs Lösung: Zusammenspiel von vier Elementen..... | 42 |
| cc) Die Elemente..... | 46 |
| (1) Inanspruchnahme..... | 46 |
| (2) Veranlassung..... | 49 |
| (3) Mangel..... | 49 |
| (4) Vermögensabwägung und Versicherungsschutz..... | 52 |
| (5) Einflüsse der „Gemeinschaft“..... | 54 |
| (6) Zwischenergebnis..... | 57 |
| d) Der Gesetzgebungsvorschlag..... | 58 |
| aa) Viel Richterfreiheit..... | 59 |
| bb) Durchschnittsregeln als Abwägungshilfe für den Richter... | 60 |
| cc) Walter Wilburgs Kritik an anderen gesetzgebungstechnischen Konzepten..... | 61 |
| dd) Zwischenergebnis..... | 63 |
| e) Walter Wilburgs eigene Position im Haftungsrechtsdiskurs.... | 63 |
| aa) Kritik an wissenschaftlichen Thesen aus den Jahren vor 1933 | 64 |
| bb) Kritik an wissenschaftlichen Thesen aus den Jahren nach 1933..... | 66 |
| (1) „Rechtserneuerung“..... | 66 |
| (2) Nicht nationalsozialistische österreichische Autoren.... | 68 |
| (3) Zwischenergebnis..... | 71 |
| f) Gestaltung des vertraglichen Haftungsrechts..... | 71 |
| aa) Kein bewegliches System, sondern zwei Prinzipien ohne Stärkegrade..... | 72 |
| bb) Der Gesetzgebungsvorschlag..... | 74 |
| cc) Zwischenergebnis..... | 74 |
| g) Ergebnis zu Kapitel 1: Walter Wilburgs Sicht auf das bewegliche System..... | 75 |
| 2. Bewegliche Systeme in früheren Schriften Walter Wilburgs?..... | 76 |

| | |
|---|-----|
| a) Die Schriften Walter Wilburgs vor 1941 | 76 |
| b) „Der Unternehmer im Schadensrecht“ von 1940 als Werbeschrift des beweglichen Systems | 78 |
| c) Walter Wilburgs bereicherungsrechtliche Schriften | 79 |
| 3. Zeitgenössische Deutungen | 81 |
| a) Bestätigung des maßgeblichen Kontextes: Verhandlungen des beweglichen Systems im Haftungsrechtsdiskurs der Akademie für Deutsches Recht | 81 |
| b) Lob für Walter Wilburgs Bemühen um ein System des Haftungsrechts | 83 |
| aa) Keine umfassende Erfassung des Haftungsrechts in der älteren Wissenschaft | 84 |
| bb) Keine umfassende Erfassung des Haftungsrechts im Akademieentwurf | 85 |
| cc) Zwischenergebnis | 87 |
| c) Rechtssicherheitsverluste durch das bewegliche System | 87 |
| aa) Keine richterliche Bindung | 87 |
| bb) Die Richterbindungskonzepte der Kritiker | 89 |
| (1) Josef Esser | 89 |
| (2) Rudolf Reinhardt | 92 |
| cc) Zwischenergebnis | 94 |
| d) Kritik an Walter Wilburgs rechtspolitischen Prämissen | 95 |
| aa) Sozialwirklichkeit im Verständnis der Kritiker | 99 |
| (1) Josef Esser | 100 |
| (2) Rudolf Reinhardt | 106 |
| bb) Zwischenergebnis | 107 |
| e) Ergebnis zu Kapitel 2: Die Sicht der Zeitgenossen auf das bewegliche System | 107 |
| C. Das bewegliche System im Kontext – „Entdeckung“ und/oder „typisch nationalsozialistische Rechtslehre“? ... | 109 |
| I. <i>Gesetz und Richter</i> | 109 |
| 1. Das bewegliche System und der nationalsozialistische Richter | 110 |
| a) Weite und Abwägungsaffinität des beweglichen Systems <i>de lege lata</i> und <i>de lege ferenda</i> | 110 |
