

# Inhaltsverzeichnis

A. Einführung	1
I. Wieso „Bedeutung“?	8
1. <i>Herkömmliche Fragen zur Horizontalwirkung</i>	10
2. <i>„Totale Konstitutionalisierung“ als Widerspruch in sich? – Foucaults Gouvernamentalität</i>	13
II. Wieso „Horizontalwirkung“?	19
1. <i>Institutionell ausgegliederte Horizontalwirkung</i>	20
2. <i>Kaum Differenzierung von Auslegung und Unanwendbarkeit</i>	24
3. <i>Schutzpflicht als dritter Weg?</i>	27
4. <i>Einfachgesetzliche Horizontalwirkung</i>	29
III. Wieso „Abwägung“?	30
IV. Gang der Arbeit	30
B. Horizontalwirkung von Grundrechten in den Vereinigten Staaten und in Deutschland	33
I. Horizontalwirkung in den USA	33
1. <i>Die Bundesverfassung von 1787</i>	35
2. <i>Wiederaufbau nach dem Bürgerkrieg (1865–1877)</i>	37
a) <i>Sklaverei: Der 13. Verfassungszusatz</i>	37
b) <i>State Action: Der 14. Verfassungszusatz</i>	41
3. <i>Konservativer Judicial Activism: Die Lochner-Ära (1897–1937)</i>	45
4. <i>Zwanzig Jahre auf der Schwelle (1944–1964)</i>	47
5. <i>Kongress übernimmt (1933 bis Ende der 1960er)</i>	53
6. <i>Konservative Wende am Supreme Court (1969–1990)</i>	56
7. <i>Heutiger Stand: Gleichgeschlechtliche Partnerschaften und Religion</i>	61
8. <i>Zusammenfassung und Ausblick</i>	68

II.	Horizontalwirkung in Deutschland . . . . .	72
	1. <i>Das Schattendasein einfachgesetzlicher Grundrechtsdurchsetzung</i> . . . . .	74
	a) Privatrecht als Instrument von Grundrechtspolitik . . . . .	76
	b) Die zögerlichen deutschen Gesetzgeber . . . . .	77
	2. <i>Horizontalwirkung in der Weimarer Republik</i> . . . . .	83
	3. <i>Frühes Nachkriegsdeutschland und Lüth</i> . . . . .	85
	a) Streit in der Wissenschaft . . . . .	85
	b) Das Lüth-Urteil . . . . .	88
	4. <i>Die vornehmen Grundrechte</i> . . . . .	92
	5. <i>Das BVerfG als Schutzgarant: Schließt sich der Kreis?</i> . . . . .	97
	6. <i>Exkurs: Schutzpflichten und das einfache Gesetz</i> . . . . .	102
	7. <i>„Übersetzung“ der Schutzpflicht in das Vertragsrecht?</i> . . . . .	105
	8. <i>Horizontalwirkung im Versammlungsrecht</i> . . . . .	109
	9. <i>Sanfter Progressivismus und Methodenkonservatismus</i> . . . . .	115
	10. <i>Zusammenfassung zur deutschen Horizontalwirkung</i> . . . . .	117
C.	Horizontalwirkung im Europarecht . . . . .	119
I.	Grundrechte in der Europäischen Union . . . . .	120
	1. <i>Institutionell: Die EU als Grundrechtsgemeinschaft?</i> . . . . .	121
	2. <i>Rechtsprechung: EU-Grundrechte als ständige Begleiter</i> . . . . .	125
II.	Frühe Weichenstellungen zur unmittelbaren Anwendbarkeit . . . . .	131
	1. <i>Grundsatz der unmittelbaren Anwendbarkeit</i> . . . . .	131
	2. <i>Kein grundsätzliches Verbot der Horizontalwirkung</i> . . . . .	132
	a) Walrave . . . . .	133
	b) Defrenne II . . . . .	135
	c) Prinzipienlose Einschränkungen im Sekundärrecht . . . . .	137
	3. <i>Zusammenfassung zur unmittelbaren Anwendbarkeit</i> . . . . .	139
III.	Die Analogie zu den Binnenmarktfreiheiten . . . . .	141
	1. <i>Einleitung: Vergleichsmaßstab Binnenmarktfreiheiten?</i> . . . . .	141
	2. <i>Horizontalwirkung von EU-Binnenmarktfreiheiten</i> . . . . .	142
	a) Die Lehre vom regulatorischen Effekt . . . . .	145
	b) Zweifel an der Narration vom regulatorischem Effekt . . . . .	150
	c) <i>Die Keck-Blase: Urteile, die nicht zu ernst genommen werden sollten</i> . . . . .	152
	3. <i>Stellungnahme: Vergleich mit den Binnenmarktfreiheiten</i> . . . . .	157
IV.	Schutzpflichten und mittelbare Anwendbarkeit . . . . .	158
	1. <i>Lernen vom EGMR?</i> . . . . .	158
	a) Die Schutzpflicht des EGMR als Horizontalwirkung . . . . .	161

