

René Wiederkehr / Philipp Sieber

# Juristische Methodik

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	V
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XVII
Literaturverzeichnis . . . . .	XXV
<b>Teil I: Was ist Recht?</b> . . . . .	<b>1</b>
<b>§ 1 Zweck und Funktionen</b> . . . . .	<b>3</b>
A. Einführung . . . . .	3
I. Übersicht . . . . .	3
II. Lernziele . . . . .	3
III. Einführungsfall . . . . .	3
B. Grundlagenwissen . . . . .	5
I. Recht als Sollensordnung . . . . .	5
II. Funktionen des Rechts . . . . .	8
1. Übersicht . . . . .	8
2. Konfliktvermeidung und Konfliktbereinigung . . . . .	9
3. Steuerung der Gesellschaft . . . . .	11
4. Herstellung von Gerechtigkeit . . . . .	13
III. Recht und Wirklichkeit . . . . .	15
IV. Das Recht im Verhältnis zu anderen sozialen Ordnungssystemen . . . . .	17
1. Übersicht . . . . .	17
2. Recht und Religion . . . . .	17
3. Recht und Sitte . . . . .	19
4. Recht und Moral . . . . .	21
C. Fragen . . . . .	23
I. Kontrollfragen . . . . .	23
II. Verständnisfragen . . . . .	23
<b>§ 2 Dimensionen und Charaktereigenschaften</b> . . . . .	<b>25</b>
A. Einführung . . . . .	25
I. Übersicht . . . . .	25
II. Lernziele . . . . .	25
III. Einführungsfall . . . . .	26
B. Grundlagenwissen . . . . .	27
I. Drei Dimensionen des Rechtsbegriffs . . . . .	27
II. Recht als verbindliche und erzwingbare Ordnung . . . . .	29

1. Verbindlichkeit . . . . .	29
2. Erzwingbarkeit . . . . .	30
III. Recht als umfassende Ordnung . . . . .	34
IV. Recht als generell-abstrakte Ordnung . . . . .	36
V. Recht als staatliche Ordnung . . . . .	37
C. Fragen . . . . .	39
I. Kontrollfragen . . . . .	39
II. Verständnisfragen . . . . .	39
<b>§ 3 Rechtssubjekte, Rechtsobjekte, Rechtsschöpfer, Rechtsquellen</b>	<b>41</b>
A. Einführung . . . . .	41
I. Übersicht . . . . .	41
II. Lernziele . . . . .	41
III. Einführungsfall . . . . .	42
B. Grundlagenwissen . . . . .	43
I. Rechtssubjekte und Rechtsobjekte . . . . .	43
1. Übersicht . . . . .	43
2. Natürliche Personen . . . . .	43
3. Juristische Personen . . . . .	44
4. Rechtsobjekte . . . . .	46
II. Subjektive Rechte . . . . .	47
1. Übersicht . . . . .	47
2. Privatrecht . . . . .	48
3. Öffentliches Recht . . . . .	50
III. Rechtsschöpfer . . . . .	52
1. Staat . . . . .	52
2. Private . . . . .	53
IV. Rechtsquellen (Überblick) . . . . .	55
C. Fragen . . . . .	57
I. Kontrollfragen . . . . .	57
II. Verständnisfragen . . . . .	57
<b>Teil II: Aufbau und Gliederung der Rechtsordnung . . . . .</b>	<b>59</b>
<b>§ 4 Aufbau der Rechtsordnung . . . . .</b>	<b>61</b>
A. Einführung . . . . .	61
I. Übersicht . . . . .	61
II. Lernziele . . . . .	61
III. Einführungsfall . . . . .	62

