



# **Rechtshistorische Reihe**

407

Björn Florian Faulenbach

Rolle und Bedeutung der Lehre  
in der Rechtsprechung  
der Internationalen Gerichtshöfe  
im zwanzigsten Jahrhundert

Peter Lang

# Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                        |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| Abkürzungsverzeichnis .....                                                                            | 13 |
| 1. Teil: Einleitung .....                                                                              | 15 |
| I Problemstellung und Gang der Untersuchung .....                                                      | 15 |
| II Die Lehre im Völkerrecht .....                                                                      | 19 |
| 1) Einführung in die Thematik .....                                                                    | 19 |
| a) Einleitung .....                                                                                    | 19 |
| b) Zentrale Werke klassischer Autoren als Voraussetzungen für die<br>Entstehung des Völkerrechts ..... | 21 |
| c) Die Bedeutung der Lehre für die weitere Entwicklung<br>des Völkerrechts .....                       | 24 |
| d) Die Gründe für die Bedeutung der Lehre in der Entwicklung<br>des Völkerrechts .....                 | 26 |
| 2) Die Rechtsquelleneigenschaft der Lehre .....                                                        | 31 |
| a) Der Begriff der Rechtsquelle des Völkerrechts .....                                                 | 31 |
| b) Einordnung der Lehre .....                                                                          | 38 |
| c) Die Gründe für den Bedeutungsverlust der Lehre .....                                                | 45 |
| d) Zusammenfassung .....                                                                               | 50 |
| 3) Die Funktionen der Doktrin im Völkerrecht – ein Überblick .....                                     | 51 |
| a) Einleitung .....                                                                                    | 51 |
| b) Sammlungs- und Sichtungsfunktion .....                                                              | 51 |
| c) Systematisierungsfunktion .....                                                                     | 53 |
| d) Nachweis der Rechtsüberzeugung .....                                                                | 54 |
| e) „Subsidiäre Lückenfüllungsfunktion“ .....                                                           | 55 |
| f) Zusammenfassung .....                                                                               | 57 |
| III Die beiden Weltgerichte .....                                                                      | 57 |
| 1) Einleitung .....                                                                                    | 57 |
| 2) Der Ständige Internationale Gerichtshof .....                                                       | 57 |
| 3) Der Internationale Gerichtshof .....                                                                | 58 |
| 4) Funktionsweise der Gerichtshöfe .....                                                               | 59 |

|                                                                                                                                                               |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| IV Methodik .....                                                                                                                                             | 60 |
| 1) Einleitung .....                                                                                                                                           | 60 |
| 2) Die Vergleichbarkeit der beiden Gerichtshöfe .....                                                                                                         | 61 |
| 3) Die Vorgehensweise bei der Untersuchung .....                                                                                                              | 65 |
| a) Die drei Auswertungsabschnitte .....                                                                                                                       | 65 |
| aa) Der Untersuchungszeitraum .....                                                                                                                           | 65 |
| bb) Länge der Zeitabschnitte .....                                                                                                                            | 66 |
| cc) Auswahl der Zeitabschnitte .....                                                                                                                          | 67 |
| b) Untersuchte Entscheidungen der Gerichtshöfe .....                                                                                                          | 68 |
| aa) Problemstellung .....                                                                                                                                     | 68 |
| bb) Einschluß von Beschlüssen und Verfügungen .....                                                                                                           | 68 |
| cc) Begründung der Auswahlentscheidung .....                                                                                                                  | 71 |
| dd) Einordnung der Sondervoten .....                                                                                                                          | 72 |
| c) Die Kriterien für die Untersuchung der Bedeutung .....                                                                                                     | 75 |
| aa) Der Nachweis von Bezugnahmen auf die Lehre .....                                                                                                          | 75 |
| bb) Die Häufigkeit der Verweise als Indiz für die<br>Bedeutung der Lehre .....                                                                                | 78 |
| d) Der Begriff des „ausdrücklichen Literaturverweises“ im Sinne<br>der Untersuchung .....                                                                     | 81 |
| 2. Teil: Hauptteil .....                                                                                                                                      | 83 |
| I Welche Unterschiede bestehen in Bezug auf Rolle und Bedeutung<br>der Lehre zwischen Mehrheitsentscheidungen und den Sondervoten<br>einzelner Richter? ..... | 83 |
| 1) Fragestellung .....                                                                                                                                        | 83 |
| 2) Quantitative Betrachtung .....                                                                                                                             | 84 |
| a) Anteiliger Vergleich der Anzahl der Entscheidungen<br>mit Verweisen .....                                                                                  | 84 |
| b) Vergleich der absoluten Anzahl der Verweise .....                                                                                                          | 85 |
| 3) Gründe für die festgestellten Unterschiede .....                                                                                                           | 85 |
| a) Gründe für die Verwendung in Sondervoten .....                                                                                                             | 85 |
| b) Gründe für die Zurückhaltung in Mehrheitsentscheidungen .....                                                                                              | 86 |
| c) Zusammenfassung .....                                                                                                                                      | 89 |

