

Professor Dr. Michael Jaensch

Juristische Methodenlehre

Rechtsgeschichte, Auslegung und Rechtsfortbildung – mit zahlreichen
Beispielen und Klausurfällen

Gans Verlag
Berlin

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	11
A Einführung	13
B Rechtsgeschichte	15
I Das römische Recht	15
1 Bedeutende Gesetzeswerke	15
a) Das Zwölftafelgesetz	15
b) Corpus Juris Civilis	15
(aa) Codex Iustinianus	16
(bb) Digesta	16
(cc) Iustiniani Institutiones	16
(dd) Novellae	16
2 Römische Rechtsinstitute	17
a) Eigentumserwerb	17
(aa) Mancipatio	17
(bb) Traditio	18
(cc) Fazit	19
b) Schuldverträge	19
c) Ansprüche / Klagearten	20
(aa) Legis actio sacramento in rem	20
(bb) Legis actio sacramento in personam	21
(cc) Legis actio redhibitoria	22
(dd) Legis actio per conditionem	22
II Entwicklung des deutschen Rechts	22
1 Das Frankenreich	22
2 Hohes und Spätmittelalter (911-1493)	23
a) Lehnswesen	23
b) Investiturstreit (1074-1122)	24
c) Sachsen- und Schwabenspiegel	25
d) Rezeption	25
e) Großer Mainzer Landfrieden, 1235	26
f) Die Goldene Bulle, 1356	26
3 Reichsreform um 1500	27

Inhaltsverzeichnis

a)	Reichstag zu Worms, 1495	27
b)	Reichstag zu Köln, 1512	27
4	Pandektistik	28
5	Auflösung des Heiligen Römischen Reiches deutscher Nation, 1806	29
6	Der Deutsche Bund (1815-1866)	30
7	Deutsche Nationalstaaten	31
a)	Kaiserreich (1871-1918)	31
(aa)	Einheitliche Kodifikationen	31
(bb)	Entstehung des BGB	31
b)	Weimarer Republik (1919-1933)	35
c)	Das dritte Reich (1933-1945)	35
d)	Die deutsche Teilung (1945-1990)	36
e)	Gegenwart	37
C	Das Bürgerliche Recht in der Rechtsordnung	39
I	Rechtsquellen	39
1	Geschriebenes Recht	39
a)	Europarecht	39
b)	Grundgesetz	40
c)	Gesetze im formellen Sinn	40
d)	Rechtsverordnungen	41
e)	Landesrecht	41
2	Ungeschriebenes Recht	41
a)	Gewohnheitsrecht	41
b)	Richterrecht	42
c)	Sitten und Gebräuche	42
II	Technik, Sprache, Aufbau des BGB	42
1	Technik	42
a)	Kasuistische Methode	43
b)	Generell abstrakte Methode	44
(aa)	Eine Regel für eine Vielzahl von Fällen	44
(bb)	Ausklammern des Allgemeinen	44
(cc)	Lex specialis vor lex generalis	45
c)	Bewertung	46
2	Sprache	46
3	Aufbau	47

III	Arten von Rechtsnormen im BGB	47
1	Nachgiebiges und zwingendes Recht	47
2	Anspruchsgrundlagen	48
D	Rechtsanwendung	51
I	Auslegung	51
1	Ziel der Gesetzesauslegung	52
2	Die Auslegungskriterien	54
a)	Wortlaut	55
(aa)	Bedeutung der Umgangssprache	55
(bb)	Wortsinnngrenze	56
(cc)	Enge, weite Auslegung	57
(dd)	Relativität von Begriffen	58
(ee)	Wandelnde Wortbedeutung	59
(ff)	Generalklauseln	59
(gg)	Eindeutiger Wortlaut	60
b)	Systematik	60
(aa)	Äußere Systematik	60
(bb)	Innere Systematik	61
c)	Historische Entwicklung	64
(aa)	Vorgeschichte	64
(bb)	Entstehungsgeschichte	65
(cc)	Entwicklungsgeschichte	67
d)	Sinn und Zweck	68
(aa)	Konkreter Regelungszweck	69
(bb)	Abstrakter Gesetzeszweck	69
e)	Unionsrechts- und verfassungskonforme Auslegung	73
(aa)	Die niederrangige Norm darf der höherrangigen nicht widersprechen.	7,4
(bb)	Niederrangige Normen sind so auszulegen, dass sie den Wertungen höherrangigen Rechts so weit wie möglich entsprechen.	75
II	Rechtsfortbildung	77
1	Gesetzeslücke (offen und verdeckt)	78
a)	Verbotene Rechtsfortbildung	78
(aa)	Abschließende Regelungen	78
(bb)	Grenzen höherrangigen Rechts	79

Inhaltsverzeichnis

b)	Erlaubte Rechtsfortbildung	79
(aa)	Bewusste Lücken	80
(bb)	Unbewusste Lücken	80
2	Lückenschließung	80
a)	Voraussetzungen für eine zulässige Rechtsfortbildung	81
(aa)	Regelungszweck	81
(bb)	Versuch einer (erweiternden oder einschränkenden) Auslegung	82
(cc)	Planwidrige Regelungslücke	83
(dd)	Regelungsbedarf	84
b)	Arten der Rechtsfortbildung	86
(aa)	Offene Lücke – Analogie	86
(bb)	Verdeckte Lücke-Teleologische Reduktion	87
(cc)	Richtlinienkonforme Rechtsfortbildung	88
(dd)	Argumentum e contrario (Umkehrschluss)	89
(ee)	Rechtsprinzipien	89
III	Zusammenfassung	92
1	Auslegung der Norm	92
a)	Wortlaut	92
b)	Systematik	93
c)	Entstehungsgeschichte	94
d)	Sinn und Zweck (teleologische Auslegung)	95
e)	Vereinbarkeit mit Europa- und Verfassungsrecht	96
f)	Ergebnis	96
2	Rechtsfortbildung	97
a)	Regelungszweck	97
b)	Versuch einer Auslegung	97
c)	Planwidrige Regelungslücke	97
d)	Regelungsbedarf	98
e)	Lückenschließung	98
E	Beispielfälle	99
I	Neutrale Rechtsgeschäfte Minderjähriger (Rechtsfortbildung)	99
1	Vorüberlegungen	99
a)	Anspruchsgrundlage	99
b)	Rechtlich neutrale Rechtsgeschäfte Minderjähriger	100
(aa)	Grundsatz	100

(bb) Sonderfall: Verfügung des Minderjährigen als Nichtberechtigter	101
2 Falllösung	102
II Beispiel für die Auslegung: Das relative Fixgeschäft	105
1 Vorüberlegungen	106
a) Anspruchsgrundlage	106
b) Relatives Fixgeschäft	107
2 Falllösung	108
Der Autor	111
Stichwortverzeichnis	112