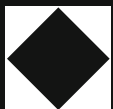


Robert Chr. van Ooyen

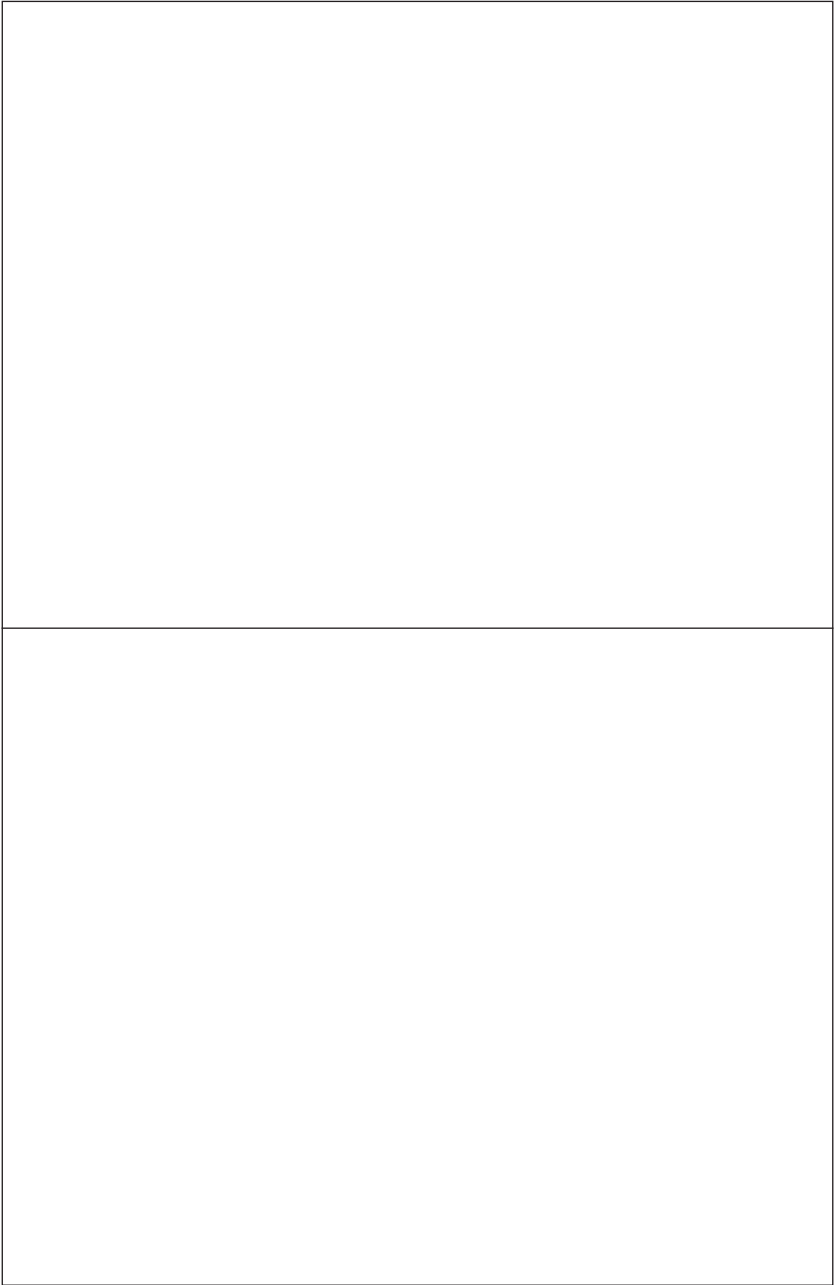
Die Staatstheorie des Bundesverfassungsgerichts und Europa

Von Solange über Maastricht und Lissabon
zur EU-Grundrechtecharta und EZB

9. Auflage



Nomos



Robert Chr. van Ooyen

Die Staatstheorie des Bundesverfassungsgerichts und Europa

Von Solange über Maastricht und Lissabon
zur EU-Grundrechtecharta und EZB

9., aktualisierte und erweiterte Auflage



Nomos



Onlineversion
Nomos eLibrary

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-7336-7 (Print)

