

Rechtspolitisches Symposium

Legal Policy Symposium

Herausgegeben im Institut für Rechtspolitik an der Universität Trier
von Bernd von Hoffmann und Gerhard Robbers

Band 10

Michael Rahe

Begriff und Bedeutung der Staatspraxis in der Rechtsprechung des Bundesverfassungs- gerichts

IRP

PETER LANG

Internationaler Verlag der Wissenschaften

Inhalt

Vorwort.....	5
Abkürzungsverzeichnis	11
A. Einleitung	13
1) Aufgabenstellung	13
a) Begriff der Staatspraxis.....	13
(1) Auflösungsgerichtete Vertrauensfrage des Bundeskanzlers.....	13
(2) Abstimmungsverfahren der Bundesregierung	13
(3) Abstimmungsverfahren im Bundesrat	14
b) Bedeutung.....	14
c) Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts.....	15
2) Untersuchungsgegenstand	16
a) Räumliche Eingrenzung	18
b) Zeitliche Eingrenzung	18
c) Sachliche Eingrenzung.....	19
3) Bestandsaufnahme der Literatur	20
4) Aufbau der Arbeit.....	22
B. Hauptteil	23
1. Kapitel: Staatspraxis als Gegenstand verfassungsgerichtlicher Beurteilung..	23
a) Verfassungsprozessuale Bedingungen.....	23
(1) Antrag und Antragsberechtigung.....	24
(2) Verfahrensgegenstand.....	26
(3) Befugnis, Rechtenschutzbedürfnis und Frist.....	32
b) Vermutung der Rechtmäßigkeit	33
c) Staatspraxis im Vortrag der Verfahrensbeteiligten	36
d) Staatspraxis im Verhältnis zur Verfassung	38
(1) Staatspraxis und formelle Verfassungsregeln.....	38
(2) Staatspraxis und Prinzipien der Verfassung	39
(3) Staatspraxis und materielles Verfassungsrecht.....	40
Ergebnis zum 1. Kapitel	41
2. Kapitel: Staatspraxis und Verfassungstheorie.....	41
1) Zum Begriff der Rechtsquelle(n)	42

2) Spätkonstitutionalismus: Vorkonstitutionelle Staatspraxis I	43
a) Wandlungen der Reichsverfassung durch Staatspraxis?.....	45
b) Staatspraxis als normative Kraft des Faktischen (G. Jellinek)	46
(1) Zur wissenschaftlichen Methode	46
(2) Zum Begriff des Rechts	48
(3) Staatspraxis bei G. Jellinek.....	49
(4) Die normative Kraft des Faktischen	50
(5) Die faktische Kraft des Normativen	51
c) Kritik und Diskussion.....	52
Ergebnis zu 2).....	55
3) Weimarer Staatsrechtslehre: Vorkonstitutionelle Staatspraxis II	55
a) Die Integrationslehre (Smend)	56
(1) Zur wissenschaftlichen Methode	56
(2) Zur Rechtsgeltung	57
(3) Staatspraxis bei Smend	58
(4) Die Verfassungswandlung (Hsü Dau-Lin)	59
b) Kritik und Diskussion.....	61
Ergebnis zu 3).....	62
4) Grundgesetz: Nachkonstitutionelle Staatspraxis.....	62
a) Die Normative Kraft der Verfassung (Hesse).....	62
(1) Rechtsgeltung, Verfassungstheorie und wissenschaftliche Methode.....	62
(2) Die Normative Kraft der Verfassung.....	63
(3) Zur Staatspraxis und den Grenzen der Verfassungswandlung...	64
b) „Offene Verfassung“ oder „Rahmenordnung“?.....	65
(1) Rahmenordnung (Böckenförde)	65
(2) Offene Verfassung (Häberle).....	66
(3) Verfassungsentwicklung (Bryde)	66
c) Kritik und Diskussion.....	68
Ergebnis zu 4).....	71
5) Schlussfolgerungen	72
a) für die vorkonstitutionelle Staatspraxis.....	72
b) für die nachkonstitutionelle Staatspraxis	72
(1) „Gesetz und Recht“ (Art. 20 Abs. 3 GG)	73
(2) Verfassungsgewohnheitsrecht?.....	74
(3) Staatspraxis als Gewohnheitsrecht „light“?.....	77
(4) Richterrecht?.....	77
(5) Präjudizien?.....	78
(6) Ungeschriebenes Verfassungsrecht oder Rechtsquelle “sui generis”?.....	81

