

## Inhaltsübersicht

Vorwort . . . . .	VII
Inhaltsverzeichnis . . . . .	XI
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIII
<i>Einleitung</i> . . . . .	1
A. Das Näheverhältnis – Annäherungen an die Thematik . . . . .	1
B. Das besondere Gewaltverhältnis als rechtshistorischer Anknüpfungspunkt . . . . .	4
C. Rechtsvergleichende Anknüpfungspunkte . . . . .	8
 Erster Teil: Das Näheverhältnis im Rechtsstaat – eine Bestandsaufnahme . . . . .	13
<i>Kapitel 1: Rechtshistorische Perspektiven: Aufstieg und Fall des besonderen Gewaltverhältnisses</i> . . . . .	15
A. Die Entfaltung des besonderen Gewaltverhältnisses in der konstitutionellen Epoche . . . . .	15
B. Die Erosion des besonderen Gewaltverhältnisses im republikanischen Deutschland . . . . .	59
C. Der Ertrag der rechtshistorischen Perspektive . . . . .	90
 <i>Kapitel 2: Rechtsvergleichende Perspektiven</i> . . . . .	95
A. Die Rezeption des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	95
B. Andere Rechtsordnungen . . . . .	112
C. Internationale Rechtsregime . . . . .	135
D. Der Ertrag der rechtsvergleichenden Perspektive . . . . .	149
 <i>Kapitel 3: Analytische Perspektiven</i> . . . . .	155
A. Das „Näheverhältnis“ als Ausgangspunkt . . . . .	155
B. Deutungsmuster in der Theorie des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	158
C. Dogmatische Brechungsfaktoren im Näheverhältnis . . . . .	164
D. Der Ertrag der analytischen Perspektive . . . . .	186

<b>Zweiter Teil: Rechtsdogmatische Analyse</b> . . . . .	<b>195</b>
<i>Kapitel 4: Recht im Näheverhältnis</i> . . . . .	<b>197</b>
A. Objektives Recht im Näheverhältnis . . . . .	197
B. Subjektive Rechte im Näheverhältnis . . . . .	274
C. Recht im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	287
<i>Kapitel 5: Materieller Grundrechtsschutz im Näheverhältnis</i> . . . . .	<b>289</b>
A. Grundlagen . . . . .	289
B. Grundrechtsrelativierende Faktoren im Näheverhältnis – Die abwehrrechtliche Dimension . . . . .	323
C. Grundrechtsaktivierende Faktoren im Näheverhältnis – Die leistungsrechtliche Dimension . . . . .	473
D. Materieller Grundrechtsschutz im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	479
<i>Kapitel 6: Kompetenzverteilung im Näheverhältnis</i> . . . . .	<b>487</b>
A. Der Vorbehalt des Gesetzes . . . . .	487
B. Rechtsschutz . . . . .	526
C. Kompetenzverteilung im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	536
 <b>Dritter Teil: Bilanz</b> . . . . .	 <b>539</b>
<i>Kapitel 7: Resultate und Querverbindungen</i> . . . . .	<b>541</b>
A. Grundlagen . . . . .	541
B. Dogmatische Weichenstellungen . . . . .	544
C. Binnendifferenzierung . . . . .	550
<i>Kapitel 8: Erträge</i> . . . . .	<b>555</b>
A. Das spezifische Profil der Eingliederungslage . . . . .	555
B. Die Anbindung an die allgemeine Grundrechtsdogmatik . . . . .	557
 <b>Literaturverzeichnis</b> . . . . .	 <b>561</b>
<b>Stichwortverzeichnis</b> . . . . .	<b>603</b>

