

## Inhaltsverzeichnis

### 1. Teil

#### **Zulässigkeitsprobleme der Verfassungsbeschwerde gegen Gesetze** 11

|                         |    |
|-------------------------|----|
| <b>Einführung</b> ..... | 11 |
|-------------------------|----|

#### *1. Abschnitt*

#### **Die Beschwerdebefugnis der Verfassungsbeschwerde gegen Gesetze.** **Normative Grundlage: § 90 Abs. 1 BVerfGG**

##### 1. Kapitel

###### *Maßnahme der öffentlichen Gewalt* 16

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| <b>A. Grundsätze</b> .....  | 16 |
| <b>B. Einzelfälle</b> ..... | 17 |

##### 2. Kapitel

###### *Selbst und gegenwärtig betroffen* 20

|                                                                                                                   |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>A. Begründung dieser Kriterien</b> .....                                                                       | 20 |
| <b>B. Selbst betroffen</b> .....                                                                                  | 25 |
| I. Grundsätze .....                                                                                               | 25 |
| II. Einzelfälle .....                                                                                             | 31 |
| 1. Gesetz belastet den Beschwerdeführer .....                                                                     | 31 |
| 2. Unterlassen des Gesetzgebers .....                                                                             | 32 |
| a) Abgrenzung: Verfassungsbeschwerde gegen legislatives Unterlassen bzw. drittbegünstigende Normen .....          | 33 |
| 3. Drittbegünstigende Normen, die den Beschwerdeführer nicht ausdrücklich von der Begünstigung ausschließen ..... | 40 |
| 4. Drittbegünstigende Normen, die den Beschwerdeführer ausdrücklich von der Begünstigung ausschließen .....       | 41 |
| 5. Drittbegünstigende Normen, deren Nichtigerklärung der Beschwerdeführer erstrebt .....                          | 42 |
| 6. Drittbelastende Normen, die sich auch auf den Beschwerdeführer auswirken .....                                 | 43 |
| 7. Resümé .....                                                                                                   | 44 |

|                                                                                                       |    |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| C. Gegenwärtig betroffen                                                                              | 44 |
| I. Grundsätze                                                                                         | 44 |
| II. Einzelfälle                                                                                       | 45 |
| 1. Legislatives Unterlassen                                                                           | 45 |
| 2. Drittbegünstigende Normen                                                                          | 45 |
| 3. Belastende Normen                                                                                  | 46 |
| 4. Resümé                                                                                             | 46 |
| III. Ausnahmefälle                                                                                    | 46 |
| 1. Begründung                                                                                         | 46 |
| 2. Fallgruppen                                                                                        | 47 |
| a) Das Gesetz betrifft den Beschwerdeführer noch nicht                                                | 47 |
| b) Das Gesetz betrifft den Beschwerdeführer nicht mehr                                                | 50 |
| <br>3. Kapitel                                                                                        |    |
| <i>Behauptung einer Verletzung der in § 90 Abs. 1 BVerfGG aufgeführten (Grund-)Rechte</i>             | 52 |
| A. Grundsätze                                                                                         | 52 |
| B. Theorien                                                                                           | 53 |
| I. Schlüssigkeitstheorie                                                                              | 53 |
| II. Begrenzte Schlüssigkeitstheorie                                                                   | 54 |
| III. Möglichkeitstheorie                                                                              | 55 |
| 1. Rechtslehre                                                                                        | 55 |
| 2. Judikatur                                                                                          | 56 |
| 3. Begründung für die Möglichkeitstheorie                                                             | 59 |
| IV. Theorie von Haug                                                                                  | 60 |
| V. „Behauptungs“-Theorie                                                                              | 61 |
| C. Einzelfälle                                                                                        | 62 |
| I. Legislatives Unterlassen (Verletzung von Verfassungsaufträgen)                                     | 63 |
| II. (Teilweises) legislatives Unterlassen                                                             | 66 |
| III. Legislatives Unterlassen (Verletzung von Handlungs- und Schutz- bzw. „Nachbesserungs-“pflichten) | 68 |
| IV. Drittbegünstigende Normen (Der Beschwerdeführer erstrebt die Einbeziehung in die Begünstigung)    | 72 |
| V. Belastende Normen (Der Beschwerdeführer erstrebt den Wegfall der Belastung)                        | 74 |

