

Inhaltsverzeichnis

| | |
|-----------------------------|------|
| Abkürzungsverzeichnis | XIII |
| Einführende Literatur | XVII |
| Einleitung | 1 |

A. Was ist Recht?

| | |
|---|-----------|
| § 1. Die „Alternativendebatte“ oder: Hat Recht auch Nachteile? | 5 |
| 1. Die Kritik am Recht in Antike, Mittelalter und Neuzeit | 7 |
| a) Rechtskritik in der Antike | 8 |
| b) Aspekte der Rechtskritik des Mittelalters von Augustinus bis zur Reformation | 9 |
| c) Rechtskritik in der Neuzeit | 12 |
| 2. Heute erörterte Gründe für die Suche nach Alternativen | 15 |
| a) Gründe für Alternativen <i>zum</i> Recht | 15 |
| b) Gründe für Alternativen <i>im</i> Recht: Ineffizienz und Formalismus | 20 |
| 3. Alternative Konfliktlösungsmodelle | 21 |
| a) Das Freundschaftsmodell | 21 |
| b) „Palaver“ als rechtsethnologisches Konfliktlösungsmodell | 22 |
| c) „Schlichten statt richten“: die „Mediation“ und ähnliche Phänomene | 23 |
| 4. Folgerungen für das Verständnis von „Recht“ | 26 |
| § 2. Aspekte des Rechtsbegriffs | 27 |
| 1. Wesensfragen und Sprachanalyse | 28 |
| a) Alte Definitionen | 28 |
| b) Harts Klärungsversuch | 30 |
| 2. Das Problem des Rechtspositivismus | 33 |
| a) Der Kern des Problems | 34 |
| b) „Gesetzliches Unrecht“? Die „Radbruchsche Formel“ ... | 37 |
| c) Der emotionale Rest: die „Subjektivismusthese“ | 40 |
| 3. Normative und soziologische Rechtstheorien, „Sein“ und „Sollen“ | 42 |
| a) Der Kelsen-Ehrlich-Streit | 42 |
| b) Die Bedeutung von „Sollen“ | 45 |
| 4. Recht als Gesamtheit von Normen | 46 |
| a) Imperativentheorie: Pro und Contra | 47 |
| b) Rechtsrealismus | 49 |
| c) Geltung und Wirksamkeit | 50 |

| | |
|--|-----------|
| 5. Recht als soziale Ordnung | 53 |
| 6. Recht als Verhältnis zwischen Menschen | 55 |
| a) Luhmanns These vom Recht als Erwartungsbeziehung .. | 56 |
| b) Kants Rechtsbegriff der Freiheitsoptimierung | 57 |
| c) Hegels Verständnis von Recht als Anerkennungsbeziehung | 59 |
| 7. Recht als Autonomierelation | 61 |
| a) Vorüberlegungen | 62 |
| b) Kant und Mill | 64 |
| c) Heutige verschiedene Autonomiekonzepte in der Philosophie | 65 |
| d) Elemente des rechtlichen Autonomiebegriffs | 67 |
| 8. Recht als System | 69 |
| a) Die deduktive Systematik des Naturrechts: Chr. Wolffs Ableitung | 70 |
| b) Die organische und induktiv-deduktive Systematik der „Begriffsjurisprudenz“: Puchtas Begriffspyramide | 72 |
| c) Der Stufenbau in Kelsens System der „Reinen Rechtslehre“ | 74 |
| d) Axiomatisierung von Rechtssätzen zu einem System mit Hilfe der modernen Logik | 76 |
| § 3. Recht und seine Abgrenzung zu ähnlichen Phänomenen | 78 |
| 1. Recht in Abgrenzung zu Sitte, Brauch und Konvention | 79 |
| a) Unterschiedliche psychische Reaktionen oder Sanktionen | 79 |
| b) Unterschiedliche Interaktionsformen | 81 |
| 2. Recht und Moral als klassische Unterscheidung der Rechtsphilosophie | 83 |
| a) Ambivalenzen | 83 |
| b) Was sind Verletzungen? | 87 |
| c) Auch „Tugendpflichten“ als Rechtspflichten? | 90 |
| d) Konkurrenzen | 96 |
| e) Die moralische Argumentationsdimension im Recht | 97 |
| 3. Recht und Wirtschaft | 98 |
| a) Recht und Wirtschaft als Komplementärverhältnis | 99 |
| b) Recht und Wirtschaft als unterschiedliche Steuerungsmodelle: Der Streit um „Autopoiesis“ | 100 |
| c) Ökonomische Analyse des Rechts | 105 |
| 4. Recht und Religion | 105 |
| a) Recht und Religion in historischer Wechselwirkung | 106 |
| b) Die Neutralität des modernen Rechts gegenüber den Religionen | 108 |

