

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Inhaltsübersicht	IX
Prolegomena	1
I. Zielsetzung einer „Theorie der Grundrechtsdogmatik“	1
II. Gründe für eine „Theorie der Grundrechtsdogmatik“	9
III. Grundkonzept einer „Theorie der Grundrechtsdogmatik“	52
IV. Ein „Drei-Ebenen-Modell“ der Grundrechtsdogmatik	62

1. Teil:

Die Metaebene – Erkenntnistheoretische und methodologische Grundlagen

<i>1. Kapitel:</i> Der erkenntnistheoretische Rahmen – Elemente einer transzendentalen Grundrechtstheorie	69
I. Vorbemerkung	69
II. Die transzendente Dimension der Metaebene	69
1. Der transzendente Ansatz	69
2. Einwände	70
a) Entbehrlichkeit transzendentalen Denkens	70
b) Regressus ad infinitum	71
c) Vermengung philosophischer und juristischer Kategorien	71
3. Exkurs: Der transzendente Ansatz als methodologischer Kern einer allgemeinen Theorie der Grundrechtsdogmatik	78
a) Basis der Grundrechtsvergleichung	78
b) Basis einer europäischen Grundrechtsdogmatik	78
4. Die Entfaltung des transzendentalen Ansatzes	78
III. Der allgemeine erkenntnistheoretische Rahmen	80

1. Das Paradigma der zureichenden Begründung	80
a) Das Prinzip vom zureichenden Grund	80
b) Einwände	81
c) Begründungskonstellationen	86
2. Das Münchhausentrilemma	87
a) Der infinite Regress	87
b) Der Zirkel	89
c) Der Abbruch des Verfahrens	90
3. Das Münchhausentrilemma – ein Scheintrilemma?	90
a) Umgang mit dem Trilemma	90
b) „Zureichend“ als Optimierungsbegriff	93
4. Die erkenntnistheoretische Figur der transzendentalen Reduktion	94
a) Hermeneutische Grundlagen	94
b) Transzendente Reduktion	95
c) Philosophische Wurzeln der transzendentalen Reduktion	97
d) Die transzendental-logische Figur der Grundnorm	104
IV. Der spezielle erkenntnistheoretische Rahmen – Elemente einer transzendentalen Grundrechtstheorie	105
1. Der „status libertatis naturalis fictivus“ (s.l.n.f.)	105
a) Die transzendente Reduktion des Begriffs „Grundrechtstheorie“ ..	105
b) Die Reduktionsschritte im Überblick	106
c) Erster Reduktionsschritt: Reduktion des Begriffs „Theorie“	106
d) Zweiter Reduktionsschritt: Reduktion des Begriffs „Grundrecht“ ..	107
e) Dritter Reduktionsschritt: Reduktion der Begriffe „Freiheit“ und „Gleichheit“ auf das transzendente „ich bin“	110
f) Der „status libertatis naturalis fictivus“ als transzendente Denkfigur	112
g) Einwände	113
h) Zwischenergebnis	117
2. Dimensionen des „status libertatis naturalis fictivus“	117
a) Die statische Dimension	117
b) Die dynamische Dimension	118
c) Die voluntative Dimension	118
3. Optionen normativer Ausgestaltung des s.l.n.f.	118
a) Der s.l.n.f. als transzendente „tabula rasa“	118
b) Ausgestaltungstypen	119
c) Gewährleistungstypologie	120
d) Restriktionstypologie	122
e) Erweiterungstypologie	124
4. Definition der „transzendentalen Grundrechtstheorie“	126
V. Zusammenfassung	126