ISBN 978-3-7489-1340-5 (ePDF)

9., aktualisierte und erweiterte Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Inhaltsverzeichnis

| | |
|--|----|
| Abkürzungsverzeichnis | 11 |
| Einführung zur 9. Auflage | |
| Nationaler Etatismus: Die „europafeindliche“ Trinitätslehre von Staat – Souveränität – Demokratie des BVerfG | 13 |
| 1. Keine Aufgabe der Souveränität: die Solange-Entscheidungen | 23 |
| a) Solange I (1974) | 23 |
| b) Früh erreichte Modernität: die abweichende Meinung | 26 |
| c) Solange II (1986) | 28 |
| 2. Exkurs 1: Staatsvolk statt Bürger: die Ausländerwahlrecht- Entscheidungen | 30 |
| a) Volk bleibt deutsches Volk (1990) | 30 |
| b) Der StGH Bremen und die Alternative eines Sondervotums (2014) | 34 |
| 3. Herr des Vertrags: die Maastricht-Entscheidung (1993) | 38 |
| a) Souveräner Staat aus eigenem Recht | 39 |
| b) Staatsvolk als homogene politische Einheit | 43 |
| c) Das Heller-Zitat | 47 |
| aa) Heller-Rezeption in der Staatsrechtslehre | 47 |
| bb) Ambivalenzen im Demokratieverständnis von Heller | 49 |
| 4. Das Staats- und Europaverständnis ausgewählter Verfassungsrichter der Maastricht-Entscheidung des Zweiten Senats | 54 |
| a) Böckenfördes staatliche Volksdemokratie und das Europa ohne Volk | 56 |
| b) Kirchhofs Staatenverbund und das Verbot der Entstaatlichung | 64 |
| 5. Exkurs 2: Der Brokdorf-Beschluss (1985) und das Pluralismuskonzept des Ersten Senats (Kelsen und Popper / Hesse und Häberle) als Alternative zum Legitimationskettenmodell (Schmitt und Böckenförde) | 69 |
| 6. Die Görgülü-Entscheidung zu Urteilen des EGMR (2004) | 78 |
| a) Völkerrecht und Landesrecht | 78 |

| | |
|--|-----|
| b) Die Entscheidung des BVerfG | 79 |
| c) Völkerrechtlicher Paradigmenwechsel im Bereich des EGMR | 81 |
| d) Etablierter Souveränitätsvorbehalt des BVerfG | 83 |
| 7. Die Entscheidung EU-Haftbefehl I (2005) | 86 |
| a) Hintergrund und Position des Beschwerdeführers | 86 |
| b) Europafreundliche Position der Bundesregierung | 88 |
| c) Souveräner Nationalstaat und europäischer Staatenbund | 91 |
| aa) Kein Verstoß gegen das Demokratieprinzip, da keine Entstaatlichung | 91 |
| bb) Rahmenbeschlüsse der EU – bloß Völkerrecht | 95 |
| d) Doppelmoral? Die Kritik an der parlamentarischen Behandlung des EU-Haftbefehls | 97 |
| Zusammenfassung: Staats- und Volkswillenspositivismus – die Rechtsprechung bis Lissabon | 101 |
| Nachtrag 1: Das verfassungsgerichtliche Demokratietheorie-Defizit | 108 |
| 8. Hüter von Staat und Volk – in Karlsruhe nichts Neues: die Lissabon- Entscheidung (2009) | 111 |
| a) Die Fehlwahrnehmung der Entscheidung | 111 |
| b) Die alt-neue Trinitätslehre: Staat – Souveränität – Demokratie | 112 |
| c) Hüter des Volkes – bis zur Revolution | 117 |
| d) Nachtwächterstaat und Rechtsbruchklausel | 119 |
| e) Das Letztentscheidungsrecht des Zweiten Senats | 122 |
| 9. Exkurs 3: Die Flüchtlingskrise als Souveränitätsproblem: Di Fabios Bundestreue und ewige Kernstaatlichkeit | 125 |
| 10. Von Solange zu Lissabon – und zurück | 134 |
| a) Zwei Senate in meiner Brust? Rückgriff des Ersten Senats auf Solange II: die Entscheidung zur Vorratsdatenspeicherung (2010) | 134 |
| b) Wird alles gut? Rückkehr des Zweiten Senats zu Solange II: die Entscheidung Mangold/Honeywell (2010) | 139 |
| 11. Mehr (deutsche) Demokratie durch weniger europäischen Parlamentarismus: die Entscheidungen zur 5%- und 3%-Sperrklausel (2011/14) | 146 |

