

Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis	13
Abkürzungsverzeichnis	31

Teil 1: Idee, Entwicklung und Interpretation der Grundrechte

§ 1 Der Bedeutungskern der Grundrechte und seine Verwirklichung	35
§ 2 Geschichte der Grundrechte und ihrer Interpretation	39
§ 3 Grundrechtsinterpretation	84

Teil 2: Die dreistufige Grundrechtsprüfung in Standardfällen

§ 4 Systematik und Gegenstände der Grundrechtsprüfung	91
§ 5 Der Grundrechtseingriff	100
§ 6 Prämissen der Rechtfertigung von Grundrechtseingriffen	111
§ 7 Die formelle Verfassungsmäßigkeit von Grundrechtseingriffen	116
§ 8 Die Verhältnismäßigkeit von Grundrechtseingriffen	124

Teil 3: Die Verfassungsbeschwerde

§ 9 Überblick über die Systematik des Grundrechtsschutzes	141
§ 10 Die Erfolgsaussichten einer Verfassungsbeschwerde	145

Teil 4: Problemfälle der allgemeinen Grundrechtslehren

§ 11 Grundrechtsschutz von Ausländern	160
§ 12 Grundrechtsschutz Minderjähriger	163
§ 13 Juristische Personen	165
§ 14 Leistungsrechte und Schutzpflichten gegen staatliches Unterlassen	177
§ 15 Die Drittewirkung der Grundrechte	188
§ 16 Sonderstatusverhältnisse	209
§ 17 Verfassungskonforme Auslegung und Anwendung von Gesetzen	214
§ 18 Grundrechtsverzicht	224
§ 19 Grundrechtsmissbrauch und Grundrechtsverwirkung	227
§ 20 Grundrechtskonkurrenzen und -kumulationen	230

Inhaltsübersicht

Teil 5: Besondere Grundrechtslehren

§ 21 Systematik der besonderen Grundrechtslehren	237
§ 22 Garantie der Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1 GG)	241
§ 23 Allgemeine Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG)	253
§ 24 Das allgemeine Persönlichkeitsrecht (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG)	259
§ 25 Das Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG)	268
§ 26 Die Freiheit der Person (Art. 2 Abs. 2 S. 2 GG)	277
§ 27 Glaubens- und Gewissensfreiheit (Art. 4 GG)	282
§ 28 Die Meinungs-, Informations- und Pressefreiheit (Art. 5 Abs. 1 GG)	293
§ 29 Die Freiheiten der Kunst, der Wissenschaft und der Lehre (Art. 5 Abs. 3 GG)	309
§ 30 Ehe und Familie (Art. 6 GG)	317
§ 31 Schulwesen (Art. 7 GG)	327
§ 32 Die Versammlungsfreiheit (Art. 8 GG)	331
§ 33 Die Vereinigungsfreiheit (Art. 9 Abs. 1 GG)	343
§ 34 Die Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG)	353
§ 35 Recht auf Vertraulichkeit der Telekommunikation (Art. 10 GG)	357
§ 36 Recht auf Freizügigkeit (Art. 11 GG)	361
§ 37 Die Berufsfreiheit (Art. 12 GG)	364
§ 38 Die Unverletzlichkeit der Wohnung (Art. 13 GG)	378
§ 39 Die Eigentumsfreiheit (Art. 14 GG)	384
§ 40 Das Ausbürgerungs- und Auslieferungsverbot (Art. 16 GG)	402
§ 41 Das Asylrecht (Art. 16 a GG)	405
§ 42 Petitionsrecht (Art. 17 GG)	407
§ 43 Justizgrundrechte	410

Teil 6: Gleichheitsrechte

§ 44 Einführung in die Gleichheitsrechte	428
§ 45 Der allgemeine Gleichheitssatz	434
§ 46 Besondere Gleichheitssätze	448

Teil 7: Grundrechte im Mehrebenensystem

§ 47 Einführung in das Mehrebenensystem	459
§ 48 Die EMRK und ihre Durchsetzbarkeit	461
§ 49 Die GRCh und ihre Durchsetzbarkeit	471

Inhaltsübersicht

Sieben Hauptsätze zur Beschränkbarkeit der Grundrechte	491
Schemata	493
Definitionen	508
Stichwortverzeichnis	517

Inhalt

Vorwort zur 9. Auflage	5
Vorwort zur 1. Auflage	6
Abkürzungsverzeichnis	31

Teil 1: Idee, Entwicklung und Interpretation der Grundrechte

§ 1 Der Bedeutungskern der Grundrechte und seine Verwirklichung	35
I. Das Ideal gleicher Freiheit	35
II. Die Ausgangsvermutung zugunsten aktiver Grundrechtsausübung als Rechtfertigungslast	35
III. Grundrechte als vorrangige und verfassungsgerichtlich durchsetzbare Rechtsansprüche auf gleiche Freiheit	36
§ 2 Geschichte der Grundrechte und ihrer Interpretation	39
I. Beständiges Verfassungsrecht als Rechtsentwicklung begreifen	39
II. Aspekte der Grundrechtsentwicklung	40
III. Die Grundrechtsentwicklung in Stationen	41
1. Begrenzung weltlicher Herrschaft durch gottgegebenes Naturrecht	41
2. Freiheit und Gleichheit als Prämissen eines rationalistischen Naturrechts	43
3. Grundrechte als positive Verfassungsgarantien	44
4. Die rechtsstaatliche Idee der Begrenzung staatlicher Gewalt	46
5. Anerkennung und Ausgestaltung rechtlicher Freiheiten im 19. Jahrhundert	47
6. Die Verfassungstheorie und Grundrechtsinterpretation der Weimarer Zeit	49
a) Hans Kelsen: Die Relativierung der Bedeutung geschriebener Grundrechte durch den Rechtspositivismus	50
b) Carl Schmitt: Grundrechte als vorstaatliche Abwehrrechte gegen den Staat	52
c) Rudolf Smend: Grundrechte als Werte und Integrationsziele	54
7. Die Stärkung der Grundrechte durch den Grundrechtskatalog des Grundgesetzes und die Regelung einer Verfassungsbeschwerde	56
a) Grundrechtsimpulse im Text des Grundgesetzes von 1949	56
b) Die Schaffung des BVerfG und der Verfassungsbeschwerde	58
8. Der Beitrag des BVerfG zur Entwicklung der Grundrechte	60
a) Die Tendenz der Rechtsprechung des BVerfG zur Maximalinterpretation der Grundrechte	61
b) Personelle und biographische Komponenten eines Kampfes um Deutungshoheit	64
c) Kontexte von Entscheidungen und Dekontextualisierung der Maßstäbe	66
d) Wissenschaftliche Reflexion der Rechtsprechung	71
9. Die EMRK und die Entwicklung der Rechtsprechung des EGMR	72