|                                                                                                                                                                                         |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| II Welche Veränderungen von Rolle und Bedeutung der Lehre sind im Laufe des zwanzigsten Jahrhunderts in der Rechtsprechung der beiden Internationalen Gerichtshöfe festzustellen? ..... | 90  |
| 1) Einleitung .....                                                                                                                                                                     | 90  |
| 2) Quantitative Betrachtung .....                                                                                                                                                       | 91  |
| a) Anteiliger Vergleich der Anzahl der Entscheidungen mit Verweisen .....                                                                                                               | 91  |
| b) Vergleich der absoluten Anzahl der Verweise .....                                                                                                                                    | 92  |
| c) Zusammenfassung der quantitativen Betrachtung .....                                                                                                                                  | 94  |
| d) Ausschluss nahe liegender Ursachen .....                                                                                                                                             | 95  |
| aa) Zunahme des Umfangs der Entscheidungen und Gutachten ...                                                                                                                            | 95  |
| bb) Zunehmende Veröffentlichung von Sondervoten .....                                                                                                                                   | 96  |
| cc) Personelle Besetzung des Gerichtshofs .....                                                                                                                                         | 97  |
| e) Ergebnis der quantitativen Betrachtung .....                                                                                                                                         | 104 |
| 3) Funktionale Betrachtung und Analyse der Verweise .....                                                                                                                               | 104 |
| a) Einleitung .....                                                                                                                                                                     | 104 |
| b) Auswertungsabschnitt 1 (1922-1927) .....                                                                                                                                             | 105 |
| aa) Vorbemerkung .....                                                                                                                                                                  | 105 |
| bb) Große Anzahl allgemeiner Verweise .....                                                                                                                                             | 105 |
| cc) Die Literatur als Informationsmedium der Richter .....                                                                                                                              | 109 |
| dd) Die Sammlungs- und Sichtungsfunktion der Lehre .....                                                                                                                                | 110 |
| ee) Der Nachweis der Rechtsüberzeugung („opinio juris“) .....                                                                                                                           | 112 |
| ff) Das besondere Gewicht der einhelligen Lehrmeinung .....                                                                                                                             | 114 |
| gg) Kein Rechtsquellencharakter der Lehre .....                                                                                                                                         | 117 |
| hh) Zusammenfassung der Erkenntnisse des ersten Abschnitts ...                                                                                                                          | 118 |
| c) Auswertungsabschnitt 2 (1948-1953) .....                                                                                                                                             | 120 |
| aa) Vorbemerkung .....                                                                                                                                                                  | 120 |
| bb) Argumentation unter Rückgriff auf die Doktrin .....                                                                                                                                 | 120 |
| cc) Die Darstellung wissenschaftlicher Kontroversen .....                                                                                                                               | 124 |
| dd) Die Literatur als Informationsmedium der Richter .....                                                                                                                              | 126 |
| ee) Der Einfluss der Doktrin auf die Rechtsprechung des IGH ...                                                                                                                         | 129 |
| ff) Hinweise auf einen umfassenden Rückgriff auf die Lehre ...                                                                                                                          | 130 |
| gg) Die Sammlungs- und Sichtungsfunktion der Lehre .....                                                                                                                                | 133 |
| hh) Der Stellenwert der Verweise für die Argumentation .....                                                                                                                            | 134 |
| ii) Die Bedeutung der Doktrin aus der Sicht der Richter .....                                                                                                                           | 135 |
| jj) Zusammenfassung der Erkenntnisse des zweiten Abschnitts .....                                                                                                                       | 137 |
| d) Auswertungsabschnitt 3 (1993-1998) .....                                                                                                                                             | 138 |
| aa) Vorbemerkung .....                                                                                                                                                                  | 138 |
| bb) Zunahme namentlicher Verweise und ausführlicher Zitate ....                                                                                                                         | 138 |

