

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	27
-------------------------	----

Erster Teil

Der rechtspolitische Hintergrund der Piloturteile	32
----------------------------------------------------------	----

A. Die Erfolgsgeschichte des Europäischen Menschenrechtsschutzes	33
I. Die universellen und europäischen Wurzeln der EMRK	33
II. Die Entstehung der EMRK	35
III. Die schrittweise Entfaltung des Schutzmechanismus der EMRK	38
1. Verzögerungen bei der Ratifikation der EMRK und der Anerkennung der Individualbeschwerde	38
2. Zurückhaltende Politik der Kommission	39
IV. Das Erstarken des Gerichtshofs	40
1. Bewusstseinswandel innerhalb der Kommission	41
2. Ausweitung des Konventionsschutzes	41
3. Wachsender Bekanntheitsgrad der EMRK	43
V. Fazit	44
B. Die Bedrohung des Konventionssystems	44
I. Die Osterweiterung als Wendepunkt	45
1. Der Erweiterungsschub ab dem Jahr 1990	46
2. Neue quantitative und qualitative Herausforderungen	50
II. Der drohende Kollaps des Systems	50
III. Die Reformbedürftigkeit des Konventionssystems	52
1. Die Schwächen des ursprünglichen Rechtsschutzsystems und erste Reformansätze	53
2. Die Reform durch das 11. Protokoll zur EMRK	55
3. Die vom EGMR getroffenen internen Maßnahmen zur Bewältigung der Arbeitslast	56
4. Das 14. Protokoll zur EMRK	57
a) Überblick über den Reformprozess	57
b) Die durch das Protokoll Nr. 14 eingeführten Hauptänderungen der EMRK	61
c) Ratifikation und Protokoll Nr. 14bis	63
5. Bericht von <i>Lord Woolf</i> und Bericht der <i>Wise Persons</i>	64

6. Die Konferenzen von Interlaken und Izmir	65
IV. Fazit	66

Zweiter Teil

Die Piloturteile als Reaktion auf repetitive Beschwerden	68
A. Die Wirkungen der Urteile des EGMR im Überblick	68
I. Der innerstaatliche Geltungsanspruch der EMRK	69
1. Herrschende Auffassung und Rechtspraxis	71
2. Wortlaut und Entstehungsgeschichte	72
3. Art. 13 EMRK	73
4. Stellungnahme	73
II. Der Ranganspruch der EMRK	74
III. Das Feststellungsurteil des EGMR	75
1. Rechtskraft	76
a) Formelle und materielle Rechtskraft	76
b) Keine Rechtskrafterstreckung auf Dritte	77
2. Befolgungspflicht	78
a) Die Zurückhaltung des Gerichtshofs, die aus einer Konventions- verletzung resultierenden Verpflichtungen zu konkretisieren	79
b) Präzisierung der zu ergreifenden individuellen Maßnahmen	81
aa) Eigentumsverletzung	81
bb) Achtung des Familienlebens	83
cc) Wiederaufnahme strafrechtlicher Verfahren	84
c) Präzisierung der zu ergreifenden generellen Maßnahmen	85
aa) Beweislastumkehr	86
bb) Appellentscheidung	88
cc) Betonung des Subsidiaritätsgrundsatzes	89
d) Der Fall Asanidse als unmittelbare Vorläuferentscheidung	90
e) Fazit	91
B. Die Entwicklung der Piloturteile	92
I. Das erste Piloturteil <i>Broniowski</i> ./ <i>Polen</i>	93
1. Sachverhalt	94
2. Urteil in der Hauptsache	94
3. Erste Reaktion Polens auf das Urteil	95
II. Die Charakteristika eines echten Piloturteils	96
III. Das Piloturteilsverfahren – Der Fortgang des Falls <i>Broniowski</i>	98
1. Einleitung des Verfahrens und Erlass des Piloturteils	98
2. Gütliche Einigung	99
3. Behandlung der parallelen Beschwerden: Wolkenberg u. a. ./ <i>Polen</i> ..	101

a) Prüfung der Entschädigungsregelung	101
b) Prüfung der effektiven Umsetzung der Entschädigungsregelung ...	102
c) Effektiver Rechtsbehelf	102
IV. Zweck, Potential und Risiken des Piloturteilsverfahrens	103
1. Zweck des Verfahrens	103
2. Entlastung des Gerichtshofs	104
3. Problematik der Prognoseentscheidung	104
4. Gefahr mangelhafter Kooperation	106
V. Gründe für den anfänglich nur zögerlichen Gebrauch echter Piloturteile .	107
1. Praktische Gründe – strukturell-spezifische Mängel versus strukturell-systemische Mängel	109
2. Politische Aspekte	111
3. Rechtliche Unsicherheiten	113
VI. Das gestärkte Selbstbewusstsein des EGMR	114
1. Nichtvollzug gerichtlicher Entscheidungen	115
2. Eigentum	118
3. Überlange Verfahrensdauer	123
4. Wahlrecht und Privat- und Familienleben	125
5. Unmenschliche oder erniedrigende Behandlung	126
VII. Fazit	129
VIII. Kodifizierung des Piloturteilsverfahrens in der EGMR-VerfO	130

