

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort — V

Autoren- und Inhaltsübersicht — IX

Abkürzungsverzeichnis — XLIX

Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur — LXIII

## 1. Teil: Die europäische Grundrechtsidee

### § 1 Geschichte und Entwicklung der europäischen Grundrechte und Grundfreiheiten — 1

- I. Internationaler und Europäischer Grundrechtsschutz — 1
- II. Entstehungsgeschichte und Entwicklung des Menschenrechtsschutzes im Rahmen des Europarats und insbesondere durch die EMRK — 3
  - 1. Die Entwicklung des Menschenrechtsschutzes durch die EMRK — 3
    - a) Entstehungsgeschichte — 4
    - b) Entwicklung der Konvention und der Rechtsprechung — 5
  - 2. Der Menschenrechtsschutz im Europarat im Allgemeinen — 11
    - a) Vertragliche Menschenrechtsverbürgungen — 11
    - b) Die Arbeit der Parlamentarischen Versammlung nach 1989/1990 — 13
- III. Entstehungsgeschichte und Entwicklung des Grundrechtsschutzes in der EU — 13
  - 1. Frühe Rechtsprechung — 14
  - 2. Entwicklung und dogmatische Begründung der Unionsgrundrechte in der Rechtsprechung des EuGH — 14
  - 3. Forderungen nach einem Grundrechtskatalog für das Unionsrecht und die Europäische Grundrechte-Charta — 18
- IV. Verflechtungen beim Grundrechtsschutz zwischen EMRK und EU, sowie zwischen Grundrechtecharta und mitgliedstaatlichem Verfassungsrecht — 19
  - 1. Das Verhältnis zwischen EMRK und EU, insbesondere Beitritt der EU zur EMRK — 19
  - 2. Wirkungen der Grundrechte-Charta im innerstaatlichen Recht der Mitgliedstaaten — 22
- IV. Die Grundfreiheiten des Unionsrechts — 24
  - 1. Anerkennung als subjektiv-öffentliche Rechte — 25
  - 2. Auslegung der Grundfreiheiten als Diskriminierungs- und Beschränkungsverbote — 26

3. Ergänzung der Personenverkehrsfreiheiten um Rechte aus der Unionsbürgerschaft — **28**
4. Drittwirkung und Schutzpflichten: Grundrechtsdogmatik in der Argumentation des EuGH zu den Grundfreiheiten — **29**
- V. Zusammenfassung: Schutz der Grundrechte und Grundfreiheiten in einem Europa mehrerer Ebenen — **31**

## **2. Teil: Der Europäische Grundrechtsschutz**

### **§ 2 Allgemeine Lehren**

#### **§ 2.1 Europäische Menschenrechtskonvention — 33**

- I. Stellung der EMRK im Gefüge des internationalen und nationalen Rechts — **34**
  1. Universeller und regionaler Menschenrechtsschutz — **35**
  2. Grundlagen und Wirkungsweise der EMRK — **40**
  3. Rang und Wirkungsweise der EMRK in den mitgliedstaatlichen Rechtsordnungen — **45**
  4. Rang und Wirkungsweise der EMRK im Europäischen Unionsrecht — **55**
- II. Funktionen der Konventionsrechte — **59**
  1. Abwehrrechte — **61**
  2. Gleichheitsrechte — **62**
  3. Positive Handlungspflichten der Mitgliedstaaten und subjektive Leistungsrechte — **64**
    - a) Positive Handlungspflichten in Form von staatlichen Schutzpflichten — **65**
    - b) Originäre Leistungsrechte und derivative Teilhaberechte — **67**
  4. Staatsbürgerliche Rechte — **70**
  5. Verfahrensrechte — **71**
  6. Objektive Funktionen der Konventionsrechte — **76**
- III. Auslegung der Konventionsrechte — **76**
- IV. Berechtigte der Konventionsrechte — **78**
- V. Verpflichtete der Konventionsrechte — **83**
  1. Konventionsstaaten des Europarates — **83**
  2. Handeln der Konventionsstaaten im Rahmen von internationalen und supranationalen Organisationen — **85**
  3. Privatpersonen — **95**
- VI. Räumlicher Geltungsbereich der EMRK — **96**
- VII. Zeitliche Geltung der EMRK — **101**

- VIII. Gewährleistungen und Beschränkungen der Konventionsrechte — **102**
1. Stufen der Konventionsrechtsprüfung — **102**
  2. Anwendbarkeit der Konvention — **103**
  3. Schutzbereich der Konventionsrechte — **105**
  4. Eingriff — **106**
  5. Rechtfertigung des Eingriffs — **108**
    - a) Einschränkung der Konventionsrechte — **108**
    - b) Allgemeine Schrankenregelungen — **109**
    - c) Spezielle Schrankenregelungen — **111**
      - aa) Notwendigkeit einer gesetzlichen Regelung — **112**
      - bb) Verfolgung zulässiger Ziele — **115**
      - cc) Verhältnismäßigkeit der Beschränkung / „in einer demokratischen Gesellschaft notwendig“ — **116**
  6. Schematische Zusammenfassung — **119**
- IX. Rechtsschutz — **121**
1. Rechtsschutz durch den EGMR — **121**
    - a) Staatenbeschwerde — **124**
    - b) Individualbeschwerde — **124**
      - aa) Zulässigkeit der Beschwerde — **125**
        - (1) Zuständigkeit ratione personae: Beteiligte — **126**
          - (a) Partei-, Prozess- und Postulationsfähigkeit des Bf — **126**
          - (b) Tauglicher Beschwerdegegner — **127**
        - (2) Beschwerdegegenstand — **127**
          - (a) Handeln oder Unterlassen des Beschwerdegegners — **127**
          - (b) Zuständigkeit ratione loci: Räumliche Anwendbarkeit der EMRK — **127**
        - (3) Beschwerdebefugnis — **127**
          - (a) Zuständigkeit ratione materiae: Rüge einer Konventionsrechtsverletzung — **128**
          - (b) Zuständigkeit ratione temporis: Zeitliche Anwendbarkeit der EMRK — **128**
          - (c) Opfereigenschaft — **128**
        - (4) Rechtswegerschöpfung — **130**
          - (a) Vertikale Rechtswegerschöpfung — **131**
          - (b) Horizontale Rechtswegerschöpfung — **132**
        - (5) Beschwerdefrist — **133**
        - (6) Form und Sprache der Beschwerde — **134**

- (7) Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen — **134**
    - (a) Keine Anonymität — **134**
    - (b) Keine res judicata und Litispendenz — **135**
    - (c) Keine offensichtliche Unvereinbarkeit mit der EMRK oder den Protokollen, kein Missbrauch — **136**
    - (d) Keine offensichtliche Unbegründetheit — **136**
    - (e) Erheblicher Nachteil — **137**
    - (f) Rechtsschutzbedürfnis — **137**
  - (8) Schematische Zusammenfassung — **137**
  - bb) Verfahren — **138**
  - cc) Begründetheit der Beschwerde — **141**
  - dd) Wirkungen der Urteile des EGMR — **145**
    - (1) Rechtskraftwirkung, Befolgungspflicht, Präjudizwirkung — **145**
    - (2) Urteilswirkungen in Deutschland — **148**
      - (a) Wirkung in Bezug auf konventionswidrige Gesetze — **149**
      - (b) Wirkungen in Bezug auf konventionswidrige Gerichtsentscheidungen — **149**
      - (c) Wirkungen in Bezug auf konventionswidrige Verwaltungsentscheidungen — **152**
    - (3) Entschädigung — **152**
  - c) Anrufung des EGMR durch das Ministerkomitee — **155**
  - d) Anrufung des EGMR durch die Höchstgerichte der Konventionsstaaten — **155**
2. Rechtsschutz durch die nationalen Gerichte — **156**

## § 2.2 Grundrechte der Europäischen Union — **159**

- I. Bedeutung und Stellung der Unionsgrundrechte in der Unionsrechtsordnung — **159**
- 1. Begriff der Unionsgrundrechte — **159**
  - 2. Historischer Abriss, Notwendigkeit der Gewährleistung und Geltungsgrund der Unionsgrundrechte — **161**
    - a) Frühere Rechtslage — **166**
    - b) Heutige Rechtslage — **168**
      - aa) Charta der Grundrechte — **168**
      - bb) Fortbestehende Bedeutung der Unionsgrundrechte als allgemeine Grundsätze des Unionsrechts — **171**

