

Grundrechte Staatsrecht II

von

Prof. Dr. Bodo Pieroth

Westfälische Wilhelms-Universität Münster

und

Prof. Dr. Bernhard Schlink

Humboldt-Universität zu Berlin

26., neu bearbeitete Auflage



C.F. Müller

Inhaltsverzeichnis

	Rn	Seite
<i>Vorwort</i>		V
<i>Aus dem Vorwort zur japanischen Ausgabe (2001)</i>		VI
<i>Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur</i>		XVIII
§ 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
VII. Überstaatliche Grundrechtsnormierungen	46	14
§ 3 Die Grundrechte des Grundgesetzes	51	15
I. Verhältnis zu den überstaatlichen Grundrechten	55	16
1. Verhältnis zur EMRK	56	16
2. Verhältnis zu den Unionsgrundrechten	60	18
II. Verhältnis zu den Grundrechten der Landesverfassungen	62	18
III. Ort der Grundrechte im Grundgesetz	65	19
1. Grundrechte und grundrechtsgleiche Rechte	65	19
2. Grundrechte und Normen über Grundrechte	67	19
3. Organisationsrechtliche Normen in Abschnitt I	69	20
§ 4 Grundrechtsfunktionen	75	21
I. Die klassischen Grundrechtsfunktionen	75	21
1. Status negativus	76	22

2. Status positivus	78	22
3. Status activus	83	23
4. Einrichtungsgarantien	88	24
II. Die objektiv-rechtliche Funktion der Grundrechte	91	25
1. Grundrechte als negative Kompetenznormen	91	25
2. Grundrechte als objektive Wertentscheidungen	94	25
3. Vom liberalen zum sozialen Rechtsstaat	95	25
4. Theoretische und dogmatische Entwicklung	97	26
III. Schutzfunktion	101	28
1. Grundrechtskonforme Auslegung	101	28
2. Schutz durch Teilhabe	104	28
3. Schutz vor Gefahren	110	29
§ 5 Grundrechtsberechtigung und -bindung	118	33
I. Grundrechtsberechtigung	121	33
1. Jedermannsrechte und Deutschenrechte	121	33
2. Grundrechtsberechtigung vor der Geburt und nach dem Tod	132	35
3. Grundrechtsmündigkeit	137	37
4. Grundrechtsverzicht	146	38
5. Grundrechtsberechtigung von Personenmehrheiten und Organisationen	157	40
II. Grundrechtsbindung	180	45
1. Art der Bindung	180	45
2. Staatliche Adressaten der Grundrechtsbindung	181	46
3. Private Adressaten der Grundrechtsbindung (Drittwirkung)	189	47
4. Internationale Aspekte der Grundrechtsbindung	201	51
5. Grundpflichten?	209	53
§ 6 Grundrechtsgewährleistungen und -beschränkungen	212	54
I. Schutzbereich und Gewährleistung	212	54
II. Eingriff, Schranke und verwandte Begriffe	222	56
1. Eingriff, Schranke, Be- oder Einschränkung, Beeinträchtigung, Verkürzung, Begrenzung	223	56
2. Ausgestaltung und Konkretisierung	225	56
3. Regelung	235	58
4. Antastung	236	59
5. Verletzung	237	59
III. Schutzbereich und Eingriff	239	59
1. Bestimmung des Schutzbereichs	244	60
2. Bestimmung des Eingriffs	251	61

IV. Die verfassungsrechtliche Rechtfertigung von Eingriffen . .	263	63
1. Typologie der Gesetzesvorbehalte	263	63
2. Vom Gesetzesvorbehalt zum Parlamentsvorbehalt	271	64
3. Vom Vorbehalt des Gesetzes zum Vorbehalt des verhältnismäßigen Gesetzes	280	66
4. Schranken-Schranken	285	67
V. Kollisionen und Konkurrenzen	327	76
1. Kollisionen	327	76
2. Konkurrenzen	346	79
Anhang: Aufbauschemata	358	81