2. Kapitel: Der methodologische Rahmen –	
Elemente einer Theorie der Grundrechtsinterpretation	128
I. Vorbemerkung	128
II. Das hermeneutische Umgehungsverbot	129
III. Grundlagen einer Theorie der Grundrechtsinterpretation	130
1. Verfassungskonkretisierung als Paradigma?	133
a) Konkretisierungsmethode	134
b) Konkretisierungskompetenz	136
c) Konkretisierungsgrenzen	136
2. Grundbausteine einer Theorie der Interpretation	137
a) Interpretationsgegenstand	138
b) Interpretationsziel	138
c) Interpretationsstandpunkt	138
d) Interpretationsmittel	139
3. Der maßgebliche Interpretationsstandpunkt	139
a) Modelle des Interpretationsstandpunkts	139
b) Die Prägung des Interpretationsstandpunktes durch das hermeneutische Umgehungsverbot	145
4. Methodologischer „self-restraint“ bei der Wahl der Interpretationsmittel	150
a) Der Grundsatz des methodologischen „self restraint“	150
b) Die geeigneten Interpretationsmittel	150
IV. Prinzipien der Grundrechtsinterpretation	159
1. Prinzip der Irrelevanz materiell-grundrechtstheoretischer Interpretationsansätze	159
2. Prinzip normsystemgebundener Teleologie	160
3. Prinzip normsystematischer Kategorientrennung	162
4. Prinzip (lediglich) normsystemimmanenter Topik	164
5. Prinzip normstrukturtheoretischer „Bescheidenheit“	167
6. Prinzip normsystemgebundener Pluralität und Diskurstheorie ..	168
7. Prinzip der Normsystembindung ungeschriebenen Verfassungsrechts	169
8. Prinzip normsystemgebundener Verfassungsvergleichung	173
V. Zusammenfassung	175

2. Teil:

Die materielle Ebene –
Die Grundrechtstheorie des Grundgesetzes

3. Kapitel: Der „status libertatis naturalis fictivus“ als materielle Basis der Grundrechtstheorie des Grundgesetzes	179
I. Vorbemerkung	179
II. Die Menschenwürdekonzption des Grundgesetzes	180
1. „Würde des Menschen“ – materielle Anknüpfung an das transzendente „ich bin“	183
a) Begriff	183
b) Undefinierbarkeit: Würde = Wert	185
2. Die gleichheitsrechtliche Dimension des Menschenwürdesatzes	189
a) Der relationale Gehalt der Menschenwürde	189
b) Zur Inadäquanz der Nicht-Äquivalenz-Theorien	190
3. „Unantastbar“ und „achten“ als systemtranszendierende Verweisungsbegriffe	192
4. Der transzendente Verweisungscharakter des Art. 1 Abs. 2 GG	192
III. Die Freiheitskonzption des Grundgesetzes	193
1. Der Freiheitsbegriff des Art. 2 Abs. 1 GG	193
a) Die herrschende Ansicht	193
b) Die Mindermeinung	195
c) Kernargumente	195
2. Die gleichheitsrechtliche Dimension des Art. 2 Abs. 1 GG	197
a) Menschenwürde als Verknüpfung von Freiheit und Gleichheit	198
b) „Freiheitsgleichheit“	199
c) Konsequenzen	199
IV. Die Konzption des allgemeinen Gleichheitssatzes	201
1. Apriorische Unbeachtlichkeit der Unterschiede im menschlichen So-Sein	201
2. Die Doppelfunktionalität der Präposition „vor“ in Art. 3 Abs. 1 GG	202
a) Anwendungsverhältnis	202
b) Zeitverhältnis	203
V. Die Konzption des grundgesetzlichen Integritätsschutzes	204
1. Integritätsinteressen	204
2. Transzendente Integritätsinteressen	205
3. Einfache Integritätsinteressen	207

