

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| Einleitung | 13 |
| A. Hintergrund | 23 |
| I. Entstehungsgeschichte | 23 |
| 1. Vorläufer von Art. 18 GG | 24 |
| a) Landesverfassungen | 24 |
| b) Die Allgemeine Erklärung der Menschenrechte von 1948 | 26 |
| c) Art. 48 Abs. 2 Satz 2 WRV | 26 |
| 2. Entstehung von Art. 18 GG | 28 |
| 3. Art. 18 GG als Abkehr vom Weimarer „Wertrelativismus“ | 33 |
| II. Frühe Rechtslehre zur „militanten Demokratie“ | 36 |
| 1. Karl Loewenstein | 36 |
| 2. Karl Mannheim | 38 |
| 3. Hermann Jahrreiß | 39 |
| III. Die Entscheidung des Grundgesetzes für die streitbare Demokratie ... | 40 |
| 1. Der Verfassungsschutz im Grundgesetz | 41 |
| 2. Die Rechtsprechung zur streitbaren Demokratie | 44 |
| 3. Die Literatur zur streitbaren Demokratie | 47 |
| 4. Streitbare Demokratie und sozialer Wandel | 49 |
| IV. Legitimität des Verfassungsschutzes | 51 |
| V. Fazit | 53 |
| B. Voraussetzungen | 55 |
| I. Der Tatbestand des Art. 18 GG | 56 |
| 1. Adressat der Verwirkungsnorm | 57 |
| 2. Die freiheitliche demokratische Grundordnung | 58 |
| a) Die Auslegung des Begriffs in der Rechtsprechung | 60 |
| b) Die Kritik an der Rechtsprechung | 60 |
| c) Kritik an der Literatur und möglicher Interpretationsansatz | 62 |
| 3. Der Kampf gegen die freiheitliche demokratische Grundordnung .. | 64 |
| a) Zusammenhang mit der freiheitlichen demokratischen Grund- | |
| ordnung | 64 |
| b) Aggressives Verhalten als Voraussetzung | 66 |
| c) Gefahr und Gefährlichkeit | 67 |
| d) Fazit | 70 |
| 4. Der Missbrauchstatbestand | 71 |

| | |
|--|-----|
| a) Herkunft des Missbrauchsbegriffs | 71 |
| b) Die „zivilistische Theorie“ | 73 |
| c) Die „spezifisch-verfassungsrechtliche Theorie“ | 75 |
| d) Kritik an der herrschenden Lehre | 76 |
| 5. Objekt des Missbrauchs | 78 |
| C. Verfahren | 80 |
| I. Antrag auf Feststellung der Grundrechtsverwirkung | 80 |
| 1. Das politische Ermessen der Antragsberechtigten | 80 |
| 2. Die Einleitung des Verfahrens | 85 |
| 3. Der praktische Gebrauch von der Antragsbefugnis | 90 |
| II. Das Vorverfahren | 91 |
| 1. Ablauf der Vorprüfung | 92 |
| 2. Die Verfahren gegen Dienel und Reisz | 94 |
| III. Die Entscheidung des BVerfG | 95 |
| D. Verwirkung | 97 |
| I. Begriff und rechtliche Anknüpfung der Verwirkung | 98 |
| 1. Der Begriff der Verwirkung | 98 |
| a) Die allgemeine und die spezielle Grundrechtsverwirkung | 98 |
| b) Funktionaler Vergleich mit dem zivilrechtlichen Verwirkungsbe- griff | 100 |
| c) Ablehnung eines spezifisch verfassungsrechtlichen Verständnis- ses | 102 |
| d) Punktueller und generelles Verwirkungsverständnis nach Gall- was | 103 |
| aa) Das punktuelle Verwirkungsverständnis | 103 |
| bb) Das generelle Verwirkungsverständnis | 105 |
| cc) Kombiniertes Verwirkungsverständnis | 105 |
| e) Das „missbrauchsbezogene Verwirkungsverständnis“ als Alterna- tive | 106 |
| 2. Rechtswirkung des Verwirkungsausspruchs | 108 |
| a) Ablehnung der deklaratorischen Rechtswirkung der Entschei- dung | 109 |
| b) Der konstitutive Charakter der Entscheidung | 110 |
| aa) Duplizität der Verwirkungsentscheidung | 112 |
| bb) Vergleich mit der Rechtswirkung des Parteiverbots | 114 |
| c) Eigener Erklärungsansatz | 116 |
| aa) Genetisch-systematische Argumentation | 116 |
| bb) Teleologische Argumentation: Strafprozessualer Charakter der Entscheidung | 119 |
| d) Auswirkung auf die rechtliche Einordnung des Verwirkungsaus- spruchs | 120 |

