

Inhaltsübersicht

| | |
|---|------------|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Einleitung | 1 |
| <i>I. Generelle Tatsachen in gerichtlichen Entscheidungsbegründungen</i> | <i>2</i> |
| <i>II. Untersuchungsgegenstand: Generelle Tatsachen im Verwaltungsprozessrecht</i> | <i>4</i> |
| <i>III. Generelle Tatsachen und die Kategorie des Wissens</i> | <i>9</i> |
| <i>IV. Leitbeispiele: Asylrecht und Normenkontrolle der Covid-19-Verordnungen</i> | <i>13</i> |
| Erster Teil: Theoretische Grundlagen | 15 |
| <i>1. Kapitel: Tatsachenbegriffe des Rechts</i> | <i>15</i> |
| <i>2. Kapitel: Die gerichtliche Konstruktion der Wirklichkeit</i> | <i>47</i> |
| <i>3. Kapitel: Kategorien genereller Tatsachen</i> | <i>78</i> |
| Zweiter Teil: Generelle Tatsachen im Verwaltungsprozessrecht | 145 |
| <i>4. Kapitel: Tatsachenbezogene Steuerungsentscheidungen des Verwaltungsprozessrechts</i> | <i>145</i> |
| <i>5. Kapitel: Die Ermittlung genereller Tatsachen im Verwaltungsprozess</i> | <i>166</i> |
| <i>6. Kapitel: Generelle Tatsachen im Eilverfahren</i> | <i>222</i> |
| <i>7. Kapitel: Generelle Tatsachen im Revisionsverfahren</i> | <i>240</i> |
| Dritter Teil: Institutionelle Fragen genereller Tatsachen | 271 |
| <i>8. Kapitel: Gerichtliche Spezialisierung und institutionelle Einbindung von Sachverstand</i> | <i>271</i> |

| | |
|--|-----|
| 9. Kapitel: Tatsächliche Einschätzungsspielräume der Exekutive | 298 |
| 10. Kapitel: Institutionelle Funktionen genereller Tatsachen | 336 |
| Zusammenfassung und Ausblick | 369 |
| I. Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse | 369 |
| II. Ausblick: Reformperspektiven | 374 |
| Literaturverzeichnis | 379 |
| Sach- und Personenregister | 409 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|-----------|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Einleitung | 1 |
| <i>I. Generelle Tatsachen in gerichtlichen Entscheidungsbegründungen</i> | <i>2</i> |
| <i>II. Untersuchungsgegenstand: Generelle Tatsachen im Verwaltungsprozessrecht</i> | <i>4</i> |
| 1. Generelle Tatsachen zwischen abstraktem Recht und konkretem Fall | 4 |
| 2. Begriff der generellen Tatsachen | 6 |
| 3. Der Rahmen des allgemeinen Verwaltungsprozessrechts | 7 |
| <i>III. Generelle Tatsachen und die Kategorie des Wissens</i> | <i>9</i> |
| <i>IV. Leitbeispiele: Asylrecht und Normenkontrolle der Covid-19-Verordnungen</i> | <i>13</i> |
| Erster Teil: Theoretische Grundlagen | 15 |
| <i>1. Kapitel: Tatsachenbegriffe des Rechts</i> | <i>15</i> |
| I. Tatsachenbegriffe | 15 |
| 1. Tatsachenbegriffe im geltenden Recht | 16 |
| 2. Der erkenntnistheoretische Tatsachenbegriff des Rechts | 21 |
| a) Perspektiven auf das Recht als Recht | 21 |
| b) Tatsachen aus der Binnenperspektive des Rechts | 23 |
| c) Rechtliche Epistemologie | 26 |
| d) Verschränkung und Abgrenzung von Recht und Tatsachen | 29 |
| II. Die (Un-)Bestimmtheit der Unterscheidung in gerichtlichen Begründungen | 32 |
| 1. Normative und tatsächliche Argumente in gerichtlichen Entscheidungen | 32 |
| 2. Offene Zuordnungen | 35 |
| a) Kommunikationsfunktion: Versammlungs- und Wahlrecht | 36 |

