

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Einführung | 1 |
| <i>Teil 1: Annäherungen an eine Disziplin der Rechtswissenschaft</i> | 15 |
| <i>1. Kapitel: Entwicklung der deutschen Rechtsdogmatik seit dem 19. Jahrhundert im Überblick</i> | 16 |
| A. Das 19. Jahrhundert | 16 |
| I. Etablierung einer Rechtsdogmatik vom positiven Recht | 16 |
| II. Wirkungsmacht der Rechtsdogmatik | 18 |
| III. Aufmerksamkeitsverschiebung | 21 |
| B. Von der Jahrhundertwende bis zum nationalsozialistischen Ungeist ... | 27 |
| I. Ausdifferenzierung der Fächer und Infragestellungen der Rechtsdogmatik | 27 |
| II. Ein Blick auf die Rechtsdogmatik im Öffentlichen Recht | 31 |
| C. Entwicklung unter dem Grundgesetz | 34 |
| I. „Gewissheitsverluste“ der Rechtsdogmatik | 37 |
| II. Jüngere Reformbemühungen | 39 |
| D. Fazit | 42 |
| <i>2. Kapitel: Rechtsdogmatische Denkweisen</i> | 44 |
| A. Einführung | 44 |
| B. Aufgaben | 45 |
| I. Ordnungsbildung | 45 |
| II. Rechtsanwendung und Rechtserzeugung | 48 |

| | |
|--|-----|
| III. Erlernbarkeit und Handhabbarkeit des Rechtsstoffes | 52 |
| IV. Normatives Erfahrungswissen | 54 |
| C. Das positive Recht als Gegenstand der Rechtsdogmatik | 56 |
| I. Eine erste Charakterisierung | 56 |
| II. Maßgebliche Fragestellung | 57 |
| III. Positives Recht als selbstbezügliche Ordnung | 59 |
| 1. Ausblenden der Prädeterminationsfrage mittels Selbstbezüglichkeit des Rechts | 59 |
| 2. Keine kategoriale Grenze für das Hintergehen des positiven Rechts | 62 |
| IV. Hinter dem positiven Recht – auf der Suche nach Prädeterminanten | 65 |
| 1. Prädeterminanten aufgrund des gegenständlich- ontologischen Untergrundes | 66 |
| a) Relativistisches Verständnis | 66 |
| b) Realistische Verständnisweisen | 67 |
| aa) Natürliche Gegebenheiten | 67 |
| bb) Normative Gegebenheiten | 71 |
| c) Zwischenfazit | 76 |
| 2. Prädetermination gesellschaftlicher Praxis | 77 |
| a) Ein normatives Korsett des Rechts | 78 |
| b) Prädeterminanten aufgrund der vom Recht erhobenen Ansprüche .. | 82 |
| c) Prädeterminanten aufgrund der Funktionen des Rechts | 90 |
| 3. Konstitutive Ansprüche und realistische Rechtsbetrachtung .. | 95 |
| a) Richtigkeitsanspruch und juristische Funktionalität als unzeitgemäße Vorstellungen | 96 |
| b) Prädeterminanten des positiven Rechts und gesellschaftliche Bestimmungsfaktoren | 98 |
| D. Hintergrundvorstellungen und -überzeugungen | 99 |
| E. Verhältnis zur Rechtspraxis | 101 |
| 1. Vier idealtypische Haltungen gegenüber der Rechtspraxis | 102 |
| a) Rekonstruktion der Praxis | 102 |
| b) Erarbeitung alternativer Konzepte | 102 |
| c) Erneuerung der Praxis – de lege lata/de lege ferenda | 103 |
| d) Bedeutungslosigkeit gerichtlicher Praxis | 106 |
| 2. Maßstäbliche Herausforderungen | 106 |
| F. Die Bedeutung des Parlamentsgesetzes und das Verhältnis zum Gesetzgeber | 107 |
| 1. Gesetz und rechtsdogmatische Kategorien | 108 |
| 2. Gesetz und rechtlicher Maßstab | 110 |