| | |
|---|-----|
| 12. Die Entdeckung der parlamentarischen Kontrolle der Außenpolitik bei der Euro-Rettung (2011/12) | 149 |
| a) Auswärtige Gewalt als Regierungsdomäne | 149 |
| b) Rückblick: ausdrückliche Ablehnung des Prüfungsmaßstabs Demokratieprinzip bei völkerrechtlichen Sekundärakten der EU | 151 |
| c) Nationale Demokratie in den Entscheidungen zur Euro-Rettung | 153 |
| Nachtrag 2: Das Defizit in der Vergleichenden Regierungslehre | 159 |
| 13. Exkurs 4: Luxemburger Verfassungscoup – die Grundrechtscharta-Entscheidung des EuGH und ihre Karlsruher Kritik im Spiegel richterlicher Selbstermächtigung (2013) | 164 |
| 14. Europäischer Staaten- und Verfassungsverbund? (2015) | 171 |
| a) Das Maastrichter Entstaatlichungsverbot bei EU-Haftbefehl I | 172 |
| b) Etatistischer Theorie-Überschuss bei EU-Haftbefehl II | 174 |
| c) Eine pragmatische Voßkuhle-Linie im Zweiten Senat? | 176 |
| d) Die verfassungspolitische Deutungsmacht der Berichterstatter/innen | 178 |
| e) Staaten- und Verfassungsverbund als Kompromiss | 179 |
| 15. Die EU – (k)ein System kollektiver Sicherheit? Die Entscheidung zum Anti-IS-Einsatz in Syrien/Irak (2019) | 181 |
| a) Kontinuitäten in der Rechtsprechung zur Außen-, Sicherheits- und Europapolitik | 181 |
| b) Die Problematik des Anti-IS-Einsatzes | 183 |
| c) Die Entscheidung zur unilateralen Rettungsoperation Pegasus | 184 |
| d) Argumente der Fraktion Die Linke | 186 |
| e) Lissabon-Entscheidung: die EU – kein System kollektiver Sicherheit | 187 |
| f) Die EU – doch ein System kollektiver Sicherheit: eine „europafreundliche“ Wende zu „regierungsfreundlichen“ Zwecken | 189 |
| 16. „Europafeindlicher“ Rückfall des Ersten Senats: die Entscheidungen zur EU-Grundrechtecharta (2019) | 191 |
| a) Primäre Geltung deutscher Grundrechte: die Entscheidung Recht auf Vergessen I | 193 |
| b) Nationaler „Hüter“ europäischer Grundrechte: die Entscheidung Recht auf Vergessen II | 196 |