| | |
|---|----|
| b) Die guten Sitten und der Wandel | 39 |
| 3. Tatsachenargumente bei offener normativer Relevanz | 43 |
| 4. Schlussfolgerung: Ambivalenz und Flexibilität | 45 |
| III. Zusammenfassung | 47 |
| 2. Kapitel: Die gerichtliche Konstruktion der Wirklichkeit | 47 |
| I. Gerichtliche Tatsachenkonstruktion: Theoretische Grundlagen | 48 |
| 1. Form: Sprachgebundenheit | |
| gerichtlicher Tatsachenfeststellungen | 51 |
| 2. Zweck: Abhängigkeit der Tatsachen vom materiellen Recht | 52 |
| 3. Genese: Verfahrensbindung der Tatsachenfeststellungen | 53 |
| 4. Zwischenbetrachtung | 56 |
| II. Elemente der gerichtlichen Tatsachenkonstruktion | 57 |
| 1. Das Feld richterlicher Tatsachenarbeit | 58 |
| 2. Normativ-methodische Steuerung der Tatsachengenerierung | 60 |
| a) Umgrenzung des Gegenstands | 61 |
| b) Eingangsdaten der Sachverhaltskonstruktion | 62 |
| c) Beweiserhebung | 63 |
| d) Regeln über die Darstellung der Entscheidung | 64 |
| 3. Umgang mit Ungewissheit: Dichotome Entscheidungsstruktur | 64 |
| a) Nivellierung von Ungewissheit durch | |
| kompetenzielle Ermächtigung | 67 |
| b) Entscheidung trotz Ungewissheit durch Rückzug | |
| ins Normative | 71 |
| III. Friktionen des Modells bei generellen Tatsachen | 73 |
| 1. Fehlende sachlich-inhaltliche und zeitliche Konkretisierung | 74 |
| 2. Deutungskonkurrenzen | 76 |
| IV. Zusammenfassung | 77 |
| 3. Kapitel: Kategorien genereller Tatsachen | 78 |
| I. Überblick | 79 |
| 1. Generelle Subsumtionstatsachen | 79 |
| 2. Hintergrundtatsachen | 82 |
| 3. Normtatsachen | 85 |
| 4. Zur Überzeugungskraft der Kategorienbildung | 87 |
| II. Vertiefungen, Differenzierungen, Referenzen | 88 |
| 1. Generelle Subsumtionstatsachen: Arbeitsteilung | |
| und Stabilisierungsmechanismen | 88 |
| a) Die Feststellung genereller Tatsachen für die Zuerkennung | |
| eines asylrechtlichen Schutzstatus | 89 |
| aa) Ermittlungsschwierigkeiten für | |
| die Verwaltungsgerichtsbarkeit | 90 |
| bb) Stabilisierungsmechanismen | 91 |
| b) Normenkontrolltatsachen | 94 |