3. Überblick über die Struktur der Grundrechtecharta und einzelne unionsgrundrechtliche Gewährleistungen — **174**
4. Unmittelbare Geltung der Unionsgrundrechte — **175**
5. Subjektiv-rechtlicher und objektiv-rechtlicher Charakter der Rechte und Grundsätze — **179**
6. Die normenhierarchische Stellung der Unionsgrundrechte — **183**
  - a) Unionsgrundrechte als Unionsprimärrecht — **184**
    - aa) Verhältnis zu den Grundfreiheiten — **184**
    - bb) Verhältnis zu den sonstigen allgemeinen Rechtsgrundsätzen des Unionsrechts — **187**
  - b) Verhältnis zum Sekundärrecht der EU — **187**
  - c) Verhältnis zur EMRK — **189**
  - d) Verhältnis zum internationalen Recht — **191**
  - e) Verhältnis zum mitgliedstaatlichen Recht (insbesondere zu den nationalen Grundrechten) — **195**
- II. Kategorisierung und Funktionen der Unionsgrundrechte — **200**
  1. Freiheits- bzw Abwehrrechte — **201**
  2. Gleichheitsrechte — **203**
  3. Positive staatliche Pflichten sowie originäre und derivative Leistungsrechte — **205**
  4. Verfahrensrechte — **208**
  5. Unionsgrundrechte als Elemente objektiver Ordnung? — **208**
  6. Rechtsfolgen von Grundrechtsverstößen — **209**
- III. Funktionen der grundrechtlichen Grundsatznormen — **211**
- IV. Auslegung der Unionsgrundrechte — **213**
- V. Berechtigte der Unionsgrundrechte — **215**
  1. Natürliche Personen — **215**
  2. Juristische Personen und Personenmehrheiten — **217**
- VI. Verpflichtete der Unionsgrundrechte — **220**
  1. Europäische Union — **220**
  2. Mitgliedstaaten der Europäischen Union — **222**
    - a) Vertraglich normierte Unionsgrundrechte — **222**
    - b) Charta-Grundrechte — **222**
      - aa) Der Begriff des „Rechts der Union“ — **223**
      - bb) Die Reichweite der „Durchführung des Rechts der Union“ — **224**
      - cc) Die Grenzen der Durchführung bzw des Anwendungsbereichs des Unionsrechts und Verhältnis zum mitgliedstaatlichen Grundrechtsschutz — **231**
    - c) Unionsgrundrechte iSd Art 6 III EUV — **240**
  3. Privatpersonen — **241**

- VII. Räumlicher und zeitlicher Geltungsbereich der Unionsgrundrechte — **245**
- VIII. Gewährleistungen, Beeinträchtigungen und Schranken der Unionsgrundrechte — **246**
  - 1. Anwendbarkeit der Unionsgrundrechte — **249**
  - 2. Schutzbereich der Unionsgrundrechte — **250**
    - a) Sachlicher Schutzbereich der Charta-Rechte — **250**
      - aa) Grundrechtlich geschützter Lebensbereich oder geschütztes Rechtsgut — **250**
        - (1) Auslegungsvorgaben aus dem Verhältnis zu den in den Verträgen geregelten Grundrechten (Art 52 II GRCh) — **250**
        - (2) Auslegung im Lichte der EMRK-Rechte (Art 52 III GRCh) — **251**
        - (3) Auslegung im Lichte der gemeinsamen Verfassungsüberlieferungen der Mitgliedstaaten (Art 52 IV GRCh) — **251**
        - (4) Die Rolle des (sonstigen) Unionsrechts sowie der einzelstaatlichen Rechtsvorschriften und Gepflogenheiten (Art 52 VI GRCh) — **252**
        - (5) Die Erläuterungen des Präsidiums des Europäischen Konvents als Auslegungshilfe — **254**
        - (6) Das Schutzniveau im Verhältnis zu den sonstigen menschenrechtlichen Gewährleistungen als Auslegungsregel (Art 53 GRCh) — **254**
        - (7) Konkurrenzen und Kollisionen der Unionsgrundrechte — **256**
      - bb) Schutzbereich der ungeschriebenen Unionsgrundrechte — **257**
      - cc) Keine missbräuchliche Inanspruchnahme der Unionsgrundrechte — **258**
    - b) Personeller Schutzbereich — **259**
  - 3. Beeinträchtigungen des Schutzbereichs der Unionsgrundrechte — **259**
  - 4. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen der Unionsgrundrechte — **262**
    - a) Einschränkung der Grundrechte — **262**
    - b) Gesetzesvorbehalt — **264**
    - c) Verfolgung zulässiger Ziele — **269**
    - d) Schranken-Schranken — **270**
      - aa) Wesensgehaltsgarantie — **271**
      - bb) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — **272**
      - cc) Grundfreiheiten und sonstige Primärrechtsbestimmungen — **279**
  - 5. Schematische Zusammenfassung — **280**

- IX. Rechtsschutz und Kontrolle — **282**
  - 1. Gerichtlicher Rechtsschutz — **282**
    - a) Rechtsschutz durch die Unionsgerichtsbarkeit — **283**
      - aa) Rechtsschutzmöglichkeiten des Einzelnen — **283**
      - bb) Rechtsschutzmöglichkeiten der Unionsorgane und Mitgliedstaaten — **284**
    - b) Rechtsschutz durch die mitgliedstaatliche Gerichtsbarkeit — **284**
  - 2. Weitere Formen des Schutzes der Unionsgrundrechte — **289**

### § 3 Menschenwürde — 291

- I. Menschenwürde im Unionsrecht — **293**
  - 1. Schutzbereich — **294**
  - 2. Beeinträchtigung — **299**
  - 3. Rechtfertigung — **300**
- II. Menschenwürde in der EMRK — **303**

### § 4 Höchstpersönliche Rechte

#### § 4.1 Schutz des Lebens, der Unversehrtheit sowie des Privat- und Familienlebens

##### § 4.1.1 Schutz des Lebens, der Unversehrtheit sowie des Privat- und Familienlebens nach der EMRK — 310

- I. Überblick — **310**
- II. Schutz des Lebens und der Integrität — **313**
  - 1. Das Recht auf Leben (Art 2 EMRK) — **313**
    - a) Entsprechungen im globalen Menschenrechtsschutz und in der Grundrechtecharta der EU — **315**
    - a) Sachlicher Schutzbereich — **316**
    - b) Persönlicher Schutzbereich — **318**
    - c) Grundrechtsfunktionen — **318**
    - d) Eingriffe — **321**
    - e) Rechtfertigungsgründe — **321**
    - f) Das Verbot der Todesstrafe durch das 6. und das 13. Zusatzprotokoll zur EMRK — **322**

- g) Eingriffe in das Recht auf Leben durch kriegerische Handlungen — **326**
- 2. Das Verbot der Folter und der unmenschlichen oder erniedrigenden Behandlung (Art 3 EMRK) — **330**
  - a) Schutzbereich — **330**
  - b) Grundrechtsfunktionen — **335**
  - c) Eingriffe — **336**
  - d) Rechtfertigung — **339**
- 3. Verbot von Sklaverei, Zwangsarbeit und Menschenhandel (Art 4 EMRK) — **341**
- III. Schutz des Privat- und Familienlebens (Art 8 EMRK) — **343**
  - 1. Sachliche Schutzbereiche — **345**
    - a) Schutz des Privatlebens — **345**
      - aa) Physische und psychische Integrität — **345**
      - bb) Soziale Kontakte — **347**
      - cc) Beruf — **348**
      - dd) Umwelteinflüsse — **349**
    - b) Schutz des Familienlebens — **350**
    - c) Privatsphäre, Schutz der Wohnung und der Korrespondenz — **352**
  - 2. Persönlicher Schutzbereich — **354**
  - 3. Grundrechtsfunktionen — **354**
  - 4. Eingriffe — **356**
  - 5. Rechtfertigung — **357**