| | |
|---|-----|
| § 4. Die Problematik der Alternativen oder: Hat Recht auch Vor- teile? | 110 |
| 1. Recht, Gemeinschaft und Freiheit | 111 |
| 2. Recht, Abstraktion und Freiheit | 112 |
| 3. Recht, Dogmatik und Formalismus | 114 |
| 4. Recht und Unbestimmtheit | 116 |
| B. Abhängigkeit des Rechts von Prämissen außerhalb des Gesetzes | |
| § 5. Zur Zulässigkeit der Fragestellung | 118 |
| 1. Ist Wertorientierung gefährlich? | 119 |
| 2. Der spezifisch juristische Diskurs | 121 |
| § 6. Die praktische Bedeutung außergesetzlicher Prämissen | 123 |
| 1. Die Abhängigkeit des Gesetzgebers von der Rechtsphiloso- phie | 123 |
| 2. Rechtliche Wertungen in besonders umstrittenen Grundsatz- fragen | 126 |
| a) Fortpflanzungsmedizin und Menschenwürde | 127 |
| b) Organtransplantation und Verteilungsgerechtigkeit | 131 |
| c) „Sittengesetz“, „gute Sitten“ | 133 |
| 3. Wertungen im juristischen Alltag | 138 |
| a) Semantische Spielräume bei der Interpretation | 139 |
| b) Wertungen | 141 |
| c) Normative Prämissen jenseits des Bereichs der Gesetzes- interpretation | 143 |
| § 7. Gerechtigkeitstheorien – ein kurzer historischer Überblick | 147 |
| 1. Die Bedeutung von „Gerechtigkeit“ in der historischen Ent- wicklung | 147 |
| a) Die Grundlagen in der Antike: Platon und Aristoteles | 147 |
| b) Inhaltsleere Formeln? | 149 |
| 2. Billigkeit, Rechtssicherheit und Gerechtigkeit | 152 |
| § 8. Das Naturrecht | 155 |
| 1. Das Naturrecht und seine Geschichte | 156 |
| a) Was heißt und was bezweckt „Naturrecht“? | 156 |
| b) Antike Naturteleologie | 158 |
| c) Der Sprengsatz christlicher Theologie | 159 |
| d) Kant und die Folgen | 161 |
| 2. Traditionelle neuzeitliche Begründungen für Naturrecht als Vernunftrecht | 163 |
| a) Die subjektiven Rechte als Voraussetzung für Vernunft- recht | 163 |
| b) Drei rivalisierende Begründungstypen: Natur des Men- schen, Natur der Sache, Rationalität | 164 |