| | |
|--|-----|
| aa) Tatsachenabhängigkeit der Normenkontrolle | 95 |
| bb) Normenkontrolltatsachen als generelle Subsumtionstatsachen im Aufgabenbereich der Fachgerichte | 98 |
| cc) Differenzierung und Verschränkung der Perspektiven von Normsetzung und Normenkontrolle | 105 |
| 2. Hintergrundtatsachen: Fall-Hermeneutik und Indizienbeweis ... | 113 |
| a) Hintergrundtatsachen als Ausprägung des (Begründungs-) Regressproblems | 113 |
| b) Indizienbeweis und Erfahrungssätze | 117 |
| c) Feststellung des Selbstverständnisses zur Konturierung der Religionsfreiheit | 119 |
| aa) Das Selbstverständnis auf begrifflicher und prozessrechtlicher Ebene | 120 |
| bb) Plausibilisierung des Selbstverständnisses durch Kontextualisierung | 121 |
| 3. Normtatsachen: Methodisch offene Flexibilisierung für Obergerichte | 125 |
| a) Offene Fragen der Rechtsmethodik und institutionelle Differenzierungen | 125 |
| b) Das allgemeine Persönlichkeitsrecht in der Rechtsprechung | 128 |
| aa) Vorspann: Erste Begründungsstränge im Zivilrecht | 128 |
| bb) Begründungen im Verfassungsrecht | 131 |
| cc) Begründung neuer Grundrechte aus dem technologischen Wandel | 132 |
| dd) Verschiebung der Argumentation in den Sachbericht ... | 136 |
| 4. Exkurs: Zum Begriff der <i>legislative facts</i> bei K. C. Davis | 139 |
| III. Zusammenfassung | 143 |
| Zweiter Teil: Generelle Tatsachen im Verwaltungsprozessrecht | 145 |
| 4. Kapitel: Tatsachenbezogene Steuerungsentscheidungen des Verwaltungsprozessrechts | 145 |
| I. Das tatsachenbezogene Verwaltungsprozessrecht | 145 |
| 1. Untersuchungsgrundsatz und Heranziehung der Beteiligten | 146 |
| a) Aufklärungsbefugnis und Aufklärungspflicht | 147 |
| b) Schlussfolgerungen für generelle Tatsachen | 148 |
| 2. Freiräume bei der Sachverhaltsaufklärung | 149 |
| a) Beweisrecht und formlose Sachverhaltsaufklärung | 150 |
| aa) Beiziehung der Verwaltungsvorgänge | 151 |
| bb) Informationsgewinnung durch die Beteiligten | 152 |
| cc) Beweismittelkanon und formlose Aufklärung | 154 |

| | | |
|-----|---|-----|
| b) | Spielräume bei der Aufklärungsbedürftigkeit („sich aufdrängen“) | 158 |
| c) | Schlussfolgerungen für generelle Tatsachen | 161 |
| 3. | Bedeutung des Verwaltungsverfahrens | 163 |
| II. | Zusammenfassung und weiterer Gang der Darstellung | 165 |
| | <i>5. Kapitel: Die Ermittlung genereller Tatsachen im Verwaltungsprozess</i> | 166 |
| I. | Generelle Subsumtionstatsachen | 167 |
| 1. | Aufklärungsregime | 167 |
| a) | Aufklärungspflicht und Heranziehung der Beteiligten | 167 |
| b) | Die Einordnung als Tatsachenfrage als Grund und Grenze der Aufklärungspflicht | 168 |
| c) | Konturierung der Aufklärungspflicht | 170 |
| aa) | Auseinandersetzung mit Entscheidungen anderer Gerichte | 170 |
| bb) | Erkenntnisse aus früheren Verfahren – gerichtskundige Tatsachen? | 172 |
| 2. | Prozessrechtliche Erkenntnismethoden | 175 |
| a) | Die begrenzte Bedeutung des Sachverständigenbeweises | 176 |
| aa) | Generelle Subsumtionstatsachen als Gegenstand des Sachverständigenbeweises | 176 |
| bb) | Zuziehungsermessen und eigene Sachkunde des Gerichts | 179 |
| b) | Zur prozessrechtlichen Einordnung gerichtlicher (Online-) Recherchen | 182 |
| aa) | Online-Quellen und allgemeinkundige Tatsachen (§ 291 ZPO) | 183 |
| bb) | (Internet-)Recherchen des Gerichts als Aufklärungsmittel sui generis | 184 |
| cc) | Allgemeine Angaben auf Behördenwebsites als amtliche Auskünfte oder (antizipierte) Sachverständigengutachten? | 186 |
| dd) | Ausblick: Der Einsatz von KI zu gerichtlichen Recherchezwecken | 188 |
| c) | Schlussfolgerungen | 190 |
| 3. | Verhältnis zum Verwaltungsverfahren | 190 |
| a) | Zusammenfallen von Handlungs- und Kontrollmaßstab der Verwaltung | 190 |
| aa) | Verwertung behördlich eingeholter Gutachten vor Gericht | 191 |
| bb) | Die Behörde als Sachverständige | 192 |
| b) | Auseinanderfallen von Handlungs- und Kontrollmaßstab der Verwaltung | 196 |