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	VII
Inhaltsübersicht . . . . .	IX
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXIII
 <i>Einleitung</i> . . . . .	 1
A. Das Näheverhältnis – Annäherungen an die Thematik . . . . .	1
B. Das besondere Gewaltverhältnis als rechtshistorischer Anknüpfungspunkt . . . . .	4
C. Rechtsvergleichende Anknüpfungspunkte . . . . .	8
 Erster Teil: Das Näheverhältnis im Rechtsstaat – eine Bestandsaufnahme . . . . .	 13
 <i>Kapitel 1: Rechtshistorische Perspektiven: Aufstieg und Fall des besonderen Gewaltverhältnisses</i> . . . . .	 15
A. Die Entfaltung des besonderen Gewaltverhältnisses in der konstitutionellen Epoche . . . . .	15
I. Die Figur des Gewaltverhältnisses . . . . .	17
1. Ausgangspunkt . . . . .	17
2. Die Systematisierung des Gewaltbegriffs bei Friedrich Schmitthenner . . . . .	18
3. Das Gewaltverhältnis im staatsrechtlichen Positivismus . . . . .	21
a) Systematische Verortung . . . . .	21
aa) Gewaltverhältnis und Öffentliches Recht . . . . .	21
bb) Die Gegenüberstellung von Gewalt- und Forderungsverhältnis . . . . .	22
cc) Auflösungstendenzen . . . . .	24
dd) Die Gegenüberstellung von Gewalt und Recht . . . . .	25
b) Inhaltliche Merkmale des Gewaltverhältnisses . . . . .	26
aa) Abgrenzungskriterien . . . . .	26
bb) Varianten . . . . .	28
II. Der Weg zum besonderen Gewaltverhältnis . . . . .	31

1. Die frühen Ansätze der Theoriebildung . . . . .	32
a) Beamtenrechtliche Wurzeln . . . . .	32
b) Disziplinarrechtliche Wurzeln . . . . .	36
2. Der Entwurf Otto Mayers . . . . .	40
a) Die Bedeutung Otto Mayers für das besondere Gewaltverhältnis . . . . .	40
b) Die Konturen der Rechtsfigur . . . . .	42
3. Rezeption durch die spätkonstitutionelle Rechtswissenschaft . . . . .	44
a) Konsolidierung . . . . .	44
b) Kritische Stimmen . . . . .	48
III. Zwischenbilanz . . . . .	49
1. Bestandsaufnahme . . . . .	49
2. Der rechtsdogmatische Gehalt des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	51
3. Die systemimmanenten Schwachstellen . . . . .	55
4. Resümee . . . . .	57
B. Die Erosion des besonderen Gewaltverhältnisses im republikanischen Deutschland . . . . .	59
I. Die Zwischenkriegszeit . . . . .	59
1. Weimarer Kontinuitäten . . . . .	59
2. Ablösungstendenzen . . . . .	62
a) Systematische Zusammenhänge . . . . .	62
b) Die dogmatische Natur des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	64
3. Öffnungstendenzen . . . . .	65
4. Gleichschaltung . . . . .	68
II. Das besondere Gewaltverhältnis unter der Herrschaft des Grundgesetzes . . . . .	69
1. Bonner Kontinuitäten . . . . .	69
a) Der Fortbestand des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	69
b) Fortschreitende Erosion . . . . .	71
c) Die dogmatischen Grundlagenfragen . . . . .	73
2. Der Kollaps des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	75
a) Vorboten . . . . .	75
b) Der Sturm auf die Bastille . . . . .	77
c) Die Strafvollzugsentscheidung und ihre Folgen . . . . .	81
3. Reaktion und Nachlese . . . . .	82
a) Der Pendelumschwung der 1980er Jahre . . . . .	82
b) Perspektiven der Gegenwart . . . . .	85
C. Der Ertrag der rechtshistorischen Perspektive . . . . .	90
I. Beobachtungen . . . . .	90
II. Schlussfolgerungen . . . . .	92