Inhalt

10. Die Grundrechte des Europäischen Unionsrechts	75
§ 3 Grundrechtsinterpretation	84
I. Normstrukturelle Betrachtung	84
1. Unterscheidung zwischen Regeln und Prinzipien	84
2. Grundrechte als Regeln	85
3. Grundrechte als Prinzipien	85
4. Verfassungsgerichtliche Grundsatzentscheidungen als Präjudizien und Fallvergleich	86
II. Das Verfassungsdilemma zwischen Beständigkeit und Wandel	87
1. Beständigkeitsanspruch der Grundrechtsgeltung	87
2. Grundrechtswandel	88
 Teil 2: Die dreistufige Grundrechtsprüfung in Standardfällen	
§ 4 Systematik und Gegenstände der Grundrechtsprüfung	91
I. Die Systematik der Grundrechtsprüfung als Rationalisierung und Beschränkung von Abwägungsfragen	91
II. Vorfrage: Gegenstände der Grundrechtsprüfung	92
1. Erste Konstellation: Gesetzliche Regelungen als Gegenstand der Grundrechtsprüfung	93
2. Zweite Konstellation: Einzelakte als Gegenstand der Grundrechtsprüfung	94
3. Weitere Konstellationen: Insbesondere Verordnungen als Gegenstand der Grundrechtsprüfung	96
III. Der dreistufige Aufbau	97
1. Beeinträchtigung eines Schutzbereichs und Grundrechtsberechtigung	97
2. Grundrechtsverpflichtung und Zurechnung der Grundrechtsbeeinträchtigung	98
3. Formelle und materielle Rechtfertigung	98
§ 5 Der Grundrechtseingriff	100
I. Die Funktion des Eingriffsbegriiffs	100
II. Der klassische Eingriffsbegriiff	100
III. Der erweiterte Eingriffsbegriiff	102
1. Ausgangsüberlegung und Leitlinien für eine dogmatische Erfasung	102
2. Fallgruppen und Einzelfragen	104
a) Unmittelbare faktische Eingriffe	104
b) Zurechnung eines staatlich genehmigten, grundrechtsbeschränkenden Handelns Dritter	105
c) Zurechnung einer staatlichen Indienstnahme Privater	105
d) Der umstrittene Problemfall: Staatliche Empfehlungen und Warnungen	106
e) Irrelevanz eines Ausweichverhaltens der Grundrechtsbetroffenen für die Zurechnung	109
f) Intertemporale eingriffsähnliche Vorwirkungen	109

Inhalt

§ 6 Prämisse der Rechtfertigung von Grundrechtseingriffen	111
I. Rechtfertigungsbedürftigkeit von Grundrechtseingriffen	111
II. Rechtfertigungsfähigkeit von Grundrechtseingriffen	111
III. Schrankenbestimmungen als ausdrückliche Regelungen der Beschränkbarkeit der Grundrechte	112
IV. Vorbehaltlos gewährleistete Grundrechte ohne explizite Schrankenbestimmungen	113
V. Der Sonderfall absoluten Schutzes	114
VI. Aufbau der Prüfung der Rechtfertigung von Grundrechtseingriffen in drei Schritten	114
§ 7 Die formelle Verfassungsmäßigkeit von Grundrechtseingriffen	116
I. Formelle Verfassungsmäßigkeit als rechtsstaatliches Gebot	116
II. Die Form des Grundrechtseingriffs als Ausgangspunkt für seine formelle Verfassungsmäßigkeit	116
III. Die formelle Verfassungsmäßigkeit grundrechtsbeschränkender Gesetze	117
1. Formelle Anforderungen an grundrechtsbeschränkende Gesetze als subjektive Ansprüche auf die Beachtung des objektiven Staatsorganisationsrechts	117
2. Das Zitiergebot nach Art. 19 Abs. 1 S. 2 GG	117
3. Das Verbot des Einzelfallgesetzes nach Art. 19 Abs. 1 S. 1 GG und Verwaltungsvollzugsvorbehalte	118
IV. Die formelle Verfassungsmäßigkeit grundrechtseingreifender Hoheitsakte, die selbst keine Gesetze sind	119
1. Die Problemkonstellation	119
2. Vorbehalt des Gesetzes als allgemeiner und ungeschriebener Grundsatz	119
3. Die Frage der Existenz eines einschlägigen schrankenziehenden Gesetzes	121
4. Die Frage der Verfassungskonformität des einschlägigen schrankenziehenden Gesetzes	122
5. Weitere spezielle Anforderungen der formellen Verfassungsmäßigkeit	123
§ 8 Die Verhältnismäßigkeit von Grundrechtseingriffen	124
I. Das Prüfungsprogramm des Übermaßverbotes	124
1. Die Bezugsgrößen der Verhältnismäßigkeit von Eingriffen	124
a) Normen und Einzelakte als Mittel	124
b) Herausarbeitung legitimer Zwecke	124
2. Die Dreistufigkeit des Übermaßverbotes	126
a) Geeignetheit	126
b) Erforderlichkeit	127
c) Verhältnismäßigkeit i. e. S.	128
3. Reflexion: Bedeutung des Grundsatzes der Verhältnismäßigkeit und Kritik	131

II. Der Sonderfall der materiellen Rechtfertigung von Eingriffen in vorbehaltlose Grundrechte	133
1. Prüfungsstruktur der Rechtfertigung von Eingriffen in vorbehaltlose Grundrechte	133
2. Rechtsgüter mit Verfassungsrang	133
a) Methodik der Bestimmung von Verfassungsgütern	133
b) Grundrechte Dritter	134
c) Gemeinschaftsgüter als Verfassungsgüter	135
3. Herstellung praktischer Konkordanz der kollidierenden Grundrechte bzw. Verfassungsgüter als modifizierte Prüfung der Verhältnismäßigkeit	138

