Grundrechte
Staatsrecht II

von
Dr. Bodo Pieroth
Professor an der Westfälischen Wilhelms-Universität Münster

und
Dr. Bernhard Schlink
Professor an der Humboldt-Universität zu Berlin

14., überarbeitete Auflage

CFM

C.F. Müller Verlag
Heidelberg

Inhaltsverzeichnis

	Rn	Seite
Vorwort		V
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur		XVII
§ 1 Einführung	1	1
I. Über das Arbeiten mit diesem Buch	1	1
II. Einige Schwierigkeiten der Materie der Grundrechte	4	1
III. Zur Lösung von Grundrechtsfällen	9	3
Erster Teil **Allgemeine Grundrechtslehren**		
§ 2 Geschichte und Begriff der Grundrechte	18	6
I. Einführung	18	6
II. Grundrechte in Nordamerika und Frankreich	20	6
III. Grundrechte im deutschen Konstitutionalismus des 19. Jahrhunderts	26	8
IV. Die Grundrechte in der Weimarer Reichsverfassung	36	11
V. Grundrechtsentwicklung unter dem Grundgesetz	40	12
VI. Begriff der Grundrechte	43	13
§ 3 Die Grundrechte des Grundgesetzes	46	14
I. Verhältnis zu den Grundrechten der Landesverfassungen	47	14
II. Ort der Grundrechte im Grundgesetz	50	15
1. Grundrechte und grundrechtsgleiche Rechte	50	15
2. Grundrechte und Normen über Grundrechte	52	15
3. Organisationsrechtliche Normen in Abschnitt I	54	16
III. Definition	56	16
§ 4 **Grundrechtsfunktionen**	57	16
I. Die klassischen Grundrechtsfunktionen	57	16
1. Status negativus	58	17
2. Status positivus	60	17
3. Status activus	65	18
4. Einrichtungsgarantien	70	19
II. Die objektiv-rechtliche Funktion der Grundrechte	73	20
1. Grundrechte als negative Kompetenznormen	73	20

2. Grundrechte als Maßstab für die Auslegung und Gestaltung des Rechts . . . 76 20
3. Vom liberalen zum sozialen Rechtsstaat . . . 85 22
III. Schutzgewähr- und Teilhaberechte . . . 88 23
1. Schutzgewährrechte . . . 88 23
2. Teilhaberechte . . . 95 26
IV. Ordnungsfunktion der Grundrechte? . . . 102 27

§ 5 Grundrechtsberechtigung und Grundrechtsbindung . . . 105 29
I. Grundrechtsberechtigung . . . 107 29
1. Jedermannsrechte und Deutschenrechte . . . 107 29
2. Grundrechtsberechtigung vor der Geburt und nach dem Tod . . . 118 31
3. Grundrechtsmündigkeit . . . 123 32
4. Grundrechtsverzicht . . . 131 34
5. Grundrechtsberechtigung von Personenmehrheiten und Organisationen . . . 142 36
II. Grundrechtsbindung . . . 164 41
1. Art der Bindung . . . 164 41
2. Staatliche Adressaten der Grundrechtsbindung . . . 165 41
3. Private Adressaten der Grundrechtsbindung (Drittwirkung) . . . 173 43
4. Internationale Aspekte der Grundrechtsbindung . . . 186 47
5. Grundpflichten? . . . 192 49

§ 6 Grundrechtsgewährleistungen und -beschränkungen . . . 195 50
I. Schutzbereich und Gewährleistung . . . 195 50
II. Eingriff, Schranke und verwandte Begriffe . . . 206 52
1. Eingriff, Schranke, Be- oder Einschränkung, Beeinträchtigung, Verkürzung, Begrenzung . . . 207 52
2. Ausgestaltung und Konkretisierung . . . 209 53
3. Regelung . . . 219 54
4. Antastung . . . 223 55
5. Verletzung . . . 224 55
III. Schutzbereich und Eingriff . . . 226 56
1. Bestimmung des Schutzbereichs . . . 231 57
2. Bestimmung des Eingriffs . . . 238 58
IV. Die verfassungsrechtliche Rechtfertigung von Eingriffen . . . 252 60
1. Typologie der Gesetzesvorbehalte . . . 252 60
2. Vom Gesetzesvorbehalt zum Parlamentsvorbehalt . . . 261 61
3. Vom Vorbehalt des Gesetzes zum Vorbehalt des verhältnismäßigen Gesetzes . . . 269 63
4. Schranken-Schranken . . . 274 65

V. Kollisionen und Konkurrenzen 314 72
1. Kollisionen 314 72
2. Konkurrenzen 337 76
Anhang: Aufbauschemata 345 77

Zweiter Teil
Die einzelnen Grundrechte

§ 7 Schutz der Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1) 349 79
I. Überblick 349 79
II. Schutzbereich 353 80
III. Eingriffe 359 81
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 365 83