| | |
|---|-----|
| 4. Zwischenergebnis | 197 |
| II. Hintergrundtatsachen | 197 |
| 1. Aufklärungsregime | 198 |
| a) Richterliches Alltagswissen bei der Sachverhaltserzeugung | 198 |
| b) Fachspezifische (besondere) Erfahrungssätze | 203 |
| c) Kontextinformationen | 204 |
| 2. Prozessrechtliche Erkenntnismethoden | 206 |
| a) Fachspezifische Erfahrungssätze | 206 |
| b) Kontextinformationen | 207 |
| aa) Heranziehung der Beteiligten | 207 |
| bb) Recherchen des Gerichts | 208 |
| cc) Die sachverständige Begleitung des Gerichts | 208 |
| 3. Verhältnis zum Verwaltungsverfahren | 210 |
| 4. Zwischenergebnis | 212 |
| III. Normtatsachen | 213 |
| 1. Aufklärungsregime | 213 |
| 2. Prozessrechtliche Erkenntnismethoden | 215 |
| a) Gerichtliche Recherchen und Gesetzgebungsmaterialien ... | 215 |
| b) Informationsbereitstellung durch Dritte | 216 |
| aa) Vertreter des öffentlichen Interesses | 217 |
| bb) Amicus Curiae | 218 |
| 3. Verhältnis zum Verwaltungsverfahren | 219 |
| 4. Zwischenergebnis | 220 |
| IV. Zusammenfassung | 221 |
| 6. Kapitel: Generelle Tatsachen im Eilverfahren | 222 |
| I. Die doppelte Tatsachenabhängigkeit des Eilverfahrens | 223 |
| 1. Trennungsmodell: § 123 VwGO | 223 |
| 2. Abwägungsmodelle | 226 |
| a) Aussetzungsverfahren nach §§ 80 Abs. 5, 80a Abs. 3 VwGO | 226 |
| b) Eilrechtsschutz nach § 47 Abs. 6 VwGO | 227 |
| 3. Eilverfahrensspezifische Tatsachenfragen und reflexive Folgenberücksichtigung | 229 |
| II. Flexibilisierung des Untersuchungsgrundsatzes durch die Eilbedürftigkeit | 231 |
| III. Besonderheiten des Instanzenzugs | 234 |
| 1. Die Zuständigkeitskonzentration in Eilverfahren der Normenkontrolle | 235 |
| 2. Reduzierte Verfahrenskontrolle im Beschwerdeverfahren | 236 |
| IV. Zusammenfassung | 238 |
| 7. Kapitel: Generelle Tatsachen im Revisionsverfahren | 240 |
| I. Generelle Tatsachen in der Revisionsinstanz | 240 |
| 1. Der Umgang des Revisionsgerichts mit Tatsachen als Kompetenzfrage | 241 |