#### **§ 4.1.2 Schutz des Lebens, der Unversehrtheit sowie des Privat- und Familienlebens nach der GRCh — 361**

- I. Recht auf Leben und Unversehrtheit — **361**
  - 1. Recht auf Leben und Verbot der Todesstrafe (Art 2 GRCh) — **361**
    - a) Systematische Einordnung — **361**
    - b) Schutzbereich — **364**
      - aa) Sachlicher Schutzbereich — **364**
      - bb) Persönlicher Schutzbereich — **365**
    - c) Eingriffe — **366**
    - d) Rechtfertigung — **367**
    - e) Verbot der Todesstrafe — **368**
  - 2. Recht auf körperliche und geistige Unversehrtheit (Art 3 GRCh) — **369**
    - a) Systematische Einordnung — **369**

- b) Schutzbereich — **370**
      - aa) Sachlicher Schutzbereich — **370**
      - bb) Persönlicher Schutzbereich — **371**
    - c) Eingriffe — **371**
    - d) Rechtfertigung — **373**
- II. Verbot der Folter und unmenschlicher oder erniedrigender Strafe oder Behandlung (Art 4 GRCh) — **374**
  - 1. Systematische Einordnung — **376**
  - 2. Schutzbereich — **379**
    - a) Sachlicher Schutzbereich — **379**
    - b) Persönlicher Schutzbereich — **384**
  - 3. Eingriff und fehlende Möglichkeit der Rechtfertigung — **384**
- III. Verbot der Sklaverei, der Zwangsarbeit und des Menschenhandels (Art 5 GRCh) — **386**
  - 1. Systematische Einordnung — **386**
  - 2. Schutzbereich — **388**
    - a) Sachlicher Schutzbereich — **388**
    - b) Persönlicher Schutzbereich — **391**
  - 3. Eingriffe und fehlende Möglichkeit einer Rechtfertigung — **391**
- IV. Schutz von Ehe und Familie, Schutz des Familien- und Berufslebens — **392**
  - 1. Systematische Einordnung — **393**
  - 2. Schutz von Ehe und Familie (Art 9 GRCh) — **395**
    - a) Schutzbereich — **396**
      - aa) Sachlicher Schutzbereich — **396**
        - (1) Ehe — **396**
        - (2) Familie — **398**
        - (3) Geschütztes Verhalten — **398**
      - bb) Persönlicher Schutzbereich — **399**
    - b) Beeinträchtigungen — **399**
    - c) Rechtfertigung — **400**
  - 3. Schutz des Familien- und Berufslebens (Art 33 GRCh) — **401**
    - a) Schutz der Familie (Art 33 I GRCh) — **402**
    - b) Mutter- und Elternschutz (Art 33 II GRCh) — **403**

## § 4.2 Schutz der Privatsphäre und der persönlichen Daten

### § 4.2.1 Schutz der Privatsphäre und der persönlichen Daten nach der EMRK — 406

- I. Einführung: Thematische Eingrenzung — 406
- II. Schutzbereich — 408
  - 1. Allgemein: Lückenfüllende Funktion des Begriffs des Privatlebens – Kasuistisches Vorgehen des Gerichtshofs — 408
  - 2. Teilgehalte und Fallgruppen des Privatsphärenschutzes — 411
    - a) Selbstbestimmung, Identitätsfindung und -bildung — 411
    - b) Selbstdarstellung — 415
    - c) Aspekte einer selbstbestimmten Lebensführung — 417
    - d) Schutz der Privatsphäre im engeren Sinne — 419
      - aa) Schutz der Wohnung — 419
      - bb) Schutz der Privatheit in der Öffentlichkeit, insb Videoüberwachung — 421
      - cc) Schutz der Korrespondenz — 422
    - e) Datenschutz — 423
- III. Beeinträchtigung — 426
- IV. Rechtfertigung — 429
  - 1. Gesetzliche Grundlage — 429
  - 2. Legitimes Ziel — 431
  - 3. Verhältnismäßigkeit — 432
  - 4. Schutz- und Gewährleistungspflichten (positive obligations) — 436

### § 4.2.2 Schutz der Privatsphäre und der persönlichen Daten nach der GRCh — 443

- I. Einführung: Thematische Eingrenzung und Schwerpunkt der Darstellung — 444
- II. Art 7 GRCh: Recht auf Achtung des Privatlebens, der Wohnung und der Kommunikation — 446
  - 1. Schutzbereich — 446
  - 2. Eingriff — 448
  - 3. Rechtfertigung — 448
- III. (Art 7 iVm) Art 8 GRCh: Recht auf Schutz der personenbezogenen Daten — 450
  - 1. Theoretische Konzeption: Historische Entwicklung und das ungeklärte Verhältnis von Art 8 GRCh zu Art 7 GRCh — 451

2. Sachlicher und persönlicher Anwendungsbereich — 456
3. Gewährleistungsgehalte — 457
4. Typische Kollisionslagen — 462

### **§ 4.3 Gedanken-, Gewissens- und Religionsfreiheit**

#### **§ 4.3.1 Schutz der Gedanken-, Gewissens- und Religionsfreiheit nach der EMRK — 468**

- I. Anwendungsbereich — 468
  1. Die geschützten Lebensbereiche — 468
  1. Der geschützte Personenkreis — 469
  2. Geschützte Verhaltensweisen — 470
- II. Beschränkungen und positive Verpflichtungen — 472
- III. Rechtfertigung von Beschränkungen — 473
  1. Allgemeines — 474
  2. Spezifische Konfliktsituationen — 474
    - a) Gesellschaftlicher Friede — 474
    - b) Allgemeine, religionsunspezifische Gesetze — 475
    - c) Religion und Haft — 475
    - d) Religionsgemeinschaftliches Arbeitsrecht — 476

#### **§ 4.3.2 Schutz der Gedanken-, Gewissens- und Religionsfreiheit nach der GRCh — 477**

- I. Entwicklung und Normenbestand — 477
- II. Anwendungsbereich und Schutz vor Beschränkungen — 479
- III. Rechtfertigung von Beschränkungen — 479

### **§ 4.4 Schutz des Aufenthalts und Asylrecht — 481**

#### **§ 4.4.1 Schutz des Aufenthalts und Asylrecht nach der EMRK — 483**

- I. Schutzbereiche — 483
- II. Beeinträchtigung — 489
- III. Rechtfertigung — 490

**§ 4.4.2 Schutz des Aufenthalts und Asylrecht nach der GRCh — 493**

- I. Schutzbereiche — **493**
- II. Beeinträchtigung — **499**
- III. Rechtfertigung — **500**

**§ 5 Kommunikationsgrundrechte**

**§ 5.1 Schutz der Kommunikationsgrundrechte nach der EMRK — 502**

- I. Die besondere Bedeutung der Kommunikationsgrundrechte im System der EMRK — **502**
- II. Die Meinungs- und die Informationsfreiheit — **503**
  - 1. Schutzbereiche — **504**
    - a) Die Meinungsfreiheit — **504**
    - b) Die Äußerungsfreiheit — **505**
    - c) Die Informationsfreiheit — **507**
    - d) Die Kunstfreiheit — **510**
    - e) Presse- und Medienfreiheit — **511**
    - f) Wissenschaftsfreiheit — **516**
  - 2. Eingriff — **516**
  - 3. Rechtfertigung — **520**
    - a) Das Erfordernis einer gesetzlichen Grundlage — **521**
    - b) Die zulässigen Eingriffszwecke — **522**
    - c) Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — **527**
    - d) Die Privilegierung politischer Kommunikation — **530**
    - e) Anforderungen an potentiell rufschädigende und ehrverletzende Äußerungen, insbesondere: Sorgfaltspflichten der Presse — **532**
    - f) Der staatliche Beurteilungsspielraum bei Eingriffen zum Schutz der Moral und zum Schutz religiöser Überzeugungen — **535**
    - g) Der Prüfungsmaßstab bei Eingriffen in die Rundfunk- und Fernsehfreiheit — **536**
- III. Versammlungsfreiheit — **538**
  - 1. Schutzbereich — **539**
  - 2. Eingriff — **541**
  - 3. Rechtfertigung — **542**
    - a) Zulässige Eingriffszwecke — **542**
    - b) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — **542**
    - c) Besondere Einschränkungen für staatliche Bedienstete — **544**

- IV. Vereinigungsfreiheit — **545**
  - 1. Schutzbereich — **545**
  - 2. Eingriff — **547**
  - 3. Rechtfertigung — **547**
- V. Koalitionsfreiheit — **549**
  - 1. Schutzbereich — **550**
    - a) Individuelle Koalitionsfreiheit — **551**
    - b) Kollektive Koalitionsfreiheit, insbesondere Tarifautonomie und Arbeitskampffreiheit — **552**
  - 2. Eingriff — **554**
  - 3. Rechtfertigung — **554**
- VI. Zusammenfassung — **557**