Teil 3: Die Verfassungsbeschwerde

§ 9 Überblick über die Systematik des Grundrechtsschutzes	141
I. Die Bedeutung des Grundrechtsschutzes für das Verständnis der Grundrechte	141
II. Grundrechtsschutz auf dem Rechtsweg	141
1. Der Rechtsweg und die Rechtsschutzgarantie	141
2. Die Erschöpfung des Rechtswegs mit seinem Instanzenzug	141
3. Die Grenzen des Grundrechtsschutzes auf dem Rechtsweg und dessen Ergänzung durch Verfahren vor dem Bundesverfassungsgericht	142
4. Die wichtigsten Konstellationen grundrechtlicher Fälle und ihre prozessualen Konsequenzen	143
§ 10 Die Erfolgsaussichten einer Verfassungsbeschwerde	145
I. Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde	145
1. Zuständigkeit des BVerfG	145
2. Beschwerde- und Prozessfähigkeit	145
3. Beschwerdegegenstand	145
4. Beschwerdebefugnis	147
5. Rechtswegerschöpfung und Subsidiarität	148
6. Form und Frist	151
II. Begründetheit und Konsequenzen der Verfassungsbeschwerde	151
1. Berücksichtigung des Beschwerdegegenstandes bei der Formulierung des Obersatzes	151
2. Fragen des Aufbaus der Begründtheitsprüfung bei der Urteilsverfassungsbeschwerde	152
a) Der Schachtelaufbau mit der inzidenten Überprüfung der gesetzlichen Grundlage	152
b) Die Überprüfung der gesetzlichen Grundlage als Vorfrage	153
c) Empfehlungen für die Verwendung der Aufbauvarianten	153
3. Die Maßstäbe der Begründetheit einer Verfassungsbeschwerde	154
a) Beschränkung auf die Grundrechte und auf die Funktion der Verfassungsgerichtsbarkeit	154
b) Ergänzung der Grundrechte des Beschwerdeführers durch objektives Verfassungsrecht	156

Inhalt

4. Die Rechtsfolgen der Verfassungswidrigkeit eines Gesetzes	157
III. Zwei Tipps für das Gutachten über die Erfolgsaussichten einer Verfassungsbeschwerde	158
1. Von der Sinnhaftigkeit von Gutachten und Hilfsgutachten	158
2. Zwei Typen und Perspektiven des Gutachtens	158
a) Die Beratungsperspektive auf eine noch nicht eingelegte Verfassungsbeschwerde („Anwaltsklausur“)	159
b) Die Gerichtsperspektive auf eine bereits eingelegte Verfassungsbeschwerde („Richterklausur“)	159

Teil 4: Problemfälle der allgemeinen Grundrechtslehren

§ 11 Grundrechtsschutz von Ausländern	160
I. Unterscheidungen des Grundgesetzes nach der Staatsangehörigkeit	160
II. Unionsrechtlich gebotene partielle Gleichbehandlung von Deutschen und EU-Bürgern bzw. Grundfreiheitsträgern	161
§ 12 Grundrechtsschutz Minderjähriger	163
§ 13 Juristische Personen	165
I. Einführung: Warum juristische Personen eine besondere Herausforderung für die Grundrechtsdogmatik sind	165
II. Grundrechtsfähigkeit juristischer Personen nach Art. 19 Abs. 3 GG	166
1. Rechtsfähigkeit und Teilrechtsfähigkeit	166
2. Inländische und ausländische juristische Personen	166
3. Ihrem Wesen nach auf juristische Personen anwendbare Grundrechte	167
a) Personale und situationsspezifische Begründungsansätze	167
b) Anwendbarkeit auf juristische Personen des öffentlichen Rechts in Ausnahmefällen	168
c) Der Problemfall der gemischtwirtschaftlichen Unternehmen	170
d) Exkurs: Die Grundrechtsbindung gemischtwirtschaftlicher Unternehmen	171
e) Ausschluss höchstpersönlicher Grundrechte	172
III. Institutioneller und justizieller Schutz von Vereinigungen und sonstigen Kollektiven	173
1. Institutioneller und inhaltlicher Schutz von Vereinigungen	173
2. Justizieller und rechtsstaatlicher Schutz von Kollektiven	173
IV. Einordnung der Einzelfragen in die Zulässigkeit und Begründetheit einer Verfassungsbeschwerde	174
§ 14 Leistungsrechte und Schutzpflichten gegen staatliches Unterlassen	177
I. Grundrechtsdimensionen als Zurechnungsfrage	177
II. Grundrechtsdimensionen als Frage der Grundrechtswirkungen	177
III. Leistungsrechte	179
1. Originäre Leistungsrechte aus Freiheitsrechten	179
2. Abgeleitete Teilhaberechte auf Gleichbehandlung	180