VI. Der Gottesbezug in der Präambel des Grundgesetzes	210
VII. Konsequenzen.....	210
1. Formelle Systematisierungsfunktion	211
a) Vollständigkeitsfunktion	211
b) Differenzierungsfunktion	212
2. Regel-Ausnahme-Mechanismus	212
a) Ausgangsvermutung zugunsten der Freiheit.....	213
b) Relativierbarkeit der Ausgangsvermutung	215
c) Rechtfertigungsbedarf der Relativierung.....	216
d) Verteilung der Rechtfertigungslast	216
3. Steuerung der Mittel-Zweck-Relation durch das Regel- Ausnahme-Modell – zum Grundsatz der Verhältnismäßigkeit ..	217
a) Grundelemente	217
b) Herleitungskonzepte	219
c) Rückführung des Verhältnismäßigkeitsprinzips auf den Regel-Ausnahme-Mechanismus (Anwendungsregeln)	221
4. Grundrechte als subjektive Rechte	224
VIII. Ein Kontrastmodell: Die Konzeption einer Europäischen Grundrechtecharta.....	225
1. Menschenwürde in der Europäischen Grundrechtecharta	225
2. Widerspruch: Lückenhafte Freiheitskonzeption der Europäischen Grundrechtecharta.....	225
IX. Zusammenfassung	227
4. Kapitel: Restriktionen des „status libertatis naturalis fictivus“	229
I. Vorbemerkung	229
II. Restriktion kraft Staatlichkeit	229
1. Das methodologische Problem.....	230
a) Erklärungsansätze.....	231
b) Nichtstörungspflicht als ungeschriebenes Verfassungsrecht?	234
2. Das „neminem laedere“-Verbot als mitgesetztes Verfassungsrecht – Mitsetzungsbegründung	235
a) Verfassungsgeschichtliche Kontinuität	235
b) Geistesgeschichtliche Kontinuität	237
c) Zwischenergebnis	239
3. Mitsetzungsindizien.....	240
a) Art. 2 Abs. 1 GG	240
b) Die gleichheitsrechtliche Dimension der Freiheitsrechte	241
4. Inhaltliche Konturierung des „neminem laedere“-Verbotes	242

a) Prinzip der abstrakten Abwägung	242
b) Selbsthilfeverbot	246
c) Staatsverletzungsverbot	246
III. Restriktion kraft verfassungsunmittelbarer, allgemein konzeptioneller Dezision – Das Selbstbestimmungsparadigma	248
1. Grundrechtsschutz als Selbstbestimmungsschutz	248
2. Menschenwürde und Gleichheitssatz	252
3. Praktische Konsequenzen	253
a) Hoheitliches Handeln ohne Selbstbestimmungsrelevanz (Beispiele: „Wettbewerbsfreiheit“, Religionsfreiheit)	253
b) Handeln Dritter ohne Selbstbestimmungsrelevanz	272
c) Reale Zustände ohne Selbstbestimmungsrelevanz	274
d) Phänomene ohne Selbstbestimmungsrelevanz	275
IV. Restriktion kraft verfassungsunmittelbarer Dezision grundrechtsspezifischer Art	278
1. Systematische Einordnung	278
2. Grundrechtsunmittelbare Interessenverkürzungen im Grundgesetz	279
a) Art. 5 Abs. 3 Satz 2 GG	279
b) Art. 8 Abs. 1 GG	280
c) Art. 7 Abs. 5 GG	281
d) Art. 9 Abs. 2 GG	281
e) Art. 14 Abs. 2 GG ?	282
f) Art. 16 a Abs. 2, 17 GG ?	283
V. Restriktion kraft verfassungsmittelbarer Dezision	283
1. Die Kategorie der Relativierungsbefugnis	283
2. Vorbehaltsbereich	284
3. Schranken-Schranken	287
a) Geschriebene Schranken-Schranken	287
b) Ungeschriebene Schranken-Schranken	287
VI. Subjektbezogene Restriktionsdezisionen	288
1. Grundrechtsunmittelbare subjektbezogene Restriktions- dezisionen	288
2. Verwirkung (Art. 18 GG)	288
VII. Zusammenfassung	290

5. Kapitel: Erweiterungen des „status libertatis naturalis fictivus“	292
I. Vorbemerkung	292
II. Methodologische Vorüberlegung	293
III. Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Institutionalisierung im s.l.n.f. denkbarer Interessen	294
1. Rechtsverbindlichkeit von Verträgen	295
a) Vertragsfreiheit	295
b) Vertragsfreiheit als tatsächliches und rechtliches Phänomen	296
c) Rechtsverbindlichkeit als Kompensation	298
d) Regel-Ausnahme-Verhältnis von tatsächlicher und rechtlicher Dimension der Vertragsfreiheit	299
2. Gründung von Vereinigungen	301
3. Eigentum: Rechtliche Institutionalisierung faktischer Sachherrschaft – zur grundrechtstheoretischen Konstruktion des Art. 14 GG	302
a) Die tatsächliche Dimension des Eigentums	303
b) Die rechtliche Dimension des Eigentums	305
c) Regel-Ausnahme-Verhältnis von tatsächlicher und rechtlicher Dimension des Eigentums	307
d) Drei-Stufen-Modell des Art. 14 GG	329
e) Einwände	332
4. Ehe und Familie	334
5. Funktionen der Institutionalisierung	336
a) Kompensationsfunktion	336
b) Stabilisierungsfunktion	336
c) Gesellschaftspolitische Funktion	336
IV. Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Privilegierung im s.l.n.f. denkbarer Interessen	337
V. Erweiterung kraft verfassungs(un)mittelbarer Unterstützung im s.l.n.f. denkbarer Interessen	338
1. Charakteristik	339
2. Verfassungsunmittelbare Unterstützungsdimension	339
a) Geschriebene Unterstützungsregelungen	339
b) Ungeschriebene Unterstützungsregelungen	340
3. Verfassungsmittelbare Unterstützungsdimension	350
VI. Erweiterung kraft verfassungsunmittelbaren Schutzes im s.l.n.f. denkbarer Interessen	351
1. Charakteristik	351
2. Methodologische Aspekte	352

