

# Inhalt

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Einleitende Gedanken .....</b>  | <b>13</b> |
| <br><b>1 Der Begriff des Rechts – eine erste zarte Annäherung ..</b>                 | <b>15</b> |
| 1.1 Der Versuch einer Definition des Rechts .....                                    | 15        |
| 1.2 Drei mögliche Definitionsversuche des Rechts vorweg ....                         | 17        |
| 1.3 Gemeinsame Elemente und Dimensionen des Rechtsbegriffs                           | 19        |
| 1.4 Zur inneren Struktur des Rechts .....  | 21        |
| 1.5 Das supranationale Recht der Europäischen Union .....                            | 23        |
| 1.6 Der Rechtswissenschaft über die Schulter geblickt .....                          | 25        |
| <br><b>2 Vom Verhältnis des Rechts zu seinen sozialen Umwelten</b>                   | <b>27</b> |
| 2.1 Politik und Recht .....  | 27        |
| 2.2 Recht und Gesellschaft .....   | 29        |
| 2.3 Recht und Sitte .....  | 31        |
| 2.4 Recht und Moral .....  | 32        |
| 2.5 Recht und Wirtschaft .....   | 33        |
| <br><b>3 Die gesellschaftspolitischen Funktionen des Rechts ....</b>                 | <b>37</b> |
| 3.1 Zur Wichtigkeit von Rechtsfunktionen für das politische System .....             | 37        |
| 3.2 Sicherung des inneren gesellschaftlichen Friedens .....                          | 38        |
| 3.3 Erwartungssicherheit .....   | 40        |
| 3.4 Reduzierung von Entscheidungsdruck .....   | 40        |
| 3.5 Verhaltenskoordination durch das Recht .....                                     | 41        |
| 3.6 Das Recht als Garant der Sicherung individueller Freiheit .                      | 42        |
| 3.7 Die Integrationsfunktion des Rechts .....  | 44        |
| 3.8 Gewährleistung der rechtlichen Gleichheit .....                                  | 46        |
| 3.9 Das Recht als Instrumentarium für sozialen Ausgleich und soziale Sicherung ..... | 46        |
| 3.10 Die Steuerung gesellschaftlicher Prozesse .....                                 | 49        |

|          |   |           |
|----------|---|-----------|
| <b>4</b> | <b>Über die Verschiedenheit der Rechtsquellen</b>   | <b>50</b> |
| 4.1      | Zur Begrifflichkeit der Rechtsquelle  | 50        |
| 4.2      | Das Naturrecht  | 50        |
| 4.3      | Das antike Naturrecht   | 52        |
| 4.4      | Die christliche Naturrechtslehre  | 54        |
| 4.5      | Das vernunftbasierte Naturrecht der Neuzeit   | 54        |
| 4.6      | Das Gewohnheitsrecht als ursprünglichste Form des positiven Rechts                                | 56        |
| 4.7      | Das positive Recht als gesetztes, kodifiziertes Gesetzesrecht                                     | 57        |
| 4.8      | Die Rechtsprechung als Rechtsquelle?  | 59        |
| <b>5</b> | <b>Struktur und Aufbau der Rechtsordnung</b>  | <b>64</b> |
| 5.1      | Der Stufenbau der Rechtsordnung   | 64        |
| 5.2      | Die Zusammenhänge im Stufenbau der Rechtsordnung  | 66        |
| 5.3      | Verschiedene Gattungen des Rechts   | 67        |
| <b>6</b> | <b>Die Komplexität der Rechtsanwendung – ein kurzer Ausflug in das Tagesgeschäft der Juristen</b> | <b>72</b> |
| 6.1      | Die Rechtsanwendung oder die juristische Kunst der Subsumtion                                     | 72        |
| 6.2      | Die hohe Kunst der Gesetzesinterpretation   | 75        |
| <b>7</b> | <b>Recht im Spannungsfeld von Legitimität, sozialer Wirksamkeit und Rechtsgeltung</b>             | <b>79</b> |
| 7.1      | Über den allgemeinen Geltungsanspruch und die soziale Wirksamkeit von Recht                       | 79        |
| 7.2      | Verschiedenste Theorien der Rechtsgeltung   | 81        |
| <b>8</b> | <b>Das Phänomen der „Rechtskultur“</b>  | <b>91</b> |
| 8.1      | Eine Kultur des Rechts?   | 91        |
| 8.2      | Zwei differente Lesarten von Rechtskultur   | 92        |
| 8.3      | Rechtskultur als Fundament von Rechtspolitik  | 94        |
| 8.4      | Mögliche Inhalte und Merkmale einer Rechtskultur  | 95        |
| 8.5      | Rechtskultur in Österreich  | 98        |