IV. Schutzpflichten	180
1. Begriff und Bedeutung der Schutzpflichten im System staatlicher Grundrechtsverantwortung	180
2. Zurechnung staatlichen Unterlassens: Verfassungsrechtliche Garantenstellungen	181
a) Spezielle verfassungsrechtliche Schutz-, Förderungs- und Ausgestaltungsaufträge	181
b) Verfassungsrechtliche Gewährleistung von Sicherheit	181
c) Verfassungsrechtliche Gewährleistung von Autonomie	182
d) Schutzpflichten aus Ingerenz und bei kumulativen Beeinträchtigungen	183
e) Staatliche Garantenstellung in Sonderstatusverhältnissen	184
f) Toleranz als Grenze der Schutzpflichten	184
V. Das Untermaßverbot als Ausprägung der Verhältnismäßigkeit bei Schutzpflichten	185
1. Die Bezugsgrößen der Verhältnismäßigkeit bei Schutzpflichten	185
a) Die Nichterfüllung der Schutzpflicht als Mittel	186
b) Schutzzwecke und kollidierende Interessen	186
2. Geeignetheit	186
3. Effektivität statt Erforderlichkeit	186
4. Verhältnismäßigkeit i. e. S.	187
5. Rechtsfolgen	187
§ 15 Die Drittirkung der Grundrechte	188
I. Vorbemerkung: Einordnung des Phänomens als Spezialfall der Grundrechtskollision	188
II. Einführung: Warum die Drittirkung der Grundrechte so umstritten ist	189
III. Dogmatische Rekonstruktion eines beschreibenden Begriffs	190
1. „Mittelbare Drittirkung“ als Beschreibung eines Reflex-Phänomens	190
2. Duldungspflicht gegenüber zivilgerichtlichen Entscheidungen	191
3. Rekonstruktion zivilgerichtlicher Entscheidungen über die Eingriffs- und Schutzpflichtendogmatik	191
4. Judikative Eingriffe als Funktionsäquivalente exekutiver und legislativer staatlicher Interventionen	192
IV. Fallgruppen mittelbarer Drittirkung der Grundrechte im Privatrecht	194
1. Klarstellung: Kein „judikativer Eingriff“ durch eine Verurteilung zur Erfüllung vertraglicher Ansprüche	194
2. Schutzpflichten des Staates in Fällen einer schweren Störung der Vertragsparität	194
3. Die Anwendung von Generalklauseln zur Inhaltskorrektur zivilrechtlicher Verträge als judikativer Eingriff	196
4. Die Anwendung privatrechtlicher Generalklauseln in gesetzlichen Schuldverhältnissen als „judikativer Eingriff“	197
5. Die Nichtanwendung unbestimmter gesetzlicher Anspruchsgrundlagen als staatliches Unterlassen einer Intervention (gegebenenfalls Verletzung einer Schutzpflicht)	199

6. Wechselwirkungen zwischen Rechtsfortbildung und mittelbarer Drittirkung der Grundrechte	199
7. Tendenzen der Rechtsprechung zur Entwicklung weiterer Fallgruppen und die umstrittene Grenze zur direkten Drittirkung	201
V. Erfogsaussichten einer Verfassungsbeschwerde in Fällen mittelbarer Drittirkung	203
1. Zulässigkeitsstationen	204
2. Der Prüfungsmaßstab der Verfassungsbeschwerde gegen zivilgerichtliche Entscheidungen	204
3. Obersatz und Aufbau der Begründetheit einer Verfassungsbeschwerde gegen zivilgerichtliche Entscheidungen	204
§ 16 Sonderstatusverhältnisse	209
I. Grundrechtsberechtigung auch in Sonderstatusverhältnissen	209
II. Sonderstatusverhältnisse als besondere Problemkonstellation	209
III. Positive und negative Grundrechtsausübung in Sonderstatusverhältnissen	210
IV. Staatliche Garantenstellung in Sonderstatusverhältnissen	210
V. Verhältnismäßigkeit in Sonderstatusverhältnissen	212
§ 17 Verfassungskonforme Auslegung und Anwendung von Gesetzen	214
I. Die Grenze zwischen verfassungskonformer Auslegung und Nichtigkeit einer Norm	214
II. Abschichtung zwischen Auslegung und Anwendung von Normen	218
1. Verfassungsmäßigkeit von Normen und ihrer Auslegung	218
2. Verhältnismäßigkeit von Einzelakten	220
a) Verhältnismäßigkeit der Ermessensausübung und der Konkretisierung unbestimmter Rechtsbegriffe	220
b) Verhältnismäßigkeit gebundener Hoheitsakte	221
III. Prozessuale Konsequenzen: Reichweite des Normverwerfungsmonopols des BVerfG	222
§ 18 Grundrechtsverzicht	224
I. Verzicht bzw. Disposition als Ausdruck der Autonomie	224
II. Objektive Voraussetzung der Disponibilität	224
III. Subjektiv-individuelle Voraussetzung der Freiwilligkeit	225
IV. Rechtsfolgen eines Grundrechtsverzichts	226
§ 19 Grundrechtsmissbrauch und Grundrechtsverwirkung	227
I. Funktion des Art. 18 GG als Instrument wehrhafter Demokratie	227
II. Art. 18 GG als abschließende Regelung des Grundrechtsmissbrauchs	227
III. Voraussetzungen der Verwirkung	228
IV. Konstitutives Verfahren vor dem BVerfG	228
V. Rechtsfolgen	228
§ 20 Grundrechtskonkurrenzen und -kumulationen	230
I. Problemkonstellationen im Überblick	230
II. Vorfrage: Reduktion der Konkurrenzen durch die Eingriffsdogmatik	230
III. Spezialität und Subsidiarität	230
IV. Idealkonkurrenz	232

Inhalt

V. Sogenannte „Schutzbereichsverstärkungen“	234
VI. Kumulative bzw. additive Grundrechtseingriffe	235

Teil 5: Besondere Grundrechtslehren

§ 21 Systematik der besonderen Grundrechtslehren	237
I. Abgrenzung sachlicher Schutzbereiche als Weichenstellung	237
II. Schutzbereiche als Thema der Verfassungsinterpretation	239
§ 22 Garantie der Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1 GG)	241
I. Die Funktion der Menschenwürde als Ausnahmenorm im System der Grundrechtsdogmatik	241
II. Konsequenzen für die Interpretation der Menschenwürde	241
III. Überblick über die dogmatischen Streitfragen	242
IV. Menschenwürde als Grundrecht?	243
V. Erstreckung des Schutzes auf ungeborenes Leben?	244
1. Rechtspraktische Diskusebene	244
2. Die Ebene der Begründungsansätze für die Menschenwürde	245
VI. Modaler Ansatz zur Bestimmung des sachlichen Gewährleistungsreichs der Menschenwürde	246
VII. Erschließung der Menschenwürdegarantie über Fallgruppen	248
1. Methodik der Fallgruppenbildung	248
2. Die drei anerkannten Fallgruppen der Menschenwürdegarantie	248
3. Bestrittene Fälle	250
VIII. Die Unantastbarkeit der Menschenwürde als Abwägungsfestigkeit	251
IX. Verweis auf europäische Grundrechte	252
§ 23 Allgemeine Handlungsfreiheit (Art. 2 Abs. 1 GG)	253
I. Die allgemeine Handlungsfreiheit als Auffanggrundrecht: Art. 2 Abs. 1 GG	253
1. Systematische Funktion des Auffanggrundrechts	253
2. Bedeutung des Auffanggrundrechts in Fallgruppen	255
3. Verweis auf europäische Grundrechte	256
II. Bedeutung der allgemeinen Grundrechtslehren für Art. 2 Abs. 1 GG	257
III. Die Schrankentrias des Art. 2 Abs. 1 GG als allgemeiner Gesetzesvorbehalt	257
§ 24 Das allgemeine Persönlichkeitsrecht (Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG)	259
I. Systematik der allgemeinen Freiheitsrechte	259
II. Die Ausprägungen und Teilgehalte des allgemeinen Persönlichkeitsrecht als unbenanntes Freiheitsrecht: Art. 2 Abs. 1 i. V. m. Art. 1 Abs. 1 GG	261
1. Schutz der Grundbedingungen der Identitätsfindung	261
2. Schutz der Identitätsstiftung durch Selbstdarstellung	263
3. Das Recht auf informationelle Selbstbestimmung	265
4. Schutz der Vertraulichkeit und Integrität informationstechnischer Systeme	266
5. Verweis auf europäische Grundrechte	267

