

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	21
B. Die geschichtliche Entwicklung des malawischen Gerichtssystems	24
I. Die Lage vor der Protektoraterrichtung im Jahre 1891	24
II. Die ersten Gerichte	27
III. Der erste Entwicklungsabschnitt (1902 bis 1933)	28
1. Der High Court	28
2. Die Subordinate Courts	28
3. Die Stammesgerichte	30
IV. Der zweite Entwicklungsabschnitt (1933 bis 1962)	31
1. Indirect-Rule in Nyasaland	31
2. Die Native Courts	33
3. Die Subordinate Courts	34
4. Rückblick	35
V. Der dritte Entwicklungsabschnitt (ab 1962)	36
1. Die Justiz- und Verwaltungsreform von 1962/1963	36
2. Die Local Courts	36
3. Änderungen im Bereich der British Courts	37
VI. Der heutige Stand der malawischen Gerichtsverfassung	37
1. Die Customary Courts	38
a) Die Local Courts	38
b) Der Berufungsweg	39
c) Die Kontrolle der Local Courts	40
2. Die British Courts	41
a) Die Subordinate Courts	41
b) Der High Court	42
c) Der Supreme Court of Appeal	43
3. Die inoffizielle Streitschlichtung	44
C. Die pluralistische Struktur des malawischen Rechtssystems	46
I. Die Bestandteile des malawischen Rechts	46
1. Das lokale Gesetzesrecht	46
2. Das englische Recht	47
a) Das rezipierte englische Recht	47
b) Andere englische Gesetze	50

3. Die Stammesrechte	51
a) Die Repugnance-Klausel	51
b) Die Inconsistency-Klausel	53
c) Die Beurteilung der Unvereinbarkeitsklauseln in den Local Courts	56
4. Das religiöse Recht	57
II. Die Zuständigkeitskonflikte in Stammesrechtssachen	57
1. Die heutige Situation	57
2. Die Situation bis zum Erlaß der republikanischen Verfassung 1966	58
a) Die Anwendung von Stammesrecht in den British Courts vor 1966	59
b) Die Frage der konkurrierenden Zuständigkeit	62
III. Die internen Rechtskonflikte	64
1. Der Personenkreis	64
a) Stammesrecht im Verhältnis von Afrikanern untereinander	64
b) Stammesrecht im Verhältnis von Afrikanern zu Nicht-Afrikanern	65
2. Stammesrecht als das „anzuwendende Recht“	67
3. Die Wahl zwischen zwei oder mehreren Stammesrechten	68
D. Rechtsentwicklung, Rechtskonflikte und Planungsvorstellungen in einzelnen Rechtsgebieten	70
I. Vorbemerkung	70
II. Rechtspluralismus, Rechtskonflikte und Planungsvorstellungen im Ehe- und Familienrecht	71
1. Das traditionale Familienrecht	71
a) Die Familienstruktur der malawischen Stämme	72
b) Die Ehe und die Rechtsverhältnisse während der Ehe	75
c) Eheliche Streitigkeiten und Scheidung	80
d) Neue Entwicklungstendenzen im Ehe- und Familienrecht	82
2. Die ehe- und familienrechtlichen Verhältnisse nach den Ehegesetzen	84
a) Die Ehe nach der Marriage Ordinance	84
b) Die Ehe nach der Christian Native Marriage Ordinance von 1912	86
c) Die Trauung nach der African Marriage (Christian Rites) Registration Ordinance von 1923	86
d) Die Ehe nach der Asiatics (Marriage, Divorce and Succession) Ordinance von 1929	88
3. Die Rechtskonflikte im Familienrecht	88
a) Die Anerkennung der Stammesrechtsehe durch das englische Recht	88
b) Der rechtliche Status von Afrikanern nach Eingehung einer Ordinance-Ehe	89
4. Entwicklungs- und Planungsvorstellungen im Familienrecht	94
a) Die Einführung der Marriage Ordinance	94
b) Die Einführung der African Marriage (Christian Rites) Registration Ordinance	96
c) Die Vorschläge des Brown-Committee	97
d) Die heutige Situation	99