b) Mittelbare Anwendbarkeit der EMRK? . . . . .	163
c) Zusammenfassung zur Horizontalwirkung vor dem EGMR . . . . .	164
2. <i>Schutzpflicht und mittelbare Anwendbarkeit vor dem EuGH</i> . . . . .	165
a) Mittelbare Anwendbarkeit des EU-Rechts . . . . .	165
b) Schutzpflicht vor dem EuGH . . . . .	168
V. Horizontalwirkung durch Sekundärrecht . . . . .	173
1. <i>Zur Kompetenzfrage</i> . . . . .	174
a) Erlass von Sekundärrechtsakten . . . . .	174
b) Auslegung von Sekundärrechtsakten . . . . .	178
aa) Horizontal . . . . .	178
bb) Grundrechtskonform . . . . .	181
2. <i>Datenschutzrecht</i> . . . . .	181
a) Kompetenzfrage . . . . .	182
b) Auslegung . . . . .	183
3. <i>Arbeitnehmerschutzrechte</i> . . . . .	190
a) Kompetenzfrage . . . . .	190
b) Auslegung . . . . .	194
4. <i>Antidiskriminierungsrecht</i> . . . . .	196
a) Kompetenzfrage . . . . .	197
b) Auslegung . . . . .	201
5. <i>Zusammenfassung zur sekundärrechtlichen         Horizontalwirkung</i> . . . . .	205
VI. Zusammenführung von Sekundärrecht mit Grundrechten . . . . .	206
1. <i>Mangold: Eine noch unsichere Dreieckskonstruktion</i> . . . . .	207
2. <i>Erklärungsmodell effet d'exclusion?</i> . . . . .	211
3. <i>Ausweitung des Anwendungsbereichs mit Küçükdeveci?</i> . . . . .	214
VII. Entwicklung seit der Grundrechtecharta . . . . .	218
1. <i>Zeit der Unsicherheit: Römer und Dominguez</i> . . . . .	219
2. <i>Einschränkung des Anwendungsbereichs durch die         Grundrechtecharta?</i> . . . . .	225
3. <i>Grundsätze und ihr e contrario Potential</i> . . . . .	227
VIII. Zusammenfassung: Horizontalwirkung im Europarecht . . . . .	232
D. Abwägung und Verhältnismäßigkeit . . . . .	235
I. Grundsätzliches . . . . .	235
1. <i>Skepsis in den USA: Ist Abwägung zu verhindern?</i> . . . . .	247
2. <i>Der begrenzte Staat: Verbotene Ziele und Mittel</i> . . . . .	255
II. Schranken . . . . .	264

1.	<i>Schrankenlose Freiheiten?</i> . . . . .	264
2.	<i>Allgemeines Gesetz und Misstrauen</i> . . . . .	268
	a) Die Rechtsprechung des Supreme Court zum ersten Verfassungszusatz . . . . .	269
	b) Das „allgemeine Gesetz“ vor dem Bundesverfassungsgericht . . . . .	277
3.	<i>Sonstige Gesetzesvorbehalte und Grundrechtskern</i> . . . . .	289
III.	Europäische Union: Verhältnismäßigkeit als Grundprinzip . . . . .	291
	1. <i>Absolute Grundrechte der EU?</i> . . . . .	291
	2. <i>Schrankenregelungen</i> . . . . .	298
	a) Einheitlicher Schrankenvorbehalt? . . . . .	298
	b) Wesensgehaltsgarantie . . . . .	299
	c) Allgemeines Gesetz . . . . .	300
	d) Einfacher Gesetzesvorbehalt im Europarecht? . . . . .	304
	3. <i>Verhältnismäßigkeitsprüfung</i> . . . . .	305
IV.	Zusammenfassung: Horizontalwirkung und Abwägung . . . . .	309
E.	Ergebnisse: Horizontalwirkung hoch zwei? . . . . .	313
	I. Die vielen Gesichter der Horizontalwirkung von Grundrechten . . . . .	313
	II. Das Zuschnittsproblem . . . . .	316
	III. Abwägung als Gouvernamentalität . . . . .	317
F.	Schluss . . . . .	325
	Literaturverzeichnis . . . . .	327
	Sach- und Personenregister . . . . .	357