B.	Grundlagenwissen . . . . .	63
	I. Aufbau nach Normebenen . . . . .	63
	1. Übersicht . . . . .	63
	2. Verfassungen . . . . .	63
	3. Gesetze im formellen Sinn . . . . .	65
	4. Verordnungen . . . . .	67
	5. Verhältnis der Normebenen . . . . .	69
	II. Aufbau nach Staatsebenen . . . . .	71
	1. Übersicht . . . . .	71
	2. Bundesrecht . . . . .	72
	3. Kantonales Recht . . . . .	74
	4. Kommunales Recht . . . . .	75
	5. Verhältnis der Staatsebenen . . . . .	76
	III. Aufbau nach Landes- und Völkerrecht . . . . .	77
	1. Übersicht . . . . .	77
	2. Völkerrecht . . . . .	78
	3. Landesrecht . . . . .	79
	4. Verhältnis von Landes- und Völkerrecht . . . . .	81
	IV. Normkonflikte . . . . .	82
	1. Übersicht . . . . .	82
	2. Kollisionsregeln . . . . .	83
	3. Verhältnis . . . . .	84
C.	Fragen . . . . .	86
	I. Kontrollfragen . . . . .	86
	II. Verständnisfragen . . . . .	86
<b>§ 5</b>	<b>Gliederungskriterien</b> . . . . .	<b>88</b>
A.	Einführung . . . . .	88
	I. Übersicht . . . . .	88
	II. Lernziele . . . . .	88
	III. Einführungsfall . . . . .	89
B.	Grundlagenwissen . . . . .	90
	I. Funktion: Materielles und formelles Recht . . . . .	90
	II. Inhalt: Privatrecht, öffentliches Recht und Strafrecht . . . . .	93
	III. Nachgiebigkeit: Zwingendes und dispositives Recht . . . . .	97
	IV. Vorfragecharakter: Sach- und Kollisionsrecht . . . . .	100
C.	Fragen . . . . .	104
	I. Kontrollfragen . . . . .	104
	II. Verständnisfragen . . . . .	104

<b>§ 6 Rechtsgebiete</b>	106
A. Einführung	106
I. Übersicht	106
II. Lernziele	106
III. Einführungsfall	107
B. Grundlagenwissen	108
I. Verfassungsrecht	108
1. Übersicht	108
2. Gliederung	109
3. Funktionen	110
II. Privatrecht	111
1. Übersicht	111
2. Materielles Privatrecht	112
3. Formelles Privatrecht	114
III. Strafrecht	116
1. Übersicht	116
2. Materielles Strafrecht	117
3. Formelles Strafrecht	118
IV. Öffentliches Recht	119
1. Übersicht	119
2. Materielles öffentliches Recht	120
3. Formelles öffentliches Recht	121
C. Fragen	124
I. Kontrollfragen	124
II. Verständnisfragen	124

**Teil III: Rechtsquellen und Hilfsmittel** . . . . . 127

<b>§ 7 Gesetzesrecht</b>	129
A. Einführung	129
I. Übersicht	129
II. Lernziele	129
III. Einführungsfall	130
B. Grundlagenwissen	131
I. Begriff	131
II. Aufbau	133
III. Publikation und Inkraftsetzung	136
IV. Sammlungen	138
V. Prozess und Materialien	141

C.	Fragen . . . . .	145
	I. Kontrollfragen . . . . .	145
	II. Verständnisfragen . . . . .	145
<b>§ 8</b>	<b>Gerichtsurteile: Richterrecht und Präjudizien . . . . .</b>	<b>147</b>
A.	Einführung . . . . .	147
	I. Übersicht . . . . .	147
	II. Lernziele . . . . .	147
	III. Einführungsfall . . . . .	148
B.	Grundlagenwissen . . . . .	149
	I. Begriff . . . . .	149
	II. Aufbau . . . . .	151
	III. Bedeutung . . . . .	153
	IV. Präjudizien . . . . .	154
	V. Richterrecht . . . . .	157
	VI. Gerichtsorganisation . . . . .	159
C.	Fragen . . . . .	162
	I. Kontrollfragen . . . . .	162
	II. Verständnisfragen . . . . .	162
<b>§ 9</b>	<b>Weitere Rechtsquellen und Hilfsmittel . . . . .</b>	<b>164</b>
A.	Einführung . . . . .	164
	I. Übersicht . . . . .	164
	II. Lernziele . . . . .	164
	III. Einführungsfall . . . . .	165
B.	Grundlagenwissen . . . . .	166
	I. Gewohnheitsrecht . . . . .	166
	1. Begriff . . . . .	166
	2. Rang . . . . .	167
	3. Bedeutung . . . . .	168
	II. Lehre . . . . .	169
	1. Begriff und Bedeutung . . . . .	169
	2. Erscheinungsformen . . . . .	170
	3. Fundorte . . . . .	171
	III. Völkerrecht . . . . .	171
	1. Völkerrechtliche Verträge . . . . .	171
	2. Völkergewohnheitsrecht . . . . .	174
	3. Allgemeine Rechtsgrundsätze . . . . .	174
	IV. Interkantonaies und interkommunales Recht . . . . .	175
	1. Interkantonaies Recht . . . . .	175
	2. Interkommunales Recht . . . . .	177