III. Rechtspluralismus und Rechtsentwicklung im Erbrecht	100
1. Das geltende Erbrecht nach dem Wills and Inheritance Act von 1967	100
a) Das Testamentsrecht	100
b) Die gesetzliche Erbfolge	100
2. Die Erbfolge nach Stammesrecht	103
a) Allgemeine Prinzipien des Erbrechts	103
b) Die patrilineare Erbfolge	104
c) Die matrilineare Erbfolge	105
d) Das traditionale Erbrecht im Wandel	105
3. Die Problematik der Anwendung von Stammesrecht im Rahmen des Wills and Inheritance Act von 1967	108
4. Entwicklungs- und Planungsvorstellungen im Erbrecht	108
a) Die Entwicklung bis zur Unabhängigkeit	108
b) Die Wills and Inheritance (Kamuzu's Mbumba Protection) Ordinance von 1964	109
IV. Rechtspluralismus und Rechtsentwicklung im Bodenrecht	112
1. Die Klassifizierung von Land nach dem Land Act	113
a) Staatsland	113
b) Privatland	113
c) Stammesland	114
2. Das Bodenrecht der malawischen Stämme	114
a) Die Zuteilung und das Recht auf Zuteilung von Land	115
b) Die Rechte an Land	116
c) Die Übertragbarkeit von Rechten	117
3. Rechtskonflikte im Bodenrecht	119
4. Die Bodenrechtsreform	119
a) Die neuen Gesetze	119
b) Der entwicklungspolitische Hintergrund der Bodenrechtsreform	121
c) Voraussichtliche Auswirkungen des neuen Bodenrechts in anderen Lebens- und Rechtsbereichen	123
V. Rechtspluralismus und Rechtsentwicklung im Strafrecht	125
1. Das malawische Strafrecht	125
a) Der Penal Code	125
b) Das Verhältnis Penal Code—Common Law	126
c) Die Anwendung von traditionalem Strafrecht	128
2. Besondere Probleme bei der Anwendung des Penal Code auf Afrikaner	129
a) Die Beurteilung des Ehegatten-Status	129
b) Die Beurteilung des Begriffs <i>lawful</i>	130
c) Die Beurteilung des Begriffs <i>reasonable</i>	131
3. Rechtsentwicklung im Strafrecht	133
VI. Rechtspluralismus und Rechtsentwicklung im Verfahrensrecht	135
1. Vorbemerkung	135
2. Prinzipien des traditionellen Verfahrens und ihre Weitergeltung in den heutigen malawischen Gerichten	135
a) Grundzüge des traditionellen Prozesses	135
b) Die Geltung von traditionalem Verfahrensrecht in den Local Courts	140

c) Die Anwendung von traditionalem Recht durch die englischen Richter	143
3. Rechtsentwicklung im Verfahrensrecht	146
a) Im Zivilverfahrensrecht	146
b) Im Strafverfahrensrecht	146
E. Zusammenfassende Betrachtung der Entwicklung des malawischen Rechtssystems	152
I. Zusammenfassende Betrachtung der Rechtsentwicklung	152
1. Die Entwicklung im englischen und im malawischen Gesetzesrecht	152
2. Die Entwicklung im Stammesrecht	153
a) Rechtswandel in den traditionellen Rechten	153
b) Die Träger der Rechtsentwicklung	154
c) Die Methode der Rechtsentwicklung	156
3. Ergebnis	157
II. Zusammenfassende Betrachtung der Rechtspolitik in Malawi	158
1. Die Rechtspolitik der kolonialen Regierungen	158
2. Die Rechtspolitik der malawischen Regierung	159
a) Recht als entwicklungspolitisches Mittel	160
b) Die Rücksichtnahme auf das traditionale Recht	162
3. Nahziele der malawischen Rechtspolitik	164
a) Die Neuregelung des Geltungsbereichs der Stammesrechte und der Rechtskonflikte	164
b) Änderungen im Gerichtssystem	168
III. Ausblick in die zukünftige Rechtsentwicklung	171
F. English Summary	175
Literaturverzeichnis	192
Entscheidungsverzeichnis	199

Abkürzungsverzeichnis

A.C.	Appeal Cases
A.D.	Appeal Division (Südafrika)
All E.R.	All England Law Reports
All N.L.R.	All Nigeria Law Reports
App.Cas.	Appeal Cases
ARSP	Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie
Art.	Article
Att.-Gen.	Attorney General
C.A. (L.C.)	Civil Appeal (Local Court)
Cap.	Chapter
Ch.	Chancery Division (1891-)
Ch.D.	Chancery Division (1875-1890)
CILSA	The Comparative and International Law Review of Southern Africa