§ 8 Freie Entfaltung der Persönlichkeit (Art. 2 Abs. 1) 367 84
I. Überblick 367 84
II. Schutzbereiche 368 84
1. Allgemeine Handlungsfreiheit 368 84
2. Allgemeines Persönlichkeitsrecht 373 85
III. Eingriffe 379 87
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 382 88
1. Verfassungsmäßige Ordnung 383 88
2. Rechte anderer 385 89
3. Sittengesetz 386 89

§ 9 Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1) 390 90
I. Überblick 390 90
II. Abwehrrechte des Art. 2 Abs. 2 S. 1 . . . . . 392 91
1. Schutzbereiche 392 91
2. Eingriffe 394 91
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 397 92
III. Schutzpflicht und Schutzgewährrecht des Art. 2 Abs. 2 S. 1 . 406 94
1. Grund 406 94
2. Erfüllung 407 94

§ 10 Freiheit der Person (Art. 2 Abs. 2 S. 2, Art. 104) 411 96
I. Überblick 411 96
II. Schutzbereich 413 96
III. Eingriffe 416 97

IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 419 98
1. Qualifizierter Gesetzesvorbehalt des Art. 104 . . . . . 419 98
2. Schranken-Schranken 425 99

§ 11 Das Gleichheitsgebot (Art. 3, 6 Abs. 5, 33 Abs. 1-3, 38 Abs. 1 S. 1) 428 101
I. Überblick 428 101
II. Ungleichbehandlung 431 102
1. Verfassungsrechtlich relevante Ungleichbehandlung 431 102
2. Gleichbehandlung von wesentlich Ungleichem? 436 103
III. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 438 104
1. Allgemeine Anforderungen 438 104
2. Die besonderen Anforderungen aus Art. 3 Abs. 2 und 3 . . . . . 446 106
3. Die besonderen Anforderungen aus Art. 6 Abs. 5 . . . . . 459 109
4. Die besonderen Anforderungen bei den politischen Rechten 460 110
5. Die besonderen Anforderungen bei den staatsbürgerlichen Rechten und Pflichten 470 112
IV. Wirkungen eines Gleichheitsverstoßes 479 115
1. Gleichheitsverstoß durch Gesetze, Rechtsverordnungen und Satzungen 479 115
2. Gleichheitsverstoß durch Verwaltung und Rechtsprechung 493 117
Anhang: Aufbauschema 501 120

§ 12 Religions-, Weltanschauungs- und Gewissensfreiheit (Art. 4, 12a Abs. 2, 140 iVm Art. 136 Abs. 1, 3 und 4, Art. 137 Abs. 2, 3 und 7 WRV) 503 121
I. Überblick 503 121
1. Textaussage 503 121
2. Einheitlicher Schutzbereich 506 121
II. Schutzbereiche 508 122
1. Religions- und Weltanschauungsfreiheit 508 122
2. Gewissensfreiheit 522 125
III. Eingriffe 528 127
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 535 129
1. Art. 136 Abs. 1, 3 S. 2, Art. 137 Abs. 3 S. 1 WRV iVm Art. 140 . . . . . 536 129
2. Art. 12a Abs. 2 . . . . . 540 130
3. Kollidierendes Verfassungsrecht 544 130

§ 13 Meinungs-, Informations-, Presse-, Rundfunk- und Filmfreiheit (Art. 5 Abs. 1 und 2) 547 132
I. Überblick 547 132
II. Schutzbereiche 550 133
1. Meinungsfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 1, 1. Halbsatz) 550 133
2. Informationsfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 1, 2. Halbsatz) . . . 562 135
3. Pressefreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2, 1. Variante) 567 136
4. Rundfunkfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2, 2. Variante) 573 138
5. Filmfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2, 3. Variante) 580 140
III. Eingriffe 581 140
1. Meinungs-, Presse-, Rundfunk- und Filmfreiheit 581 140
2. Informationsfreiheit 583 141
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 585 141
1. Schranken 585 141
2. Zensurverbot (Art. 5 Abs. 1 S. 3) 604 145

§ 14 Kunst- und Wissenschaftsfreiheit (Art. 5 Abs. 3) 608 147
I. Überblick 608 147
II. Schutzbereiche 610 148
1. Kunstfreiheit 610 148
2. Wissenschaftsfreiheit 621 151
III. Eingriffe 627 152
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 630 153

§ 15 Schutz von Ehe und Familie (Art. 6) 633 155
I. Überblick 633 155
II. Abwehrrechte 636 156
1. Schutzbereiche 636 156
2. Eingriffe 647 158
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 652 160
III. Diskriminierungsverbote, Schutzgewähr- und Teilhaberechte 665 162