|     |                                                                                                                                            |     |
|-----|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| cc) | Rolle der Doktrin in Mehrheitsentscheidungen<br>des Gerichtshofs .....                                                                     | 142 |
| dd) | Argumentation unter Rückgriff auf die Doktrin .....                                                                                        | 145 |
| ee) | Verweise zur Vertiefung aufgeworfener Rechtsfragen .....                                                                                   | 147 |
| ff) | Die Darstellung wissenschaftlicher Debatten .....                                                                                          | 151 |
| gg) | Hinweise auf einen umfassenden Rückgriff auf die Lehre ....                                                                                | 156 |
| hh) | Die Sammlungs- und Sichtungsfunktion der Lehre .....                                                                                       | 158 |
| ii) | Die Rolle der Lehre bei Definition und Auslegung .....                                                                                     | 159 |
| jj) | Der Stellenwert der Verweise für die Argumentation .....                                                                                   | 160 |
| kk) | Zusammenfassung der Erkenntnisse des dritten Abschnitts                                                                                    | 163 |
| e)  | Gesamtbetrachtung und Ergebnis .....                                                                                                       | 164 |
| III | Welche Bedeutung hatten die klassischen Autoren des Völkerrechts für<br>die Rechtsprechung der Internationalen Gerichtshöfe? .....         | 165 |
| 1)  | Einleitung .....                                                                                                                           | 165 |
| 2)  | Quantitative Betrachtung .....                                                                                                             | 166 |
| a)  | Einleitung und Vorbemerkungen .....                                                                                                        | 166 |
| b)  | Anteiliger Vergleich der Anzahl der Entscheidungen<br>mit Verweisen .....                                                                  | 167 |
| c)  | Der Anteil der Verweise auf Klassiker an der Anzahl<br>der Verweise .....                                                                  | 169 |
| d)  | Der Anteil der Klassiker an der Gesamtzahl der genannten<br>Autoren .....                                                                  | 170 |
| e)  | Die Anzahl der Verweise pro Autor .....                                                                                                    | 171 |
| f)  | Die Bedeutung einzelner Richter für den quantitativen<br>Vergleich .....                                                                   | 174 |
| g)  | Zusammenfassung .....                                                                                                                      | 174 |
| 3)  | Funktionale Betrachtung und Analyse der Zitate der Klassiker .....                                                                         | 175 |
| a)  | Themen .....                                                                                                                               | 175 |
| b)  | Rolle und Bedeutung der Zitate .....                                                                                                       | 177 |
| c)  | Zusammenfassung .....                                                                                                                      | 181 |
| 4)  | Ergebnis .....                                                                                                                             | 181 |
| IV  | Welche Bedeutung hatten die internationalen Juristenvereinigungen für<br>die Rechtsprechung der beiden Internationalen Gerichtshöfe? ..... | 182 |
| 1)  | Einleitung .....                                                                                                                           | 182 |
| 2)  | Die internationalen Juristenvereinigungen .....                                                                                            | 183 |
| a)  | Vorbemerkung .....                                                                                                                         | 183 |
| b)  | Die International Law Commission (ILC) .....                                                                                               | 184 |
| c)  | International Law Association (ILA) .....                                                                                                  | 185 |
| d)  | Das Institut de Droit International (IDI) .....                                                                                            | 186 |

|                                                                            |         |
|----------------------------------------------------------------------------|---------|
| 3) Quantitative Betrachtung .....                                          | 187     |
| a) Einleitung und Vorbemerkungen .....                                     | 187     |
| b) Anteil der Entscheidungen mit Verweisen auf<br>Kollektivansichten ..... | 188     |
| c) Der Anteil der Verweise auf Kollektivansichten .....                    | 189     |
| d) Die Anzahl der Verweise in den definierten Zeitabschnitten .....        | 189     |
| e) Zwischenergebnis des quantitativen Vergleichs .....                     | 190     |
| f) Vergleich mit einzelnen Autoren .....                                   | 190     |
| g) Zusammenfassung der quantitativen Betrachtung .....                     | 193     |
| 4) Funktionale Betrachtung und Analyse der Verweise .....                  | 194     |
| a) Themen .....                                                            | 194     |
| b) Rolle und Bedeutung der Bezugnahmen .....                               | 197     |
| c) Zusammenfassung .....                                                   | 202     |
| 5) Grund für die Bedeutung .....                                           | 203     |
| 6) Ergebnis .....                                                          | 205     |
| <br>3. Teil: Schlussbetrachtung und Ausblick .....                         | <br>207 |
| <br>Literaturverzeichnis .....                                             | <br>213 |
| <br>Anhang: Nachweis der Fundstellen .....                                 | <br>243 |
| 1) Entscheidungen Auswertungsabschnitt 1 (1922-1927) .....                 | 244     |
| 2) Rechtsgutachten Auswertungsabschnitt 1 (1922-1927) .....                | 257     |
| 3) Entscheidungen Auswertungsabschnitt 2 (1948-1953) .....                 | 271     |
| 4) Rechtsgutachten Auswertungsabschnitt 2 (1948-1953) .....                | 288     |
| 5) Entscheidungen Auswertungsabschnitt 3 (1993-1998) .....                 | 295     |
| 6) Rechtsgutachten Auswertungsabschnitt 3 (1993-1998) .....                | 330     |