Dritter Teil

Die rechtsdogmatischen Grundlagen der Piloturteilstechnik 132

A. Der Vorwurf eines <i>ultra-vires</i>-Handelns	132
I. Fehlen eines klaren Begründungsansatzes in der Literatur	133
II. Die Zuständigkeit des Gerichtshofs zur Auslegung der Konvention	135
1. Die Auslegungsmethoden des EGMR	135
a) Wortlaut	135
b) Systematik	136
c) Sinn und Zweck	137
d) Historie	137
2. Legitimation des EGMR zur Rechtsfortbildung	138
3. Grenzen der Rechtsfortbildung	139
a) Grenzen der Auslegung nach dem deutschen Rechtsverständnis ...	140
b) Vertragsauslegung und -änderung und Grundsatz der Gewaltenteilung	140
aa) Konventionsimmanente Auslegung innerhalb der Grenzen von Wortlaut und Teleologie	141

bb) Keine unbegrenzte Kompetenz zur Lückenschließung	142
cc) Staatenpraxis im Grenzbereich zwischen Vertragsauslegung und Vertragsänderung	142
c) Judicial activism und judicial self-restraint	143
B. Kompetenz des Gerichtshofs zur Anordnung von Abhilfemaßnahmen	145
I. Verpflichtungen der Mitgliedstaaten	146
1. Ausgangspunkt: Gleichklang mit den Regeln des allgemeinen Völker- rechts	146
2. Der Begriff der Wiedergutmachung im allgemeinen Völkerrecht	147
a) Völkerrechtliche Wiedergutmachung im Sinne einer Wiederherstel- lung des ursprünglichen Zustandes („Wiedergutmachung i. e. S.“) ..	148
aa) Restitutio in integrum („restitution“)	149
bb) Schadensersatz („compensation“)	150
cc) Genugtuung („satisfaction“)	151
b) Völkerrechtliche Wiedergutmachung als umfassende Beseitigung begangenen Unrechts („Wiedergutmachung i. w. S.“)	151
c) Fazit	153
3. Die Wiedergutmachungspflichten der Konventionsstaaten nach Art. 41 EMRK	153
a) Entstehungsgeschichte des Art. 41 EMRK	154
b) Wortlaut: Anknüpfung an die <i>Chorzów</i> -Formulierung	156
aa) Beendigungspflicht als Teil der Wiedergutmachungspflicht der Konventionsstaaten	157
bb) Garantien der Nichtwiederholung als Teil der Wiedergutma- chungspflicht der Konventionsstaaten	158
c) Zur Frage der Modifizierung der Pflichten durch Art. 41 EMRK („Wiedergutmachung nur insoweit als die innerstaatliche Rechts- ordnung dies ermöglicht“)	159
aa) Konventionsverletzung durch Gerichtsurteil	160
(1) Kein Einwand rechtlicher Unmöglichkeit im allgemeinen Völkerrecht	160
(2) Zum Einwand rechtlicher Unmöglichkeit im Konventions- recht	161
(3) Zur Verpflichtung der Staaten zur Einräumung von Wieder- aufnahmegründen	162
(a) Art. 13 EMRK	162
(b) Praxis der Konventionsorgane	163
(4) Fazit	166
bb) Konventionsverletzung durch Rechtsnorm	167
(1) Konventionsverletzung beruht unmittelbar auf einer Rechtsnorm	167