## **§ 5.2 Schutz der Kommunikationsgrundrechte nach der GRCh — 559**

- I. Bedeutung und Rechtsgrundlagen — **559**
- II. Meinungs-, Informations- und Medienfreiheit — **562**
  - 1. Die Normierung des Art 11 GRCh im Überblick — **564**
  - 2. Schutzbereich — **566**
    - a) Meinungs- und Informationsfreiheit — **567**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **567**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **570**
    - b) Freiheit und Pluralität der Medien — **575**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **575**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **577**
  - 3. Beeinträchtigungen des Schutzbereichs — **579**
  - 4. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen — **581**
    - a) Rechtfertigung auf Grundlage der Grundrechtecharta — **581**
    - b) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **584**
      - aa) Gesetzliche Grundlage zur Verfolgung eines legitimen Ziels — **584**
      - bb) Abwägung — **585**
- III. Versammlungs- und Vereinigungsfreiheit — **591**
  - 1. Die Normierung des Art 12 GRCh im Überblick — **592**
  - 2. Schutzbereich — **593**
    - a) Versammlungsfreiheit — **593**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **593**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **595**

- b) Vereinigungsfreiheit — **596**
  - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **596**
  - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **597**
- c) Koalitionsfreiheit — **598**
  - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **598**
  - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **599**
- d) Politische Parteien — **601**
  - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **601**
  - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **603**
- 3. Beeinträchtigungen des Schutzbereichs — **603**
- 4. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen — **605**
  - a) Rechtfertigung auf Grundlage der Grundrechtecharta — **605**
  - b) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **607**

## **§ 6 Wirtschaftsgrundrechte**

### **§ 6.1 Berufsfreiheit und unternehmerische Freiheit — 612**

- I. Schutzbereich — **612**
  - 1. Funktion, Bedeutung und Quellen des Unionsgrundrechts der Berufsfreiheit — **612**
  - 2. Sachlicher Schutzbereich — **620**
    - a) Inhalt und Einzelgewährleistungen — **620**
    - b) Abgrenzung zu anderen unionsrechtlichen Gewährleistungen — **622**
      - aa) Eigentumsschutz — **622**
      - bb) Andere Grundrechte — **623**
      - cc) Vertrauensschutz — **625**
    - c) Konkurrenzverhältnis zu den Grundfreiheiten — **626**
  - 3. Persönlicher Schutzbereich — **627**
    - a) Unionsbürger — **627**
    - b) Juristische Personen — **628**
    - c) Drittstaatsangehörige (einschließlich juristischer Personen) — **628**
- II. Beeinträchtigung — **629**
- III. Rechtfertigung — **631**
  - 1. Schranken der Berufsfreiheit — **631**
  - 2. Anforderungen an eine unionsrechtskonforme Beschränkung der Berufsfreiheit — **633**
    - a) Rechtsgrundlage — **633**
    - b) Verwirklichung des Gemeinwohls — **633**

- c) Wesensgehaltsgarantie — **634**
- d) Verhältnismäßigkeitsprüfung — **635**
- IV. Exkurs: Von der berufsbezogenen Bildung zum Grundrecht auf Bildung — **637**

## **§ 6.2 Schutz des Eigentums**

### **§ 6.2.1 Schutz des Eigentums nach der EMRK — 639**

- I. Einführung — **639**
- II. Schutz des Eigentums — **641**
  - 1. Schutzbereich der Eigentumsgarantie — **643**
    - a) Allgemeines — **643**
    - b) Schutz des Bestandes, nicht des Erwerbs — **645**
    - c) Goodwill — **646**
    - d) Öffentlich-rechtliche Ansprüche — **648**
    - e) Geistiges Eigentum — **650**
    - f) Erbrecht — **651**
  - 2. Beeinträchtigungen des Eigentumsrechts — **651**
    - a) Enteignungen — **652**
    - b) Nutzungsregelnde Maßnahmen — **654**
    - c) „Sonstige“ Beeinträchtigungen — **657**
  - 3. Rechtfertigung von Eigentumsbeeinträchtigungen — **658**
    - a) Gesetzmäßigkeit der Beeinträchtigung — **659**
    - b) Schutz des öffentlichen Interesses — **660**
    - c) Verhältnismäßigkeit der Beeinträchtigung — **663**
      - aa) Legitimer Zweck — **663**
      - bb) Erforderlichkeit — **663**
      - cc) Gerechter Ausgleich der Interessen — **664**
      - dd) Kompensationserfordernis — **665**
  - 4. Eigentumsrecht und andere Garantien der EMRK — **671**
- III. Sonstige wirtschaftsrechtliche Garantien — **673**
- IV. Einfluss der Europäischen Sozialcharta — **674**

### **§ 6.2.2 Schutz des Eigentums nach der GRCh — 677**

- I. Einführung — **677**
  - 1. Stellung und Bedeutung des Eigentumsgrundrechts im Unionsrecht — **677**

2. Abgrenzung zwischen Eigentums(grund)recht und Eigentumsordnung — **679**
- II. Die Herleitung und dogmatische Struktur des unionsrechtlichen Eigentumsgrundrechts — **685**
- III. Das europäische Eigentumsgrundrecht im Einzelnen — **689**
  1. Vorüberlegungen — **689**
  2. Schutzbereich des Eigentumsgrundrechts — **690**
    - a) Persönlicher Schutzbereich — **690**
    - b) Sachlicher Schutzbereich — **691**
  3. Beeinträchtigung des Schutzbereichs — **694**
    - a) Beschränkungen des Eigentums — **696**
    - b) Eigentumsentziehungen — **697**
      - aa) Negativabgrenzung — **698**
      - bb) Indirekte Aussagen des EuGH zur Abgrenzung — **698**
      - cc) Förmliche Enteignung / de-facto-Enteignung — **699**
      - dd) Zwischenergebnis — **700**
    - c) Kritik — **700**
  4. Rechtfertigung — **701**
    - a) Rechtfertigung von Enteignungen — **702**
    - b) Rechtfertigung von bloßen Nutzungsbeschränkungen — **703**
    - c) Verhältnismäßigkeit und Kontrolldichte — **707**
- IV. Würdigung der Bonität des europäischen Eigentumsschutzes — **709**

## **§ 7 Kunst- und Wissenschaftsfreiheit sowie Recht auf Bildung**

### **§ 7.1 Kunst- und Wissenschaftsfreiheit sowie Recht auf Bildung nach der EMRK — 711**

- I. Kunst, Wissenschaft und Bildung im Schutzsystem der EMRK — **711**
- II. Menschenrechtsgarantien auf globaler Ebene — **713**
- III. Kunstfreiheit — **715**
  1. Schutzbereich — **715**
  2. Grundrechtsfunktionen — **718**
  3. Eingriffe — **719**
  4. Rechtfertigungsgründe — **720**
- IV. Wissenschaftsfreiheit — **724**
  1. Schutzbereich — **724**
  2. Grundrechtsfunktionen — **727**

- 3. Eingriffe — **729**
- 4. Rechtfertigungsgründe — **730**
- V. Recht auf Bildung — **732**
  - 1. Systematik — **733**
  - 2. Sachlicher Schutzbereich — **734**
  - 3. Personeller Schutzbereich — **736**
  - 4. Grundrechtsfunktionen — **736**
  - 5. Eingriffe — **738**
  - 6. Rechtfertigung — **739**
  - 7. Die Beziehung zwischen dem Recht auf Bildung und dem elterlichen Erziehungsrecht — **741**
- VI. Fazit — **743**