| | |
|---|-----|
| 3. Verhältnis der missbrauchten Freiheit zum verwirkten Grundrecht | 121 |
| a) Die Identitätslehre | 121 |
| b) Die „interne“ Verwirkungsextension | 122 |
| c) Eigene Argumentation | 125 |
| 4. Verwirkung anderer Grundrechte | 126 |
| a) Die verschiedenen Positionen | 127 |
| b) Lösung über die Grundrechtskonkurrenzen | 129 |
| c) Quasi-Verwirkung der Religionsfreiheit? | 131 |
| d) Fazit | 138 |
| II. Die Rechtsfolgen einer Grundrechtsverwirkung | 139 |
| 1. Die Auffassungen Wernickes und v. Mangoldts | 140 |
| a) Wernickes Lehre vom Totalverlust der Grundrechte | 140 |
| b) Die Kommentierung v. Mangoldts | 141 |
| c) Gleichläufigkeit der beiden Ansichten | 142 |
| 2. Die Ansicht Dürigs | 145 |
| 3. Verwirkung nur der politischen Ausübungsmodalität | 149 |
| 4. Die Verwirkung als Hindernis der Geltendmachung | 151 |
| a) Innentheorie vs. Außentheorie | 151 |
| aa) Die Siebertsche Innentheorie | 152 |
| bb) Argumente für eine Außentheorie des Rechtsmissbrauchs | 154 |
| b) Auswirkung der Außentheorie auf die generelle Verwirkungslehre | 156 |
| c) Konturierung der Verwirkung auf der Ebene der Rechtsfolgen | 157 |
| 5. Konflikt mit anderen Grundrechtsbestimmungen | 160 |
| a) Nichtverwirkung der allgemeinen Handlungsfreiheit | 160 |
| aa) Art. 2 Abs. 1 GG als allgemeine Handlungsfreiheit | 160 |
| bb) Mögliche Lösungsansätze | 162 |
| b) Nichtverwirkung des Gleichheitssatzes | 163 |
| c) Wesensgehalt und Menschenwürdekern der Grundrechte | 166 |
| aa) Wesensgehalt, Art. 19 Abs. 2 GG | 167 |
| bb) Menschenwürdekern der Grundrechte | 169 |
| cc) Parallelisierung zum Grundrechtsverzicht | 170 |
| 6. Fazit | 172 |
| III. Systematische und dogmatische Einordnung der Grundrechtsverwirkung | 173 |
| 1. Art. 18 GG im Gefüge der Grundrechte | 173 |
| a) Begriffliche Abgrenzungen | 175 |
| b) Dogmatische Einordnung der Grundrechtsverwirkung | 180 |
| aa) Art. 18 GG als Grundrechtsschranke | 181 |
| bb) Art. 18 GG als Gewährleistungsgrenze | 183 |
| 2. Einfluss auf Grundrechtsdogmatik und Grundrechtstheorie | 184 |
| a) Die Grundrechtsdogmatik | 185 |
| b) Die Grundrechtstheorie | 187 |
| 3. Fazit | 191 |