| | |
|---|-----|
| 17. „Verfassungsbeton“ und EZB-Entscheidung (2020): Karlsruhe positioniert immer wieder die „Ewigkeitsklausel“ gegen Europa | 200 |
| 18. Exkurs 5: Die politische(n) Theorie(n) des Gerichts | 206 |
| a) Keine Staatstheorie des BVerfG? Eine Erwiderung auf Andreas Voßkuhle | 206 |
| b) Die Theoriedefizite des BVerfG im Spiegel neuerer Literatur | 210 |
| c) Nachtrag | 214 |
| aa) Das „Deutsche“ in der deutschen Staats(rechts)lehre | 214 |
| bb) „Parlamentsfreundlicher Hüter“? Das veraltete Parlamentarismusverständnis des BVerfG | 219 |
| cc) Etatistische Schieflagen und Rollbacks eines konservativen Gerichts | 223 |
| Literatur | 231 |
| Ausgewählte Europa-Entscheidungen des BVerfG (Auszüge) | 255 |
| 1. BVerfGE 22, 293 – EWG-Verordnungen | 255 |
| 2 a. BVerfGE 37, 271 – Solange I | 257 |
| 2 b. Abweichende Meinung der Richter Dr. Rupp, Hirsch und Wand | 260 |
| 3. BVerfGE 52, 187 – ‚Vielleicht‘-Beschluss | 265 |
| 4. BVerfGE 58, 1 – Eurocontrol: Leitsätze | 266 |
| 5. BVerfGE 73, 339 – Solange II | 267 |
| 6. BVerfGE 89, 155 – Maastricht | 273 |
| 7. BVerfGE 97, 350 – Euro: Leitsatz | 284 |
| 8. BVerfGE 102, 147 – Bananenmarktordnung: Leitsätze | 285 |
| 9. BVerfGE 111, 307 – EGMR-Entscheidungen/Görgülü: Leitsätze | 286 |
| 10 a. BVerfGE 113, 273 – Europäischer Haftbefehl I | 287 |
| 10 b. Abweichende Meinung der Richterin Lübke-Wolff | 301 |
| 11. BVerfGE 118, 79 – Treibhausgas-Emissionsberechtigungen: Leitsätze | 306 |
| 12. BVerfGE 123, 267– Lissabon | 307 |
| 13. BVerfGE 121, 1 – Vorratsdatenspeicherung, einstweilige Anordnung | 364 |
| 14. BVerfGE 125, 260 – Vorratsdatenspeicherung | 365 |
| 15 a. BVerfGE 126, 286 – Ultra-vires-Kontrolle Mangold/Honeywell | 367 |
| 15 b. Abweichende Meinung des Richters Landau | 374 |
| 16. BVerfGE 129, 124 – EFS Griechenlandhilfe/Euro-Rettungsschirm | 380 |
| 17 a. BVerfGE 129, 300 – Fünf-Prozent-Sperrklausel EuWahlG | 392 |
| 17 b. Abweichende Meinung der Richter Di Fabio und Mellinghoff | 406 |