|           |  |     |
|-----------|--|-----|
| <b>9</b>  | <b>Das Wesen des Rechts in der Systemlehre bei Niklas Luhmann</b> .....                      | 100 |
| 9.1       | Eine kurzer Einblick in die Systemlehre .....  | 100 |
| 9.2       | Recht als gesellschaftliches System der Kommunikation ..                                     | 101 |
| 9.3       | Die Autopoiesis des Rechtssystems .....  | 102 |
| 9.4       | Luhmanns Affinität zum positiven Recht .....   | 104 |
| <b>10</b> | <b>Das Recht der Risikogesellschaft nach Ulrich Beck</b> ....                                | 107 |
| 10.1      | Die Risikogesellschaft als Resultat einer zweiten Moderne                                    | 107 |
| 10.2      | Grundlegendes zur Theorie der Risikogesellschaft .....                                       | 109 |
| 10.3      | Die Aufgabe des Rechts als das zentrale Steuerungsmedium der Risikogesellschaft .....        | 110 |
| <b>11</b> | <b>Recht und Staat</b> .....   | 115 |
| 11.1      | Der Rechtsstaat im historischen Rückspiegel .....  | 115 |
| 11.2      | Das Rechtsstaatsverständnis heute .....  | 117 |
| <b>12</b> | <b>Über das Gewaltmonopol und die Gewaltenteilung</b> ....                                   | 120 |
| 12.1      | Der Stufenbau des demokratischen Verfassungsstaates ....                                     | 120 |
| 12.2      | Das Gewaltmonopol als Fundament des Rechtsstaates ....                                       | 121 |
| 12.3      | Die Gewaltenteilung als die große Errungenschaft der Aufklärung .....                        | 124 |
| 12.4      | Die moderne Gewaltenteilung als ein System von „checks and balances“ .....                   | 126 |
| <b>13</b> | <b>Die Gesetzgebung – Ausdruck der Volkssouveränität im demokratischen Rechtsstaat</b> ..... | 129 |
| 13.1      | Die Prinzipien der Volkssouveränität, der Repräsentation und des Parlamentarismus .....      | 129 |
| 13.2      | Ein historischer Rückblick auf die Staatsgewalt der Gesetzgebung .....                       | 131 |
| 13.3      | Der Gesetzgeber im demokratischen Verfassungsstaat ....                                      | 133 |
| <b>14</b> | <b>Die Gefahren der Verrechtlichung eines politischen Systems</b> .....                      | 136 |
| 14.1      | Historische Retrospektiven .....   | 136 |