<i>Kapitel 2: Rechtsvergleichende Perspektiven</i> . . . . .	95
A. Die Rezeption des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	95
I. Die Schweiz . . . . .	95
1. Die Tradierung der Rechtsfigur . . . . .	95
a) Grundlagen . . . . .	95
b) Entwicklungen . . . . .	97
2. Einzelfragen . . . . .	99
a) Der Vorbehalt des Gesetzes . . . . .	99
b) Grundrechte . . . . .	101
c) Rechtsschutz . . . . .	103
II. Österreich . . . . .	105
1. Das besondere Gewaltverhältnis in der österreichischen Lehre . . . . .	105
a) Rezeption und Neuorientierung . . . . .	105
b) Nachwirkungen . . . . .	107
2. Einzelfragen . . . . .	109
a) Das Legalitätsprinzip . . . . .	109
b) Grundrechte . . . . .	110
c) Rechtsschutz . . . . .	111
B. Andere Rechtsordnungen . . . . .	112
I. Frankreich . . . . .	113
1. Der Regelungsautor . . . . .	113
2. Grundrechte . . . . .	115
3. Rechtsschutz . . . . .	118
II. Die USA . . . . .	119
1. Der Regelungsautor . . . . .	120
2. Grundrechte . . . . .	121
3. Rechtsschutz . . . . .	126
III. Das Vereinigte Königreich . . . . .	127
1. Der Regelungsautor . . . . .	128
2. Grundrechte . . . . .	130
3. Rechtsschutz . . . . .	132
C. Internationale Rechtsregime . . . . .	135
I. Die Europäische Menschenrechtskonvention . . . . .	135
1. Systematische Grundlagen . . . . .	135
2. Der Regelungsautor . . . . .	136
3. Das materielle Schutzniveau . . . . .	138
a) Das Vorliegen eines Grundrechtseingriffs . . . . .	138
b) Rechtfertigungsanforderungen . . . . .	139
aa) Funktionsträgerverhältnisse . . . . .	140
bb) Anstaltsverhältnisse . . . . .	143
4. Rechtsschutz . . . . .	145

II. Unionsrecht . . . . .	146
1. Stellenwert . . . . .	146
2. Grundrechte im europäischen Dienstrecht . . . . .	147
D. Der Ertrag der rechtsvergleichenden Perspektive . . . . .	149
I. Rechtsstaatliche Anomalien . . . . .	150
II. Rechtsstaatliche Normalitäten . . . . .	150
1. Systematische Lösungsansätze . . . . .	150
2. Einzelfragen . . . . .	152
<i>Kapitel 3: Analytische Perspektiven . . . . .</i>	<i>155</i>
A. Das „Näheverhältnis“ als Ausgangspunkt . . . . .	155
I. Die Gegenüberstellung von Staat und Bürger . . . . .	155
II. Der Begriff des Näheverhältnisses . . . . .	158
B. Deutungsmuster in der Theorie des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	158
I. Personale Deutungsmuster . . . . .	159
II. Strukturelle Deutungsmuster . . . . .	161
III. Synthesen und ergänzende Deutungsmuster . . . . .	162
C. Dogmatische Brechungsfaktoren im Näheverhältnis . . . . .	164
I. Verfassungspositive Sonderregelungen . . . . .	165
1. Der Textbefund . . . . .	165
2. Anerkennung durch Institutionalisierung im Grundgesetz? . . . . .	166
3. Anerkennung durch den Parlamentarischen Rat? . . . . .	168
II. Immanente Strukturmerkmale des Näheverhältnisses . . . . .	170
1. Die Befindlichkeit im Eingliederungsverhältnis . . . . .	171
a) Die Eingliederungslage . . . . .	171
b) Besonderheiten im Eingliederungsverhältnis . . . . .	172
2. Spezifische Einwirkungspotentiale . . . . .	173
a) Das spezifische Einwirkungspotential des Staates . . . . .	175
b) Das spezifische Einwirkungspotential des Bürgers . . . . .	176
c) Relativierungen . . . . .	177
3. Sachwalterschaft und Vertretung im Funktionsträgerverhältnis . . . . .	179
a) Fremdbezogenheit und Zurechnungsverschiebung . . . . .	179
b) Abgrenzungen . . . . .	183
4. Ergänzende Faktoren . . . . .	184
a) Sekundäre Merkmale der Eingliederungslage . . . . .	184
b) Akzidentelle Faktoren . . . . .	185
c) Spezifische staatliche Rechtspositionen . . . . .	185
D. Der Ertrag der analytischen Perspektive . . . . .	186
I. Die immanenten Strukturmerkmale des Näheverhältnisses . . . . .	186
II. Problematische Kriterien . . . . .	187