| | | |
|-------|--|-----|
| 18. | BVerfGE 130, 318 – ESM/Haushaltsausschuss Bundestag: Leitsätze | 409 |
| 19. | BVerfGE 131, 152 – ESM/Euro-Plus-Paket/Unterrichtungspflicht | 410 |
| 20. | BVerfGE 132, 195 – ESM/Fiskalpakt | 426 |
| 21. | BVerfGE 133, 277 – Antiterror-Datei | 451 |
| 22 a. | BVerfGE 134, 366 – OMT, Vorlagebeschluss | 453 |
| 22 b. | Abweichende Meinung der Richterin Lübbe-Wolff | 455 |
| 22 c. | Abweichende Meinung des Richters Gerhardt | 460 |
| 23 a. | BVerfGE 135, 259 – Drei-Prozent-Sperrklausel EuWahlG | 464 |
| 23 b. | Abweichende Meinung des Richters Müller | 465 |
| 24. | BVerfGE 135, 317 – ESM, Hauptsache: Leitsätze | 470 |
| 25. | BVerfGE 140, 317 – Europäischer Haftbefehl II | 471 |
| 26. | BVerfGE 142, 123 – OMT, Hauptsache: Leitsätze | 497 |
| 27. | BVerfGE 151, 202 – Bankenunion/unabhängige EU-Agenturen | 498 |
| 28. | BVerfGE 152, 8 – Anti-IS-Einsatz Syrien/Irak | 515 |
| 29. | BVerfGE 152, 152 – Recht auf Vergessen I | 525 |
| 30. | BVerfGE 152, 216 – Recht auf Vergessen II | 536 |
| 31. | BVerfGE 154, 17 – EZB-Staatsanleihenkaufprogramm | 551 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|-----------|--|
| AöR | Archiv des öffentlichen Rechts |
| APuZ | Aus Politik und Zeitgeschichte |
| ARSP | Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie |
| ASSP | Archiv für Sozialwissenschaft und Sozialpolitik |
| AVöR | Archiv des Völkerrechts |
| Blätter | Blätter für deutsche und internationale Politik |
| BpB | Bundeszentrale für politische Bildung |
| BVerfG(E) | Bundesverfassungsgericht(Entscheidung) |
| CPS | Comparative Political Studies |
| DLF | Deutschlandfunk |
| DÖD | Der Öffentliche Dienst |
| DÖV | Die Öffentliche Verwaltung |
| DuR | Demokratie und Recht |
| DVPW | Deutsche Vereinigung für Politische Wissenschaft |
| E & D | Backes/Gallus/Jesse (Hg.), Jahrbuch Extremismus & Demokratie |
| EEA | Einheitliche Europäische Akte |
| EGKS | Europäische Gemeinschaft für Kohle und Stahl |
| EGMR | Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte |
| EMRK | Europäische Menschenrechtskonvention |
| EuGH | Europäischer Gerichtshof |
| EuGrCh | Charta der Grundrechte der EU |
| EuGRZ | Europäische Grundrechte-Zeitschrift |
| EuP | Europaparlament |
| EuR | Europarecht (Zeitschrift) / Europarat |
| Euratom | Europäische Atomgemeinschaft |
| EUV | EU-Vertrag |
| EWG | Europäische Wirtschaftsgemeinschaft |
| FS | Festschrift |
| GG/K | Grundgesetz/Kommentar |
| GLJ | German Law Journal |
| GS | Gesammelte Schriften |
| GWP | Gesellschaft – Wirtschaft – Politik |
| HB BVerfG | Handbuch Bundesverfassungsgericht im politischen System |
| HBStRBRD | Handbuch des Staatsrechts der Bundesrepublik Deutschland |
| IGH | Internationaler Gerichtshof |
| IPG | Internationale Politik und Gesellschaft |
| JB | Jahrbuch |
| JBEI | Jahrbuch der Europäischen Integration |
| JBMR | Jahrbuch Menschenrechte |
| JBÖS | Jahrbuch Öffentliche Sicherheit |
| JJZG | Jahrbuch Juristische Zeitgeschichte |

| | |
|---------|--|
| JuWiss | Junge Wissenschaft im Öffentlichen Recht |
| JöR | Jahrbuch des öffentlichen Rechts der Gegenwart |
| JoJZG | Journal Juristische Zeitgeschichte |
| JRP | Jahresschrift für Rechtspolitologie |
| JZ | JuristenZeitung |
| KJ | Kritische Justiz |
| JRP | Journal für Rechtspolitik |
| JuS | Juristische Schulung |
| MRM | Menschenrechtsmagazin |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| NVwZ | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht |
| OLG | Oberlandesgericht |
| OSI | Otto Suhr-Institut für Politikwissenschaft |
| PVS | Politische Vierteljahresschrift |
| Rdnr | Randnummer |
| RuP | Recht und Politik (Zeitschrift) |
| RW | Rechtswissenschaft |
| StV | Strafverteidiger |
| SuS | Staatswissenschaft und Staatspraxis |
| SWP | Stiftung Wissenschaft und Politik |
| VVDStRL | Veröffentlichungen der Vereinigung Deutscher Staatsrechts- lehrer |
| W&F | Wissenschaft und Frieden |
| WRV | Weimarer Reichsverfassung |
| ZAR | Zeitschrift für Ausländerrecht und Ausländerpolitik |
| ZEuS | Zeitschrift für europarechtliche Studien |
| ZfP | Zeitschrift für Politik |
| ZfR | Zeitschrift für Rechtssoziologie |
| ZParl | Zeitschrift für Parlamentsfragen |
| ZPol | Zeitschrift für Politikwissenschaft |
| ZPTh | Zeitschrift für Politische Theorie |
| ZSE | Zeitschrift für Staats- und Europawissenschaften |