V. Private Regelwerke mit gesetzesähnlicher Wirkung . . . . .	177
C. Fragen . . . . .	180
I. Kontrollfragen . . . . .	180
II. Verständnisfragen . . . . .	180
<b>Teil IV: Juristische Denk- und Arbeitsweise . . . . .</b>	<b>183</b>
<b>§ 10 Elemente der juristischen Arbeit . . . . .</b>	<b>185</b>
A. Einführung . . . . .	185
I. Übersicht . . . . .	185
II. Lernziele . . . . .	185
III. Einführungsfall . . . . .	186
B. Grundlagenwissen . . . . .	187
I. Schritte des juristischen Arbeitens . . . . .	187
1. Sachverhaltsermittlung . . . . .	187
2. Auffinden der Rechtsnormen . . . . .	188
3. Auslegen der Rechtsnormen . . . . .	189
4. Subsumtion . . . . .	190
II. Logisches Vorgehen im Recht . . . . .	191
III. Wertendes Vorgehen im Recht . . . . .	194
IV. Theorien der Gesetzesauslegung . . . . .	197
C. Fragen . . . . .	200
I. Kontrollfragen . . . . .	200
II. Verständnisfragen . . . . .	200
<b>§ 11 Auslegung von Gesetzen . . . . .</b>	<b>202</b>
A. Einführung . . . . .	202
I. Übersicht . . . . .	202
II. Lernziele . . . . .	202
III. Einführungsfall . . . . .	203
B. Grundlagenwissen . . . . .	204
I. Begriff und Auslegungsbedürftigkeit . . . . .	204
II. Auslegungsziel . . . . .	206
III. Auslegungsmethoden . . . . .	208
1. Übersicht . . . . .	208
2. Grammatikalische Auslegung . . . . .	209
3. Historische Auslegung . . . . .	210
4. Systematische Auslegung . . . . .	211
5. Teleologische Auslegung . . . . .	213
6. Verhältnis der Auslegungsmethoden . . . . .	214

IV. Interessen und Interessenabwägung . . . . .	215
V. Formale Auslegungselemente . . . . .	217
1. Übersicht . . . . .	217
2. Kollisionsregeln . . . . .	217
3. Analogie- und Umkehrschluss . . . . .	219
4. Fiktion und Vermutung . . . . .	220
5. Regel und Ausnahme . . . . .	221
VI. Richterliches Vorverständnis . . . . .	221
C. Fragen . . . . .	223
I. Kontrollfragen . . . . .	223
II. Verständnisfragen . . . . .	223
<b>§ 12 Auslegung von privaten Willenserklärungen . . . . .</b>	<b>225</b>
A. Einführung . . . . .	225
I. Übersicht . . . . .	225
II. Lernziele . . . . .	225
III. Einführungsfall . . . . .	226
B. Grundlagenwissen . . . . .	227
I. Willenserklärungen und Rechtsgeschäfte . . . . .	227
II. Verträge . . . . .	228
1. Übersicht . . . . .	228
2. Vertragsschluss . . . . .	229
3. Vertragsinhalt . . . . .	232
4. Formale Auslegungselemente . . . . .	235
III. Testamente . . . . .	237
IV. Gesellschaftsverträge, Statuten und Reglemente . . . . .	238
C. Fragen . . . . .	240
I. Kontrollfragen . . . . .	240
II. Verständnisfragen . . . . .	240
<b>§ 13 Gesetzeslücken . . . . .</b>	<b>242</b>
A. Einführung . . . . .	242
I. Übersicht . . . . .	242
II. Lernziele . . . . .	242
III. Einführungsfall . . . . .	243
B. Grundlagenwissen . . . . .	244
I. Überblick . . . . .	244
II. Lücken praeter legem . . . . .	247
1. Begriff . . . . .	247
2. Kompetenz des Gerichts . . . . .	249
3. Methode: Induktive Methode . . . . .	249



III. Ausnahmelücken . . . . .	251
1. Begriff . . . . .	251
2. Kompetenz des Gerichts . . . . .	252
3. Methode: Teleologische Reduktion . . . . .	253
IV. Lücken intra legem . . . . .	254
1. Begriff . . . . .	254
2. Kompetenz des Gerichts . . . . .	255
3. Methode: Kasuistische Methode . . . . .	255
C. Fragen . . . . .	256
I. Kontrollfragen . . . . .	256
II. Verständnisfragen . . . . .	256
<b>Sachregister . . . . .</b>	<b>259</b>