1. Getrennte Rechtskreise . . . . .	187
2. Ganzheitlichkeit und Personalität . . . . .	187
3. Der Statusbegriff . . . . .	189
4. Qualifizierte und kumulierte Eingliederung . . . . .	192
III. Schlussfolgerungen . . . . .	192

Zweiter Teil: Rechtsdogmatische Analyse . . . . .	195
---	-----

Kapitel 4: Recht im Näheverhältnis . . . . .	197
--	-----

A. Objektives Recht im Näheverhältnis . . . . .	197
I. Grundlagen . . . . .	197
1. Der rechtstheoretische Begriff des Rechts . . . . .	197
2. Rechtsnorm, Rechtssatz und Rechtsverhältnis . . . . .	199
II. Das besondere Gewaltverhältnis – ein rechtsfreier Raum? . . . . .	201
1. Hintergründe . . . . .	202
2. Das besondere Gewaltverhältnis als Rechtsverhältnis . . . . .	205
a) Gewalt und Recht . . . . .	205
b) Das besondere Gewaltverhältnis . . . . .	206
c) Einwände . . . . .	208
aa) Nur ein Pflichtenverhältnis? . . . . .	209
bb) Die Vorrechtlichkeit der Gewaltverhältnisse . . . . .	209
cc) Recht nur als Grenzziehung? . . . . .	211
dd) Gewaltverhältnis und Obrigkeitsstaat . . . . .	215
3. Regelungen im besonderen Gewaltverhältnis . . . . .	216
a) Die Negierung des Rechtscharakters in der konstitutionellen Theorie . . . . .	216
b) Übergreifende Begründungsmuster . . . . .	217
aa) Die Allgemeinheit des Adressatenkreises . . . . .	217
bb) Rechtsanwendung statt Rechtsetzung . . . . .	218
cc) Die Zweiseitigkeit des Rechtssatzes . . . . .	220
c) Der konstitutionelle Rechtssatzbegriff . . . . .	223
aa) Soziale Schrankenziehung und Impermeabilitätstheorie . . . . .	223
bb) Die Freiheits- und Eigentumsformel . . . . .	224
d) Die Bedeutung des Befundes . . . . .	225
aa) Die Relativität der Negierung des Rechtscharakters . . . . .	226
bb) Der Stellenwert für das besondere Gewaltverhältnis . . . . .	228
III. Gegenwartsperspektiven . . . . .	230
1. Das Näheverhältnis als Verwaltungsrechtsverhältnis . . . . .	230
a) Die Bedeutung der Rechtsverhältnislehre . . . . .	231

