

# Inhaltsverzeichnis

|   | Seite  |
|---|--------|
| Vorwort.....  | IX     |
| Inhaltsverzeichnis .....  | XI     |
| Abkürzungsverzeichnis .....   | XIII   |
| <br><b>I. Einleitung</b> .....  | <br>1  |
| 1. Ausgangspunkt und Forschungsstand .....  | 1      |
| 2. Problemstellung und Forschungsfragen .....   | 4      |
| <br><b>II. Gewaltenverbindungen in der positiven Gesetzgebung</b> .....   | <br>13 |
| 1. Allgemeines .....  | 13     |
| a. Zum Begriff des Gesetzgebers .....   | 13     |
| b. Varianten positiver Gesetzgebung durch Verfassungsgerichte .....   | 17     |
| c. Gesetzgeber und Verfassungsgericht im Kontext<br>von <i>weak-</i> und <i>strong-form review</i> .....  | 21     |
| aa. Abgrenzung der Modelle .....  | 21     |
| bb. Die <i>counter-majoritarian difficulty</i> : Verfassungsgerichte<br>im Spannungsfeld von Gewaltenteilung, Demokratie<br>und Rechtsstaatlichkeit ..... | 30     |
| cc. Wer ist der „endgültige“ Hüter der Verfassung? .....  | 40     |
| 2. Der VfGH als positiver Gesetzgeber .....   | 42     |
| a. Ausgangslage .....   | 42     |
| b. Gesetzesinitiative .....   | 43     |
| c. Präventive Normenkontrolle .....   | 47     |
| aa. Präventive Normenkontrolle im engen Sinn .....  | 47     |
| bb. Präventive Normenkontrolle im weiten Sinn .....   | 52     |
| α. Informelle Stellungnahmerechte .....   | 52     |
| β. Exkurs: Einstweilige und endgültige Verfügungen .....  | 54     |
| cc. Verfassungstheoretische Würdigung .....   | 58     |
| d. Wiederinkrafttreten früherer gesetzlicher Bestimmungen .....   | 66     |
| e. Fristsetzung bei Aufhebung .....   | 69     |
| aa. Allgemeines .....   | 69     |
| bb. Das Erfordernis „gesetzlicher Vorkehrungen“ .....   | 70     |
| cc. Die befristete Gesetzesaufhebung .....  | 73     |
| f. Aufhebungsgegenstand und Bedeutungsänderung .....  | 78     |
| aa. Die Ausdehnung des Aufhebungsgegenstands „zur Gänze“ .....  | 78     |
| bb. Die Ausdehnung des Aufhebungsgegenstands als „bewegliches System“ .....   | 83     |
| g. Lückenfüllung bei gesetzgeberischer Untätigkeit .....  | 91     |
| aa. Allgemeines .....   | 91     |
| bb. Die Analogie .....  | 94     |
| α. Arten der Analogie .....   | 94     |
| β. Die „selbständige“ und „unselbständige“ verfassungskonforme<br>Analogie – theoretische und methodische Überlegungen .....                              | 96     |
| cc. Die „Rechtslücken“-Judikatur des VfGH .....   | 100    |
| α. Analogie oder Aufhebung? .....   | 100    |
| β. Partielle oder gänzliche Lücke .....   | 105    |
| γ. Resümee .....  | 112    |

|  |            |
|--|------------|
| dd. Der Umgang der Verfassungsgerichte mit<br>gesetzgeberischer Untätigkeit im Verfassungsvergleich..... | 114        |
| α. Allgemeines .....   | 114        |
| β. Die Appellentscheidung .....  | 116        |
| γ. Verbindliche Aufträge an den Gesetzgeber .....  | 120        |
| δ. Verfassungsunmittelbare Vollzugsbefehle.....  | 128        |
| ε. Ersatzgesetzgebung.....   | 130        |
| h. Verfassungsgerichtliche Geschäftsordnungen .....  | 135        |
| i. Interpretation .....  | 136        |
| aa. Interpretationshoheit.....   | 136        |
| bb. Auslegungsmethoden .....   | 138        |
| cc. Die verfassungskonforme Auslegung .....  | 150        |
| α. Methodologie.....   | 150        |
| β. Implikationen für Gewaltenteilung und Demokratie.....   | 154        |
| dd. Quasi-authentische Interpretation.....   | 159        |
| <b>III. Gewaltenverbindungen in der positiven Vollziehung.....</b>                                       | <b>167</b> |
| 1. Allgemeines .....   | 167        |
| 2. Kompetenzgerichtsbarkeit und Rechtsschutz .....   | 169        |
| 3. Der VfGH als autoritativer Verfassungsinterpret.....  | 172        |
| a. Authentische und autoritative Verfassungsinterpretation .....   | 172        |
| b. Autoritative und einheitliche Verfassungsinterpretation .....   | 175        |
| aa. Begriffliches.....   | 175        |
| bb. Autoritative und einheitliche Auslegung im Verfassungsvergleich.....                                 | 177        |
| c. Die „Leitfunktion“ des österreichischen VfGH<br>in der Verfassungsinterpretation .....                | 181        |
| aa. Die Vorlageverpflichtung gem Art 89 Abs 2 B-VG .....   | 181        |
| bb. Trinität der Höchstgerichte, Trinität der Leitfunktionen?.....                                       | 193        |
| cc. Resümee .....  | 197        |
| d. Der „Dialog“ zwischen dem VfGH und den europäischen Höchstgerichten ...                               | 198        |
| aa. Allgemeines .....  | 198        |
| bb. Kooperation und Konkurrenz .....   | 199        |
| cc. Dialog oder Monolog?.....  | 203        |
| <b>IV. Inverse Gewaltenverbindungen in der Normenkontrolle.....</b>                                      | <b>205</b> |
| 1. Problemstellung .....   | 205        |
| 2. Der Gesetzgeber als Normenkontrolleur?.....   | 206        |
| 3. Die Kundmachung der Aufhebung gem Art 140 Abs 5 B-VG .....  | 208        |
| 4. Diffuse Normenkontrolle.....  | 212        |
| a. Problemstellung .....   | 212        |
| b. Grundrechtecharta und integrierte Verfassungsgerichtsbarkeit.....                                     | 213        |
| c. Konzentrierte Normenkontrolle <i>revisited</i> .....  | 219        |
| <b>V. Schlussbetrachtung.....</b>  | <b>223</b> |
| 1. Ergebnisse .....  | 223        |
| 2. Verbundene Gewaltenteilung – ein Oxymoron?.....   | 225        |
| 3. Gefährliche und ungefährliche Verfassungsgerichtsbarkeit .....  | 229        |
| <b>Literaturverzeichnis.....</b>   | <b>233</b> |