| | |
|--|------------|
| § 9. Die aktuelle Normbegründungsdebatte | 168 |
| 1. Materielle Normbegründung in Anlehnung an handlungsbezogene Typologisierungen in der Moraltheorie? Der Streit zwischen Deontologie und Konsequentialismus | 169 |
| a) Konsequentialismus | 170 |
| b) Deontologie | 172 |
| c) Vorteile, Nachteile und Zusammenhänge | 176 |
| 2. Probleme einer Normbegründung: Vorfeldklärungen und der Kognitivismusstreit | 180 |
| a) Rationale Klärungen im Vorfeld normativer Begründungen | 180 |
| b) Der Streit zwischen Emotivismus, Präskriptivismus, Naturalismus und Intuitionismus | 181 |
| c) Die Struktur von normativen Begründungen: Toulmin und Alberts „Münchhausen-Trilemma“ | 185 |
| 3. Konsensuelle Richtigkeitstheorien | 188 |
| a) Kontraktualistische Richtigkeitstheorien | 188 |
| b) Diskursethik: Habermas | 191 |
| 4. Versuche einer „Letztbegründung“ | 193 |
| a) Das Letztbegründungsproblem in der neueren Philosophiegeschichte | 194 |
| b) Die Reichweite des modernen „Letztbegründungs“-Arguments | 196 |
| c) Der „intellektualistische Fehlschluss“ | 197 |
| 5. Anerkennung zumutbarer Normen oder: doppelte Anerkennung | 198 |
| a) Zumutbarkeit aus Bedingungen wechselseitiger Anerkennung | 199 |
| b) Kohlbergs Stufenleiter des moralischen Urteils | 203 |
| c) Ähnlichkeiten moderner Normbegründungstheorien in deren praktischen Folgen: 2-Stufen-Modelle | 204 |
| § 10. Die aktuelle Gerechtigkeitsdebatte | 207 |
| 1. Probleme des Utilitarismus: Bentham's Erben | 208 |
| 2. Die Rechte-orientierte Gerechtigkeitstheorie: Streit über Locke | 212 |
| 3. Das „Fairness“-Prinzip: Rawls und Dworkin | 215 |
| 4. Kommunitaristische Gerechtigkeitsstheorien | 219 |
| a) „Sphären der Gerechtigkeit“: Walzer | 220 |
| b) Überschreitung der Grenze zwischen „gerecht“ und „gut“: genetischer und normativer Kommunitarismus | 221 |

| | |
|---|-----|
| § 11. Gemeinwohl | 225 |
| 1. Was ist das Gemeinwohl? | 229 |
| 2. Art der Interessenkonflikte zwischen Individualinteressen und Gemeinwohl | 232 |
| 3. Internationale Friedenssicherung als Gemeinwohlfrage | 234 |
| 4. Begründungen für die Verpflichtung auf das Gemeinwohl | 238 |
| § 12. Menschenwürde: ein neuer Schlüsselbegriff | 241 |
| 1. Schutzgegenstand | 242 |
| a) Person-Würde | 242 |
| b) Würde des Bedürfnis-Subjekts | 245 |
| c) Würde des konkreten Individuums | 245 |
| d) Zusammenhang zwischen Personwürde und Indivi- duumswürde in älteren Konzepten | 249 |
| e) Streit um die Definitionsherrschaft von Würde | 249 |
| 2. Schutzgrund | 251 |
| a) Gottebenbildlichkeit? | 251 |
| b) Würde als Rang? | 252 |
| c) Voraussetzung jeder Rechtsordnung? | 254 |
| d) Selbstachtung und Darstellung | 255 |
| 3. Subjektive Voraussetzungen des Würdeschutzes | 256 |
| a) Vernunftgebrauch und/oder Zurechnungsfähigkeit? | 256 |
| b) Überleitungsargumente? | 258 |
| § 13. Kreatürliche Würde? | 260 |
| 1. Schutzgegenstand | 262 |
| 2. Schutzgrund | 264 |
| 3. Subjektive Voraussetzungen des Würdeschutzes | 268 |
| § 14. Autonomie des Rechts? | 271 |
| 1. Die „Autonomiethese“ | 273 |
| a) Freiheitsargument | 273 |
| b) Rechtssicherheitsargument | 273 |
| c) Demokratieargument | 274 |
| d) Pluralismusargument | 274 |
| 2. Inhaltsforderungen an das Recht | 275 |
| a) (Formeller) Rechtsstaat und (materialer) Sozialstaat | 275 |
| b) Ökologie und Recht | 278 |
| 3. Generalisierung und Individualisierung im Recht | 281 |
| Personenverzeichnis | 285 |
| Sachverzeichnis | 287 |