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| 14.2      | Die Verrechtlichung unseres Lebensalltags .....   | 137        |
| 14.3      | Die fortschreitende Technisierung als mögliche Ursache<br>der Verrechtlichung .....                           | 138        |
| 14.4      | Gesellschaftspolitische Problemstellungen der<br>Verrechtlichung .....  | 139        |
| <b>15</b> | <b>Verfassungsrecht – das wohl „politischste“ aller Rechte .</b>  | <b>141</b> |
| 15.1      | Die verfassungsgebende Gewalt des Volkes .....  | 141        |
| 15.2      | Allgemeine Funktionen von Verfassungen .....  | 142        |
| 15.3      | Wesensmerkmale der österreichischen Bundesverfassung ..   | 144        |
| 15.4      | Der Begriff der Verfassung im formellen Sinn .....  | 145        |
| 15.5      | Der Begriff der Verfassung im materiellen Sinn .....  | 145        |
| 15.6      | Das Phänomen der Realverfassung .....   | 146        |
| <b>16</b> | <b>Verwaltung und Verwaltungsrecht – Elemente der<br/>Stabilisierung in politischen Systemen .....</b>        | <b>149</b> |
| 16.1      | Die Gewaltentrennung als Grundlage des Verwaltungs-<br>handelns .....   | 149        |
| 16.2      | Der Grundsatz der Gesetzmäßigkeit des Verwaltungs-<br>handelns .....  | 150        |
| 16.3      | Weitere Grundsätze des Verwaltungshandelns .....  | 152        |
| 16.4      | Der Bescheid – als die zentrale Erledigungsform von<br>Verwaltungsangelegenheiten .....                       | 154        |
| <b>17</b> | <b>Die Gerichtsbarkeit öffentlichen Rechts als zentraler<br/>Kontrolleur des Staatshandelns .....</b>         | <b>156</b> |
| 17.1      | Die Verfassungsgerichtsbarkeit an der Schnittstelle zu<br>Politik und Recht .....                             | 156        |
| 17.2      | Verwaltungsgerichtsbarkeit – letztgerichtliche Kontrolle<br>des Verwaltungshandelns .....                     | 167        |
| 17.3      | Der Europäische Gerichtshof (EuGH) .....  | 169        |
| 17.4      | Der Europäische Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR)   | 170        |
| <b>18</b> | <b>Die ordentliche Gerichtsbarkeit und ihre Grenzen als<br/>Mittel zur (rechtlichen) Konfliktlösung .....</b> | <b>171</b> |
| 18.1      | Die Lösung sozialer Konflikte durch die Gerichtsbarkeit ..  | 171        |

|           |  |            |
|-----------|--|------------|
| 18.2      | Prozessgrundsätze als rechtsstaatliche Garantien .....   | 173        |
| 18.3      | Das Strafverfahren .....   | 181        |
| 18.4      | Das Zivilverfahren .....   | 184        |
| <b>19</b> | <b>Über das Wesen und die Funktion von Rechtsinstituten</b>  | <b>188</b> |
| 19.1      | Das Rechtsinstitut als politikwissenschaftliches Analyse-<br>instrumentarium bei Karl Renner .....                             | 188        |
| 19.2      | Grundlage der Rechtsinstitute des öffentlichen Rechts ....   | 190        |
| 19.3      | Grundlage der Rechtsinstitute des Privatrechts .....   | 190        |
| 19.4      | Zur Wichtigkeit der Unterscheidung von öffentlichem<br>Recht und Privatrecht .....   | 195        |
| <b>20</b> | <b>Das Strafrecht – zwischen anachronistischen<br/>Vergeltungsgedanken und modernen Resozialisierungs-<br/>maßnahmen</b> ..... | <b>197</b> |
| 20.1      | Das Wesen des Strafrechts .....  | 197        |
| 20.2      | Von absoluten und relativen Strafrechtstheorien zur<br>General- und Spezialprävention .....                                    | 199        |
| 20.3      | Mögliche Strafsanktionen und aktuelle Strafrechts-<br>entwicklungen .....  | 201        |
| <b>21</b> | <b>Das Steuerrecht – die fiskalische Basis des Staatshandelns</b>  | <b>204</b> |
| 21.1      | Aufgaben und Funktionen des Steuerrechts .....   | 204        |
| 21.2      | Das Steuerrecht als Teil der Rechtsordnung .....   | 206        |
| 21.3      | Überlegungen zum Ideal der Steuergerechtigkeit .....   | 208        |
| 21.4      | Die Gleichheit in der Rechtsanwendung als eine<br>Grundbedingung für Steuergerechtigkeit .....                                 | 211        |
| <b>22</b> | <b>Das Arbeitsrecht – die Kompensation von<br/>Machtungleichgewichten in der Arbeitswelt</b> .....                             | <b>212</b> |
| 22.1      | Über das Wesen des Arbeitsrechts .....   | 212        |
| 22.2      | Die Rechtsquellen des Arbeitsrechts .....  | 212        |