Inhalt

§ 25 Das Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG)	268
I. Die Funktion des Lebens und der Gesundheit im System des Grundrechtsschutzes	268
II. Begriff des Lebens i. S. d. Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG	271
III. Begriff der körperlichen Unversehrtheit i. S. d. Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG	273
IV. Schrankenregelung des Art. 2 Abs. 2 S. 3 GG	274
1. Expliziter Gesetzesvorbehalt	274
2. Grundrechtsschützende Funktion eines Verwaltungsvollzugsvorbehalts	274
V. Verweis auf europäische Grundrechte	276
§ 26 Die Freiheit der Person (Art. 2 Abs. 2 S. 2 GG)	277
I. Die Funktion der körperlichen Bewegungsfreiheit im System des Grundrechtsschutzes	277
II. Freiheit der Person i. S. d. Art. 2 Abs. 2 S. 2 GG	277
III. Die Schrankenregelung des Art. 2 Abs. 2 S. 3 GG	279
IV. Die Schrankenregelung für den Freiheitsentzug: Art. 104 Abs. 2–4 GG	280
V. Verweis auf europäische Grundrechte	281
§ 27 Glaubens- und Gewissensfreiheit (Art. 4 GG)	282
I. Die Funktionen der Religions- und Gewissensfreiheit im System des Grundrechtsschutzes	282
II. Grundrechtsentwicklung	283
III. Neutralität und Parität als innere Maßstäbe	284
IV. Systematische Weichenstellungen	284
1. Art. 4 Abs. 1 und Abs. 2 GG als einheitliches und vorbehaltloses Grundrecht	284
2. Drei Ausprägungen des Grundrechts als Religions-, Weltanschauungs- bzw. Gewissensfreiheit	285
3. Zum Verhältnis von Bekenntnis- und Gewissensfreiheit	286
4. Systematische Funktion der Art. 136 ff. WRV	286
5. Das „Selbstverständnis des Grundrechtsträgers“ bei der Bestimmung des Schutzbereichs	287
V. Schutzgehalte: Innere und gelebte Freiheiten des Geistes	287
1. Forum Internum	287
2. Forum Externum als Bekenntnis- und Kultusfreiheit	288
3. Forum Externum als spezifische Handlungsfreiheit gemäß innerer Verhaltensgebote	288
VI. Schutzdimensionen	290
1. Positiver und negativer Schutz	290
2. Individueller und kollektiver Schutz der Religionsfreiheit	291
VII. Verweis auf europäische Grundrechte	292
§ 28 Die Meinungs-, Informations- und Pressefreiheit (Art. 5 Abs. 1 GG)	293
I. Die Funktion der Freiheit und Vielfalt geistiger Inhalte und ihrer Kommunikation im System des Grundrechtsschutzes	293
II. Meinungs- und Informationsfreiheit	295
1. Geschützte Meinungen	295

2. Geschützte Formen der Meinungsbildung und der Meinungsverbreitung	296
3. Informationsbeschaffung	297
4. Negative Meinungs- und Informationsfreiheit	298
III. Medienfreiheiten	299
1. Funktioneller gemeinsamer Nenner der Medienfreiheiten im Wandel	299
2. Pressefreiheit	301
3. Rundfunk und Filmfreiheit	302
IV. Schranken der Meinungs-, Informations- und Medienfreiheit	303
1. Unterschiedliche Verfassungstraditionen der Schranken geistiger Freiheit	303
2. Die amerikanische Tradition der Maximierung geistiger Freiheit	303
3. Die europäische Tradition der Relativierung der geistigen Freiheit	303
4. Schrankensystematik des Art. 5 Abs. 2 GG	304
5. Gesetze zum Schutze der Jugend und der persönlichen Ehre	304
6. Allgemeine Gesetze i. S. d. Art. 5 Abs. 2 GG	305
7. Zensurverbot als Schranken-Schranke: Art. 5 Abs. 1 S. 3 GG	308
V. Verweis auf europäische Grundrechte	308
§ 29 Die Freiheiten der Kunst, der Wissenschaft und der Lehre (Art. 5 Abs. 3 GG)	309
I. Die Funktion der Kunst- und Wissenschaftsfreiheit im System des Grundrechtsschutzes	309
II. Die Kunstdfreiheit	311
1. Der offene Kunstabegriff	311
2. Persönlicher Schutzbereich und Schutzdimensionen	312
III. Die Wissenschafts- und Lehrfreiheit	314
1. Der offene Wissenschaftsbegriff	314
2. Persönlicher Schutzbereich und Schutzdimensionen	315
IV. Die Vorbehaltlosigkeit der Gewährleistung	315
V. Verweis auf europäische Grundrechte	316
§ 30 Ehe und Familie (Art. 6 GG)	317
I. Begrifflicher und funktioneller Bestand und Wandel	317
II. Schutz der Ehe	318
III. Schutz der Familie	322
IV. Erziehungsrecht und -pflicht der Eltern	322
V. Schranken des Art. 6 Abs. 1 GG einerseits und des Erziehungsrechts andererseits	324
VI. Verweis auf europäische Grundrechte	326
§ 31 Schulwesen (Art. 7 GG)	327
I. Systematischer Überblick über die Regelungen des Art. 7 GG	327
II. Recht auf schulische Bildung	327
III. Religionsunterricht	329
IV. Privatschulfreiheit	330
V. Schranken im Schulwesen	330
VI. Verweis auf europäische Grundrechte	330

