

DFG Sonderforschungsbereich 700
Governance in Räumen begrenzter Staatlichkeit?



Recht ohne Staat?

Vorlesung am 26. Mai 2015

Dr. Matthias Kötter

WZB Wissenschaftszentrum Berlin für Sozialforschung

Überblick

- A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit,
(Bsp. Customary Law und staatliches Recht in Südafrika)
- B. Rechtsstaatsförderung
- C. Rechtssicherheit und Rule of Law in der transnationalen
Konstellation (Bsp. ICANN Policies)

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Welches Recht?

- Staatliches, religiöses, Stammesrecht, lokales Gewohnheitsrecht.
- Gesetztes, tradiertes, göttliches (*ius divinum*) Recht.
- Geschriebenes, ungeschriebenes Recht.

Rechtsbegriff? Rechtsfunktionen, Geltung/Durchsetzung

Bsp. Südafrikanisches Customary Law.

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Bewältigung von normativer Pluralität?

Legal Pluralism, Judicial Pluralism.

Normenkollisionen.

Kollisionsregelung (Regel, Verfahren, Entscheidungsstelle).

Bsp. Südafrikanische Verfassung.

Inklusiver Rechtsbegriff.

Inkorporierung von Customary Law und Trad. Leaders' Courts

Juristische vs. rechtssoziologische Betrachtung

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Staatliche Anerkennung „informalen“ Rechts?

Relative Autonomie nicht-staatlicher Rechtssysteme:

- Begrenzte Sachzuständigkeit
- Vorgaben über Verfahren und Gerichtsorganisation
- Verfassungsvorbehalt (Menschenrechte)
- Kontrolle durch staatliches (Verfassungs-)Gericht

Bsp. Shilubana-Entscheidung des südafr. Verfassungsgerichts

Bsp. Regelungsautonomie der Kirchen in Dtl. im Arbeitsrecht

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Sec. 211 Constitution South Africa

- (1) The institution, status and role of traditional leadership, according to customary law, are recognised, subject to the Constitution.
- (2) A traditional authority that observes a system of customary law may function subject to any applicable legislation and customs ...
- (3) The courts must apply customary law when that law is applicable, subject to the Constitution and any legislation that specifically deals with customary law.

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Black Administration Act (1927)

Sec. 12: Settlement of civil disputes by Black chiefs, headmen and chiefs' deputies

- (1) The Minister may-
 - (a) **authorize any Black chief or headman** ... to hear and determine **civil claims** arising out of **Black law and custom** brought before him by **Blacks against Blacks** resident within his area of jurisdiction; ...
- (4) Any party to a suit in which a Black chief, headman or chief's deputy has given judgment may **appeal** therefrom **to any magistrate's court** which would have had jurisdiction had the proceedings in the first instance been instituted in a magistrate's court ...

Sec. 20: Powers of chiefs, headmen and chiefs' deputies to try certain offences

- (1) The Minister may-
 - (a) by writing under his hand confer upon any **Black chief or headman** jurisdiction to try and punish any Black who has committed, in the area under the control of the chief or headman concerned-
 - (i) any **offence at common law** or under **Black law and custom** other than an offence referred to in the Third Schedule to this Act; and
 - (ii) any **statutory offence** other than an offence referred to in the Third Schedule to this Act ...
- (6) Any person who has been convicted by a Black chief, headman or chief's deputy under this section may ... **appeal** against his conviction and against any sentence which may have been imposed upon him, to the **magistrate's court** which has jurisdiction in the district in which the trial in question took place.

Table 7.2 Degrees of autonomy of non-state justice institutions

Complete autonomy

**Various
 degrees of
 limited
 autonomy
 and
 incorporation**

High autonomy

Pakistan: *Jirga* in FATA
 South Sudan: Customary
 courts
 Ethiopia: Sharia courts
 United States: Tribal
 jurisdiction

*Medium
 autonomy*

Bolivia: Customary courts
 Germany: Religious
 communities

Low autonomy

Ethiopia: Social courts
 South Africa: Customary
 courts

 No autonomy (= complete incorporation)

A. Recht in Räumen begrenzter Staatlichkeit

Rechtssicherheit und Rule of Law

- effektive und legitime Governance durch Recht?
- Geltung/ Durchsetzung
- Sicherheit = Berechenbarkeit des Rechts
- Legitimität (Richtigkeit nach lok. Maßstab, normative Einheit der Rechtsordnung)
- Staatliches Recht / Verfassung als Rahmenordnung?
(Legitimität, Bsp. Loya Jirga)