b) Systematische Einordnung . . . . .	232
aa) Der Bezug zum Organisationsrecht . . . . .	232
bb) Staatsbürger- und Funktionsträgerverhältnis . . . . .	235
c) Allgemeine Binnendifferenzierungen . . . . .	236
aa) Außen- und Innenrecht . . . . .	237
bb) Grund- und Betriebsverhältnis . . . . .	241
cc) Organisations- und Organverhältnis . . . . .	247
d) Binnendifferenzierungen im Funktionsträgerverhältnis . . . . .	249
aa) Dienst- und Amtsrecht . . . . .	249
bb) Das Amtswalterverhältnis . . . . .	254
cc) Relativierungen . . . . .	264
e) Resümee . . . . .	268
2. Regelungen im Näheverhältnis . . . . .	271
B. Subjektive Rechte im Näheverhältnis . . . . .	274
I. Das subjektive Recht im besonderen Gewaltverhältnis . . . . .	274
1. Gewaltverhältnis und subjektives Recht . . . . .	274
2. Besonderes Gewaltverhältnis und subjektives Recht . . . . .	275
II. Gegenwartsperspektiven . . . . .	276
1. Konturen des subjektiven Rechts . . . . .	276
2. Subjektive Rechte des Bürgers im Näheverhältnis . . . . .	279
a) Spezielle subjektive Rechte in der Funktionsausübung . . . . .	279
b) Spezielle subjektive Rechte in anderen Eingliederungs- konstellationen . . . . .	281
3. Subjektive Rechte des Staates im Näheverhältnis . . . . .	285
C. Recht im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	287
<i>Kapitel 5: Materieller Grundrechtsschutz im Näheverhältnis . . . . .</i>	<i>289</i>
A. Grundlagen . . . . .	289
I. Der rechtshistorische Ausgangspunkt: Grundrechte im besonderen Gewaltverhältnis . . . . .	289
1. Die konstitutionelle Staatsrechtslehre . . . . .	289
2. Weimarer Entwicklungen . . . . .	291
3. Anknüpfungen unter dem Grundgesetz . . . . .	293
II. Aussagen des Grundgesetzes . . . . .	297
1. Die Bedeutung von Art. 17a GG . . . . .	297
a) Regelungsgehalt . . . . .	297
b) Zwischen Kontinuität und Wandel . . . . .	299
c) Weiterführende Folgerungen? . . . . .	301
aa) Grundrechtsgeltung im Näheverhältnis? . . . . .	302
bb) Die Eingliederungslage als Grundrechtsschranke? . . . . .	302
cc) Schranken- und Abwägungsmaßstäbe? . . . . .	306



2. Die Bedeutung von Art. 33 Abs. 4 und 5 GG	308
a) Kernaussagen	309
aa) Die hergebrachten Grundsätze des Berufsbeamtentums	309
bb) Das Treueverhältnis	310
b) Grundrechtsdogmatische Einordnung	315
aa) Art. 33 Abs. 4 und 5 GG als Vorbehaltsklauseln	315
bb) Objektive Rückbindung	318
c) Personelle Reichweite	320
d) Gesamtbild	322
3. Die Bedeutung von Art. 137 Abs. 1 GG	322
B. Grundrechtsrelativierende Faktoren im Näheverhältnis –	
Die abwehrrechtliche Dimension	323
I. Präliminarien	324
1. Konfliktebenen	324
a) Primärbeeinträchtigungen	324
aa) Konstituierende Pflichten	324
bb) Insbesondere: Die Freiheit der Person	325
b) Folgebeeinträchtigungen	328
2. Konflikttypen	329
a) Grundrechtsbeeinträchtigung durch zeitliche Verdrängung	329
b) Die Reichweite der grundrechtlichen Gewährleistungsgehalte	330
c) Die Konkurrenzlösung	333
d) Der Verdrängungskonflikt als Primär- oder Folgebeeinträchtigung	335
3. Das Moment der Einwilligung	336
a) Die Figur des Grundrechtsverzichts	337
b) Hindernisse	339
aa) Die Verknüpfung von Eingliederung und Grundrechtsverzicht	340
bb) Differenzierung zwischen Primär- und Folgebeeinträchtigung	342
cc) Die Unbestimmtheit der Einwilligung	344
c) Freiheitsverbrauch	344
II. Lösungsansätze	346
1. Die Funktionsbedürfnisse staatlicher Institutionen	346
a) Funktionsfähigkeit als Rechtfertigungsargument	346
b) Die Frage des Verfassungsrangs	348
c) Konflikt und Abwägung	351
d) Beamten- und wehrrechtliche Überlagerungen	352
2. Die Usurpationsgrenze	353