Inhalt

§ 32 Die Versammlungsfreiheit (Art. 8 GG)	331
I. Die Funktionen von Versammlungen im System des Grundrechtsschutzes	331
II. Der verfassungsrechtliche und der verwaltungsrechtliche Begriff der Versammlung	332
1. Körperliche Anwesenheit mindestens zweier Personen	332
2. Gemeinschaftliche Teilnahme als prägendes Element der Kommunikation	333
III. Die Begrenzung des Schutzbereichs durch die Merkmale der Waffenlosigkeit und der Friedlichkeit	337
1. Systematische Einordnung und Verhältnis zu den Schranken des Art. 8 Abs. 2 GG und zum einfachen Recht	337
2. Friedlichkeit	337
3. Waffenlosigkeit	339
IV. Inhalt der Gewährleistung	339
V. Schranken der Versammlungsfreiheit	340
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 8 Abs. 2 GG für Versammlungen unter freiem Himmel	340
2. Anmelde- und Erlaubnisfreiheit nach Art. 8 Abs. 1 GG als Schranken-Schranke	341
VI. Verweis auf europäische Grundrechte	342
 § 33 Die Vereinigungsfreiheit (Art. 9 Abs. 1 GG)	 343
I. Die Funktionen von Vereinigungen im System des Grundrechtsschutzes und im Verhältnis zum Demokratieprinzip	343
II. Der verfassungsrechtliche und der verwaltungsrechtliche Begriff der Vereinigung	345
1. Gesetzliche Anknüpfungen	345
2. Personenmehrheit	346
3. Freiwilliger Zusammenschluss mit einem Gemeinschaftsinteresse	346
4. Organisatorische Mindestanforderungen	347
III. Positive und negative Freiheit der Institutionalisierung	348
1. Positiver Schutz der Institutionalisierung als „Doppelgrundrecht“	348
2. Negativer Schutz vor Zwangsmitgliedschaft	348
IV. „Doppelte Zweckneutralität“ des Schutzbereichs	349
1. Kein spezifischer Schutz gemeinschaftlicher Zwecke	349
2. Zweckneutraler Schutz aller Gemeinschaften	350
V. Schranken der Vereinsfreiheit, insbesondere Vereinsverbote	351
VI. Verweis auf europäische Grundrechte	352
 § 34 Die Koalitionsfreiheit (Art. 9 Abs. 3 GG)	 353
I. Die Funktionen von Koalitionen im System des Grundrechtsschutzes und im Verhältnis zum Demokratieprinzip	353
II. Der verfassungsrechtliche Begriff der Koalition	354
1. Systematische, ausdrückliche und funktionale Begriffsmerkmale der Koalition	354
2. Zwecke der Wahrung und Förderung der Arbeits- und Wirtschaftsbedingungen	354

Inhalt

3. Ungeschriebene qualitative Merkmale aus der Funktion der Tarifautonomie	354
III. Die „doppelte Zweckbezogenheit“ der Koalitionsfreiheit im Gegensatz zur Vereinsfreiheit	355
IV. Positive und negative Koalitionsfreiheit mit unmittelbarer Drittwirkung	355
1. Positiver Schutz als „Doppelgrundrecht“	355
2. Negativer Schutz vor Zwangsmitgliedschaft	356
3. Unmittelbare Drittirkung	356
V. Verweis auf europäische Grundrechte	356
 § 35 Recht auf Vertraulichkeit der Telekommunikation (Art. 10 GG)	357
I. Schutzkonzepte der Korrespondenzfreiheiten im funktionellen Wandel	357
II. Ausprägungen einer allgemeinen Freiheit der Korrespondenz	358
1. Briefgeheimnis	358
2. Postgeheimnis	358
3. Fernmeldegeheimnis	358
III. Schrankenregelung des Art. 10 Abs. 2. GG	359
IV. Verweis auf europäische Grundrechte	360
 § 36 Recht auf Freizügigkeit (Art. 11 GG)	361
I. Die Funktion der Freizügigkeit im System des Grundrechtsschutzes	361
II. Der Begriff der Freizügigkeit	361
III. Die räumliche Erstreckung der Freizügigkeit	362
IV. Positive und negative Freizügigkeit	362
V. Schranken der Freizügigkeit	363
VI. Verweis auf europäische Grundrechte	363
 § 37 Die Berufsfreiheit (Art. 12 GG)	364
I. Die Funktion der Berufsfreiheit im System des Grundrechtsschutzes	364
II. Der verfassungsrechtliche Berufsbegriff	366
1. Erwerbsgerichtetheit der Tätigkeit	366
2. Dauerhaftigkeit	366
3. Funktion als Lebensgrundlage	367
4. Nicht notwendige Privatwirtschaftlichkeit von Berufen	368
5. Nicht notwendige Erlaubtheit von Berufen	368
III. Gewährleistungsinhalte	369
1. Schutz des Berufszugangs und der Berufsausübung	369
2. Berufsfreiheit als Wettbewerbsfreiheit?	369
3. Bildungsfreiheit und Prüfungsgerechtigkeit	371
4. Wahl des Arbeitsplatzes als Arbeitnehmerfreizügigkeit und Niederlassungsfreiheit	372
5. Negative Freiheit vor Arbeitszwang und Zwangsarbeit nach Art. 12 Abs. 2 und Abs. 3 GG	372
IV. Schrankensystematik der Berufsfreiheit	373
1. Zur Geschichte der Ansätze, ein Wortlautproblem systematisch zu lösen	373
2. Die sogenannte „Drei-Stufen-Theorie“	373
3. Lösung über das Prinzip der Verhältnismäßigkeit	374

