

# Inhaltsübersicht

Inhaltsverzeichnis .....	XI
<b>Überblick .....</b>	<b>1</b>
<b>1. Teil System des Freizügigkeitsrechts .....</b>	<b>7</b>
<b>§ 1 Grundlagen .....</b>	<b>8</b>
I. Regelungsgegenstände des Freizügigkeitsrechts .....	8
II. Ziel und Zweck des Freizügigkeitsrechts .....	10
III. Beschränkung und Gewährleistung der Freizügigkeit .....	21
<b>§ 2 Nationales Freizügigkeitsrecht .....</b>	<b>38</b>
I. Verfassungsrecht .....	38
II. Binnenmarktgesetz .....	48
III. Sektorielles Freizügigkeitsrecht .....	73
<b>§ 3 Europäisches und internationales Freizügigkeitsrecht .....</b>	<b>76</b>
I. Europarecht der EU .....	76
II. Bilaterales Recht Schweiz-EU .....	92
III. Multilaterales Handelsabkommen WTO/GATS .....	99
IV. Bilaterale Handelsabkommen .....	102
<b>§ 4 Freizügigkeit im Mehrebenensystem .....</b>	<b>103</b>
I. Wirkung des EU-Rechts auf das nationale und bilaterale Freizügigkeitsrecht .....	103
II. Gegenseitige Wirkungserweiterung .....	111
III. Konflikt der Ebenen .....	115
IV. Mehrebenensystem am Beispiel der Ausnahme für hoheitliche Tätigkeiten .....	115
<b>2. Teil Liberalisierungsprinzipien .....</b>	<b>123</b>
<b>§ 5 Prinzip der Nichtdiskriminierung .....</b>	<b>124</b>
I. Verfassungsrechtliche Diskriminierungsverbote .....	124
II. Binnenmarktrechtliches Diskriminierungsverbot .....	157
III. Europarechtliches und Bilaterales Diskriminierungsverbot .....	178
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Diskriminierungsverbots im Mehrebenensystem .....	220

<b>§ 6 Prinzip der Nichtbeschränkung .....</b>	<b>230</b>
I. Verfassungsrechtliche Beschränkungsverbote .....	231
II. Binnenmarktrechtliches Beschränkungsverbot.....	247
III. Europarechtliches und Bilaterales Beschränkungsverbot.....	265
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Beschränkungsverbots im Mehrebenensystem .....	311
<b>§ 7 Anerkennungsprinzip.....</b>	<b>323</b>
I. Verfassungsrechtliche Anerkennung .....	323
II. Binnenmarktrechtliche Anerkennung .....	330
III. Sektorielle Anerkennung .....	349
IV. Europarechtliche und Bilaterale Anerkennung.....	365
V. Gegenüberstellung und Analyse des Anerkennungsprinzips im Mehrebenensystem .....	384
<b>§ 8 Herkunftsprinzip .....</b>	<b>394</b>
I. Verfassungsrecht .....	394
II. Binnenmarktrechtliches Herkunftsprinzip.....	397
III. Europarechtliches und Bilaterales Herkunftsprinzip .....	447
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Herkunftsprinzips im Mehrebenensystem .....	458
<b>Schlussübersicht.....</b>	<b>479</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>485</b>
<b>Quellenverzeichnis.....</b>	<b>493</b>
Literatur .....	493
Materialien.....	512
<b>Sachregister .....</b>	<b>515</b>