Zweiter Teil

Die einzelnen Grundrechte

§ 7 Schutz der Menschenwürde (Art. 1 Abs. 1)	363	84
I. Überblick	364	84
II. Schutzbereich	368	85
III. Eingriffe	374	86
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	381	88
§ 8 Freie Entfaltung der Persönlichkeit (Art. 2 Abs. 1)	384	89
I. Überblick	385	90
II. Schutzbereiche	386	90
1. Allgemeine Handlungsfreiheit	386	90
2. Allgemeines Persönlichkeitsrecht	391	91
III. Eingriffe	402	94
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	407	95
1. Verfassungsmäßige Ordnung	408	95
2. Rechte anderer	410	95
3. Sittengesetz	411	95
§ 9 Recht auf Leben und körperliche Unversehrtheit (Art. 2 Abs. 2 S. 1)	416	97
I. Überblick	417	97
II. Abwehrrechte des Art. 2 Abs. 2 S. 1	419	97
1. Schutzbereiche	419	97
2. Eingriffe	421	98
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	424	99
III. Schutzpflicht und Schutzrecht des Art. 2 Abs. 2 S. 1	433	101
1. Grund	433	101
2. Erfüllung	434	101

§ 10 Freiheit der Person (Art. 2 Abs. 2 S. 2, Art. 104)	439	103
I. Überblick	440	103
II. Schutzbereich	442	103
III. Eingriffe	445	104
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	448	105
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 104	448	105
2. Schranken-Schranken	455	106
 § 11 Das Gleichheitsgebot		
(Art. 3, 6 Abs. 1 und 5, 33 Abs. 1–3, 38 Abs. 1 S. 1)	459	108
I. Überblick	460	108
II. Ungleichbehandlung	463	109
1. Verfassungsrechtlich relevante Ungleichbehandlung	463	109
2. Gleichbehandlung von wesentlich Ungleichem?	468	110
III. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	470	111
1. Allgemeine Anforderungen	470	111
2. Die besonderen Anforderungen aus Art. 3 Abs. 2 und 3	480	113
3. Die besonderen Anforderungen aus Art. 6	494	117
4. Die besonderen Anforderungen bei den politischen Rechten	496	118
5. Die besonderen Anforderungen bei den staatsbürgerlichen Rechten und Pflichten	506	120
IV. Wirkungen eines Gleichheitsverstößes	515	123
1. Gleichheitsverstoß durch Gesetze, Rechtsverordnungen und Satzungen	515	123
2. Gleichheitsverstoß durch Verwaltung und Rechtsprechung	529	126
Anhang: Aufbauschema	538	128
 § 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)	541	129
I. Überblick	542	130
1. Textaussage	542	130
2. Einheitlicher Schutzbereich?	545	130
II. Schutzbereiche	548	131
1. Religions- und Weltanschauungsfreiheit	548	131
2. Gewissensfreiheit	564	135
III. Eingriffe	570	137
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	576	139
1. Art. 136 Abs. 1, 3 S. 2, Art. 137 Abs. 3 S. 1 WRV iVm Art. 140	577	139

2. Art. 12a Abs. 2	581	140
3. Kollidierendes Verfassungsrecht	585	141
§ 13 Meinungs-, Informations-, Presse-, Rundfunk- und Filmfreiheit (Art. 5 Abs. 1 und 2)	589	142
I. Überblick	590	142
II. Schutzbereiche	594	143
1. Meinungsfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 1 Hs. 1)	594	143
2. Informationsfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 1 Hs. 2)	606	146
3. Pressefreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2 Var. 1)	611	147
4. Rundfunkfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2 Var. 2)	618	148
5. Filmfreiheit (Art. 5 Abs. 1 S. 2 Var. 3)	625	151
III. Eingriffe	626	151
1. Meinungs-, Presse-, Rundfunk- und Filmfreiheit	626	151
2. Informationsfreiheit	628	152
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	630	152
1. Schranken	630	152
2. Zensurverbot (Art. 5 Abs. 1 S. 3)	651	157
§ 14 Kunst- und Wissenschaftsfreiheit (Art. 5 Abs. 3)	656	159
I. Überblick	657	160
II. Schutzbereiche	659	160
1. Kunstfreiheit	659	160
2. Wissenschaftsfreiheit	670	163
III. Eingriffe	677	165
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	681	166
§ 15 Schutz von Ehe und Familie (Art. 6)	685	167
I. Überblick	686	167
II. Abwehrrechte	689	168
1. Schutzbereiche	689	168
2. Eingriffe	701	171
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	707	173
III. Diskriminierungsverbote, Schutz- und Teilhaberechte	720	176
§ 16 Schulische Grundrechte und Privatschulfreiheit (Art. 7 Abs. 2–5)	725	178
I. Überblick	726	178
II. Schulische Grundrechte (Art. 7 Abs. 2 und 3)	727	179
1. Schutzbereiche	727	179
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	734	180
III. Privatschulfreiheit (Art. 7 Abs. 4 und 5)	735	181
1. Schutzbereich	735	181
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	742	182

