

# Benjamin Lahusen

# Rechtspositivismus und juristische Methode

Betrachtungen aus dem Alltag  
einer Vernunftfehe

© Velbrück Wissenschaft 2011

## Inhalt

### Einführung

#### I. THEORIE

Recht gilt. Positives Recht ist geltendes Recht. Rechtswissenschaft. Gustav Hugo: Dogmatischer Alltag und theoretische Beobachtung. Historismus. Organismus. Zeitlosigkeit. Hans Kelsen: Grundnorm. Blut und Boden. Naturrechts-Renaissance. Rechtslehre-Renaissance. Niklas Luhmann: Paradoxie. Recht gilt, weil es gilt.

*Zwischenfall: Urteil des Königlichen Geheimen Ober-Tribunals vom 2. Februar 1835*

#### II. RECHT

##### 1. Recht

Recht gilt, weil es gilt. Positivismus ist Wert-Losigkeit. Trennungsthese. Rechtssicherheit. Rechtsverweigerungsverbot. Positivismus ist Entscheidungszwang. Rechtskenntnis. Geltungsgründe und Geltungsbedingungen. Positives Recht ist juristisches Recht. Recht gilt, wenn es gilt.

##### 2. Rechtsformen

Recht gilt, wenn es gilt. Würfe und Ent-Würfe. Positives Recht ist vorläufiges Recht. Archiv des Rechts. Gesetze. Gesetzblatt. Urteile. Begründungen. Zeitschriften. Rezensionen. Wahrheiten werden Meinungen. Das Ganze des Rechts zerfließt. Nichts geht verloren. Und nichts bleibt erhalten.

##### 3. Rechtsverwaltung

Positives Recht ist Juristen-Recht. Ausbildung. Staatsprüfung. Justizpersonal. Anwaltszwang. Juristische Selbstverwaltung. Juristenvereine. Juristentag. Anwaltsvereine. Anwaltstag. Richtervereine. Richtertag. Aus Staatsdienern werden Rechtsdiener.

*Zwischenfall: Urteil des Reichsgerichts vom 4. November 1913*

### III. VERFAHREN

#### 1. Methode

Positives Recht muß verwirklicht werden. Positivismus ist Kontingenzbewußtsein. Die Positivierung des Rechts hat vor der juristischen Methode nicht haltgemacht: Positivismus heißt, für jede Rechtslage ein juristisches Argument angeben zu können. Der Wortlaut verliert. Alles Recht ist Richter-Recht.

#### 2. Öffentlichkeit

Positives Recht ist öffentliches Recht. Kabinettsjustiz. Patrimonialgerichtsbarkeit. Justizsachen. Dummes Volk. Vornehme Bürger. Unfreie Presse. Gerichtsöffentlichkeit und Rechtsfindungsöffentlichkeit. Beratungszimmer. Beratungsgeheimnis. Positives Recht ist öffentliches Recht. Seine Methode bleibt geheim.

#### 3. Begründung

Positives Recht wird entschieden. Abgebrochene Wissenssuche. Positivismus ist Begründungszwang. Begründungsgeheimnis. Aufklärung. Begründungsöffentlichkeit. Prozeßeffizienz. Überzeugung. Ganze Nation. Gesamtbeschluß. Rechtskraft. Rechtsprechung argumentiert mit sich selbst. Alles Recht wird immer entschieden. So oder so.

*Zwischenfall: Urteil des Bundesgerichtshofs vom 27. Februar 1975*

### IV. PRAXIS

Rein ist nur die Theorie. Praktiker I: Rudolf von Jhering. Praktiker II: Gustav Radbruch. Praxis geht vor Theorie. Menschen machen Recht. Juristische Begründungslehre ist allen Anforderungen gewachsen. Gewölk, Gewebe, Gespinst. Rechtspragmatismus. Möglichkeitssinn. Wirklichkeitssinn. Notwendigkeitssinn. Recht gilt.

Abkürzungen

Literatur

Personenregister