|                                                                                      |           |
|--------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| <b>Inhaltsverzeichnis</b>                                                            | <b>7</b>  |
| <b>2. Abschnitt</b>                                                                  |           |
| <b>Die Subsidiarität der Verfassungsbeschwerde gegen Gesetze</b>                     | <b>75</b> |
| <b>1. Kapitel</b>                                                                    |           |
| <b>Grundsätze</b>                                                                    | <b>75</b> |
| <b>A. Die Bedeutung der Subsidiarität</b> . . . . .                                  | <b>75</b> |
| <b>B. Kritik</b> . . . . .                                                           | <b>76</b> |
| <b>C. Die rechtliche Zuordnung der Subsidiarität</b> . . . . .                       | <b>77</b> |
| <b>D. Ausblick</b> . . . . .                                                         | <b>79</b> |
| <b>2. Kapitel</b>                                                                    |           |
| <b>Begründung für das Subsidiaritätsprinzip</b>                                      | <b>79</b> |
| <b>A. Die Sach- und Rechtsnähe des fachgerichtlichen Verfahrens</b> . . . . .        | <b>79</b> |
| <b>B. Die umfassende Vorprüfung durch die Fachgerichte</b> . . . . .                 | <b>80</b> |
| <b>C. Die Sicherung der Funktionsfähigkeit und Effektivität des BVerfG</b> . . . . . | <b>81</b> |
| <b>D. Die Begrenzung der Judikative</b> . . . . .                                    | <b>82</b> |
| <b>E. Die Artgleichheit der Feststellungsklage</b> . . . . .                         | <b>83</b> |
| <b>3. Kapitel</b>                                                                    |           |
| <b>Die einzelnen Lösungsansätze</b>                                                  | <b>83</b> |
| <b>A. Normative Grundlage: § 90 Abs. 2 Satz 1 BVerfGG</b> . . . . .                  | <b>83</b> |
| <b>I. Grundsätze</b> . . . . .                                                       | <b>83</b> |
| <b>II. Rechtsweg gegen Rechtsnormen</b> . . . . .                                    | <b>85</b> |
| 1. Grundsatz . . . . .                                                               | <b>85</b> |
| 2. § 47 VwGO . . . . .                                                               | <b>85</b> |
| 3. Feststellungsklage . . . . .                                                      | <b>89</b> |
| 4. Sekundäransprüche . . . . .                                                       | <b>89</b> |
| <b>III. Ergebnis</b> . . . . .                                                       | <b>90</b> |
| <b>IV. Ausnahmen</b> . . . . .                                                       | <b>90</b> |
| 1. § 90 Abs. 2 Satz 2 BVerfGG . . . . .                                              | <b>90</b> |
| 2. Nicht normierte Ausnahmen . . . . .                                               | <b>92</b> |
| <b>V. Problem</b> . . . . .                                                          | <b>96</b> |

|                                                                                                                                   |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>B. Unmittelbar betroffen</b> . . . . .                                                                                         | 97  |
| I. Die frühe Rechtsprechung des BVerfG . . . . .                                                                                  | 97  |
| II. Die Neudefinition der unmittelbaren Betroffenheit durch die Rechtslehre . . . . .                                             | 100 |
| III. Die Annäherung des BVerfG . . . . .                                                                                          | 106 |
| IV. Die Entwicklung des eigenständigen Merkmals der Subsidiarität durch die Rechtsprechung . . . . .                              | 108 |
| V. Die Abkehr von dieser Rechtsprechung . . . . .                                                                                 | 109 |
| VI. Die Rückkehr zu dieser Rechtsprechung . . . . .                                                                               | 111 |
| VII. Resümé der Rechtsprechung . . . . .                                                                                          | 111 |
| <b>C. Das Subsidiaritätsprinzip</b> . . . . .                                                                                     | 112 |
| I. Vollziehungsakt ergangen . . . . .                                                                                             | 112 |
| II. Vollziehungsakt noch nicht ergangen . . . . .                                                                                 | 115 |
| III. Vollziehungsakt „provozierbar“ . . . . .                                                                                     | 116 |
| IV. Feststellungsklage . . . . .                                                                                                  | 122 |
| V. Verfahrensspezifische Rechtsschutzmöglichkeiten . . . . .                                                                      | 124 |
| <b>VI. Anforderungen an die Rechtswegerschöpfung – Subsidiarität trotz Rechtswegerschöpfung</b> . . . . .                         | 125 |
| 1. Grundrechtsrüge vor den Fachgerichten . . . . .                                                                                | 125 |
| 2. Gegenvorstellungen . . . . .                                                                                                   | 127 |
| 3. Resümé . . . . .                                                                                                               | 128 |
| <b>VII. Hauptsacheverfahren (nach vorläufigem Rechtsschutzverfahren)</b> . . . . .                                                | 128 |
| <b>VIII. Vom BVerfG „geschaffene“ Rechtsmittel</b> . . . . .                                                                      | 129 |
| <b>IX. Ausnahmen</b> . . . . .                                                                                                    | 130 |
| 1. Grundsätze . . . . .                                                                                                           | 130 |
| 2. § 90 Abs. 2 Satz 2 BVerfGG analog . . . . .                                                                                    | 131 |
| 3. Nicht normierte Ausnahmen . . . . .                                                                                            | 132 |
| <b>X. Resümé</b> . . . . .                                                                                                        | 137 |
| <b>D. Das Rechtsschutzbedürfnis als Subsidiaritätsmerkmal</b> . . . . .                                                           | 138 |
| <b>E. Kritik an der Verknüpfung von unmittelbarer Betroffenheit und Subsidiarität/ Rechtsschutzbedürfnis</b> . . . . .            | 139 |
| I. Kritik am Merkmal der unmittelbaren Betroffenheit (Formel des BVerfG: selbst, gegenwärtig und unmittelbar betroffen) . . . . . | 139 |
| II. „Unmittelbare Betroffenheit ist (nur) Unterfall von gegenwärtiger Betroffenheit“ . . . . .                                    | 142 |
| III. Kritik an der Vielfalt von Prüfungskriterien (Unmittelbare Betroffenheit/ Subsidiarität/Rechtsschutzbedürfnis) . . . . .     | 143 |