(2) Konventionsverletzung beruht mittelbar auf einer Rechtsnorm	168
(3) Erstreckung der Anpassungspflicht auf das Verfassungsrecht	169
d) Fazit	171
II. Die Befugnis des Gerichtshofs zur Anordnung genereller Abhilfemaßnahmen	171
1. Begriff „satisfaction“	172
a) Feststellung der Konventionsverletzung und Geldersatz	172
b) Befugnis zur Anordnung individueller Abhilfemaßnahmen	173
c) Befugnis zur Anordnung genereller Abhilfemaßnahmen	175
2. Eingriff in den Zuständigkeitsbereich des Ministerkomitees	176
a) Urteilsüberwachung durch das Ministerkomitee historisch bedingt ..	176
b) Verrechtlichung des Urteilsvollzugs	177
3. Kein unzulässiger Eingriff in den Beurteilungsspielraum der Mitgliedstaaten	179
a) Der Beurteilungsspielraum als Ausdruck des Subsidiaritätsprinzips	180
b) Rechtliche Grundlage des Beurteilungsspielraums	182
c) Notwendigkeit einer Präzisierung der <i>obligation of result</i>	184
d) Anordnung der Abhilfemaßnahmen	186
aa) Reduzierter Beurteilungsspielraum bei strukturellem Mangel ..	186
bb) Weite Anordnungsmöglichkeiten im Zusammenhang mit spezifischen Mängeln	187
cc) Reduzierte Anordnungsmöglichkeiten im Zusammenhang mit systemischen Mängeln	188
4. Fazit	190
III. Befugnis des EGMR zur Überprüfung genereller Abhilfemaßnahmen: Einführung einer unzulässigen Normenkontrolle?	191
1. Trennung der Entscheidung über die Hauptsache und die Entschädigung zur Wahrnehmung einer präventiven Kontrolle	191
2. Zulässigkeit einer <i>quasi-abstrakten</i> Normenkontrolle	193
C. Kompetenz zur Suspendierung paralleler Beschwerden und der rückwirkenden Anordnung von Abhilfemaßnahmen	194
I. Suspendierung der parallelen Beschwerden, Art. 37 Abs. 1 lit. c EMRK ..	195
a) Problem der Rechtsverweigerung	195
b) Techniken des EGMR zur Beschleunigung der Entscheidung über die parallelen Beschwerden	196
II. Kompetenz zur rückwirkenden Anordnung der Abhilfemaßnahmen	197
III. Folgen der Nichteinführung des Rechtsbehelfs	199

D. Zur Bindungswirkung der Anordnungen genereller Abhilfemaßnahmen in einem Piloturteil 200

I. Auslegung des Art. 46 EMRK im Sinne einer *erga omnes*-Wirkung der Urteile des EGMR – ohne Staatenpraxis 201

1. Präjudizwirkung im angloamerikanischen Recht 202

2. Stellungnahme des EGMR 203

3. Zur allgemeinen Befolgung der Urteile 205

4. Streitstand in der Literatur 205

 a) Argumente zugunsten einer Bindungswirkung 206

 b) Argumente zugunsten einer bloßen faktischen Wirkung 207

 c) Annäherung der Ansichten 209

5. Lösungsansatz 210

 a) Der *ordre public*-Charakter der EMRK 210

 aa) Verwirklichung eines übergeordneten Ziels 211

 bb) Objektive Verpflichtungen 212

 cc) Zwingender Kernbestand 214

 dd) Fazit 214

 b) Vergleich zum Recht der Europäischen Union 215

 aa) Bindungswirkung der Auslegungsurteile für letztinstanzliche Gerichte 216

 bb) Zur Wirkung der Auslegungsurteile auf die unterinstanzlichen Gerichte 217

 cc) Fazit 218

 c) Übertragbarkeit auf die EMRK 218

 aa) Problematik fehlender Vorlagemöglichkeit im Konventionssystem 218

 bb) Voraussetzungen der Bindungswirkung 220

6. Zwischenergebnis 221

II. Derogierende Staatenpraxis zugunsten eines *erga omnes*-Effekts der Urteile des EGMR 221

1. Zulässigkeit und Voraussetzungen einer derogierenden Vertragsänderung durch Staatenpraxis 222

 a) Rechtsprechung des EGMR zur Derogation des Art. 2 Abs. 1 S. 2 EMRK 222

 b) Bewertung der Praxis des EGMR 224

2. Die Staatenpraxis in ausgewählten Konventionsstaaten 225

 a) Vereinigtes Königreich 226

 aa) Das britische Verfassungsrecht und der Grundsatz der Parlementsouveränität 226