B. Rechtsstaatsförderung

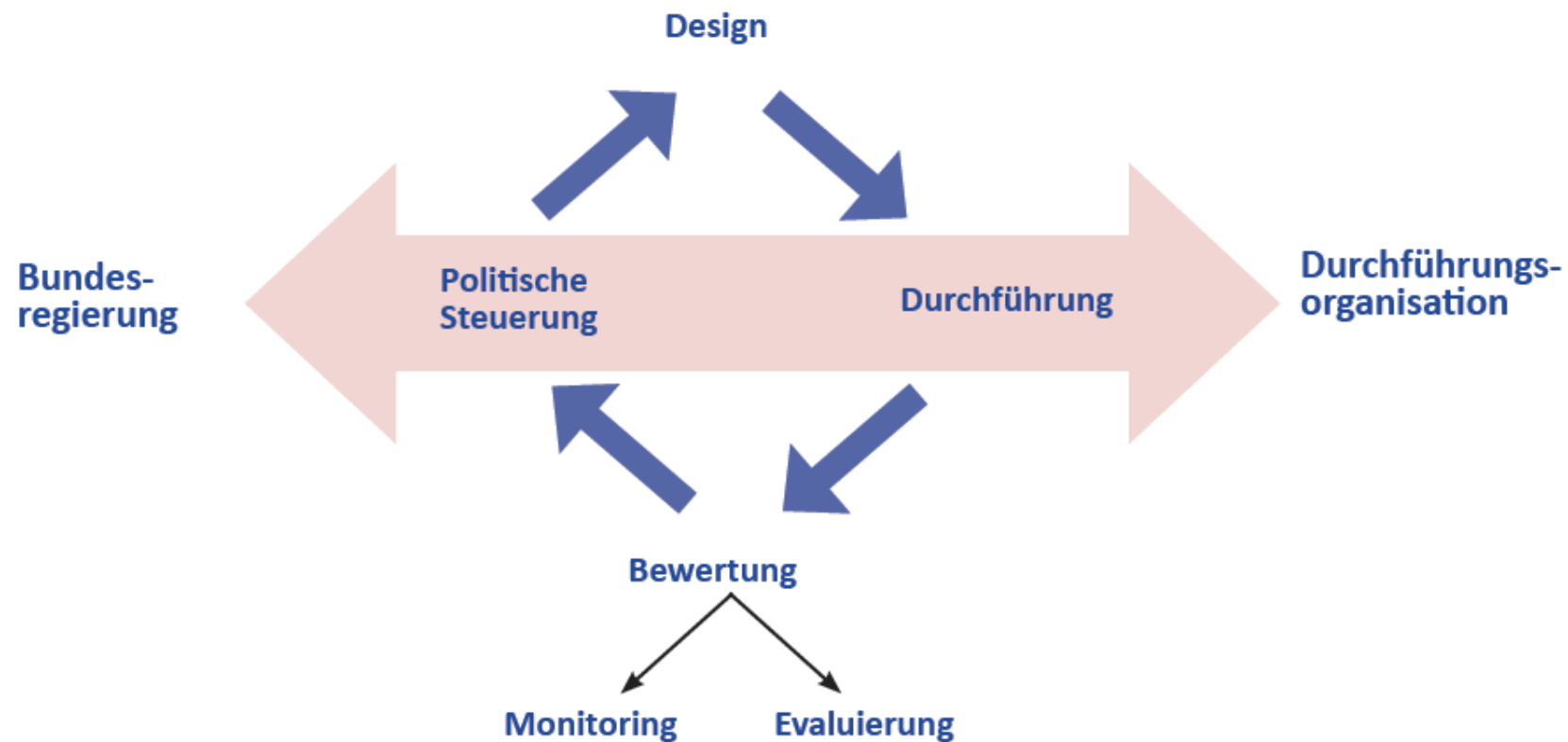
- Einwirkung auf die Regierungs- und Verwaltungsstrukturen im Partnerland zur
- Verbesserung im Hinblick auf universell verstandenen Rule of Law-Standard

Überwiegend: Projektbasierte Außen- und Entwicklungspolitik

B. Rechtsstaatsförderung

- (1) **Beratungs- und Fortbildungsformate**, Transfer von Wissen an das juristische Personal im Partnerland.
- (2) **Ausbildungsformate**, vor allem im Bereich der Juristenausbildung und der Ausbildung von Verwaltungs- und Gerichtspersonal.
- (3) **Ausstattungs- und Infrastrukturhilfe**, Bereitstellung fehlender Arbeitsmittel bei den Institutionen des Partnerlands.
- (4) **Aufbau und Stärkung lokaler Akteurskapazitäten**, v.a. im Bereich der lokalen Verwaltungsstellen, die mit der Umsetzung rechtsstaatlicher Standards betraut sind, oder bei lokalen Organisationen und Netzwerken.
- (5) **Öffentlichkeitsarbeit**, u.a. Konferenzen, Rechtspopularisierung.

B. Rechtsstaatsförderung



B. Rechtsstaatsförderung

P: Bedarf (lokal, international)

P: Legitimität und Effektivität?

Second-Generation Rule of Law-Reform, Access to Justice

- Hin zu lokalen Rechts- und Gerechtigkeitsvorstellungen
- Assessment
- Begleitende Erfolgsmessung
- (Über-)Regionale Einbindung

Bsp. World Bank „Justice for the Poor“

C. Rechtssicherheit und Rule of Law in der transnationalen Konstellation

Transnationales Recht:

„which regulates actions or events that transcend national frontiers. Both public and private international law are included, as are other rules which do not wholly fit into such standard categories.” (Philipp Jessup, 1956)

Normative Standards jenseits des staatlichen Rechts

„Filling the Regulatory Gap“ (G. F. Schuppert)

C. Rechtssicherheit und Rule of Law in der transnationalen Konstellation

Bsp. ICANN Policies

1998 Uniform Dispute Resolution Policy

Rechtssicherheit und Rule of Law

- effektive und legitime Governance durch Recht?
- Geltung/ Durchsetzung
- Sicherheit = Berechenbarkeit des Rechts
- Legitimität, „freiwillige“ Unterwerfung
- Rule of Law-Anforderungen, Bsp. BGH/ CAS