| | |
|--|-----|
| IV. Der Vollzug der Verwirkungsentscheidung | 193 |
| 1. Folgen für Exekutive, Legislative, Judikative | 194 |
| 2. Das Allgemeinheitsgebot | 196 |
| 3. Der Vorbehalt des Gesetzes | 198 |
| 4. Verfassungswidrigkeit von § 39 Abs. 1 Satz 3 und 4 BVerfGG | 201 |
| 5. Verwirkung der Wählbarkeit und des Wahlrechts | 204 |
| 6. Verwirkung der Asylfreiheit | 209 |
| V. Fazit | 213 |
| E. Kontextualisierung | 216 |
| I. Sperrwirkung von Art. 18 GG | 217 |
| 1. Die erste Phase | 218 |
| a) Die Entscheidung des BVerfG zur Sperrwirkung | 218 |
| b) Weitreichender Ausschluss verwirkungsähnlicher Normen nach der Literatur | 220 |
| aa) Ausschlusswirkung nur des Tatbestandes oder nur der Rechts- folge | 220 |
| bb) Konturierung der Rechtsfolge | 222 |
| cc) Parallelisierung zum Parteienprivileg | 223 |
| dd) Art. 18 GG als Schutz gegen jegliche Eingriffe in die poli- tische Freiheit | 224 |
| 2. Konflikt mit politischem Strafrecht und Polizeirecht | 225 |
| a) Das strafrechtliche Berufsverbot | 226 |
| b) Das Gefahrenabwehrrecht | 227 |
| 3. Die zweite Phase | 228 |
| a) Weitere Entscheidungen des BVerfG | 228 |
| b) Das OVG Münster | 231 |
| c) Einengung der Sperrwirkung in der Literatur | 233 |
| aa) Fruchtbarmachung der generellen Verwirkungstheorie | 233 |
| bb) Gefahr und Prävention contra Repression | 234 |
| cc) Utilitaristische Argumentationen | 236 |
| d) Verwirkungsgleiche Rechtsfolgen | 237 |
| 4. Eigener Lösungsansatz | 238 |
| a) Historische Auslegung | 239 |
| b) Teleologische Auslegung | 240 |
| c) Dogmatische Argumentation | 240 |
| d) Fazit | 242 |
| II. Verhältnis zu Art. 21 Abs. 2 und 9 Abs. 2 GG | 244 |
| 1. Art. 21 Abs. 2 GG | 245 |
| 2. Art. 9 Abs. 2 GG | 246 |
| 3. Eigene Bewertung | 248 |
| 4. Auflösung juristischer Personen | 250 |
| III. Verhältnis zu Normen des Landesverfassungsrechts | 252 |

| | |
|--|-----|
| 1. Art. 17 Abs. 2 LV Hessen | 253 |
| 2. Art. 146 LV Hessen | 254 |
| 3. Parallelität und Divergenz zu Art. 18 GG | 256 |
| 4. Fazit | 257 |
| IV. Vergleich mit internationalem Recht | 258 |
| 1. Auswirkungen der Verwirkungsentscheidung auf internationale Grundrechte | 258 |
| 2. Unions- und völkerrechtliche Zulässigkeit der Grundrechtsverwirkung | 259 |
| a) Die Akzeptanz der streitbaren Demokratie auf internationaler Ebene | 259 |
| b) Art. 18 GG und die internationalen Missbrauchsregelungen | 261 |
| c) Art. 18 GG im Lichte von Art. 17 EMRK | 263 |
| 3. Die Regelungen anderer Verfassungen | 265 |
| a) Art. 25 Abs. 3 Griechische Verfassung | 266 |
| b) Art. 14 Türkische Verfassung | 267 |
| c) Art. 55 Abs. 2 Spanische Verfassung | 268 |
| d) Zwischenergebnis | 269 |
| 4. Fazit | 270 |
| F. Effektivität | 272 |
| I. Reale Bedeutung der Grundrechtsverwirkung | 272 |
| 1. Entbehrlichkeit der Grundrechtsverwirkung? | 273 |
| 2. Insuffizienz der Grundrechtsverwirkung? | 275 |
| 3. Alternativen zur rechtlichen Extremistenbekämpfung | 278 |
| II. Das Monopol des BVerfG | 281 |
| G. Ausblick | 284 |
| I. Neuinterpretation | 284 |
| II. Neuformulierung | 292 |
| Zusammenfassung | 294 |
| Literaturverzeichnis | 297 |
| Sachwortverzeichnis | 323 |