 bb) Inkorporation der EMRK durch den Human Rights Act 227

 cc) Pflicht zur Berücksichtigung der Rechtsprechung des EGMR .. 229

dd) Möglichkeit der Abweichung von der EGMR-Rechtsprechung	231
ee) Nicht gelöster Rechtsprechungskonflikt	233
b) Deutschland	234
aa) Grundsatz völkerrechtskonformer Auslegung	234
bb) Rechtsprechungsdivergenzen zwischen BVerfG und EGMR ..	235
cc) Die Bedeutung der Rechtsprechung des EGMR für nationale Gerichte: der Görgülü-Beschluss des BVerfG	237
dd) Die Grenzen der Pflicht zur Berücksichtigung der Urteile des EGMR	238
ee) Bestätigung der Berücksichtigungspflicht: Urteil des BVerfG zur Sicherungsverwahrung	239
c) Frankreich	242
aa) Das späte Akzept eines Vorrangs der EMRK vor nachfolgenden nationalen Gesetzen	242
bb) Autonome Auslegung und Rechtsprechungsdivergenzen	244
d) Italien	245
aa) Pflicht zur Berücksichtigung der Urteile des EGMR	246
bb) Kontrolle der Vereinbarkeit nationaler Gesetze mit der Konvention durch das italienische Verfassungsgericht	247
cc) Übertragung der controlimiti-Lehre?	248
e) Russland	249
aa) Unsicherheiten im Zusammenhang mit dem Rang der EMRK im nationalen Recht	250
bb) Die Pflicht zur Berücksichtigung der Urteile des EGMR in der Theorie	250
cc) Die Pflicht zur Berücksichtigung der Urteile des EGMR in der Rechtsprechungspraxis	251
dd) Verfassungsgerichtshof zum Rang der EMRK und der Bedeutung der Rechtsprechung des EGMR im nationalen Recht	253
f) Polen	255
aa) Anwendbarkeit der EMRK und Vorrang vor einfachen Gesetzen	255
bb) Verhältnis Völkerrecht und Verfassungsrecht	256
cc) Die Bedeutung der Rechtsprechung des EGMR in Theorie und Praxis der nationalen Gerichte	257
g) Fazit der Länderanalyse	258
3. Ergebnis und Stellungnahme	259
III. Vertragserweiternde Staatenpraxis zugunsten der Anerkennung einer auf echte Piloturteile beschränkten Bindungswirkung der Anordnungen des EGMR	262
1. Erhöhte Pflicht zur Beachtung bei innerstaatlichen Parallelfällen	262

2. Voraussetzungen der Vertragserweiterung am Beispiel der Rechtsprechung des EGMR zu den vorläufigen Maßnahmen	262
a) Entwicklung der Rechtsprechung des EGMR zu vorläufigen Maßnahmen	263
b) Abgrenzung zum <i>ultra vires</i> -Handeln	264
3. Übertragung der Grundsätze auf die Rechtsprechung des EGMR zu den Piloturteilen	266
a) Kein entgegenstehender Wille der Konventionsstaaten	266
b) Anknüpfungspunkt in der EMRK	267
aa) Erweiterte Auslegung des Parteibegriffs bei Vorliegen eines spezifischen Mangels (abgrenzbare Personengruppe)	268
bb) Abgrenzung zur Situation beim Vorliegen eines systemischen Mangels (Personengruppe nicht abgrenzbar)	269
c) Staatenpraxis	269
aa) Reaktion auf die Piloturteile bezüglich der Eigentumsverletzung (Art. 1 des 1. ZP-EMRK)	271
bb) Reaktion auf die Piloturteile wegen Nichtvollzugs der Gerichtsentscheidungen und des Fehlens einer wirksamen Beschwerdemöglichkeit (Art. 6 EMRK und Art. 13 EMRK)	272
cc) Reaktion auf die Piloturteile bezüglich des Problems überlanger Verfahrensdauer	273
dd) Reaktion auf das Piloturteil Greens und M.T. ./.. Vereinigtes Königreich wegen Ausschluss der Gefangenen von dem Wahlrecht	275
ee) Reaktion Sloweniens auf das festgestellte Versäumnis den Status der „Ausradierten“ zu regeln	277
ff) Reaktion auf die Feststellung einer unmenschlichen oder erniedrigenden Behandlung (Art. 3 EMRK)	277
4. Fazit	278
IV. Zusammenfassung	279

Vierter Teil

Die Rolle des Gerichtshofs in der Zukunft des Konventionssystems 280

A. Diskussion um eine Neupositionierung	280
I. Verfassungsrechtlicher Schutz <i>versus</i> individueller Schutz	281
II. Verwirklichung eines zweigleisigen Schutzsystems	282
1. Der Bedeutungszuwachs des Art. 13 EMRK	283
a) Piloturteil und Art. 13 EMRK	284
b) Stärkung der präventiv-objektiven Kontrollfunktion des EGMR ...	285
2. Piloturteile als erster Schritt zur Einführung einer Gruppenklage?	286
3. Piloturteile und die Bindungswirkung über den Einzelfall	288