Inhalt

4. Verfassungsimmanente Schranken der Berufswahl	375
5. Konsequenzen	376
V. Verweis auf europäische Grundrechte	377
 § 38 Die Unverletzlichkeit der Wohnung (Art. 13 GG)	378
I. Doppeltes Schutzkonzept: Privatsphäre und Informationshoheit	378
II. Der funktionelle Wohnungs begriff	378
III. Schranken der Unverletzlichkeit der Wohnung	380
1. Die Richtervorbehalte des Art. 13 GG	380
a) Grundrechtsschützende Funktion des Richtervorbehalt	380
b) Durchsuchungen und Überwachungen: Art. 13 Abs. 2 bis	
Abs. 5 GG	380
2. Materielle Grenzen der Eingriffe in Art. 13 GG	382
IV. Verweis auf europäische Grundrechte	383
 § 39 Die Eigentumsfreiheit (Art. 14 GG)	384
I. Die Funktionen der Eigentumsfreiheit im System des Grundrechts- schutzes	384
II. Der grundrechtliche Eigentumsbegriff	386
1. Eigentumsfreiheit als rechtsgeprägtes Grundrecht	386
2. Auslegung einfachen Rechts im Lichte der verfassungsrechtlichen Eigentumsfreiheit	387
III. Schutzdimensionen der Eigentumsfreiheit	390
IV. Schutzmfang der Eigentumsfreiheit	391
V. Abgrenzung zwischen Schutzbereich, Eingriff und Schranken beim Eigentum	393
VI. Schrankensystematik der Eigentumsfreiheit	393
1. Überblick und Entwicklung der Unterscheidung dreier Eingriffsar- ten	393
2. Enteignungen	394
3. Inhalts- und Schrankenbestimmungen des Gesetzgebers	396
4. Sonstige Eingriffe durch Anwendungs- und Vollzugsakte	398
5. Institutsgarantie	399
VII. Vergesellschaftung nach Art. 15 GG	399
1. Annäherung an eine „fast vergessene“ Bestimmung des Grundge- setzes	399
2. Beschränkung der Gegenstände einer Vergesellschaftung	400
3. Durch Gesetz	400
4. Zwecke der Vergesellschaftung	400
5. Verhältnismäßigkeit	400
6. Entschädigung	401
VIII. Verweis auf europäische Grundrechte	401
 § 40 Das Ausbürgerungs- und Auslieferungsverbot (Art. 16 GG)	402
I. Die Funktion des Schutzes vor Ausbürgerung und Auslieferung im Sys- tem des Staatsrechts und des Grundrechtsschutzes	402
II. Verlust und Entziehung der Staatsangehörigkeit	403
III. Auslieferungsschutz	404
IV. Verweis auf europäische Grundrechte	404

Inhalt

§ 41 Das Asylrecht (Art. 16 a GG)	405
I. Geschichte und Funktion des Asylgrundrechts im System des deutschen und europäischen Grundrechtsschutzes	405
II. Verweis auf europäische Grundrechte	406
§ 42 Petitionsrecht (Art. 17 GG)	407
I. Grundrechtliche und staatsorganisationsrechtliche Funktion des Petitionsrechts	407
II. Rechtsgrundlagen und Abgrenzung zu anderen Vorschriften	407
III. Voraussetzungen des Petitionsrechts	408
IV. Inhalt des Petitionsrechts	409
§ 43 Justizgrundrechte	410
I. Überblick und Systematisierung	410
1. Die Bedeutung des Art. 19 Abs. 4 GG als Subjektivierung des Rechtsschutzes	410
2. Rechtsschutzgarantie nach den Europäischen Grundrechten	410
3. Abgrenzung zwischen Art. 19 Abs. 4 GG und der verfahrensrechtlichen Seite der Grundrechte	412
4. Abgrenzung des Art. 19 Abs. 4 GG zum allgemeinen Justizgewährungsanspruch	413
5. Spezielle justizielle Gewährleistungen	413
II. Rechtsweggarantie des Art. 19 Abs. 4 GG	413
1. Rechtsschutz gegen subjektive Rechtsverletzungen aller Art	413
2. Rechtsschutz gegen die öffentliche Gewalt	414
3. Gewährleistungsgehalt des Art. 19 Abs. 4 GG	416
III. Effektiver Rechtsschutz	417
IV. Der allgemeine Justizgewährungsanspruch	418
V. Gesetzlicher Richter	418
1. Bedeutung des Art. 101 Abs. 1 GG im Gefüge des Grundgesetzes	418
2. Begriff des gesetzlichen Richters	419
3. Praktische Problemfälle	419
a) Abstrakt-generelle Zuständigkeitsvorschriften	419
b) Missachtung von Verweisungs- und Vorlagepflichten	419
c) Anspruch auf einen unbefangenen Richter	420
VI. Rechtliches Gehör	420
1. Bedeutung des Art. 103 Abs. 1 GG im Gefüge des Grundgesetzes	420
2. Die drei Rechte des Art. 103 Abs. 1 GG	420
a) Das Recht auf Information im Prozess	421
b) Das Recht auf Äußerung im Prozess	421
c) Das Recht auf Gehör i. e. S.	422
3. Die Möglichkeit der Korrektur von Verletzungen des Art. 103 Abs. 1 GG	422
VII. Das Recht auf ein faires Verfahren und auf angemessene Verfahrensdauer	422
1. Normative Verankerung und systematische Einordnung	422
2. Ausprägungen und Konsequenzen des Fairnessgedankens	423
3. Insbesondere: Angemessene Verfahrensdauer	423

Inhalt

VIII. Spezielle strafverfahrensrechtliche Grundsätze	424
1. Nulla poena sine lege (Art. 103 Abs. 2 GG)	424
2. Ne bis in idem (Art. 103 Abs. 3 GG und Art. 50 GRCh)	426
3. Unschuldsvermutung	426