a) Keine Inanspruchnahme Dritter . . . . .	353
b) Einwände . . . . .	355
c) Der Staat als Dritter . . . . .	357
III. Eckpunkte der Grundrechtslage im Näheverhältnis . . . . .	359
1. Grundrechtsrelativierung im Funktionsstatus . . . . .	359
a) Grundsatz . . . . .	359
b) Sonderfälle . . . . .	362
c) Verbleibende Grundrechtsrelevanz . . . . .	364
2. Grundrechtsrelativierung im Bürgerstatus . . . . .	364
a) Anwendbarkeit der Distanzrechtsdogmatik . . . . .	364
b) Konfliktlösung auf Rechtfertigungsebene . . . . .	366
aa) Rechtfertigungsgründe . . . . .	366
bb) Konfliktkonstellationen . . . . .	368
c) Beamten- und wehrrechtliche Überlagerungen . . . . .	369
aa) Grundsatz . . . . .	369
bb) Die politische Treuepflicht . . . . .	370
d) Gesamtbild . . . . .	374
3. Grundrechtsrelativierung im Nutzer- und Unterbringungsstatus . . . . .	376
a) Positive Handlungsfreiheit in der räumlichen Eingliederung . . . . .	377
aa) Die Usurpationsgrenze: Keine Inanspruchnahme fremder Güter . . . . .	377
bb) Der Staat als Eigentümer . . . . .	380
cc) Die Staatszuordnung öffentlicher Sachen . . . . .	380
dd) Die Nutzung fremder Räume . . . . .	384
ee) Der Nichtstörungsvorbehalt auf Schrankenebene . . . . .	387
ff) Einzelheiten des Nichtstörungsvorbehaltes . . . . .	390
gg) Zusammenfassung . . . . .	394
b) Sonstige grundrechtliche Schutzgüter . . . . .	396
aa) Irrelevanz der Usurpationsgrenze . . . . .	396
bb) Anwendbarkeit der Distanzrechtsdogmatik . . . . .	398
cc) Die Frage des Grundrechtseingriffs . . . . .	399
4. Grundrechtsrelativierung im Personalstatus . . . . .	401
a) Überlagerungen mit der räumlichen Eingliederung . . . . .	402
b) Positive Handlungsfreiheiten in der funktionalen Eingliederung . . . . .	403
aa) Die Usurpationsgrenze im Funktionsträgerverhältnis . . . . .	404
bb) Tatbestandliche Freiheitsgrenzen: Amtsausübung und Amtsausnutzung . . . . .	405
cc) Amtsbegleitendes Verhalten und Nichtstörungs- vorbehalt . . . . .	407