| | |
|---|-----|
| 2. Die graduelle Bindung des Revisionsgerichts an generelle Tatsachenfeststellungen der Vorinstanz | 243 |
| a) Anerkannte Ausnahmen von der revisionsgerichtlichen Bindung an Tatsachenfeststellungen | 243 |
| b) Abweichungsverbot und Beschränkungsgebot | 245 |
| c) Tatsachenbindung des Revisionsgerichts und Verfahrensbindung des Instanzgerichts | 247 |
| d) Ermittlungsintensität der Vorinstanz und graduelle Bindung | 248 |
| 3. Ermittlungspflicht des Revisionsgerichts? | 249 |
| 4. Zwischenergebnis | 250 |
| II. Generelle Subsumtionstatsachen in der Revision | 251 |
| 1. Allgemeine Bindung des Revisionsgerichts | 251 |
| 2. Das Bindungsproblem bei Normenkontrolltatsachen | 253 |
| a) Behandlung durch die Rechtsprechung | 253 |
| b) Normenkontrolltatsachen in den Revisionsentscheidungen zu den Covid-19-Verordnungen | 254 |
| c) Durchbrechungen? | 257 |
| 3. Generelle Tatsachen und Revisionszulassungsgründe | 258 |
| III. Hintergrundtatsachen in der Revision | 261 |
| 1. Allgemeine Erfahrungssätze und Erfahrungssätze des Alltagswissens | 262 |
| 2. Fachspezifische Erfahrungssätze | 266 |
| 3. Kontextinformationen | 266 |
| IV. Normtatsachen in der Revision | 267 |
| V. Zusammenfassung | 269 |
| Dritter Teil: Institutionelle Fragen genereller Tatsachen | 271 |
| 8. Kapitel: Gerichtliche Spezialisierung und institutionelle Einbindung von Sachverstand | 271 |
| I. Spezialisierung durch Gerichtsorganisation | 272 |
| 1. Gerichtsorganisation als blinder Fleck der Forschung | 272 |
| 2. Das Dilemma zwischen Spezialisierung und Generalistentum ... | 273 |
| 3. Spezialisierungsansätze im geltenden Recht | 275 |
| a) Ebenen der Organisationsspezialisierung | 275 |
| b) Zusammenwirken verschiedener Mechanismen | 276 |
| c) Spezialisierungen in der Verwaltungsgerichtsbarkeit | 278 |
| aa) Rechtswegeinteilung | 278 |
| bb) Zuständigkeitskonzentrationen | 279 |
| cc) Geschäftsverteilungspläne | 280 |
| dd) Gesetzliche Vorgaben für den Geschäftsverteilungsplan | 282 |

| | |
|---|-----|
| ee) Gesetzliche Vorgaben für das richterliche Personal | 283 |
| 4. Bilanz und Bedeutung für generelle Tatsachen | 285 |
| II. Der institutionelle Umgang mit Sachverständigen | 287 |
| 1. Konzeptionelle Friktion des Sachverständigenbeweises | 287 |
| 2. Institutionelle Lösungsansätze | 289 |
| a) Spruchkörperinterne Institutionalisierung von Sachverstand: Die sachverständige Richterin? | 290 |
| b) Spruchkörperexterne Institutionalisierung von Sachverstand | 292 |
| c) Spezialisierung als mittelbare Institutionalisierung von Sachverstand | 293 |
| 3. Ausweg: Prozeduralisierung | 294 |
| III. Zusammenfassung | 297 |
| 9. Kapitel: Tatsächliche Einschätzungsspielräume der Exekutive | 298 |
| I. Generelle Tatsachen in den Entscheidungsspielräumen der Verwaltung | 298 |
| 1. Herkömmliche Konzeption: Sachverhaltsfeststellung außerhalb des Entscheidungsspielraums | 299 |
| 2. Die Bedeutung der prozessualen Einkleidung von Entscheidungsspielräumen | 301 |
| a) „Stand von Wissenschaft und Technik“: Generelle Tatsachen als Kontrollgrundlage der Verwaltungsentscheidung | 302 |
| b) Die Verschiebung von Entscheidungsspielräumen aus dem materiellen ins Prozessrecht | 305 |
| 3. Der tatsachenbezogene Einschätzungsspielraum im Naturschutzrecht | 307 |
| 4. Schlussfolgerung: Prozessual eröffnete Spielräume der Verwaltung bei der Tatsachenfeststellung | 315 |
| II. Tatsächliche Einschätzungsspielräume des Verordnungsgebers | 317 |
| 1. Anknüpfungspunkte für Einschätzungsspielräume beim Verordnungserlass | 318 |
| a) Rechtsverordnungen als delegierte Rechtsetzung durch die Regierung | 318 |
| b) Institutionelle Unterschiede zwischen parlamentarischer Gesetzgebung und Verordnungserlass durch die Regierung | 319 |
| c) Schlussfolgerung: Graduelle Spielräume beim Verordnungserlass in Abhängigkeit von der institutionellen Ausgestaltung | 321 |
| 2. Insbesondere: Der tatsächliche Einschätzungsspielraum beim Erlass der Covid-19-Verordnungen | 323 |
| a) Der tatsächliche Einschätzungsspielraum des Verordnungsgebers in der obergerichtlichen Rechtsprechung | 323 |

