

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
A. Einleitung	21
B. Konfusionsargument	25
I. Allgemeines	25
II. Ausnahmen	28
III. Juristische Personen	31
1. Art. 19 Abs. 3 GG	31
2. Private juristische Personen	35
a) Im vollständigen Privateigentum	35
b) Im vollständigen Staatseigentum	36
3. Gemischtwirtschaftliche private juristische Personen	40
a) Private Beherrschung	41
b) Staatliche Beherrschung	43
c) Parität	51
4. Öffentlich-rechtliche juristische Personen	52
C. Drittwirkung	55
I. Mittelbare Drittwirkung	56
1. Lüth-Urteil	56
2. Werteordnung nach <i>Dürig</i>	58
3. Einfallstore	59
4. Grundrechtliche Schutzpflichten	61
5. Richterliche Grundrechtsbindung als untaugliche Begründung	63
6. <i>Schwabes</i> Ablehnung	64
7. Ausnahme des Gleichheitssatzes	66
8. Rechtsfolge	68
9. Fazit	68
II. Unmittelbare Drittwirkung	69
1. Ausgangspunkt: Bundesverfassungsgericht	70
a) Bierdosenflashmob-Beschluss	70
b) Stadionverbot-Beschluss	72

c)	Besprechung der Beschlüsse	74
aa)	Bierdosenflashmob	74
(1)	(Un)mittelbare Drittwirkung	74
(2)	Öffentliches Forum	79
(3)	Fazit	81
bb)	Stadionverbot	82
(1)	Drittwirkung des Gleichheitssatzes	83
(2)	Kritik	85
(3)	Verfahren und Organisation	88
(4)	Fazit: Unmittelbare Drittwirkung	89
d)	Fazit: Kaschierte Anwendung der unmittelbaren Drittwirkung	93
2.	Frühe Zustimmung	94
a)	Bundesarbeitsgericht und <i>Nipperdey</i>	94
b)	Bundesverwaltungsgericht	95
3.	Diskussionsstand – Heutige Ablehnung	96
a)	Rechtsprechung	98
b)	Argumente gegen die unmittelbare Drittwirkung	99
aa)	Systematik	99
(1)	Grundrechtliches Regel-Ausnahme-System	99
(2)	Freiheitsordnung	101
(3)	Freiheitsordnung als Fürsprecher	103
(4)	Staat – Bürger und Bürger – Bürger	106
(5)	Zivilrechtliche Systematik und Eigenständigkeit	108
(6)	Schrankensystematik	111
(7)	Fazit: Ausnahmsweise Grundrechtsbindung Privater möglich	112
bb)	Wortlaut	113
cc)	Rechtsstaatsprinzip	116
(1)	Vorbehalt des Gesetzes	116
(2)	Wesentlichkeitslehre	119
(3)	Gewaltenteilung	120
(4)	Rechtsunsicherheit	123
c)	Fazit: Keine durchgreifende Kritik	126
4.	Abweichung von Ablehnung und Anwendung	128
5.	Weitere Auslegung des Art. 1 Abs. 3 GG	129
a)	Telos	129
b)	Historie	130

c)	Grundrechtstheorie	135
aa)	Unmittelbare Drittwirkung nach <i>Alexy</i>	135
bb)	Fünf Theorien	138
cc)	Keine klare Aussage	141
d)	Fazit: Keine Aussage zur Drittwirkung	141
6.	Anhaltspunkte für die unmittelbare Drittwirkung	142
a)	Exkurs: Grundrechte rechtssoziologisch betrachtet nach <i>Teubner</i>	142
b)	Grundrechtsbindung in gemischtwirtschaftlichen Unternehmen	143
c)	Parallelität von Bindung und Berechtigung	147
d)	Kritik am Konfusionsargument	152
e)	Fazit	154
7.	Exkurs ins Europarecht	154
a)	Unionsrecht	154
aa)	EU-Grundrechte	155
bb)	EU-Grundfreiheiten	157
cc)	EU-Richtlinien	159
dd)	Fazit: Unverkrampte unmittelbare Drittwirkung	160
b)	EMRK	161
8.	Eigener Lösungsansatz	162
a)	Terminologie	162
b)	Rechtsgrundlage	165
aa)	Werteordnung und Verfassungswandel	165
(1)	Werteordnung	166
(2)	Verfassungswandel	167
(3)	Fazit: Taugliche Rechtsgrundlage	172
bb)	Analogie des Art. 1 Abs. 3 GG	173
(1)	Regelungslücke	175
(2)	Planwidrigkeit	176
(3)	Vergleichbare Interessenlage	179
(4)	Fazit: Keine Analogie	180
cc)	Fazit	181
c)	Einzelne Kriterien	182
aa)	Öffentliches Forum	182
(1)	Versammlungsfreiheit vor dem Bierdosenflashmob-Beschluss	182
(2)	Bundesverfassungsgericht	183
(3)	Kritik am Bundesverfassungsgericht	186
(4)	Abweichende Meinung <i>Schluckebiers</i>	188