a) Normtextanalyse	352
b) Hypertrophierung	353
c) Methodologische Bedingungen	355
3. Begründbarkeit grundrechtlicher Schutzpflichten	356
a) Stand der Diskussion	356
b) Kompensation und Konsequenz	359
4. Konturierung grundrechtlicher Schutzpflichten (Grundzüge) ...	362
a) Konturierungsbedarf	362
b) Voraussetzungen für das Entstehen einer Schutzpflicht	362
5. Exkurs: Der Schutz des Menschen vor sich selbst	370
VII. Erweiterung kraft verfassungs(un)mittelbarer Ermöglichung im s.l.n.f. <i>nicht</i> denkbarer Interessen	372
1. Kompensationsfunktion	372
a) Kompensation für die Restriktion kraft Staatlichkeit	373
b) Kompensation für die Restriktion kraft verfassungsmittelbarer Dezision	376
c) Kompensation für staatliche Monopolisierung	379
d) Keine allgemeine Kompensation für faktische Nichtausübbarkeit ..	382
2. Weitere Funktionen	384
a) Restriktionsergänzung	384
b) Staatspragmatik	384
c) Demokratiekonstituierung	385
d) Humanität	385
e) Allgemeine Purgation	385
VIII. Erweiterung kraft verfassungsunmittelbaren Schutzes im s.l.n.f. <i>nicht</i> denkbarer Interessen	386
1. Charakteristik	386
2. Verfassungsrechtliche Herleitung	387
3. Zwei Dimensionen des Eigentums	387
a) Eigentum als Schutz tatsächlich-qualifizierter Sachherrschaft	388
b) Eigentum als Schutz öffentlich-rechtlicher Ansprüche	388
IX. Zusammenfassung	389
6. Kapitel: Der „status libertatis naturalis fictivus“ und der Gleichheitssatz	392
I. Vorbemerkung	392
II. Elementkonstituierende Funktion	393
III. Elementgestaltende Funktion	394

1. Gestaltung der Restriktionstypen durch den Gleichheitssatz	394
a) Restriktion kraft Staatlichkeit	394
b) Restriktion kraft Selbstbestimmungsparadigma	394
c) Restriktion kraft verfassungsunmittelbarer Dezision	395
d) Restriktion kraft verfassungsmittelbarer Dezision	395
e) Subjektbezogene Restriktionsdezisionen	397
2. Gestaltung der Erweiterungstypen durch den Gleichheitssatz . . .	397
a) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Institutionalisierung . .	397
b) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Privilegierung	398
c) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Unterstützung (zum Problem der faktischen Gleichheit)	399
d) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbaren Schutzes	410
e) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Ermöglichung	411
f) Erweiterung kraft verfassungsunmittelbarer Inschutznahme	412
IV. Willkürverbot und „Neue Formel“ – zur kompensierenden Funktion des Gleichheitssatzes	412
1. Willkürrechtsprechung und „Neue Formel“	412
2. Stand der Diskussion	415
3. Sachgerechtigkeit als gleichheitstheoretische Kategorie – zum Kompensationscharakter des Gleichheitssatzes	416
a) Unterschiedliche Struktur von Freiheit und Gleichheit	416
b) Sachgerechtigkeitsparadigma statt Eingriffsschema	419
V. Zusammenfassung	423