## **§ 7.2 Kunst- und Wissenschaftsfreiheit sowie Recht auf Bildung nach der GRCh — 745**

- I. Bedeutung und Rechtsgrundlagen — **745**
- II. Kunst- und Wissenschaftsfreiheit (Art 13 GRCh) — **748**
  - 1. Schutzbereiche — **750**
    - a) Kunstfreiheit — **750**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **750**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **751**
    - b) Wissenschaftsfreiheit — **752**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **752**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **754**
  - 2. Beeinträchtigungen der Schutzbereiche — **755**
  - 3. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen — **757**
- III. Recht auf Bildung (Art 14 GRCh) — **760**
  - 1. Schutzbereiche — **761**
    - a) Zugang zu Bildungs-, Ausbildungs- und Weiterbildungseinrichtungen (Art 14 I und II GRCh) — **761**
      - aa) Schutz in der Grundrechtecharta — **761**
      - bb) Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs — **763**
    - b) Freiheit zur Gründung privater Lehranstalten — **766**
    - c) Erziehungs- und unterrichtsbezogenes Elternrecht — **766**
  - 2. Beeinträchtigungen der Schutzbereiche — **767**
  - 3. Rechtfertigung von Beeinträchtigungen — **769**

## § 8 Soziale Grundrechte und Solidarität

### § 8.1 Soziale Grundrechte und Solidarität in EMRK und Europäischer Sozialcharta — 773

- I. Einführung — 773
- II. Art 14 EMRK als soziales Teilhaberecht — 776
  - 1. Der Akzessorietätsgrundsatz — 777
  - 2. Lockerung der Akzessorietät — 777
    - a) Einschlägigkeit nur des Lebensbereichs für die Auslösung der Akzessorietät — 778
    - b) Ausweitung auf soziale Rechte — 778
      - aa) Schutz des Familien- und Privatlebens, Art 8 EMRK — 779
      - bb) Eigentum, Art 1 1. ZP EMRK — 780
      - cc) Einbeziehung von völkersozialrechtlichen Garantien — 782
- III. Art 3 EMRK als soziale Schutzpflicht — 784

### § 8.2 Soziale Grundrechte und Solidarität in der GRCh — 785

- I. Allgemeiner Teil — 785
  - 1. Solidarität und soziale Rechte — 785
  - 2. Typologie und Dogmatik sozialer Rechte — 787
    - a) Grundrechte und Grundsätze — 787
    - b) Grundrechtsfunktionen — 789
  - 3. Die Achtung und grenzüberschreitende Erweiterung sozialer Rechte durch das Unionsrecht — 793
- II. Besonderer Teil: Die einzelnen sozialen Grundrechte — 796
  - 1. Recht auf Unterrichtung und Anhörung der Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer im Unternehmen, Art 27 GRCh — 797
  - 2. Recht auf Kollektivverhandlungen und Kollektivmaßnahmen, Art 28 GRCh — 798
  - 3. Recht auf Zugang zu einem Arbeitsvermittlungsdienst, Art 29 GRCh — 800
  - 4. Schutz bei ungerechtfertigter Entlassung, Art 30 GRCh — 801
  - 5. Gerechte und angemessene Arbeitsbedingungen, Art 31 GRCh — 803
  - 6. Verbot der Kinderarbeit und Schutz der Jugendlichen am Arbeitsplatz, Art 32 GRCh — 804
  - 7. Familien- und Berufsleben, Art 33 GRCh — 805
  - 8. Soziale Sicherheit und soziale Unterstützung, Art 34 GRCh — 805

### **§ 8.3 Solidarität – Ausgewählte Grundsätze nach der GRCh**

#### **§ 8.3.1 Zugang zu Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse — 808**

- I. Einführung — **808**
- II. Die Gewährleistungen im Einzelnen — **811**
  - 1. Dienstleistungen von allgemeinem wirtschaftlichen Interesse — **811**
    - a) Dienstleistungen — **811**
    - b) Allgemeines wirtschaftliches Interesse — **812**
  - 2. Zugang — **814**
  - 3. Anerkennung und Achtung — **815**
  - 4. Förderung des Zusammenhalts in der Union — **815**
- III. Abschließende Würdigung — **816**

#### **§ 8.3.2 Umweltschutz — 818**

- I. Einführung — **819**
- II. Die Vorgaben der Norm — **821**
  - 1. Hohes Umweltschutzniveau — **821**
  - 2. Vorgaben des Grundsatzes der nachhaltigen Entwicklung — **824**
- III. Schlussfolgerungen — **826**
- IV. Klimaklagen — **831**

#### **§ 8.3.3 Verbraucherschutz — 837**

- I. Einführung — **837**
- II. Zum Begriff des Verbraucherschutzes — **839**
- III. Verbraucherschutz in den Politiken der Union — **841**

### **§ 9 Gleichheit**

#### **§ 9.1 Schutz der Gleichheit nach der EMRK — 844**

- I. Grundlagen — **844**
- II. Normative Grundstruktur — **845**
  - 1. Anwendungsbereich — **845**

- 2. Ungleichbehandlung aus einem der aufgeführten Gründe — **846**
- 3. Rechtfertigung — **848**
- III. Zu den einzelnen Kriterien — **848**

**§ 9.2 Schutz der Gleichheit nach der GRCh — 851**

- I. Entwicklung und Normenbestand — **851**
- II. Allgemeiner Gleichheitssatz — **853**
- III. Spezielle Diskriminierungsverbote — **855**
  - 1. Zur Bedeutung der Diskriminierungsverbote — **855**
  - 2. Dogmatik der Diskriminierungsverbote — **857**
    - a) Vergleichbare Situation — **858**
    - b) Diskriminierung wegen eines verbotenen Merkmals — **859**
      - aa) Unmittelbare Diskriminierung: Voraussetzungen und Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen — **859**
      - bb) Mittelbare Diskriminierung: Voraussetzung und Rechtfertigung von Ungleichbehandlungen — **860**
    - c) Berechtigte und Verpflichtete — **863**
    - d) Durchsetzung — **864**
    - e) Rechtsfolgen eines Verstoßes — **865**
  - 3. Zu den einzelnen Kriterien — **866**
    - a) Geschlecht — **866**
    - b) Religion und Weltanschauung — **868**
    - c) Alter — **870**
    - d) Sexuelle Ausrichtung — **871**
    - e) Behinderung — **872**
    - f) Rasse und ethnische Herkunft — **873**
    - g) Sonstige Kriterien — **873**
- IV. Gleichstellungsgebote — **875**
  - 1. Allgemeines — **875**
  - 2. Gleichstellung der Geschlechter (Art 23 I und II GRCh, Art 157 IV AEUV) — **875**
  - 3. Kinderrechte und Kindeswohl (Art 24 GRCh) — **877**
  - 4. Rechte älterer Menschen (Art 25 GRCh) — **878**
  - 5. Rechte von Menschen mit Behinderung (Art 26 GRCh) — **878**

**§ 10 Bürgerrechte****§ 10.1 Gewährleistung von Bürgerrechten in der EMRK — 880**

- I. Bürgerrechte in der EMRK — **880**
- II. Wahlrecht — **881**
  - 1. Bedeutung — **881**
  - 2. Anwendungsbereich — **881**
  - 3. Beeinträchtigungen — **885**
  - 4. Schranken — **886**
  - 5. Verfahren und Rechtsschutz — **888**
- III. Freizügigkeit — **889**
  - 1. Bedeutung — **889**
  - 2. Anwendungsbereich — **890**
  - 3. Eingriffe — **893**
  - 4. Schranken — **894**
  - 5. Verfahren und Rechtsschutz — **895**
- IV. Der bürgerrechtliche Gehalt des Wahlrechts und der Freizügigkeit nach der EMRK — **896**

**§ 10.2 Unionsbürgerrechte — 899**

- I. Einleitung — **899**
- II. Bürgerschaft als Angelegenheit der Europäischen Union — **900**
  - 1. Vom Marktbürger zum Unionsbürger — **900**
  - 2. Die Regelungen zur Unionsbürgerschaft — **903**
- III. Staatsangehörigkeit, Staatsbürgerschaft und Unionsbürgerschaft — **906**
  - 1. Staatsangehörigkeit und Staatsbürgerschaft — **906**
  - 2. Staatsangehörigkeit als Voraussetzung der Unionsbürgerschaft — **909**
  - 3. Unionsbürgerschaft als Ergänzung der Staatsbürgerschaft — **915**
- IV. Die Unionsbürgerrechte — **917**
  - 1. Freizügigkeit — **917**
    - a) Rechtliche Tragweite — **918**
    - b) Schutzbereich — **919**
    - c) Eingriffe und Schranken — **923**
  - 2. Politische Rechte und Kontrollrechte — **926**
    - a) Wahlrecht — **926**
      - aa) Gemeinsame Grundsätze — **926**
      - bb) Das Kommunalwahlrecht (Art 22 I AEUV, 40 GRCh) — **928**

