

# Die Deutschenrechte des Grundgesetzes

Bürgerrechte im Spannungsfeld von  
Menschenrechtsidee und Staatsmitgliedschaft

Von

Angelika Siehr



Duncker & Humblot · Berlin

# Inhaltsverzeichnis

## *1. Teil*

### **Die Deutschenrechte – Instrument „nationaler Schließung“ in einer menschenrechtlich- universalistischen Verfassung**

13

I.	Menschen- und Bürgerrechte in einer individualistisch-universell gedachten Ordnung .....	13
1.	Die doppelte Bedeutung des Begriffspaares „Menschen- und Bürgerrechte“ .....	13
2.	Perspektiven des Verhältnisses von Menschenrechten und Deutschenrechten des Grundgesetzes .....	15
3.	Überpositive Menschenrechte als externer Maßstab .....	17
a)	Menschenrechtsbekenntnis des Art. 1 Abs. 2 GG und Grundrechtsbindung des Art. 1 Abs. 3 GG .....	19
b)	Der „doppelte Geltungsbegriff“ und seine Konsequenzen für die Deutschenvorbehalte .....	21
c)	Zum menschenrechtlichen Gehalt der Deutschengrundrechte .....	28
(1)	Verfassungs- und ideengeschichtlicher Rückblick .....	28
(2)	Aktueller Zugang zum Problem .....	40
(3)	Ergänzende Betrachtungen aus völkerrechtlicher Perspektive ....	46
d)	Zwischenbilanz .....	48
4.	Menschenrechtsbekenntnis und Positivität der Grundrechte – ein rechts- und verfassungstheoretisches Dilemma? .....	50
5.	Der verfassungsimmanente Ansatz .....	53
a)	Implikationen einer auf menschenrechtliche Grundsätze gebauten Verfassungsordnung .....	53
(1)	Schutz und Freiheit – Zwei Dimensionen von Menschenrechten und Menschenwürde .....	53
(2)	Insbesondere: Würdenorm und Deutschenrechte .....	65
(3)	Die neuzeitliche Wende im Freiheitsbegriff .....	70
(a)	Perspektivenwechsel: Von der (Binnen-)Perspektive des Herrschaftsverbandes zu der des autonomen Individuums ..	76
(b)	Von den alten partikulären Freiheiten zur gleichen Freiheit des Menschen .....	86
b)	Exkurs: Nationaler Rechtsstaat gegen menschenrechtlichen Universalismus .....	93
(1)	Die deutsche Grundrechtsentwicklung bis 1949 .....	93

(a)	Der Streit um die Deutschenvorbehalte unter der Weimarer Reichsverfassung .....	93
(b)	Die Vorgeschichte .....	96
(c)	Weitere Faktoren .....	103
(2)	1949 und 1789 – Rückblick und Aufbruch in der deutschen Verfassungsgebung .....	112
c)	Fazit: Konsequenzen für die Beurteilung der Deutschenvorbehalte des Grundgesetzes .....	116
6.	Zwischenergebnisse – und neue Fragen .....	118
II.	Nation und Nationalstaat in staats- und verfassungsrechtlicher Perspektive:	
	Das Nationalstaatsprinzip im Grundgesetz .....	126
1.	Zum Begriff des Nationalstaatsprinzips .....	126
2.	Zugehörigkeit zu Staat und Nation: Der Verfassungstext im Spannungsfeld von Staatswerdung und politischer Philosophie .....	128
a)	Staatsangehörigkeit als Mitgliedschaft im Staatsverband .....	129
(1)	Das Problem: Mitgliedschaft und Menschenrechte .....	132
(a)	Staatsangehörigkeit und Schutz der Menschenrechte .....	133
(b)	Prämissen des politischen Denkens der Moderne .....	135
(c)	Konsequenzen und völkerrechtliche Lösungsansätze .....	142
(2)	Staatsangehörigkeit als am modernen Staat orientierte Ausformung eines Mitgliedstatus .....	150
(3)	Zum materialen Gehalt der Staatsangehörigkeit als Mitgliedschaft im modernen Staat .....	160
(a)	Mitgliedschaftliche Rechtspositionen aus dem angehörigkeitsrechtlichen Grundverhältnis zum Staat .....	160
(b)	Die Deutschenvorbehalte der Freiheitsrechte im Parlamentarischen Rat .....	170
b)	Staatsbürgerschaft als Mitgliedschaft im demokratischen Rechtsstaat	180
(1)	Mitgliedschaft und Menschenrechtsidee im Verfassungsstaat ....	180
(a)	Die Argumentation im Parlamentarischen Rat .....	182
(b)	Das Problem: Mitgliedschaftliche und menschenrechtliche Gleichheit .....	184
(2)	Zur Integrationsleistung der Staatsbürgerschaft .....	192
(a)	Der Staatsbürger und das Autonomieprinzip .....	194
(b)	Staatsmitgliedschaft und staatsbürgerliche Mitgliedschaftsrechte .....	197
(3)	Grenzen der Integration .....	221
(a)	Vom Territorial- zum Personenverband: Staatsangehöriger und Ausländer .....	221
(b)	Der Verfassungsstaat und das Prinzip der „territorialen Schließung“ .....	224
(c)	Formen der „Schließung“ innerhalb des Verfassungsstaates	228
c)	Zugehörigkeit zur Nation – in deutscher und in globaler Perspektive	231
(1)	Das Konzept der Nation im Grundgesetz .....	233
(a)	Typologie der Nation .....	233
(b)	Kultur- und Volksnation .....	239
(c)	Staatsbürgernation .....	240