# Inhaltsverzeichnis

<b>Überblick .....</b>	<b>1</b>
<b>1. Teil System des Freizügigkeitsrechts .....</b>	<b>7</b>
<b>§ 1 Grundlagen .....</b>	<b>8</b>
I. Regelungsgegenstände des Freizügigkeitsrechts .....	8
A. Personenverkehr zwecks Niederlassung .....	8
B. Personenverkehr zwecks Erbringung und Empfang von Dienstleistungen .....	9
II. Ziel und Zweck des Freizügigkeitsrechts .....	10
A. Wirtschaftspolitische Funktion .....	10
1. Binnenmarkt Schweiz .....	11
2. Binnenmarkt der Europäischen Union .....	17
3. Bilaterale Handelsbeziehungen Schweiz-EU .....	18
4. Multilaterale Handelsbeziehungen der WTO .....	19
B. Individual- und freiheitsrechtliche Funktion .....	20
C. Sicherheitspolitische Funktion .....	21
III. Beschränkung und Gewährleistung der Freizügigkeit .....	21
A. Grenzhindernisse .....	22
B. Interne Marktzugangshindernisse .....	22
1. Offene Märkte .....	24
2. Geschlossene Märkte .....	27
3. Staatsmonopole und Tätigkeitsverbote .....	31
C. Interne Wettbewerbshindernisse .....	32
1. Regulierung des Angebots .....	32
2. Regulierung der Nachfrage .....	33
3. Allgemeine Regulierungen .....	34
D. Gewährleistung der Freizügigkeit .....	34
1. Recht auf Einreise und Aufenthalt / Beschränkungsverbot .....	34
2. Recht auf Nichtdiskriminierung / Diskriminierungsverbot .....	35
3. Recht auf beschränkungsfreien Marktzugang / Beschränkungsverbot .....	36
4. Recht auf Anerkennung / Anerkennungspflicht .....	36
5. Recht auf Marktzugang nach den Herkunftsvorschriften / Pflicht zur Anwendung der Herkunftsvorschriften .....	37
6. Verfahrensbezogene Rechte und Pflichten .....	37
<b>§ 2 Nationales Freizügigkeitsrecht .....</b>	<b>38</b>
I. Verfassungsrecht .....	38

A. Niederlassungsfreiheit .....	38
B. Grundrecht der Wirtschaftsfreiheit .....	39
C. Grundsatz der Wirtschaftsfreiheit .....	43
D. Rechtsgleichheit .....	45
E. Freizügigkeitsgarantie .....	46
F. Binnenmarktkompetenz .....	47
II. Binnenmarktgesezt .....	48
A. Geltungsbereich .....	50
1. Auslegung des Hoheitlichkeitsbegriffs .....	53
2. Liberalisierung des passiven Dienstleistungsverkehrs .....	59
3. Verpflichtung des Staates .....	61
4. Erfordernis eines interkantonalen Sachverhalts .....	63
B. Rechtfertigung .....	65
C. Marktzugangsverfahren .....	70
III. Sektorielles Freizügigkeitsrecht .....	73
A. Bundesrecht .....	73
B. Interkantonales und kantonales Freizügigkeitsrecht .....	74
<b>§ 3 Europäisches und internationales Freizügigkeitsrecht .....</b>	<b>76</b>
I. Europarecht der EU .....	76
A. Geltungsbereich .....	79
B. Rechtfertigung .....	83
II. Bilaterales Recht Schweiz-EU .....	92
A. Geltungsbereich .....	93
B. Rechtfertigung .....	97
III. Multilaterales Handelsabkommen WTO/GATS .....	99
A. Geltungsbereich .....	99
B. Rechtfertigung .....	101
IV. Bilaterale Handelsabkommen .....	102
<b>§ 4 Freizügigkeit im Mehrebenensystem .....</b>	<b>103</b>
I. Wirkung des EU-Rechts auf das nationale und bilaterale Freizügigkeitsrecht .....	103
A. Europakompatibilität des Binnenmarktgeseztes .....	105
B. Europakompatibilität des Freizügigkeitsabkommens .....	107
II. Gegenseitige Wirkungserweiterung .....	111
A. Binnenwirkung des internationalen Freizügigkeitsrechts .....	111
B. Aussenwirkung der Wirtschaftsfreiheit .....	112
C. Keine Drittewirkung des Freizügigkeitsabkommens .....	114
III. Konflikt der Ebenen .....	115