- cc) Das Wahlrecht zum Europäischen Parlament  
(Art 22 II AEUV, 39 GRCh) — **932**
- b) Petitionsrecht (Art 24 II, III iVm 227  
bzw 228 AEUV, 43, 44 GRCh) — **934**
- c) Informationsrecht (Art 24 IV AEUV, 41 IV GRCh) — **936**
- d) Recht auf Zugang zu Dokumenten (Art 15 AEUV, 42 GRCh) — **936**
- e) Recht auf eine gute Verwaltung (Art 41 GRCh) — **938**
- 3. Recht auf diplomatischen und konsularischen Schutz  
(Art 23 AEUV, 46 GRCh) — **940**
  - a) Normzweck und Wirkung — **940**
  - b) Schutzbereich — **942**
  - c) Eingriffe und Schranken — **944**
  - d) Rechtsschutz — **945**
- 4. Weitere mit der Unionsbürgerschaft verbundene Rechte — **945**
- V. Gegenwärtiger Stand der Unionsbürgerschaft — **947**

### **§ 10.3 Unionsbürgerschaft und Diskriminierungsverbot — 952**

- I. Einführung — **952**
- II. Abgrenzungsfragen — **953**
  - 1. Allgemeines Diskriminierungsverbot und Grundfreiheiten — **954**
  - 2. Das Verhältnis zum allgemeinen Gleichheitssatz und  
Art 21 II GRCh — **954**
- III. Anwendungsbereich — **955**
  - 1. Persönlicher Anwendungsbereich: Beschränkung auf Unions-  
bürger — **955**
  - 2. Sachlicher Anwendungsbereich — **957**
    - a) Der Anwendungsbereich der Verträge — **958**
    - b) Grundfreiheiten — **959**
    - c) Insbesondere: Das allgemeine Freizügigkeitsrecht — **962**
    - d) Inländerdiskriminierung — **965**
  - 3. Adressaten — **966**
- IV. Ungleichbehandlungen — **968**
- V. Rechtfertigungsmöglichkeiten — **970**

**§ 11 Recht auf Freiheit und Sicherheit, Justiz- und Verfahrensgrundrechte****§ 11.1 Recht auf Freiheit und Sicherheit sowie Justiz- und Verfahrensgrundrechte nach der EMRK — 974**

- I. Der Schutz der persönlichen Freiheit (Art 5 EMRK) — **975**
  1. Das Recht auf Freiheit und Sicherheit und seine Beeinträchtigung — **975**
  2. Die Rechtfertigung von Eingriffen in das Recht auf Freiheit und Sicherheit — **980**
    - a) Verurteilung — **984**
    - b) Nichtbefolgung von Gerichtsbeschlüssen oder einer durch Gesetz vorgesehenen Verpflichtung (Beugehaft) — **986**
    - c) Untersuchungs- und Präventivhaft — **987**
    - d) Inhaftierung Minderjähriger — **991**
    - e) Unterbringung psychisch kranker Personen und ähnlicher Gruppen — **992**
    - f) Verhinderung der unberechtigten Einreise in das Staatsgebiet, Abschiebungs- und Auslieferungshaft — **995**
  3. Rechte der festgenommenen Person — **998**
    - a) Informationsrecht — **998**
    - b) Angemessene Haftdauer und richterliche Vorführung gem Art 5 III EMRK — **999**
    - c) Recht auf richterliche Haftprüfung gem Art 5 IV EMRK — **1001**
    - d) Das Recht auf Haftentschädigung — **1004**
  4. Gewährleistungspflichten — **1005**
- II. Justizgrundrechte im Zusammenhang mit Verfahren vor Gerichten — **1006**
  1. Das Recht des fair trial gem Art 6 I EMRK — **1006**
    - a) Der Anwendungsbereich des Art 6 I EMRK — **1006**
    - b) Zugang zu einem unabhängigen und unparteiischen Gericht — **1011**
    - c) Der Grundsatz des fairen Verfahrens — **1017**
      - aa) Der Grundsatz der Waffengleichheit — **1018**
      - bb) Anspruch auf rechtliches Gehör — **1019**
      - cc) Besondere Rechte des Angeklagten — **1020**
    - d) Die Öffentlichkeit des Verfahrens — **1025**
    - e) Das Gebot angemessener Verfahrensdauer — **1028**
  2. Nulla poena sine lege (Art 7 EMRK) — **1031**
  3. Das Verbot der Doppelbestrafung und -verfolgung — **1038**
  4. Recht auf Nachprüfung einer gerichtlichen Verurteilung — **1041**
  5. Das Recht auf Entschädigung für Fehlurteile (Art 3 7. ZP EMRK) — **1041**

- III. Verfahrensgarantien bei aufenthaltsbeendenden Maßnahmen — **1042**
- IV. Das Recht auf wirksame Beschwerde — **1043**

### **§ 11.2 Recht auf Freiheit und Sicherheit nach der GRCh — 1048**

- I. Systematische Einordnung — **1049**
- II. Schutzbereich — **1051**
  - 1. Sachlicher Schutzbereich — **1051**
  - 2. Persönlicher Schutzbereich — **1053**
- III. Eingriffe — **1053**
- IV. Rechtfertigung — **1056**
- V. Verfahrensrechtliche Garantien und Schadensersatz — **1057**

### **§ 11.3 Justiz- und Verfahrensgrundrechte nach der GRCh — 1061**

- I. Überblick — **1061**
  - 1. Bedeutung der Justiz- und Verfahrensgrundrechte im EU-Recht — **1061**
  - 2. Quellen der Verfahrensgrundrechte des EU-Rechts — **1062**
    - a) Die allgemeinen Rechtsgrundsätze als ursprünglicher Anknüpfungspunkt — **1062**
    - b) Die Kodifikation durch die Grundrechtecharta — **1064**
    - c) Die Bedeutung des Sekundärrechts — **1066**
  - 3. Verpflichtete — **1067**
- II. Justiz- und Verfahrensgrundrechte gegenüber den EU-Organen — **1068**
  - 1. Verfahrensgrundrechte gegenüber den Verwaltungsorganen der EU — **1068**
    - a) Die einzelnen Rechte — **1068**
    - b) Insbesondere: Verfahrensrechte im Kartellverfahren — **1071**
  - 2. Verfahrensgrundrechte vor den EU-Gerichten — **1075**
    - a) Zugang zu den EU-Gerichten — **1075**
      - aa) Direkter und indirekter Zugang zu den EU-Gerichten — **1075**
      - bb) Zulässige Nichtigkeitsklagen Einzelner gegen die an sie gerichteten Beschlüsse — **1078**
      - cc) Klagen Einzelner gegen allgemein geltende Regelungen — **1078**
    - b) Garantien im Verfahren vor den EU-Gerichten — **1084**
      - aa) Unabhängigkeit und Unparteilichkeit — **1084**
      - bb) Gesetzlicher Richter — **1085**

- cc) Rechtliches Gehör — **1086**
- dd) Anspruch auf Entscheidung in angemessener Frist — **1088**
- III. Anforderungen der Justiz- und Verfahrensgrundrechte des EU-Rechts an die Mitgliedstaaten — **1089**
  - 1. Anwendbarkeit der Verfahrensgrundrechte auf das Handeln der Mitgliedstaaten — **1089**
  - 2. Parallele Gewährleistung von Verfahrensrechten durch die Grundfreiheiten — **1093**
  - 3. Parallele Gewährleistung von Verfahrensrechten durch das Gebot gleichwertigen und effektiven Schutzes (Art 4 III EUV) — **1095**
    - a) Stärkung der Verfahrensrechte durch das Effektivitätsgebot — **1095**
    - b) Insbesondere: Anspruch auf Rechtsschutz durch die nationalen Gerichte — **1096**
    - c) Konflikte zwischen Verfahrensgarantien und Effektivitätsgebot — **1099**
- IV. Besondere Probleme bei „gestuften“ Verfahren und „gemischten“ Entscheidungen zwischen nationalen Behörden und EU-Kommission — **1102**
  - 1. Gestufte Verfahren — **1102**
    - a) Das Phänomen — **1102**
    - b) Gefährdung der Rechte im Verwaltungsverfahren — **1103**
    - c) Problematik des Rechtsschutzes — **1104**
  - 2. Rechtsschutzprobleme bei „gemischten“ Entscheidungen — **1105**
- V. Zusammenfassung — **1107**