|           |   |            |
|-----------|---|------------|
| <b>23</b> | <b>Das Unternehmensrecht – das alte Recht der Kaufleute vor den neuen Herausforderungen der Globalisierung ..</b> | <b>218</b> |
| 23.1      | Das Unternehmensrecht – das Sonderprivatrecht für Unternehmer .....   | 218        |
| 23.2      | Ziel- und Zweckbestimmung des Unternehmensrechts ....   | 219        |
| 23.3      | Ausgewählte Teilgebiete des Unternehmensrechts .....  | 220        |
| <b>24</b> | <b>Das Völkerrecht – das Recht der Staaten und internationalen Organisationen .....</b>                           | <b>224</b> |
| 24.1      | Das Wesen des Völkerrechts .....  | 224        |
| 24.2      | Eine kurzer historischer Abriss des Völkerrechts .....  | 226        |
| 24.3      | Rechtssubjekte des Völkerrechts und Völkerrechtsquellen ..  | 227        |
| 24.4      | Internationale Strafgerichtsbarkeit als Ausdruck globaler Gerechtigkeit .....                                     | 228        |
| <b>25</b> | <b>Grund- und Menschenrechte – unverbrüchliche Grundlagen des menschlichen Zusammenlebens .....</b>               | <b>231</b> |
| 25.1      | Grundrechte als Determinanten des demokratischen Verfassungsstaates .....   | 231        |
| 25.2      | Die österreichische Grundrechtsordnung .....  | 233        |
| 25.3      | Der verfassungsrechtlich verbürgte Gleichheitssatz als zentraler Garant der Verfahrensgerechtigkeit .....         | 235        |
| 25.4      | Soziale Grundrechte als richtig verstandene Handlungsimplikationen des Staates .....                              | 237        |
| <b>26</b> | <b>Das Ideal der Gerechtigkeit als integraler Bestandteil des Rechts? .....</b>                                   | <b>239</b> |
| 26.1      | Eine Annäherung an den Begriff der Gerechtigkeit .....  | 239        |
| 26.2      | Formelle versus materielle Aspekte von Gerechtigkeit .....  | 240        |
| 26.3      | Recht und Gerechtigkeit – Voraussetzung oder Widerspruch? .....   | 242        |
| <b>27</b> | <b>Die erste große Analyse von Gerechtigkeit bei Aristoteles</b>  | <b>247</b> |
| 27.1      | Die Rezeption des platonischen dikaiosynê-Begriffes .....   | 247        |
| 27.2      | Das Verhältnis von allgemeiner und besonderer Gerechtigkeit .....   | 249        |

|           |   |     |
|-----------|---|-----|
| <b>28</b> | <b>Der Kategorische Imperativ als Ausdruck von Moralität<br/>im Recht bei Immanuel Kant</b> ..... | 252 |
| 28.1      | Kants Auffassungen über das Recht .....   | 252 |
| 28.2      | Der Kategorische Imperativ .....  | 253 |
| <b>29</b> | <b>Der Rechtspositivismus – eine Antithese zur<br/>Gerechtigkeit?</b> .....                       | 255 |
| 29.1      | Ein von Gerechtigkeitsskeptizismus durchdrungener<br>Theorieansatz .....                          | 255 |
| 29.2      | Hans Kelsen und sein Problem mit der Gerechtigkeit .....  | 257 |
| 29.3      | Das Verhältnis von Recht und Gerechtigkeit bei<br>Gustav Radbruch .....                           | 259 |
| <b>30</b> | <b>Gerechtigkeit als Kontingenzformel des Rechts bei<br/>Niklas Luhmann</b> .....                 | 264 |
|           | <b>Abschließende Bemerkungen</b> .....  | 267 |
|           | Abbildungen .....   | 273 |
|           | Literatur .....   | 275 |