---

IV.	Mehrebenensystem am Beispiel der Ausnahme für hoheitliche Tätigkeiten .....	115
A.	Reflexwirkung FZA-BGBM .....	116
B.	Reflexwirkung EU-FZA.....	117
C.	Wirkungskette EU-FZA-BGBM .....	119
<b>2. Teil</b>	<b>Liberalisierungsprinzipien .....</b>	<b>123</b>
<b>§ 5</b>	<b>Prinzip der Nichtdiskriminierung.....</b>	<b>124</b>
I.	Verfassungsrechtliche Diskriminierungsverbote .....	124
A.	Grundlagen und Umfang des Diskriminierungsverbots .....	124
B.	Diskriminierung beim Zugang zu einer Erwerbstätigkeit und bei deren Ausübung .....	128
1.	Gleichbehandlung von Konkurrenten bei Grundrechtseingriffen .....	128
2.	Gleichbehandlung von Konkurrenten ohne Grundrechtseingriff .....	138
3.	Wohnsitzpflicht im öffentlichen Dienstverhältnis .....	149
4.	Freizügigkeitsgarantie.....	153
C.	Diskriminierung in anderen Lebensbereichen.....	154
II.	Binnenmarktrechtliches Diskriminierungsverbot .....	157
A.	Grundlagen und Umfang des Diskriminierungsverbots .....	157
B.	Diskriminierung beim Zugang zu einer Erwerbstätigkeit .....	165
1.	Diskriminierender Zugang zu offenen Märkten.....	165
2.	Diskriminierender Zugang zu geschlossenen Märkten .....	167
C.	Diskriminierung bei der Ausübung einer Erwerbstätigkeit.....	168
D.	Diskriminierung in anderen Lebensbereichen.....	173
E.	Nachfragebezogene Diskriminierungen .....	174
F.	Rechtfertigung von Diskriminierungen.....	175
III.	Europarechtliches und Bilaterales Diskriminierungsverbot .....	178
A.	Grundlagen und Umfang des Diskriminierungsverbots .....	178
1.	Europarecht.....	178
2.	Freizügigkeitsabkommen .....	182
B.	Diskriminierung beim Zugang zum Markt.....	185
1.	Europarecht.....	185
2.	Freizügigkeitsabkommen .....	189
C.	Diskriminierung bei der Ausübung einer Erwerbstätigkeit.....	193
1.	Europarecht.....	193
2.	Freizügigkeitsabkommen.....	194
D.	Diskriminierung in anderen Lebensbereichen.....	197
1.	Europarecht.....	197
2.	Freizügigkeitsabkommen.....	200

E. Nachfragebezogene Diskriminierungen .....	203
1. Europarecht .....	203
2. Freizügigkeitsabkommen .....	205
F. Eingrenzung des Diskriminierungsverbots .....	206
1. Umfassende Geltung im Europarecht .....	207
2. Marktzugangsbezogene Geltung im bilateralen Freizügigkeitsrecht .....	207
G. Rechtfertigung von Diskriminierungen .....	213
1. Europarecht .....	213
2. Freizügigkeitsrecht .....	217
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Diskriminierungsverbots im Mehrebenensystem .....	220
A. Konzeption des Diskriminierungsverbots .....	220
1. Verortung auf der Eingriffs- oder Rechtfertigungsebene .....	220
2. Geschützte Personen und Freizügigkeitsformen .....	221
3. Sachlicher Schutzmfang des Diskriminierungsverbots .....	221
4. Verbot von unmittelbaren Diskriminierungen .....	223
5. Verbot von mittelbaren Diskriminierungen .....	225
B. Reflexwirkung der Ebenen .....	227
<b>§ 6 Prinzip der Nichtbeschränkung .....</b>	<b>230</b>
I. Verfassungsrechtliche Beschränkungsverbote .....	231
A. Grundlagen und Umfang des Beschränkungsverbots .....	231
B. Beschränkungen des Zugangs zur Erwerbstätigkeit .....	232
1. Beschränkung des Zugangs zu offenen Märkten .....	232
2. Beschränkung des Zugangs zu geschlossenen Märkten .....	241
C. Beschränkungen der Ausübung einer Erwerbstätigkeit .....	245
D. Beschränkungen in anderen Lebensbereichen .....	247
II. Binnenmarktrechtliches Beschränkungsverbot .....	247
A. Grundlagen und Umfang des Beschränkungsverbots .....	247
B. Beschränkung des Marktzugangs .....	249
1. Beschränkung des Zugangs zu offenen Märkten .....	249
2. Beschränkung des Zugangs zu geschlossenen Märkten .....	249
C. Beschränkung der Ausübung einer Erwerbstätigkeit .....	255
D. Nachfragebzogene Beschränkungen .....	258
E. Rechtfertigung von Marktzugangsbeschränkungen .....	258
F. Marktzugang durch öffentliches Ausschreibungsverfahren .....	259
III. Europarechtliches und Bilaterales Beschränkungsverbot .....	265
A. Grundlagen und Umfang des Beschränkungsverbots .....	265
1. Europarecht .....	265
2. Freizügigkeitsabkommen .....	266
B. Beschränkungen des Zugangs zur Erwerbstätigkeit .....	271