(7) Methodenlehre: Interpretation der Verfassung	82
c) Methodik der Gesetzesauslegung und Auslegung der Staatspraxis....	83
d) Auslegung von Gesetzen durch die Staatspraxis?	84
(1) Gegenstand der Auslegung	84
(2) Ziel der Auslegung: Ermittlung des Gesagten oder des Gewollten?.....	85
(aa) Der „objektivierte Wille“ des Gesetzgebers.	85
(bb) Regelungsabsichten „von erheblichem Gewicht“	86
(cc) Das maßgebliche Subjekt der Auslegung: „Der“ Gesetzgeber.	86
(dd) Der maßgebliche Zeitpunkt	87
(ee) Diskussion der Meinungen	88
(3) Bundesverfassungsgericht	88
(aa) Begriff der „Konkretisierung“	88
(bb) Verfassungswandel?	89
(cc) Verfassungsentwicklung durch Staatspraxis	90
Ergebnis zu 5).....	90
Ergebnis zum 2. Kapitel	91
3. Kapitel: Staatspraxis als Maßstab verfassungsgerichtlicher Beurteilung?	91
1) Kompetenzordnung zur Verfassungsgestaltung.....	92
a) „Änderung“ der Verfassung durch Staatsorgane	92
(1) Formelles Verfassungsrecht.....	92
(2) Materielles Verfassungsrecht.....	94
b) „Veränderung“ der Verfassung - Verfassungsentwicklung durch Staatspraxis.....	96
(1) Formelles Verfassungsrecht.....	97
(aa) Konkretisierung durch das BVerfG	97
(bb) Konkretisierung durch Staatspraxis.....	97
(cc) Konkretisierungskonkurrenzen.....	98
(2) Konsequenzen für das materielle Verfassungsrecht	100
(aa) Gewohnheitsrecht	101
(bb) Konventionen	103
c) Zur Kontrollkompetenz des Bundesverfassungsgerichtes	104
(1) Prüfungsmaßstab allgemein.....	104
(2) Prüfungsumfang.....	105
(aa) sog. political questions?	105
(bb) sog. judicial-restraint?	105
(cc) Funktionell-rechtlicher Ansatz	106
(dd) Handlungs- und Kontrollnorm?	106
(ee) Kritik und Diskussion der Meinungen.....	107
Ergebnis zu 1).....	108

2) Leitentscheidungen des Bundesverfassungsgerichts zur Staatspraxis..	108
a) Bundestagsauflösung (2. Senat): Berücksichtigung bei „offenen“ Vorschriften.....	109
b) Umlaufverfahren (1. Senat): (Nur) bei Zweifeln über den Sinn einer Norm.....	115
c) Bundestagsauflösung II (2. Senat): Teleologische Auslegung	117
Ergebnis zu 2).....	119
3) Bindung der Staatspraxis an die Verfassung.....	119
a) Bindung aller Staatsorgane an die Verfassung	120
(1) Wortlautauslegung	120
(aa) Die unmittelbare Bindung an Grundrechte (Art. 1 Abs. 3 GG)	120
(bb) Die sonstige Bindung an die Verfassung (Art. 20 Abs. 3 GG)	123
(2) Historische Auslegung	124
(aa) Beispiel: Auslegung der Kompetenznormen	125
(bb) Historisch-historische Auslegung?	133
(3) Genetische Auslegung	133
(4) Teleologische Auslegung.....	134
(5) Systematische Auslegung	135
(6) Rechtsvergleichende Auslegung.....	136
(7) Verhältnis der Auslegungsmethoden zueinander?	136
(8) Grenzen der Auslegung: Rechtsfortbildung und Verfassungsdurchbrechung.	137
b) Bindung des BVerfG an andere Staatsorgane?.....	137
c) Bindung der anderen Staatsorgane an Entscheidungen des BVerfG	139
(1) Rechtskraft	139
(2) Bindungswirkung im weiteren Sinne.....	142
(aa) Gegenstand der Bindungswirkung: „tragende Gründe“	142
(bb) Adressaten der Bindungswirkung: auch das Parlament?.....	149
d) Selbstbindung des Bundesverfassungsgerichts?	153
(1) § 31 Abs. 1 BVerfGG	154
(2) Verfassungsrechtliche Argumente	155
e) Bindung der anderen Staatsorgane an ihre Entscheidungen	158
Ergebnis zu 3).....	159
4) Prinzipien als Optimierungsgebote für die Staatspraxis	159
a) Demokratie	160
(1) Staatsfreiheit	160
(2) Legitimationsniveau.....	162
(3) Vorbehalt des Gesetzes	163
b) Rechtsstaat.....	166
(1) Bestimmtheitsgrundsatz.....	166
(2) Vertrauensschutz.....	167

Ergebnis zu 4).....	168
5) Verbot der Verfassungsdurchbrechung (Art. 79 Abs. 1 GG)	169
Ergebnis zu 5).....	171
6) Maßstäbe für Staatspraxis aus der Rechtsprechung.....	171
a) Beginn, Fortdauer und Ende der Staatspraxis.....	171
b) Beteiligte an der Staatspraxis	178
c) Überzeugung von der Richtigkeit oder Zweckmäßigkeit?	187
Ergebnis zu 6).....	189
Ergebnis zum 3. Kapitel	190
C. Zusammenfassung in Thesen.....	191
D. Summary.....	193
E. Literaturverzeichnis	195
F. Stichwortverzeichnis	213
G. Entscheidungsregister.....	217