B. Beitrag des Piloturteilsverfahrens zur Diskussion um die Einführung eines <i>erga omnes</i>-Effekts	288
I. Strukturelle Argumente	289
1. EGMR als Verfassungsgericht	289
2. Teilnahme der EMRK am Anwendungsvorrang des Unionsrechts	291
a) Bindung an die Unionsgrundrechte im Anwendungsbereich des Unionsrechts	292
aa) Unionsgrundrechte als Schranken-Schranken und als eigenständige Schranken der Grundfreiheiten	293
bb) Keine allgemeine Grundrechtsbindung	294
b) Ansätze einer Neuorientierung	295
aa) Der Fall Carpenter	295
bb) Der Fall <i>Åkerberg Fransson</i>	296
cc) Der Fall Melloni	298
dd) Reaktionen und Stellungnahme des BVerfG	300
c) Stellungnahme und post-Fransson-Rechtsprechung	301
3. EGMR als Letztentscheidungsinstanz	303
a) Keine unmittelbare Kontrolle der Unionsakte	303
b) Mittelbare Kontrolle bei unionsrechtlich determiniertem Handeln (Urteil Bosphorus ./ Irland)	304
4. Beitritt der EU zur EMRK	306
5. Fazit	307
II. Die Bedenken gegen die <i>erga omnes</i> -Wirkung der Urteile des Gerichtshofs	308
1. Grundrechte und Verfassungsidentität	308
a) Kontrollvorbehalt des BVerfG zum europäischen Integrationsprozess	309
aa) Überwachung der Grundrechte	309
bb) Identitätskontrolle	310
b) Die Relevanz einer Residualkompetenz im Konventionsrecht	311
aa) Weitergehender Schutz im nationalen Recht und Günstigkeitsprinzip	311
(1) Günstigkeitsprinzip und Grundsatz der Parlaments-souveränität	311
(2) Günstigkeitsprinzip und Grundsatz des Anwendungsvorrangs des Unionsrechts	312
bb) Nationaler Schutz bleibt hinter dem Konventionsschutz zurück	315
c) Verstoß gegen tragende Verfassungsprinzipien am Beispiel des Gewaltenteilungsgrundsatzes	315
aa) Der Gewaltenteilungsgrundsatz im Wandel	316

- bb) Beeinflussung der Gewaltenteilung auf nationaler Ebene durch die Rechtsprechung des EGMR 317
 - (1) Verhältnis Verwaltung und Gerichtsbarkeit 317
 - (2) Verhältnis Gerichtsbarkeit – Exekutive/Legislative 318
 - (a) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz kein allgemein anerkanntes Prinzip 318
 - (b) Rezeptionsprozesse infolge des europäischen Einflusses 319
 - d) Fazit 320
- 2. Ultra-vires-Kontrolle 321
 - a) Vorwurf einer Kompetenzüberschreitung des EGMR 321
 - b) Parallele zur Diskussion im Recht der Europäischen Union 322
 - c) Konsequenzen für das Konventionsrecht 325
- 3. Mehrpolige Grundrechtsverhältnisse 325
 - a) Keine Beschränkung der Befolgungspflicht 326
 - b) Forderung nach einer Rücknahme der Kontrolldichte 327
 - c) Zurückhaltung gegenüber mehrpoligen Grundrechtsverhältnissen durch Achtung von Beurteilungsspielräumen 328
 - d) Kein generelles Zurückhaltungsgebot 329
- 4. Dynamik des Konventionsrechts 332
- 5. Fazit 333

III. Idee der Sicherung der Dynamik des Konventionsrechts durch die Kombination eines *erga omnes*-Effekts mit einem Vorabentscheidungsverfahren 334

- 1. Vereinbarkeit eines Vorabentscheidungsverfahrens mit den Grundgedanken der EMRK 335
- 2. Diskussion um die Einführung eines Vorabentscheidungsverfahrens anlässlich des 14. Protokolls zur EMRK 337
- 3. Keine unveränderte Übernahme des Verfahrens 338
- 4. Berücksichtigung eines Beitritts der Europäischen Union zur EMRK .. 340
- 5. Protokoll Nr. 16 zur EMRK 341
- 6. Gutachten des EuGH zur Vereinbarkeit des Beitritts der Europäischen Union zur EMRK 342
- 7. Stellungnahme und Lösungsansatz 345
 - a) Vorlagemechanismus im Verhältnis EuGH – EGMR 345
 - b) Vorlagemechanismus im Verhältnis nationale Gerichte – EGMR .. 346
 - c) Folge der Verflechtung der Vorlagemechanismen 346

IV. Fazit 347

Zusammenfassung 348

Literaturverzeichnis 363

Stichwortverzeichnis 388