§ 17 Versammlungsfreiheit (Art. 8)	747	184
I. Überblick	748	184
II. Schutzbereich	749	184
1. Versammlungsbegriff	749	184
2. Friedlichkeit und Waffenlosigkeit	756	186
3. Versammlungen in geschlossenen Räumen und unter freiem Himmel	764	187
4. Umfang der Gewährleistung	766	188
III. Eingriffe	767	188
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	769	189
1. Schranken	769	189
2. Verbot von Anmelde- und Erlaubnispflicht	775	190
§ 18 Vereinigungs- und Koalitionsfreiheit (Art. 9)	778	192
I. Überblick	779	192
II. Schutzbereiche	782	193
1. Allgemeine Vereinigungsfreiheit	782	193
2. Koalitionsfreiheit	795	195
III. Eingriffe	802	197
1. Eingriffe in die allgemeine Vereinigungsfreiheit	802	197
2. Eingriffe in die Koalitionsfreiheit	804	198
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	806	198
1. Allgemeine Vereinigungsfreiheit	806	198
2. Koalitionsfreiheit	816	200
§ 19 Brief-, Post- und Fernmeldegeheimnis (Art. 10)	825	202
I. Überblick	826	203
II. Schutzbereiche	829	203
1. Briefgeheimnis	829	203
2. Postgeheimnis	833	204
3. Fernmeldegeheimnis	837	205
III. Eingriffe	840	206
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	847	207
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 10 Abs. 2 S. 1	847	207
2. Erweiterung des Gesetzesvorbehalts gem. Art. 10 Abs. 2 S. 2	850	208
§ 20 Freizügigkeit (Art. 11)	854	209
I. Überblick	855	209
II. Schutzbereich	856	210
1. Aufenthalts- und Wohnsitznahme	856	210
2. Fortbewegung zwecks Ortswechsels	861	211

3. Einreise und Einwanderung, Ausreise und Auswanderung	862	211
4. Mitnahme der persönlichen Habe	866	212
5. Negative Freizügigkeit	867	212
III. Eingriffe	868	212
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	870	213
1. Gesetzesvorbehalt des Art. 11 Abs. 2	870	213
2. Weitere Eingriffsrechtfertigungen	871	213
§ 21 Berufsfreiheit (Art. 12)	874	214
I. Überblick	875	214
1. Textaussage	875	214
2. Einheitlicher Schutzbereich	877	215
II. Das Abwehrrecht des Art. 12 Abs. 1	878	215
1. Schutzbereich	878	215
2. Eingriffe	894	219
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	914	223
III. Schutz- und Teilhaberechte des Art. 12 Abs. 1	933	227
IV. Freiheit von Arbeitszwang und Zwangsarbeit (Art. 12 Abs. 2 und 3)	937	228
1. Schutzbereich	937	228
2. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	938	229
§ 22 Unverletzlichkeit der Wohnung (Art. 13)	943	231
I. Überblick	944	231
II. Schutzbereich	945	231
III. Eingriffe	951	233
1. Durchsuchungen	952	233
2. Lauschangriffe	954	234
3. Sonstige Eingriffe	955	234
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	957	234
1. Durchsuchungen	957	234
2. Lauschangriffe	961	235
3. Sonstige Eingriffe	963	236
4. Weitere Eingriffsrechtfertigungen	967	237
§ 23 Eigentumsgarantie (Art. 14, 15)	970	238
I. Überblick	971	239
II. Schutzbereich	977	240
1. Begriff des Eigentums	977	240
2. Umfang des Eigentumsschutzes	990	242
3. Erbrecht	997	244

III. Eingriffe	998	244
1. Inhalts- und Schrankenbestimmungen	998	244
2. Enteignung	1000	245
3. Sonstige Eingriffe	1003	246
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1006	247
1. Inhalts- und Schrankenbestimmungen	1006	247
2. Enteignung	1016	249
3. Sonstige Eingriffe	1024	251
V. Die Institutsgarantie als Schranken-Schranke	1030	253
VI. Vergesellschaftung	1032	254
Anhang: Aufbauschemata	1036	256
 § 24 Schutz vor Ausbürgerung und Auslieferung und das Asylrecht (Art. 16, 16a)	 1040	 257
I. Überblick	1041	258
II. Schutz vor Ausbürgerung (Art. 16 Abs. 1)	1044	258
1. Schutzbereich	1044	258
2. Eingriffe	1045	259
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1048	260
III. Auslieferungsverbot (Art. 16 Abs. 2)	1050	260
1. Schutzbereich	1050	260
2. Eingriff	1051	260
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1054	261
IV. Asylrecht (Art. 16a)	1055	261
1. Schutzbereich	1055	261
2. Eingriffe	1072	267
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1073	267
 § 25 Petitionsrecht (Art. 17)	 1082	 271
I. Überblick	1083	271
II. Schutzbereich	1084	271
1. Petitionsbegriff	1084	271
2. Adressaten der Petition	1086	272
3. Inhaltliche Zulässigkeitsvoraussetzungen	1087	272
4. Anspruch auf sachliche Bescheidung	1090	272
III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1091	273
 § 26 Rechtsschutzgarantie (Art. 19 Abs. 4)	 1095	 274
I. Überblick	1096	274
II. Schutzbereich	1098	275
1. Öffentliche Gewalt	1098	275
2. Rechtsverletzung	1102	276
3. Offenstehen des Rechtswegs	1108	277