| b) Richterbindung bei weiten Normen | 114 |
| aa) Richterbindung an „konkrete Ordnungen“ | 114 |
| bb) Richterbindung an einheitliche Werte | 116 |
| cc) Gemeinsamkeit der Konzepte und Unterschied zum beweglichen System: Bindung an Politik und Ideologie | 118 |
| c) Zwischenergebnis | 119 |
| 2. Das bewegliche System und die nationalsozialistische Gesetzgebung | 120 |

| | | |
|-----|--|-----|
| a) | Vergleich mit den Grundregeln der Akademie | 120 |
| aa) | Die Grundregeln versus Walter Wilburgs „Leitsätze“ | 121 |
| bb) | Grundregeln für mehr Volksnähe | 123 |
| cc) | Grundregeln als Auslegungshilfe | 126 |
| dd) | Zwischenergebnis | 128 |
| b) | Vergleich mit anderen haftungsrechtlichen Gesetzgebungsvorschlägen | 128 |
| aa) | Vorbemerkungen zur Typenbildung | 129 |
| bb) | Normen mit geringer richterlicher Steuerung | 132 |
| (1) | Vorschläge Feiths und Bertermanns | 132 |
| (2) | Das Generalklauselkonzept der Akademie | 134 |
| cc) | Einzelnormen mit dehnbarem Inhalt | 137 |
| dd) | Enge Normen mit ergänzender Generalklausel | 138 |
| c) | Zwischenergebnis | 140 |
| 3. | Die Weite und Abwägungsaffinität des beweglichen Systems als Resultat älterer Einflüsse? | 141 |
| a) | Der Einfluss des ABGB | 141 |
| b) | Interessenabwägung und Flexibilität in den haftungsrechtlichen Debatten ab 1870 | 144 |
| aa) | Richterliche Interessenabwägung anhand eines weiten Haftungsgrundes | 150 |
| (1) | Gegen Billigkeit, Ökonomie und Gerechtigkeit als Haftungsprinzip | 150 |
| (2) | Gegen abwägungsfeste Haftungsgründe | 153 |
| bb) | Gesetzliche Abwägung mit subjektiven Rechten | 157 |
| cc) | Freie richterliche Abwägung anhand der Billigkeit | 159 |
| dd) | Zwischenergebnis | 161 |
| 4. | Ergebnis | 162 |
| II. | <i>Gemeinschaftsdenken</i> | 162 |
| 1. | Gemeinschaftsbezüge bei Walter Wilburg | 163 |
| 2. | Das bewegliche System und die nationalsozialistischen Konzepte der „Volksgemeinschaft“ | 163 |
| a) | Schwierigkeiten eines Vergleiches von Gemeinschaftskonzepten aa) Unbestimmtheit des Volksgemeinschaftsbegriffes | 164 |
| bb) | Beispiel: Volksgemeinschaftsbegriffe im Haftungsrecht | 165 |
| cc) | Schlussfolgerungen für den Vergleich mit Wilburgs Gemeinschaftskonzeption | 168 |
| b) | Funktionen der Volksgemeinschaft | 169 |
| aa) | Exkludierender Gemeinschaftsbegriff | 169 |
| bb) | Inkludierender Gemeinschaftsbegriff | 172 |
| cc) | Zwischenergebnis und Vergleich mit dem beweglichen System | 174 |
| c) | Umsetzung von Gemeinschaftsinteressen im Haftungsrecht ... | 174 |
| aa) | Vorrang der „Volksgemeinschaft“ durch Generalklauseln .. | 175 |

| | |
|---|-----|
| bb) Vorrang der „Volksgemeinschaft“ durch Kontrollnormen .. | 176 |
| cc) Zwischenergebnis: Das bewegliche System als NS-typisches, aber „moderates“ Konzept?! | 178 |
| 3. Gegenthese: Adaption der Gemeinwohlorientierung als alte Frage im Haftungsrecht durch das bewegliche System | 178 |