§ 16 Schulische Grundrechte und Privatschulfreiheit (Art. 7 Abs. 2-5) 669 165
I. Überblick 669 165
II. Schulische Grundrechte (Art. 7 Abs. 2 und 3) 670 165
1. Schutzbereiche 670 165
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 676 167
III. Privatschulfreiheit (Art. 7 Abs. 4 und 5) 677 167
1. Schutzbereich 677 167
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 684 169

§ 17 Versammlungsfreiheit (Art. 8) 688 170
I. Überblick 688 170
II. Schutzbereiche 689 170
1. Versammlungsbegriff 689 170
2. Weitere gemeinsame Schutzbereichsmerkmale 696 172
3. Abgrenzung der Schutzbereiche 704 174
4. Umfang der Gewährleistung 705 174
III. Eingriffe 706 174
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 708 175
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 8 Abs. 2 . . . . . 708 175
2. Art. 17a Abs. 1 . . . . . 712 176
3. Kollidierendes Verfassungsrecht 713 176

§ 18 Vereinigungs- und Koalitionsfreiheit (Art. 9) 717 178
I. Überblick 717 178
II. Schutzbereiche 720 179
1. Allgemeine Vereinigungsfreiheit 720 179
2. Koalitionsfreiheit 733 181
III. Eingriffe 740 183
1. Eingriffe in die allgemeine Vereinigungsfreiheit 740 183
2. Eingriffe in die Koalitionsfreiheit 742 183
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 744 184
1. Allgemeine Vereinigungsfreiheit 744 184
2. Koalitionsfreiheit 754 185

§ 19 Brief-, Post- und Fernmeldegeheimnis (Art. 10) 762 188
I. Überblick 762 188
II. Schutzbereiche 765 188
1. Briefgeheimnis 765 188
2. Postgeheimnis 769 189
3. Fernmeldegeheimnis 773 190
III. Eingriffe 775 190
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 782 192
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 10 Abs. 2 S. 1 . . . . . 782 192
2. Erweiterung des Gesetzesvorbehalts gem. Art. 10 Abs. 2 S. 2 . . . . . 785 192

§ 20 Freizügigkeit (Art. 11) 788 194
I. Überblick 788 194
II. Schutzbereich 789 194
1. Aufenthalts- und Wohnsitznahme 789 194
2. Fortbewegung zwecks Ortswechsels 793 195

3. Einreise und Einwanderung, Ausreise und Auswanderung 795 196
4. Mitnahme der persönlichen Habe 799 196
5. Negative Freizügigkeit 800 197
III. Eingriffe 801 197
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 803 197
1. Qualifizierter Gesetzesvorbehalt des Art. 11 Abs. 2 . . . . 803 197
2. Weitere Eingriffsrechtfertigungen 804 198

§ 21 Berufsfreiheit (Art. 12) 806 199
I. Überblick 806 199
1. Textaussage 806 199
2. Einheitlicher Schutzbereich 808 199
II. Das Abwehrrecht des Art. 12 Abs. 1 . . . . . 809 200
1. Schutzbereich 809 200
2. Eingriffe 825 204
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 844 207
III. Schutzgewähr- und Teilhaberechte des Art. 12 Abs. 1 . . . . 862 211
IV. Freiheit von Arbeitszwang und Zwangsarbeit (Art. 12 Abs. 2 und 3) 866 212
1. Schutzbereich 866 212
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 867 212

§ 22 Unverletzlichkeit der Wohnung (Art. 13) 871 214
I. Überblick 871 214
II. Schutzbereich 872 215
III. Eingriffe 877 216
1. Durchsuchungen 878 216
2. Lauschangriffe 879 217
3. Sonstige Eingriffe 880 217
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 882 217
1. Durchsuchungen 882 217
2. Lauschangriffe 886 218
3. Sonstige Eingriffe 887 219
4. Weitere Eingriffsrechtfertigungen 891 220

§ 23 Eigentumsgarantie (Art. 14, 15) 893 221
I. Überblick 893 221
II. Schutzbereich 899 222
1. Begriff des Eigentums 899 222
2. Umfang des Eigentumsschutzes 912 225
3. Erbrecht 919 226

III. Eingriffe 920 226
1. Inhalts- und Schrankenbestimmungen 920 226
2. Enteignung 922 227
3. Sonstige Eingriffe 925 228
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 928 229
1. Inhalts- und Schrankenbestimmungen 928 229
2. Enteignung 938 231
3. Sonstige Eingriffe 946 233
V. Die Institutsgarantie als Schranken-Schranke 952 235
VI. Vergesellschaftung 954 236
Anhang: Aufbauschemata 957 237