III. Eingriffe	1113	279
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1115	279
§ 27 Widerstandsrecht (Art. 20 Abs. 4)	1118	280
§ 28 Berücksichtigung der hergebrachten Grundsätze des Berufsbeamtentums (Art. 33 Abs. 5)	1125	282
I. Überblick	1126	282
II. Schutzbereich	1127	283
III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1130	284
§ 29 Wahlrecht (Art. 38)	1133	284
I. Überblick	1134	285
II. Das unmittelbare, freie und geheime Wahlrecht	1135	285
1. Schutzbereich	1136	285
2. Eingriffe	1145	287
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1153	289
§ 30 Recht auf den gesetzlichen Richter (Art. 101 Abs. 1 S. 2)	1156	290
I. Überblick	1157	290
II. Schutzbereich	1158	290
1. Gesetzliche Zuständigkeit des Richters	1158	290
2. Unabhängigkeit und Unparteilichkeit des Richters	1162	291
III. Eingriffe	1164	292
1. Entziehung durch die Legislative	1165	292
2. Entziehung durch die Exekutive	1167	292
3. Entziehung durch die Judikative	1168	293
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1172	294
§ 31 Anspruch auf rechtliches Gehör (Art. 103 Abs. 1)	1175	294
I. Überblick	1176	295
II. Schutzbereich	1177	295
1. Rechtliches Gehör	1177	295
2. Vor Gericht	1181	296
III. Eingriffe	1182	297
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1183	297
§ 32 Nulla poena sine lege (Art. 103 Abs. 2)	1186	298
I. Überblick	1187	298
II. Schutzbereich	1188	298
1. Begriff der Strafbarkeit	1188	298
2. Tatprinzip	1192	299

3. Gesetzlichkeitsprinzip	1193	299
4. Bestimmtheitsgrundsatz	1194	299
5. Rückwirkungsverbot	1198	300
III. Eingriffe	1200	301
IV. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1201	301
§ 33 Ne bis in idem (Art. 103 Abs. 3)	1204	302
I. Überblick	1205	302
II. Schutzbereich	1208	303
1. Dieselbe Tat	1208	303
2. Die allgemeinen Strafgesetze	1212	303
3. Einmaligkeit der Strafverfolgung	1217	304
III. Eingriffe und verfassungsrechtliche Rechtfertigung	1219	305
 Dritter Teil		
Verfassungsbeschwerde		
§ 34 Allgemeines zur Verfassungsbeschwerde	1222	306
§ 35 Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde	1227	307
I. Beschwerdeführer	1228	307
1. Beschwerdefähigkeit	1228	307
2. Prozessfähigkeit	1229	308
II. Beschwerdegegenstand	1231	308
III. Beschwerdebefugnis	1234	309
1. Möglichkeit einer Grundrechtsverletzung	1235	309
2. Eigene Beschwer	1243	310
3. Gegenwärtige Beschwer	1249	311
4. Unmittelbare Beschwer	1252	312
IV. Rechtsschutzbedürfnis	1254	313
1. Rechtswegerschöpfung	1255	313
2. Subsidiarität	1261	314
3. Durchbrechungen der Rechtswegerschöpfung und der Subsidiarität	1262	314
V. Beschwerdehindernis der Rechtskraft	1266	315
VI. Ordnungsmäßigkeit der Beschwerde	1268	316
1. Form	1268	316
2. Frist	1269	316
3. Rücknahme	1270	316

§ 36 Begründetheit der Verfassungsbeschwerde	1271	317
I. Maßstab	1271	317
II. Einschränkung des Prüfungsumfangs auf die Verletzung spezifischen Verfassungsrechts	1277	318
1. Problem	1277	318
2. Lösung	1280	318
 <i>Sachverzeichnis</i>		323