|                                                                                                                                                                  |     |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Inhaltsverzeichnis                                                                                                                                               | 9   |
| IV. Entbehrlichkeit des Merkmals der unmittelbaren Betroffenheit . . . . .                                                                                       | 143 |
| V. Stellungnahme (und eigene Kritik) . . . . .                                                                                                                   | 144 |
| <br>F. „Moderner“ Lösungsansatz über § 90 Abs. 2 BVerfGG direkt . . . . .                                                                                        | 148 |
| I. § 90 Abs. 1 BVerfGG . . . . .                                                                                                                                 | 148 |
| II. § 90 Abs. 2 BVerfGG . . . . .                                                                                                                                | 149 |
| 1. Subsidiaritätsregel des § 90 Abs. 2 Satz 1 BVerfGG . . . . .                                                                                                  | 149 |
| 2. Neues Verständnis des § 90 Abs. 2 Satz 1 BVerfGG . . . . .                                                                                                    | 150 |
| 3. Ausnahmeregelungen . . . . .                                                                                                                                  | 151 |
| III. Kritik an diesem Lösungsansatz . . . . .                                                                                                                    | 151 |
| <br>G. Eigener Lösungsvorschlag . . . . .                                                                                                                        | 155 |
| I. Die Beschwerdebefugnis . . . . .                                                                                                                              | 155 |
| II. Die Subsidiarität . . . . .                                                                                                                                  | 156 |
| 1. § 90 Abs. 2 BVerfGG . . . . .                                                                                                                                 | 156 |
| 2. Das Subsidiaritätsprinzip (über § 90 Abs. 2 BVerfGG hinaus) . . . . .                                                                                         | 156 |
| a) Grundsatz . . . . .                                                                                                                                           | 157 |
| b) Prüfungsvoraussetzungen . . . . .                                                                                                                             | 157 |
| c) Fazit . . . . .                                                                                                                                               | 158 |
| <br><i>3. Abschnitt</i>                                                                                                                                          |     |
| <b>Das Rechtsschutzbedürfnis der Verfassungsbeschwerde<br/>gegen Gesetze – kein Zulässigkeitskriterium nach Erfüllung<br/>aller Zulässigkeitsvoraussetzungen</b> | 159 |
| <br>A. Herkömmliche Auffassung . . . . .                                                                                                                         | 159 |
| B. Entbehrlichkeit des eigenständigen Merkmals des Rechtsschutzbedürfnisses . .                                                                                  | 159 |
| I. Rechtsschutzbedürfnis für Bagatellsachen . . . . .                                                                                                            | 160 |
| II. Überprüfungsumfang des BVerfG . . . . .                                                                                                                      | 160 |
| III. Eignung der Verfassungsbeschwerde . . . . .                                                                                                                 | 160 |
| 1. Belastende Normen . . . . .                                                                                                                                   | 161 |
| 2. Drittbegünstigende Normen, die den Beschwerdeführer ausdrücklich von der Begünstigung ausschließen . . . . .                                                  | 161 |
| 3. Drittbegünstigende Normen, die den Beschwerdeführer nicht ausdrücklich von der Begünstigung ausschließen . . . . .                                            | 164 |
| 4. Legislatives Unterlassen . . . . .                                                                                                                            | 164 |

|                                                                   |     |
|-------------------------------------------------------------------|-----|
| C. Resümé . . . . .                                               | 165 |
| <br>                                                              |     |
| 4. Abschnitt                                                      |     |
| <b>Die Fristen der Verfassungsbeschwerde gegen Gesetze</b>        | 166 |
| <br>                                                              |     |
| 2. Teil                                                           |     |
| <b>Zulassungsprobleme der Verfassungsbeschwerde gegen Gesetze</b> | 172 |
| <br>                                                              |     |
| 1. Abschnitt                                                      |     |
| <b>Vorprüfung</b>                                                 | 172 |
| 1. Kapitel                                                        |     |
| <i>Erste Hürde: Präsidialräte</i>                                 | 172 |
| 2. Kapitel                                                        |     |
| <i>Zweite Hürde: Kammern</i>                                      | 174 |
| 3. Kapitel                                                        |     |
| <i>Dritte Hürde: Senat</i>                                        | 174 |
| 4. Kapitel                                                        |     |
| <i>Resümé</i>                                                     | 177 |
| 2. Abschnitt                                                      |     |
| <b>Kosten</b>                                                     | 179 |
| 3. Abschnitt                                                      |     |
| <b>Stellungnahme zu den Zulassungsvoraussetzungen</b>             | 180 |
| <br>                                                              |     |
| 3. Teil                                                           |     |
| <b>Fazit</b>                                                      | 181 |
| Zusammenfassung . . . . .                                         | 182 |
| <br>                                                              |     |
| <b>Literaturverzeichnis</b>                                       | 188 |