### **3. Teil: Die Grundfreiheiten der Europäischen Union**

#### **§ 12 Allgemeine Lehren der Grundfreiheiten — 1109**

- I. Eigenart und Stellung der Grundfreiheiten im Gefüge des Unionsrechts — **1109**
  - 1. Bedeutung der Grundfreiheiten — **1109**
  - 2. Die einzelnen Grundfreiheiten — **1112**
  - 3. Unmittelbare Geltung der Grundfreiheiten — **1119**
  - 4. Subjektiv-rechtlicher Charakter der Grundfreiheiten — **1124**
  - 5. Vorrang der Grundfreiheiten — **1125**
  - 6. Abgrenzung zu anderen Rechten des primären Unionsrechts — **1126**
    - a) Unionsgrundrechte — **1126**
    - b) Allgemeines Diskriminierungsverbot des Art 18 AEUV — **1130**
    - c) Sonstige Gleichheitsrechte — **1131**

- d) Bestimmungen über die Unionsbürgerschaft — **1132**
- e) Ungeschriebene allgemeine Rechtsgrundsätze des Unionsrechts — **1135**
- 7. Dogmatik der Grundfreiheiten — **1136**
- II. Zielsetzungen, Gewährleistungsgehalte und Funktionen der Grundfreiheiten — **1136**
  - 1. Die Binnenmarktzielsetzung und der sachliche Anwendungsbereich der Grundfreiheiten — **1137**
  - 2. Grundfreiheiten als Diskriminierungsverbote — **1144**
    - a) Das Diskriminierungsverbot im Text der Grundfreiheiten — **1144**
    - b) Der Vergleichsmaßstab — **1145**
    - c) Arten der Diskriminierung — **1145**
  - 3. Grundfreiheiten als Beschränkungsverbote — **1147**
    - a) Beschränkung der Grundfreiheiten und Marktzutrittsverbote — **1148**
    - b) Grundfreiheiten Beschränkungsverbote und Grundrechte — **1153**
  - 4. Funktionen der Grundfreiheiten als Abwehrrechte und als Grundlage positiver staatlicher Handlungspflichten — **1156**
    - a) Überblick über die Wirkungsweise des Diskriminierungs- und des Beschränkungsverbots — **1157**
    - b) Staatliche Schutzpflichten — **1158**
    - c) Rechte auf originäre Leistung, derivative Teilhaberechte sowie Verfahrensrechte — **1161**
- III. Berechtigte der Grundfreiheiten — **1164**
  - 1. Natürliche Personen: Staatsangehörige der Mitgliedstaaten (Unionsbürger) — **1164**
  - 2. Juristische Personen und Personenmehrheiten innerhalb der Union — **1167**
  - 3. Drittstaatsangehörige sowie juristische Personen und Personenmehrheiten außerhalb der Union — **1170**
- IV. Adressaten der Grundfreiheiten — **1174**
  - 1. Mitgliedstaaten der EU — **1174**
  - 2. Europäische Union — **1175**
  - 3. Privatpersonen — **1175**
- V. Räumlicher Geltungsbereich der Grundfreiheiten — **1187**
- VI. Zeitlicher Geltungsbereich der Grundfreiheiten — **1188**
- VII. Schutzbereiche, Beeinträchtigungen und Schranken der Grundfreiheiten — **1190**
  - 1. Anwendungsbereich der Grundfreiheiten — **1190**
    - a) Anwendbarkeit der Grundfreiheiten: Kein vorrangiges Sekundärrecht — **1191**

- b) Grenzüberschreitender Bezug — **1192**
  - c) Personeller, räumlicher und zeitlicher Anwendungsbereich — **1192**
  - d) Einschlägige Grundfreiheit – Abgrenzungsfragen — **1192**
  - e) Keine missbräuchliche Inanspruchnahme der Grundfreiheiten — **1196**
  - f) Nichtvorliegen von Bereichsausnahmen — **1199**
  - 2. Beeinträchtigung des Gewährleistungsgehalts der Grundfreiheiten — **1204**
    - a) Handeln, Dulden oder Unterlassen eines Verpflichteten — **1204**
    - b) Beschränkung oder Diskriminierung — **1204**
      - aa) Diskriminierungsbegriff — **1205**
      - bb) Beschränkungsbegriff — **1207**
      - cc) Begrenzungen des weiten Gewährleistungsgehalts und Erweiterung der Rechtfertigungsmöglichkeiten — **1211**
        - (1) Ungewisse, hypothetische Auswirkungen — **1212**
        - (2) Ungeschriebene Rechtfertigungsgründe — **1213**
        - (3) Tatbestandseinschränkung durch die Keck-Formel bei der Warenverkehrsfreiheit (Art 34 AEUV) — **1214**
        - (4) Übertragbarkeit der Keck-Rspr auf die anderen Grundfreiheiten? — **1220**
      - dd) Zuordnungsschwierigkeiten — **1222**
  - 3. Rechtfertigung einer Beeinträchtigung von Grundfreiheiten — **1224**
    - a) Keine abschließende Regelung durch Sekundärrecht und Eingriffe auf gesetzlicher Grundlage — **1224**
    - b) Geschriebene Rechtfertigungsgründe — **1227**
    - c) Ungeschriebene Rechtfertigungsgründe — **1233**
      - aa) Notwendigkeit der Entwicklung ungeschriebener Rechtfertigungsgründe — **1233**
      - bb) Anwendbarkeit der ungeschriebenen Schranken auf Beschränkungen und faktische Diskriminierungen — **1236**
    - d) Rechtfertigungsgründe im Falle des Handelns Privater — **1239**
    - e) „Schranken-Schranken“ — **1240**
      - aa) Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — **1240**
      - bb) Unionsgrundrechte und sonstige Primärrechtsbestimmungen — **1248**
  - 4. Schematische Zusammenfassung — **1251**
- VIII. Rechtsschutz — **1254**
- 1. Rechtsschutzmöglichkeiten des Einzelnen — **1254**
  - 2. Durchsetzung der Grundfreiheiten durch die EU-Kommission und die übrigen Mitgliedstaaten — **1257**

**§ 13 Freiheit des Warenverkehrs — 1259**

- I. **Schutzbereich — 1261**
  - 1. **Räumlicher Schutzbereich — 1261**
  - 2. **Sachlicher Schutzbereich — 1261**
    - a) **Aus den Mitgliedstaaten stammende oder sich im freien Verkehr befindende Waren — 1261**
    - b) **Zum Erfordernis eines grenzüberschreitenden Bezugs — 1264**
  - 3. **Persönlicher Schutzbereich — 1266**
    - a) **Berechtigte — 1266**
    - b) **Verpflichtete — 1266**
- II. **Beeinträchtigung — 1271**
  - 1. **Einfuhrbeschränkungen und Maßnahmen gleicher Wirkung (Art 34 AEUV) — 1271**
    - a) **Mengenmäßige Beschränkungen — 1271**
    - b) **Maßnahmen gleicher Wirkung — 1272**
      - aa) **Offene Diskriminierungen — 1273**
      - bb) **Versteckte Diskriminierungen — 1273**
      - cc) **Beschränkungen — 1274**
  - 2. **Mengenmäßige Ausfuhrbeschränkungen und Maßnahmen gleicher Wirkung — 1287**
- III. **Rechtfertigung — 1288**
  - 1. **Bereichsübergreifende Aspekte — 1289**
    - a) **Keine sekundärrechtlichen Regelungen — 1289**
    - b) **Verhältnis des Art 36 AEUV zu den „zwingenden Erfordernissen“, Anwendungsbereich der Rechtfertigungsgründe und dogmatische Einordnung — 1291**
    - c) **Nicht wirtschaftlicher Charakter — 1294**
    - d) **Zur Frage der Notwendigkeit eines territorialen Bezugs — 1297**
    - e) **Zur Bedeutung der (unionsrechtlichen oder nationalen) Grundrechte — 1298**
  - 2. **Geschriebene Rechtfertigungsgründe — 1299**
  - 3. **Ungeschriebene Schranken — 1301**
  - 4. **Verhältnismäßigkeit — 1302**
    - a) **Zum Gestaltungsspielraum der Mitgliedstaaten — 1304**
    - b) **Die Anforderungen der Verhältnismäßigkeit im Einzelnen — 1306**