1. Beschränkung des Zugangs zu offenen Märkten im EU-Recht .....	271
2. Beschränkung des Zugangs zu geschlossenen Märkten im EU-Recht .....	273
3. Beschränkung durch den Herkunftsstaats der Anbieterin im EU-Recht .....	277
4. Freizügigkeitsabkommen .....	278
C. Beschränkungen der Ausübung einer Erwerbstätigkeit .....	280
1. Europarecht.....	280
2. Freizügigkeitsabkommen .....	283
D. Beschränkungen in anderen Lebensbereichen.....	283
1. Europarecht.....	283
2. Freizügigkeitsabkommen .....	285
E. Nachfragebezogene Beschränkungen.....	285
1. Europarecht.....	285
2. Freizügigkeitsabkommen .....	289
F. Eingrenzung des Beschränkungsverbots .....	291
1. Im Vergleich: Keck-Begrenzung der Warenverkehrsfreiheit .....	291
2. Konvergenz: Zugang zum Markt und Wettbewerb im Markt .....	302
3. Bedeutung für das Freizügigkeitsabkommen.....	310
G. Rechtfertigung von Beschränkungen .....	311
1. Europarecht.....	311
2. Freizügigkeitsabkommen .....	311
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Beschränkungsverbots im Mehrebenensystem .....	311
A. Konzeption des Beschränkungsverbots.....	311
1. Geschützte Personen und Freizügigkeitsformen.....	311
2. Sachlicher Schutzmfang des Beschränkungsverbots .....	312
3. Rechtfertigung von Beschränkungen .....	314
B. Reflexwirkung der Ebenen.....	317
1. Aussenwirkung des Beschränkungsverbots der Wirtschaftsfreiheit.....	317
2. Binnenwirkung der staatsvertraglichen Beschränkungsverbote .....	318
3. Spezialgesetzlicher Freizügigkeitsausschluss .....	319
<b>§ 7 Anerkennungsprinzip.....</b>	<b>323</b>
I. Verfassungsrechtliche Anerkennung .....	323
A. Wirtschaftsfreiheit.....	323
B. Freizügigkeitsgarantie .....	329
II. Binnenmarktrechtliche Anerkennung.....	330
A. Grundlagen und Regelungsgegenstände .....	330