dd) Außerdienstliches Verhalten . . . . .	410
c) Sonstige grundrechtliche Schutzgüter . . . . .	410
aa) Fallgruppen und Abgrenzungen . . . . .	410
bb) Faktoren auf Rechtfertigungsebene . . . . .	413
d) Beamten- und wehrrechtliche Überlagerungen . . . . .	414
IV. Innere Grenzfälle . . . . .	415
1. Meinungsäußerungsfreiheit im Amt . . . . .	416
a) Tatbestandliche Grenzen des Grundrechtsschutzes . . . . .	416
aa) Amtliche Äußerungen . . . . .	416
bb) Sonstige Fälle der tatbestandlichen Usurpationsgrenze . . . . .	417
b) Das Schrankenregime . . . . .	420
2. Bekleidung im Amt . . . . .	422
a) Grundkonstellation . . . . .	422
b) Qualifizierte Kleidung und der Kopftuchstreit . . . . .	424
aa) Tatbestandliche Grenzen des Grundrechtsschutzes . . . . .	426
bb) Der Nichtstörungsvorbehalt . . . . .	428
cc) Abwägungsfragen: Die Integrität der staatlichen Außenrechtsbindung . . . . .	429
dd) Abwägungsfragen: Sonstige Eingriffsziele . . . . .	435
ee) Weltliche Dimensionen . . . . .	440
3. Nichthandeln im Amt . . . . .	442
a) Grundsatz: Die Freiheit vom Amt . . . . .	442
b) Nichthandeln aus Gewissensgründen . . . . .	445
aa) Illustration und Kritik: Die Pfaff-Entscheidung . . . . .	445
bb) Absolute Handlungspflichten . . . . .	448
cc) Relative Handlungspflichten . . . . .	450
V. Äußere Grenzfälle . . . . .	452
1. Äußere Grenzen der funktionalen Eingliederung . . . . .	452
a) Beleihung und Auftragsvergabe . . . . .	452
b) Funktionsausübung und demokratische Mitbestimmung . . . . .	454
aa) Grundrechte des Volksvertreters . . . . .	454
bb) Wahlen und Volksabstimmungen . . . . .	457
2. Äußere Grenzen der räumlichen Eingliederung: Handeln in öffentlichen Räumen . . . . .	459
a) Problemstellung . . . . .	459
b) Reichweite und Grenzen des Freiheitsraumes . . . . .	461
aa) Anknüpfungspunkt . . . . .	461
bb) Die normative Zuordnung des Raumes . . . . .	465
cc) Die objektive Prägung des Raumes . . . . .	467
dd) Differenzierungen auf der Mikroebene? . . . . .	468
ee) Fazit . . . . .	470

C. Grundrechtsaktivierende Faktoren im Näheverhältnis –	
Die leistungsrechtliche Dimension . . . . .	473
I. Grundsatz . . . . .	474
II. Ausprägungen . . . . .	475
1. Kompensatorische Leistungsrechte . . . . .	475
2. Kompensatorische Schutzpflichten . . . . .	477
3. Kompensatorische Mitbestimmungsrechte . . . . .	478
D. Materieller Grundrechtsschutz im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	479
I. Grundlagen . . . . .	479
1. Kernaussagen . . . . .	479
2. Systematische Differenzierungen . . . . .	480
3. Ergänzende Faktoren . . . . .	480
II. Eckpunkte . . . . .	481
1. Tatbestandliche Grenzen des Grundrechtsschutzes . . . . .	481
a) Freiheitsgrenzen in der Funktionsausübung . . . . .	481
b) Freiheitsgrenzen in der räumlichen Eingliederung . . . . .	482
c) Jenseits der Usurpationsgrenze . . . . .	482
2. Grundrechtsschranken im Näheverhältnis . . . . .	483
a) Der Nichtstörungsvorbehalt . . . . .	483
b) Die allgemeinen Vorbehaltsklauseln . . . . .	484
c) Spezialvorbehalte . . . . .	485
<i>Kapitel 6: Kompetenzverteilung im Näheverhältnis . . . . .</i>	<i>487</i>
A. Der Vorbehalt des Gesetzes . . . . .	487
I. Exekutivische Normsetzung . . . . .	487
1. Ausgangslage . . . . .	487
2. Fragezeichen . . . . .	488
3. Korrekturen . . . . .	490
a) Die Sonderverordnung . . . . .	490
b) Rechtsetzung als exekutivische Funktion . . . . .	491
c) Modifikationen im Näheverhältnis . . . . .	493
aa) Die Ausgestaltung des Personalstatus . . . . .	494
bb) Die Ausgestaltung des Nutzer- und Unterbringungsstatus . . . . .	497
d) Ergebnis . . . . .	498
II. Gesetzesvorbehalte . . . . .	499
1. Ausgangslage . . . . .	499
a) Die Vorbehaltsfreiheit des besonderen Gewaltverhältnisses . . . . .	499
b) Das Ende des Sonderweges . . . . .	502
c) Perspektiven . . . . .	503
2. Die grundrechtlichen Eingriffsvorbehalte . . . . .	504