Teil 6: Gleichheitsrechte

§ 44 Einführung in die Gleichheitsrechte	428
I. Die Funktion der Gleichheitsrechte im System des Grundrechtsschutzes	428
II. Systematik der Gleichheitsrechte	429
III. Dimensionen der Freiheit und der Gleichheit	430
1. Trennung und Parallelität von Freiheit und Gleichheit	430
2. Verschränkungen von Freiheit und Gleichheit	431
a) Gleichheitsrechtliche Dimensionen von Freiheitsrechten	431
b) Freiheitsrechtliche Dimensionen von Gleichheitsrechten	432
§ 45 Der allgemeine Gleichheitssatz	434
I. Systematische Erfassung des allgemeinen Gleichheitssatzes	434
1. Bedeutung und Konsequenzen eines gleichheitsrechtlichen Auffangrechts	434
2. Willkürverbot und „neue Formel“ als Ausprägungen eines „stufenlos“ differenzierten Maßstabes der Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen	434
II. Erste Stufe: Zurechnung einer rechtlich bedingten und rechtlich relevanten Ungleichheit	435
1. Gegenstand der Prüfung: Rechtslage des Ausgangssachverhaltes	435
2. Referenzgröße: Rechtslage von Vergleichsfällen bzw. Vergleichsgruppen	436
3. Rechtliche Vergleichbarkeit	439
III. Zweite Stufe: Rechtfertigung dieser rechtlichen Ungleichheit	440
1. Konkretisierung und graduelle Modifizierung des Rechtfertigungsmaßstabes nach der Rechtsprechung	440
a) Persönlichkeitsmerkmale als Anlass für eine qualifizierte Prüfung der Verhältnismäßigkeit	441
b) Freiheitsrechte als Anlass für eine qualifizierte Prüfung der Verhältnismäßigkeit	441
c) Graduelle Kriterien für eine mehr oder weniger strenge Verhältnismäßigkeitsprüfung	441
2. Zur Kritik an dieser Rechtsprechung	442
3. Konsequenzen und eigener Ansatz: Argumentationsschema einer spezifisch auf Gleichheit bezogenen Verhältnismäßigkeit	443
a) Isolierte Mittel/Ziel-Betrachtung und Ausschluss willkürlicher Ziele	443
b) Geeignetheit als Ausschluss willkürlicher Differenzierungen	444
c) Keine Prüfung der Erforderlichkeit beim allgemeinen Gleichheitssatz	444
d) Angemessenheit des Grades der Ungleichbehandlung	445

Inhalt

§ 46 Besondere Gleichheitssätze	448
I. Dogmatische Besonderheiten der besonderen Gleichheitsrechte	448
1. Teleologische Auslegung aller Diskriminierungsverbote	448
a) Mittelbare Diskriminierung	448
b) Wertende Privilegierung bzw. Diskriminierung	448
2. Kausalitätsfragen	449
3. Qualifizierte Anforderungen an die Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen	450
II. Gleichberechtigung der Geschlechter	452
1. Die unterschiedlichen Perspektiven des Art. 3 Abs. 2 und Abs. 3 GG	452
2. Förderung durch Bevorzugung	453
III. Besondere Diskriminierungsverbote nach Art. 3 Abs. 3 GG	454
IV. Gleichstellung nichtehelicher Kinder nach Art. 6 Abs. 5 GG	456
V. Die staatsbürgerlichen Diskriminierungsverbote des Art. 33 GG	456
1. Funktion und Überblick	456
2. Einzelprobleme	457

Teil 7: Grundrechte im Mehrebenensystem

§ 47 Einführung in das Mehrebenensystem	459
I. Ausgangspunkt und Entwicklungstendenz des Mehrebenendenkens	459
II. Das europäische Mehrebenensystem als rechtsdogmatische Herausforderung	460
§ 48 Die EMRK und ihre Durchsetzbarkeit	461
I. Die EMRK als Völkervertragsrecht	461
II. Die Individualbeschwerde nach Art. 34 EMRK	463
1. Der EGMR	463
2. Zulässigkeit der Individualbeschwerde	463
3. Begründetheit und Konsequenzen der Individualbeschwerde	464
III. Durchsetzbarkeit der EMRK im deutschen Rechtsschutzsystem	465
1. Rechtsschutz durch die Fachgerichte	465
2. Verfassungsbeschwerde zum BVerfG	466
3. Entscheidungen des EGMR als Wiederaufnahmegrund im Einzelfall	467
IV. Die konventionsfreundliche Auslegung des deutschen Rechts	467
1. Die Methode der völkerrechtsfreundlichen Auslegung als Stärkung der Fachgerichte	467
2. Die konventionsfreundliche Auslegung der Grundrechte des GG	468
§ 49 Die GRCh und ihre Durchsetzbarkeit	471
I. Die GRCh als Bestandteil des Unionsrechts	471
II. Die Anwendbarkeit der GRCh nach Art. 51 Abs. 1 GRCh	472
III. Die Verfassungsbeschwerde im Überschneidungsbereich zwischen den Grundrechten der GRCh und des GG	473
1. Zulässigkeit von Verfassungsbeschwerden auch zur Durchsetzung der Grundrechte der GRCh	473

Inhalt

2. Varianten des Maßstabs der Begründetheit einer Verfassungsschwerde	474
a) Regelungsspielräume der Mitgliedstaaten als Kriterium der Anwendbarkeit der Grundrechte des GG	474
b) Maßgeblichkeit der GRCh bei der Anwendung unionsrechtlich vollständig vereinheitlichter Regelungen	475
c) Grundsatz der Maßgeblichkeit der Grundrechte des GG in unionsrechtlich nicht vollständig determinierten Fällen	476
d) Maßgeblichkeit der Grundrechte der GRCh in Sonderfällen	477
e) Die Parallelprüfung der Grundrechte des GG und der GRCh als Alternative	478
IV. Dogmatik und Auslegung der GRCh	479
1. Konvergenz der allgemeinen Grundrechtsdogmatik	479
2. Die Auslegung der GRCh	482
V. Die Auslegung und Anwendung der Art. 1–19 GG im Lichte der GRCh	485
1. Die Prämissen unionsrechtlich zulässiger Grundrechtsvielfalt	485
2. Die unionsrechtsfreundliche Interpretation der Grundrechte des GG	486
VI. Die Bedeutung von Vorlageverfahren zur Durchsetzung der GRCh	487
1. Das Vorabentscheidungsverfahren des EuGH nach Art. 267 AEUV	487
2. Die Möglichkeit einer auf Art. 101 Abs. 1 S. 2 GG gestützten Verfassungsbeschwerde als Vorlagenkontrolle	488
3. Die konkrete Normenkontrolle durch das BVerfG nach Art. 100 Abs. 1 GG	489
Sieben Hauptsätze zur Beschränkbarkeit der Grundrechte	491
Schemata	493
Definitionen	508
Stichwortverzeichnis	517