| a) Gemeinschaftsbelange als volkswirtschaftliche Interessen | 178 |
| b) Gemeinschaftsbelange reduzieren den Haftungsumfang | 179 |
| c) Zwischenergebnis | 181 |
| 4. Ergebnis | 182 |
| <i>III. Wirklichkeitsbezüge</i> | 183 |
| 1. Sozialwirklichkeit im beweglichen System | 183 |
| 2. Bestimmung des Bezugspunktes: gesetzliche oder richterliche Sozialwirklichkeit | 184 |
| 3. Das bewegliche System und die Sozialwirklichkeit im Haftungsrecht | 185 |
| a) Sozialwirklichkeit als Abgrenzung zum alten Rechtsdenken ... | 186 |
| b) Sozialwirklichkeit als konkrete Ordnung | 188 |
| c) Zwischenergebnis | 190 |
| 4. Das bewegliche System und die Pläne um wirklichkeitsnahe Systeme im Volksgesetzbuch | 190 |
| a) Das Problem: Die Wirklichkeit ist nicht systematisch | 190 |
| b) Lösungen nach Typen | 192 |
| aa) Das System als Medium des Sinns des Seins | 192 |
| bb) Das System als Folge der nationalsozialistischen Richtigkeitsidee des Rechts | 195 |
| c) Zwischenergebnis | 196 |
| 5. Das bewegliche System als Ordnung wissenschaftlicher Konzepte | 197 |
| a) Die Elemente Walter Wilburgs als Weiterentwicklungen der Haftungsgründe | 197 |
| b) Der Ursprung der Haftungsgründe | 200 |
| c) Haftungsgründe als Verarbeitung von rechtlicher Vielfalt | 203 |
| 6. Ergebnis | 205 |
| <i>IV. Folgefragen</i> | 205 |
| 1. Einerseits: Das bewegliche System – ein Kind des alten Haftungsrechts, kaum der nationalsozialistischen Rechtslehre ... | 205 |
| 2. Andererseits: Das bewegliche System als „Entdeckung“ im Haftungsrecht? | 206 |
| a) Erste Ansätze zu einer Kombination von Haftungsgründen ... | 207 |
| b) Forderungen nach Haftungssystemen | 210 |
| c) Graduelles und systematisches Denken | 212 |
| d) Ergebnis und Ausblick | 214 |

| | | |
|------|---|-----|
| D. | Walter Wilburg und seine Deutungen – Rezeptionswege des beweglichen Systems | 217 |
| I. | <i>Weiterentwicklungen des beweglichen Systems durch Walter Wilburg?</i> | 217 |
| II. | <i>Deutungsverschiebungen durch Dritte?</i> | 218 |
| 1. | Das Schweigen der Zeitgenossen ab den 1950er Jahren | 218 |
| 2. | Die Topik Deutung Theodor Viehwegs als Wendepunkt der Rezeption | 220 |
| 3. | Claus-Wilhelm Canaris' und Franz Bydlinskis bewegliches System | 221 |
| 4. | Das bewegliche System heute | 224 |
| a) | In Deutschland | 224 |
| b) | In Österreich | 225 |
| III. | <i>Vom Nutzen einer Relektüre Walter Wilburgs</i> | 226 |
| E. | Zusammenfassung | 229 |
| I. | <i>Eine Leseanleitung</i> | 229 |
| II. | <i>Ergebnisse</i> | 231 |
| 1. | Ist das bewegliche System eine „Entdeckung“? | 232 |
| 2. | Ist das bewegliche System – faktisch oder zumindest nach der Intention Walter Wilburgs – eine typisch nationalsozialistische Rechtslehre? | 234 |
| 3. | Wie unterscheidet sich Walter Wilburgs bewegliches System von späteren Deutungen? | 238 |
| | Quellen- und Literaturverzeichnis | 243 |
| | Personen- und Sachregister | 275 |