(5) Grundrecht am öffentlichen Raum nach <i>Siehr</i>	189
(6) Art. 14 Abs. 2 GG als Anknüpfungspunkt?	191
(7) Musterentwurf des Versammlungsgesetzes	193
(8) Fazit: Nur eingeschränkt nutzbar	196
bb) Funktionsnachfolge in staatliche Aufgaben	198
cc) Machtstellung	199
(1) Der Menschenbezug der Grundrechte als Argument für die Machtstellung	201
(2) Kritik der Gewaltenteilung und der Grundrechtsberechtigung mächtiger Akteure	205
(3) Einwand der Rechtsunsicherheit	208
(4) Kritik aufgrund der Natur des Vertrags	209
(5) Exkurs ins Energierecht	210
(6) Exkurs zu privaten Schiedsgerichten	211
(7) Genaue Beschreibung der Machtstellung	213
(8) Fazit: Wichtiges Kriterium und Ausblick	216
dd) Erheblicher Grundrechtseingriff	217
ee) Alternativlosigkeit	220
d) Ausnahmecharakter der Grundrechtsbindung Privater	222
e) Übersicht: Tatbestandsmerkmale der Grundrechtsbindung Privater	225
f) Rechtsfolge der eigenen Lösung	226
9. Ergebnis zur unmittelbaren Drittwirkung	227
III. Ergebnis zur Drittwirkung	230
D. Anwendungsfälle	231
I. Facebook	232
1. Pluralistische Terminologie und Erscheinungsform – Eingrenzung	238
2. Grundrechtsbindung der Facebook-Betreiberin	243
a) Klassische mittelbare Drittwirkung?	245
b) „III. Weg“-Beschluss: Grundrechtsbindung Privater <i>ante portas</i>	248
c) Öffentliches virtuelles Forum	254
aa) Offener Zugang	257
bb) Allgemeine Kommunikation	258
cc) Fazit: Öffentliches Forum vorhanden	259
d) Fragwürdige Funktionsnachfolge	260

e)	Überragende Machtstellung	264
aa)	Starke Abhängigkeit	265
bb)	Vertragsgestaltungsmacht	266
cc)	Monopol in der gesellschaftlichen Teilhabe	268
dd)	Öffentliche Zweckwidmung	274
ee)	Unterschiedslose Publikumsöffnung	274
ff)	Entpersonalisierte Struktur	275
gg)	Fazit	277
f)	Erheblicher Grundrechtseingriff	278
aa)	Meinungsfreiheit	278
bb)	Versammlungsfreiheit	278
cc)	Allgemeiner Gleichheitssatz	280
dd)	Informationelle Selbstbestimmung	280
ee)	Fazit: Teilweise erhebliche Grundrechtseingriffe	281
g)	Ausnahmecharakter	281
aa)	NetzDG	282
bb)	AGG	290
cc)	DS-GVO/BDSG	292
dd)	Fazit: Teilweiser Ausnahmecharakter	295
h)	Fazit: Betreiberin von Facebook ist grundrechtsgebunden	295
3.	Folge: Bindung an einschlägige Grundrechte	296
a)	Art. 3 Abs. 1 GG gemäß Stadionverbot-Beschluss	297
b)	Meinungsfreiheit	299
c)	Art. 8 Abs. 1 GG gemäß Bierdosenflashmob-Beschluss	304
d)	Weitere Grundrechte	305
4.	Fazit und Ausblick	307
II.	Schufa	309
1.	Grundrechtsbindung der Schufa	312
a)	Überragende Machtstellung	313
aa)	Starke Abhängigkeit	313
bb)	Vertragsgestaltungsmacht	314
cc)	Fazit: Keine Machtstellung	315
b)	Erheblicher Grundrechtseingriff	316
c)	Ausnahmecharakter	317
aa)	DS-GVO/BDSG	318
bb)	Willkürfreie Gleichbehandlung	319
cc)	Fazit: Kein Ausnahmecharakter	319
d)	Fazit: Keine Grundrechtsbindung Privater	320
2.	(Aus)Blick nach China?	320

III. Diskotheken	321
1. Kein Ort der allgemeinen Kommunikation	322
2. Überragende Machtstellung	322
a) Starke Abhängigkeit	323
b) Vertragsgestaltungsmacht	323
c) Monopol in der gesellschaftlichen Teilhabe	323
d) Fazit: Keine Machtstellung	324
3. Erheblicher Grundrechtseingriff	325
4. Ausnahmecharakter trotz AGG	326
5. Fazit	327
IV. Ungeeignete Grundrechte	328
V. Ergebnis der Anwendungsfälle	329
E. Ergebnis	331
F. Literaturverzeichnis	335