B.	Fähigkeitsausweis als Anerkennungsobjekt .....	332
C.	Eingrenzung des Anerkennungsrechts .....	339
D.	Rechtfertigung der Nichtanerkennung .....	343
1.	Vermutung der Gleichwertigkeit von Fähigkeitsausweisen ...	343
2.	Rechtfertigung von Auflagen und Bedingungen .....	345
E.	Marktzugang durch Anerkennungsverfahren .....	346
III.	Sektorielle Anerkennung .....	349
A.	Bundesrechtliche Spezialgesetze im Verhältnis zum Binnenmarktgesetz.....	350
1.	Schweizweit gültige Marktzulassung .....	353
2.	Kantonal gültige Marktzulassung .....	356
B.	Konkordatsrechtliche Anerkennungsregeln im Verhältnis zum Binnenmarktgesetz .....	361
IV.	Europarechtliche und Bilaterale Anerkennung .....	365
A.	Anerkennung als primärrechtliche Rechtfertigungsvoraussetzung .....	366
1.	Europarecht.....	366
2.	Freizügigkeitsabkommen .....	368
B.	Anerkennung als sekundärrechtliches Marktzugangsrecht .....	370
1.	Anerkennung im Rahmen der Niederlassungsfreiheit .....	371
2.	Anerkennung im Rahmen der aktiven Dienstleistungsfreiheit	374
3.	Anerkennungs- und Meldeverfahren .....	375
4.	Prinzipien der Nichtbeschränkung und Nichtdiskriminierung	376
5.	Spezifische Berufe ausserhalb der Richtlinie 2005/36.....	378
C.	Sekundärrechtliche Anerkennungsregeln im Freizügigkeitsabkommen .....	379
1.	Übernahme der Berufsqualifikationsrichtlinie .....	379
2.	Übernahme der berufsspezifischen Richtlinien .....	383
D.	Weitere Anerkennungsabkommen .....	383
V.	Gegenüberstellung und Analyse des Anerkennungsprinzips im Mehrebenensystem .....	384
A.	Konzeption des Anerkennungsprinzips .....	384
1.	Verortung auf der Eingriffs- oder Rechtfertigungsebene.....	384
2.	Geschützte Personen und Freizügigkeitsformen.....	386
3.	Sachlicher Schutzmfang des Anerkennungsprinzips .....	387
B.	Reflexwirkung der Ebenen.....	389
1.	Binnenwirkung der Richtlinie 2005/36 .....	389
2.	Keine Drittewirkung der Richtlinie 2005/36 .....	391
<b>§ 8</b>	<b>Herkunftsprinzip .....</b>	<b>394</b>
I.	Verfassungsrecht .....	394
II.	Binnenmarktrechtliches Herkunftsprinzip .....	397

---

A. Grundlagen und Umfang des Herkunftsprinzips .....	397
B. Zugang zur Erwerbstätigkeit nach den Herkunftsvorschriften.....	403
1. Zugang zu offenen Märkten nach den Herkunftsvorschriften	403
2. Zugang zu geschlossenen Märkten nach den Herkunftsvor- schriften .....	414
C. Ausübung der Erwerbstätigkeit nach den Herkunftsvorschriften.	415
D. Eingrenzung des Herkunftsprinzips .....	426
E. Rechtfertigung der Anwendung der Bestimmungsorts- vorschriften .....	428
1. Vermutung der Gleichwertigkeit von Marktzugangsvor- schriften .....	428
2. Rechtfertigung von Auflagen und Bedingungen .....	433
F. Marktzugang durch Melde- oder Bewilligungsverfahren .....	442
III. Europarechtliches und Bilaterales Herkunftsprinzip .....	447
A. Europarecht .....	447
1. Herkunftsprinzip als primärrechtliche Rechtfertigungsvoraussetzung .....	447
2. Zugang zur Erwerbstätigkeit nach den Herkunftsvorschriften	452
3. Ausübung einer Erwerbstätigkeit nach den Herkunftsvor- schriften .....	456
B. Freizügigkeitsabkommen .....	457
IV. Gegenüberstellung und Analyse des Herkunftsprinzips im Mehrebenensystem .....	458
A. Konzeption des Herkunftsprinzips .....	458
1. Verortung auf der Eingriffs- oder Rechtfertigungsebene.....	458
2. Geschützte Personen und Freizügigkeitsformen.....	460
3. Sachlicher Schutzmfang des Herkunftsprinzips .....	460
4. Abgrenzung zum Anerkennungsprinzip .....	465
B. Reflexwirkungen im Mehrebenensystem.....	470
1. „Race to the bottom“, gesunde Deregulierung oder Harmonisierung?.....	470
2. Innenwirkung des Binnenmarktgesetzes.....	473
3. Aussenwirkung des Binnenmarktgesetzes .....	477
<b>Schlussübersicht.....</b>	<b>479</b>
<b>Abkürzungsverzeichnis .....</b>	<b>485</b>
<b>Quellenverzeichnis.....</b>	<b>493</b>
Literatur .....	493
Materialien .....	512
<b>Sachregister .....</b>	<b>515</b>