3. Teil:

Die sachverhaltsbezogene Ebene – Zur Dogmatik der Grundrechtsanwendung

7. Kapitel: Modelle der Grundrechtsanwendung	427
I. Vorbemerkung	427
II. Ansätze für eine Komplexitätsreduktion in der Grund- rechtsanwendung	427
1. Partielle Ansätze	428
a) monoelementar	428
b) monoschematisch	428
2. Umfassendere Ansätze	429
III. Zur Kritik der „Polyzentrik“ der gegenwärtigen Grundrechts- dogmatik	430

1. Polyzentrik	430
a) Dichotomie von subjektiver und objektiver Dimension	431
b) Multidimensionalität	431
c) Multimodalität	432
2. Reduktion der Polyzentrik	432
3. Entbehrlichkeit der objektiv-rechtlichen Dimension als zentraler grundrechtsdogmatischer Kategorie	435
a) Notwendigkeit	435
b) Zweckmäßigkeit	435
c) Nebenfunktionen des Objektiven	437
d) Das asymmetrische Verhältnis von subjektiv-rechtlicher und objektiv-rechtlicher Dimension der Grundrechte	440
4. Entbehrlichkeit der Grundrechtsdimensionen als dogmatische Kategorien	441
a) Ausstrahlungswirkung	441
b) Institutsgarantie	447
c) Leistungsrechtliche Dimension	450
d) Verfahrensrechtliche Dimension	461
e) Organisationsrechtliche Dimension	467
IV. Alternative: Ein monozentrisches Modell der Grundrechtsanwendung	470
1. Argumente für ein monozentrisches Modell	470
a) „Anschluss“ an die materielle Grundrechtstheorie des Grundgesetzes	470
b) Europäisierung der Grundrechtsentwicklung	470
c) Wissenschaftstheoretische Aspekte	471
2. Elemente eines monozentrischen Modells	472
a) Das „Interesse“ als Fokus	472
b) Weitere Elemente	474
V. Zusammenfassung	476
8. Kapitel: Entwurf einer komplexitätsreduzierten Dogmatik der Grundrechtsanwendung	478
I. Vorbemerkung	478
II. Grundanforderungen	478
1. Kompatibilität mit der materiellen Grundrechtstheorie	478
2. Vollständigkeit des Anwendungsmodells	479
III. Elemente eines universalistischen Schemas der Grundrechts- anwendung	479
0. Übersicht	479

1. Interessenanalyse: Ermittlung des grundrechtlich geschützten Interesses	482
a) Die tatsächliche Seite	482
b) Die rechtliche Seite	484
2. Beeinträchtigungsanalyse: Ermittlung der Reaktionsbedürftigkeit der Beeinträchtigung	489
a) Reaktionsfähigkeit und Reaktionsbedürftigkeit der Beeinträchtigung in der Modalität der Verkürzung	490
b) Reaktionsfähigkeit und Reaktionsbedürftigkeit der Beeinträchtigung in der Modalität der Vorenthaltung	507
3. Reaktionsanalyse: Grundzüge einer grundrechtlichen Reaktionsdogmatik	509
a) Der Reaktionsanspruch dem Grunde nach	509
b) Keine Automatik zwischen Reaktionsanspruch dem Grunde nach und einer bestimmten Modalität der Erfüllung	510
c) Die Zielrichtung des Reaktionsanspruches dem Grunde nach	511
d) Die Anwendung des Reaktionsinstrumentariums – Zur Dogmatik des Untermaßverbotes	512
e) Regeln und Beispiele	518
IV. Annex: Zur Bedeutung der Verfassungsbeschwerde	533
1. Begriff der Grundrechtsverletzung im Sinne des Art. 93 Abs. 1 Nr. 4a GG	533
a) Grundrechtsverletzung im materiellen Sinne	533
b) Grundrechtsverletzung in verfassungsprozessualen Sinne	534
2. Zum Verhältnis von Fachgerichtsbarkeit und Verfassungsbeschwerde	534
a) Geltendmachung einer materiellen Grundrechtsverletzung vor dem Fachgericht	535
b) Materielle Grundrechtsverletzung durch das Fachgericht	536
V. Zusammenfassung	537
Résumé	541
Literaturverzeichnis	555
Stichwortverzeichnis	599