a) Das Gesetzeserfordernis als Regelfall . . . . .	504
aa) Allgemeine Vorbehaltsklauseln . . . . .	504
bb) Verfassungsimmanente Schranken . . . . .	506
cc) Sondervorbehalte im Beamten- und Soldatenverhältnis . . . . .	506
b) Abweichungen . . . . .	509
aa) Folgen der Usurpationsgrenze . . . . .	509
bb) Der Nichtstörungsvorbehalt . . . . .	509
c) Das Zitiergebot . . . . .	514
3. Die Wesentlichkeitslehre . . . . .	515
a) Parlamentsvorbehalt und Usurpationsgrenze . . . . .	516
b) Die Regelungsdichte . . . . .	519
aa) Grenzen der Normierbarkeit . . . . .	519
bb) Strukturelle Faktoren . . . . .	520
cc) Art. 33 Abs. 4 und 5 GG . . . . .	522
dd) Grenzen der Globalermächtigung . . . . .	523
c) Relativierung der grundrechtlichen Eingriffsvorbehalte? . . . . .	524
III. Zusammenfassung . . . . .	525
B. Rechtsschutz . . . . .	526
I. Die Rechtsweggarantie . . . . .	527
1. Überstilisiertes Erbe . . . . .	527
2. Die Reichweite von Art. 19 Abs. 4 GG . . . . .	528
II. Abschwächungen . . . . .	530
1. Vorläufiger Rechtsschutz . . . . .	530
a) Abwägungstendenzen . . . . .	530
b) Der Verwaltungsakt als Weichenstellung . . . . .	531
2. Kontrolldichte . . . . .	535
C. Kompetenzverteilung im Näheverhältnis – Gesamtbild . . . . .	536
 Dritter Teil: Bilanz . . . . .	 539
 <i>Kapitel 7: Resultate und Querverbindungen . . . . .</i>	 <i>541</i>
A. Grundlagen . . . . .	541
I. Strukturmerkmale . . . . .	541
II. Vergleichende und historische Anknüpfungspunkte . . . . .	542
III. Systematischer Standort . . . . .	544
B. Dogmatische Weichenstellungen . . . . .	544
I. Die materielle Grundrechtsdimension . . . . .	544
1. Die Usurpationsgrenze . . . . .	545
a) Auf Tatbestandsebene . . . . .	545
b) Auf Schrankenebene: Der Nichtstörungsvorbehalt . . . . .	546

c) Resümee . . . . .	546
2. Weitere Weichenstellungen . . . . .	547
a) Die institutionelle Funktionsfähigkeit als gegenläufiges Rechtsgut . . . . .	547
b) Spezialvorbehalte . . . . .	548
c) Zeitliche Kollisionen . . . . .	548
3. Kompensatorische Effekte . . . . .	549
II. Die Dimension der Kompetenzverteilung . . . . .	549
1. Die Vorbehaltsproblematik . . . . .	549
2. Die Rechtsschutzproblematik . . . . .	550
C. Binnendifferenzierung . . . . .	550
I. Grundrechtsschutz im Funktionsstatus . . . . .	551
II. Grundrechtsschutz im Personal- oder Nutzerstatus . . . . .	551
1. Strukturelle Gemeinsamkeiten . . . . .	552
2. Strukturelle Unterschiede . . . . .	553
III. Grundrechtsschutz im Bürgerstatus . . . . .	553
<i>Kapitel 8: Erträge</i> . . . . .	555
A. Das spezifische Profil der Eingliederungslage . . . . .	555
B. Die Anbindung an die allgemeine Grundrechtsdogmatik . . . . .	557
Literaturverzeichnis . . . . .	561
Stichwortverzeichnis . . . . .	603