| | |
|---|---------|
| 3. Kapitel: Elemente rechtsdogmatischer Arbeitsweise | 113 |
| A. Die sog. juristische Methode | 113 |
| B. Zugänge | 116 |
| C. Charakteristika, Gebrauch und Bildung rechtsdogmatischer Sätze | 119 |
| I. Art und Status rechtsdogmatischer Sätze | 120 |
| 1. Satzarten | 120 |
| 2. Satzstatus | 121 |
| a) Wissenschaftstheoretisches Grundverständnis | 122 |
| b) Deskriptive und präskriptive Sätze | 127 |
| c) Wissenschaftlicher Umgang mit präskriptiven Sätzen | 133 |
| aa) Lösung schwieriger Rechtsfragen | 134 |
| bb) Kohärenz als ungeeignetes Kriterium | 136 |
| cc) Wissenschaftliche Reflexionen über präskriptive Sätze im Herstellungsprozess | 137 |
| II. Juristische Instrumente | 138 |
| 1. Rechtsprinzipien bzw. Rechtsgrundsätze | 139 |
| 2. Rechtsinstitute bzw. Rechtseinrichtungen | 139 |
| 3. Rechtsdogmatische Figur | 139 |
| 4. Juristische Theorien bzw. Konzeptionen und Modelle | 140 |
| 5. Typus | 143 |
| 6. Leitbilder | 144 |
| 7. Juristische Begriffe | 144 |
| III. Bildung rechtsdogmatischer Sätze | 145 |
| 1. Juristische Theorien und das geschriebene Recht | 145 |
| 2. Entwicklung und Anwendung rechtlicher Maßstäbe | 150 |
| 3. Umgang mit außerrechtlichem bzw. nicht-juristischem Wissen | 157 |
| a) Erscheinungsformen | 157 |
| b) Rezeption und Transformation | 159 |
| Teil 2: Savignys Ordnung des positiven Rechts | 161 |
| 1. Kapitel: Denkweisen | 163 |
| A. Das positive Recht als Gegenstand rechtsdogmatischer Arbeit | 163 |
| B. Methodisches Grundverständnis | 170 |
| I. Rechtserneuerung und die Verbindung zwischen Theorie und Praxis als Aufgaben der Rechtswissenschaft | 170 |
| II. Absolute Methodik | 172 |
| III. Anforderungen an die rechtswissenschaftliche Arbeit | 175 |

| | |
|---|-----|
| 1. Maßstäbe wissenschaftlichen Arbeitens | 175 |
| 2. Maßstäbe nach Art der Aufgabe | 176 |
| a) Anforderungen an das rechtliche Verstehen | 177 |
| b) Maßstäbe für die Revision des gebräuchlichen Rechts | 179 |
| c) Maßstäbe für die Ordnung des positiven Rechts | 180 |
| d) Maßstäbe für die Beurteilung der Rechtmäßigkeit von Gesetzen ... | 181 |
| 3. Maßstäbe nach dem Grad ihrer Verlässlichkeit | 183 |
| C. Elementare Überzeugungen | 184 |
| | |
| 2. Kapitel: Arbeitsweise | 186 |
| A. Aufbau und Grundelemente des rechtsdogmatischen Gebäudes | 186 |
| I. Rechtsverhältnis als Ausschnitt sozialer Wirklichkeit und rechtliche Grundkategorie | 188 |
| II. Das Rechtsverhältnis als konzeptioneller Mittelpunkt | 190 |
| III. Das Zusammenspiel | 193 |
| IV. Rechtsgrundsätze und Klassen | 194 |
| V. Der Systemgedanke | 197 |
| B. Die Konstruktion von Rechtsbegriffen | 198 |
| I. Institutionelle Rechtsbegriffe | 198 |
| II. Allgemeine Rechtsbegriffe | 201 |
| 1. Einführung | 201 |
| 2. Instrumente und Mechanismen der Ordnungsbildung | 204 |
| a) Definition und Zergliederung | 204 |
| b) Ergänzung und Begrenzung einschließlich der Zuordnung von Rechtsinstituten | 205 |
| c) Regelbildung und Bestimmung der Rechtsfolgen | 206 |
| d) Strukturierung des Anwendungsbereichs | 207 |
| e) Verbleibende Operationen | 208 |
| 3. Eigenheiten der Begriffsbildung | 209 |
| a) Konstruktion und Materialisierung | 209 |
| b) Argumentationsweise | 213 |
| c) Gefahren bei der Ausgestaltung allgemeiner Rechtsbegriffe | 214 |
| 4. Zusammenfassung | 215 |
| III. Strukturierender Rechtsbegriff | 215 |
| | |
| 3. Kapitel: Resümee | 217 |
| | |
| Ausblick | 225 |
| Literaturverzeichnis | 233 |
| Stichwortregister | 279 |