§ 24 Schutz vor Ausbürgerung und Auslieferung und das Asylrecht (Art. 16, 16a) 959 239
I. Überblick 959 239
II. Schutz vor Ausbürgerung (Art. 16 Abs. 1) 962 240
1. Schutzbereich 962 240
2. Eingriffe 963 240
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 966 241
III. Auslieferungsverbot (Art. 16 Abs. 2) 968 242
IV. Asylrecht (Art. 16a) 971 243
1. Schutzbereich 971 243
2. Eingriffe 986 247
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 987 247

§ 25 Petitionsrecht (Art. 17) 995 251
I. Überblick 995 251
II. Schutzbereich 996 251
1. Petitionsbegriff 996 251
2. Adressaten der Petition 998 252
3. Inhaltliche Zulässigkeitsvoraussetzungen 999 252
4. Anspruch auf sachliche Bescheidung 1002 252
III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1003 253

§ 26 Rechtsschutzgarantie (Art. 19 Abs. 4) 1006 254
I. Überblick 1006 254
II. Schutzbereich 1008 255
1. Öffentliche Gewalt 1008 255
2. Rechtsverletzung 1012 256
3. Offenstehen des Rechtswegs 1018 257
III. Eingriffe 1023 258
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1025 259

§ 27 Widerstandsrecht (Art. 20 Abs. 4) 1027 260

§ 28 Berücksichtigung der hergebrachten Grundsätze des Berufsbeamtentums (Art. 33 Abs. 5) 1031 262

I. Überblick 1031 262

II. Schutzbereich 1032 262

III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1035 263

§ 29 Wahlrecht (Art. 38) 1037 264

I. Überblick 1037 264

II. Das unmittelbare, freie und geheime Wahlrecht 1038 264

1. Schutzbereich 1039 265
2. Eingriffe 1047 266
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1055 267

§ 30 Recht auf den gesetzlichen Richter (Art. 101 Abs. 1 S. 2) 1057 269

I. Überblick 1057 269

II. Schutzbereich 1058 269

1. Gesetzliche Zuständigkeit des Richters 1058 269
2. Unabhängigkeit des Richters 1062 270

III. Eingriffe 1064 271

1. Entziehung durch die Legislative 1065 271
2. Entziehung durch die Exekutive 1067 271
3. Entziehung durch die Judikative 1068 272

IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1073 273

§ 31 Anspruch auf rechtliches Gehör (Art. 103 Abs. 1) 1075 274

I. Überblick 1075 274

II. Schutzbereich 1076 274

1. Rechtliches Gehör 1076 274
2. Vor Gericht 1080 275

III. Eingriffe 1081 276

IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1082 276

§ 32 Nulla poena sine lege (Art. 103 Abs. 2) 1084 277

I. Überblick 1084 277

II. Schutzbereich 1085 277

1. Begriff der Strafbarkeit 1085 277
2. Tatprinzip 1089 278
3. Gesetzlichkeitsprinzip 1090 278
4. Bestimmtheitsgrundsatz 1091 278
5. Rückwirkungsverbot 1095 279

III. Eingriffe 1097 279
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1098 280

§ 33 Ne bis in idem (Art. 103 Abs. 3) 1100 280
I. Überblick 1100 281
II. Schutzbereich 1103 281
1. Dieselbe Tat 1103 281
2. Die allgemeinen Strafgesetze 1107 282
3. Einmaligkeit der Strafverfolgung 1112 283
III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung 1114 283

Dritter Teil
Verfassungsbeschwerde

§ 34 Allgemeines zur Verfassungsbeschwerde 1116 285

§ 35 Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde 1121 286
I. Beschwerdeführer 1122 286
1. Beschwerdefähigkeit 1122 286
2. Prozeßfähigkeit 1123 286
II. Beschwerdegegenstand 1125 287
III. Beschwerdebefugnis 1128 287
1. Möglichkeit einer Grundrechtsverletzung 1129 288
2. Eigene Beschwer 1137 289
3. Gegenwärtige Beschwer 1143 290
4. Unmittelbare Beschwer 1146 291
IV. Rechtsschutzbedürfnis 1148 291
1. Rechtswegerschöpfung 1149 291
2. Subsidiarität 1156 292
3. Durchbrechungen der Rechtswegerschöpfung und Subsidiarität 1157 293
V. Beschwerdehindernis der Rechtskraft 1161 294
VI. Form und Frist 1163 294
1. Form 1163 294
2. Frist 1164 295

§ 36 Begründetheit der Verfassungsbeschwerde 1165 295
I. Maßstab 1165 295
II. Einschränkung des Prüfungsumfangs auf die Verletzung spezifischen Verfassungsrechts 1172 296
1. Das Problem 1172 296
2. Die Lösung 1175 297

Sachverzeichnis 301