(d) Hintergründe, Gefahren und Chancen des konzeptionellen Dualismus .....	246
(e) Das Staatsangehörigkeitsrecht im Spiegel des Konzepts der Nation .....	253
(2) Zugehörigkeit als primäres Gut und die Diskussion um gerechte Vergabekriterien .....	261
(a) Zugehörigkeit im Spannungsfeld von individueller und nationaler Selbstbestimmung .....	261
(b) Zugehörigkeit als primäres Gut (Walzer) .....	262
(c) Das doppelte Dilemma der Zulassungsentscheidungen .....	264
(d) Gleichheit und Differenz, Identität und Anerkennung – ein interdisziplinärer Diskurs .....	267
(e) Die Liberalismus-Kommunitarismus-Debatte .....	271
(f) J. Habermas .....	276
(g) Kritik .....	278
3. Die Beförderung des nationalen Wohls als Verfassungsprinzip .....	283
a) Das Nationalstaatsprinzip im Grundgesetz .....	284
b) Zum Rechtscharakter des Nationalstaatsprinzips .....	297
III. Resümee: Das Nationalstaatsprinzip in einer menschenrechtlich-universalistisch fundierten Verfassung .....	302
1. Paradoxien der Zwillingsexistenz von Menschenrechtsidee und Nationalstaatsprinzip .....	302
2. Die Vermittlungsfunktion der Verfassung .....	312
a) Die Stiftung von Legitimität durch zwei gegensätzliche Prinzipien ...	312
b) Und umgekehrt: Verfassungsrechtliche Anforderungen an das Konzept von Nation und Mitgliedschaft im Staatsverband .....	315
3. Konsequenzen für die Bürgerrechte des Grundgesetzes .....	320
a) Rechtfertigung der „nationalen Schließung“ über die Deutschenvorbehalte .....	320
(1) Die Grundpflichten des status passivus als Anknüpfungspunkt ..	320
(2) Rechtfertigung der Deutschenvorbehalte bei Rechten des status activus im Gegensatz zum status negativus .....	323
b) Die Deutschenvorbehalte der Rechte des status negativus zwischen dem menschenrechtlichen Postulat gleicher Freiheit und „nationaler Schließung“ .....	326

## *2. Teil*

### **Die rechtsdogmatische Behandlung der Deutschengrundrechte (Art. 8, 9 Abs. 1, 11 und 12 Abs. 1 GG)**

329

I. Die bislang vertretenen Auffassungen .....	329
1. Versuch der Harmonisierung über die Lehre vom Menschenrechtskern oder Menschenwürdegehalt der Deutschengrundrechte .....	333
a) Der Problemhorizont .....	333
b) Bestimmung des Menschenrechts- oder Menschenwürdekerns .....	337

c)	Geltendmachung des Menschenrechts- oder Menschenwürdekerns ...	346
d)	Kritik .....	351
2.	Versuch der Harmonisierung über das Auffanggrundrecht des Art. 2	
Abs. 1 GG als menschenrechtlicher Standard .....		357
a)	Der Standpunkt des Bundesverfassungsgerichts .....	357
b)	Praktische Bedeutung einer Prüfung am Maßstab des Art. 2 Abs. 1 GG .....	363
c)	Ergänzende Positionen in der Literatur (Schwerdtfeger u.a.) .....	369
d)	Kritik .....	374
3.	Der Gleichheitssatz .....	392
a)	Die Differenzierungsverbote des Art. 3 Abs. 3 GG .....	394
b)	Der allgemeine Gleichheitssatz und die Lehre vom Willkürverbot ...	405
c)	Art. 3 Abs. 1 GG und die Deutschengrundrechte – Ansätze im Schrifttum .....	411
(1)	Die Deutschenrechte als Ungleichatbestände .....	411
(2)	Die Bedeutung von Zulassungsentscheidungen (Isensee) .....	413
(3)	Funktionell orientierte Ansätze .....	418
II.	Die Deutschengrundrechte im Lichte der neueren Dogmatik des allgemeinen Gleichheitssatzes .....	426
1.	Die „neue Formel“ und ihre Anwendung auf Differenzierungen in deutschenrechtlich geschützten Lebensbereichen .....	426
2.	Die Anwendung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes .....	436
3.	Die Gleichheitskonzeption Husters .....	442
a)	Die zwei Fallgruppen des Art. 3 Abs. 1 GG und ihr jeweiliges Verhältnis zum Gleichheitssatz .....	442
b)	Das Eingriffsmodell des Gleichheitssatzes .....	446
c)	Die Verhältnismäßigkeitsprüfung .....	450
d)	Zur Kritik an diesem Ansatz .....	452
4.	Folgerungen für Differenzierungen nach der Staatsangehörigkeit in deutschenrechtlich geschützten Lebensbereichen .....	460
III.	Ergebnisse des zweiten Teils .....	468

### 3. Teil

<b>Ausblick: Die Deutschengrundrechte im „Europäischen Verfassungsrecht“</b>	479
--	-----

<b>Literatur- und Quellenverzeichnis</b> .....	493
--	-----

<b>Personenregister</b> .....	521
-------------------------------	-----

<b>Sachregister</b> .....	524
---------------------------	-----