| | | |
|------|---|-----|
| b) | Die gebotene verfahrensrechtliche Differenzierung | 327 |
| aa) | Die verfahrensspezifische Verarbeitung tatsächlicher Ungewissheit in Eilentscheidungen | 328 |
| bb) | Perspektivendifferenzierung im Hauptsacheverfahren | 329 |
| cc) | Zur prozessualen Verwertung von Informationen des Robert Koch-Instituts | 331 |
| 3. | Zwischenergebnis | 334 |
| III. | Zusammenfassung | 334 |
| | <i>10. Kapitel: Institutionelle Funktionen genereller Tatsachen</i> | 336 |
| I. | Funktionen genereller Tatsachen in gerichtlichen Entscheidungen | 336 |
| 1. | Gegenstandsbezogene Funktionen: Komplexitätssteigerung und Rationalisierung | 338 |
| a) | Komplexität | 338 |
| b) | Rationalisierung | 342 |
| c) | Schlussfolgerungen | 347 |
| 2. | Legitimationsfunktion | 347 |
| a) | Individuelle Legitimation der Justiz | 348 |
| b) | Objektivierende Legitimation durch generelle Tatsachen ... | 352 |
| c) | Schlussfolgerungen | 354 |
| 3. | Dynamisierungsfunktion | 354 |
| a) | Historizität des Rechts und Dynamik der Rechtsanwendung | 354 |
| b) | Schlussfolgerungen | 356 |
| 4. | Zwischenergebnis | 357 |
| II. | Ein erstes Resümee: Funktionen und institutionelle Zuordnungen genereller Tatsachen | 358 |
| 1. | Generelle Subsumtionstatsachen | 358 |
| a) | Rationalisierung, Dynamik und arbeitsteiliges Grundverständnis | 358 |
| b) | Geringer Grad der Generalität und hohe Operationalisierbarkeit | 360 |
| 2. | Hintergrundstatsachen | 361 |
| a) | Institutionelle Dimensionen der Sachverhaltswürdigung ... | 361 |
| b) | Changierende Generalität und changierende Operationalisierbarkeit | 363 |
| 3. | Normstatsachen | 364 |
| a) | Legitimation und punktuelle Flexibilisierung für Obergerichte | 364 |
| b) | Hoher Grad der Generalität und geringe Operationalisierbarkeit | 366 |
| III. | Zusammenfassung | 368 |

| | |
|--|-----|
| Zusammenfassung und Ausblick | 369 |
| <i>I. Zusammenfassung wesentlicher Ergebnisse</i> | 369 |
| 1. Generelle Subsumtionstatsachen | 369 |
| 2. Hintergrundstatsachen | 370 |
| 3. Normstatsachen | 371 |
| 4. Querschnitt anhand von Leitbeispielen | 371 |
| a) Generelle Statsachen im Asylrecht | 372 |
| b) Generelle Statsachen in Normenkontrollentscheidungen gegen Covid-19-Verordnungen | 373 |
| <i>II. Ausblick: Reformperspektiven</i> | 374 |
| 1. Nachsteuerungsmöglichkeiten der Rechtsprechung | 374 |
| 2. Gesetzliche Reformoptionen | 376 |
| 3. Wissenschaftliche Perspektiven | 377 |
| Literaturverzeichnis | 379 |
| Sach- und Personenregister | 409 |