**§ 14 Arbeitnehmerfreizügigkeit — 1313**

- I. **Schutzbereich — 1315**
  - 1. **Vorbemerkung — 1315**
  - 2. **Sachlicher Schutzbereich — 1316**
    - a) **Arbeitnehmereigenschaft — 1316**
    - b) **Zeitliche Erstreckung — 1321**
    - c) **Geschützte Betätigungen und Rechte im Aufenthalt — 1323**
    - d) **Bereichsausnahmen — 1330**
  - 3. **Persönlicher Schutzbereich — 1331**
    - a) **Unionsbürger und ihre Familienangehörigen — 1331**
    - b) **Drittstaatsangehörige — 1334**
  - 4. **Konkurrenzen — 1337**
- II. **Beeinträchtigung — 1338**
  - 1. **Diskriminierungen — 1338**
  - 2. **Beschränkungen — 1342**
  - 3. **Adressaten — 1345**
- III. **Rechtfertigung — 1346**
  - 1. **Geschriebene Schranken — 1346**
  - 2. **Ungeschriebene Schranken — 1348**
  - 3. **Schranken-Schranken — 1350**

**§ 15 Niederlassungsfreiheit — 1353**

- I. **Einleitung — 1353**
  - 1. **Grundlegende Strukturen und Probleme der Niederlassungsfreiheit im System der Grundfreiheiten — 1353**
  - 2. **Das Zusammenspiel von unions- und völkerrechtlicher Niederlassungsfreiheit — 1357**
- II. **Schutzbereich — 1360**
  - 1. **Räumlicher Schutzbereich — 1360**
  - 2. **Personeller Schutzbereich — 1361**
  - 3. **Sachlicher Schutzbereich — 1362**
    - a) **Erwerbstätigkeit — 1363**
    - b) **Dauerhafte und stabile Eingliederung in die Volkswirtschaft — 1365**
    - c) **Ergebnis — 1366**
    - d) **Primäre und sekundäre Niederlassung als Erscheinungsformen der sachlichen Schutzbereichsgewährleistung — 1371**
    - e) **Grenzüberschreitender Sachverhalt — 1373**

- 4. Bereichsausnahmen — **1375**
- III. Beeinträchtigung — **1379**
  - 1. Diskriminierungen — **1379**
  - 2. Beschränkungen — **1381**
  - 3. Beeinträchtigungen durch Private — **1385**
- IV. Rechtfertigung — **1385**
- V. Die Anwendung der Niederlassungsfreiheit auf juristische Personen gem Art 54 AEUV — **1389**

## **§ 16 Dienstleistungsfreiheit — 1397**

- I. Einleitung — **1399**
  - 1. Die allgemeine Bedeutung der Dienstleistungsfreiheit im Unionsrecht — **1399**
  - 2. Struktur der Dienstleistungsfreiheit im Unionsrecht — **1402**
  - 3. Dienstleistungsfreiheit außerhalb des AEU-Vertrages — **1404**
    - a) Die „Freiheit, Dienstleistungen zu erbringen“ der Grundrechtecharta — **1404**
      - aa) Kontrollbereich — **1404**
      - bb) Sachlicher Schutzbereich — **1404**
      - cc) Anwendungsverhältnis — **1405**
    - b) Sonstige Regelungen außerhalb des AEU-Vertrags — **1406**
  - 4. Liberalisierung des Dienstleistungsverkehrs durch Sekundärrecht — **1408**
    - a) Die Sekundärrechtssetzung bis zum Jahr 2001 (erste und zweite Stufe) — **1409**
    - b) Die Binnenmarktstrategie der Kommission vom Januar 2001 (dritte Stufe) — **1409**
    - c) Die Dienstleistungsrichtlinie — **1410**
      - aa) Regelungsansatz — **1410**
      - bb) Entstehungsgeschichte — **1411**
      - cc) Materiell-rechtlicher Gehalt — **1412**
    - d) Dienstleistungspaket der Kommission von 2017 — **1415**
      - aa) Elektronische Europäische Dienstleistungskarte — **1415**
      - bb) Verbessertes Meldeverfahren — **1416**
      - cc) Verhältnismäßigkeitsprüfung bei Vorschriften betreffend reglementierte Berufe — **1419**
      - dd) Leitfaden zur Reformierung bei der Reglementierung freier Berufe — **1420**

5. Weitere wichtige Sekundärrechtsakte — **1421**
6. Bewertung aktueller Maßnahmen — **1424**
- II. Schutzbereich — **1425**
  1. Räumlicher Schutzbereich — **1425**
  2. Personeller Schutzbereich — **1425**
  3. Sachlicher Schutzbereich — **1428**
    - a) Definition der Dienstleistung gem Art 57 AEUV — **1429**
    - b) Grenzüberschreitender Vorgang — **1431**
    - c) Bereichsausnahme — **1434**
    - d) Abgrenzung zu den anderen Grundfreiheiten — **1436**
- III. Beeinträchtigung des Schutzbereichs — **1440**
  1. Adressaten — **1441**
  2. Diskriminierung — **1442**
    - a) Offene Diskriminierung — **1442**
    - b) Versteckte Diskriminierung — **1443**
    - c) Ansässigkeitserfordernisse — **1443**
    - d) Abgrenzung zum allgem Diskriminierungsverbot — **1444**
  3. Beschränkungen — **1446**
    - a) Umfassendes Beschränkungsverbot — **1446**
    - b) Modifikation — **1447**
- IV. Rechtfertigung — **1449**
  1. Ausdrückliche (geschriebene) Schranke — **1449**
  2. Ungeschriebene Schranken — **1452**
  3. Schranken-Schranken — **1454**
    - a) Allgemeine Schranken-Schranken — **1455**
    - b) Insb: Der Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — **1455**
      - aa) Legitimes Ziel — **1456**
      - bb) Geeignetheit — **1456**
      - cc) Erforderlichkeit — **1458**
      - dd) Angemessenheit — **1460**
      - ee) Darlegungs- und Nachweispflichten der Mitgliedstaaten — **1460**
- V. Aktuelle Entwicklungen im Bereich der Dienstleistungsfreiheit — **1464**
  1. Sport im Lichte der Dienstleistungsfreiheit — **1464**
  2. Die Kohärenz am Beispiel des Glücksspielrechts — **1470**
    - a) Einführung in die Problematik des Glücksspielrechts — **1470**
      - aa) Festlegung des Schutzniveaus — **1470**
      - bb) Bestimmung der legitimen Ziele im Glücksspielrecht — **1471**
    - b) Systematische Stellung des Kohärenzgebots — **1472**
    - c) Inhalt — **1473**
      - aa) Überblick — **1473**

- bb) Materiellrechtlicher Gehalt — **1473**
  - (1) Staatlicher Entscheidungsspielraum — **1473**
  - (2) Vergleichsmaßstab — **1474**
  - (3) Bewertung der unterschiedlichen Maßnahmen im Hinblick auf ihre Kohärenz — **1476**
  - (4) Berücksichtigung der tatsächlichen Auswirkungen — **1477**
- cc) Inkohärente Zielverfolgung — **1478**
- d) Zusammenfassung — **1478**
- 3. Auswirkungen der Dienstleistungsfreiheit auf die öffentliche Auftragsvergabe — **1479**
  - a) Voraussetzungen der Anwendbarkeit der Grundfreiheiten nach EuGH-Judikatur — **1481**
    - aa) Bindung des handelnden Auftraggebers — **1482**
    - bb) Sachlicher Anwendungsbereich — **1482**
    - cc) Grenzüberschreitendes Element — **1483**
  - b) Vorgaben der Grundfreiheiten an die staatliche Auftragsvergabe — **1484**
    - aa) Diskriminierungsverbot und Gebot der Gleichbehandlung — **1485**
    - bb) Transparenzgebot und Nachprüfbarkeit — **1486**
    - cc) Verhältnismäßigkeit und Grundsatz der gegenseitigen Anerkennung — **1487**
- 3. Weitere bedeutende Entscheidungen des EuGH — **1488**

## **§ 17 Freiheit des Kapital- und Zahlungsverkehrs — 1493**

- I. Schutzbereich — **1493**
  - 1. Kapitalverkehr — **1493**
  - 2. Grenzübertritt — **1497**
  - 3. Zahlungsverkehr — **1498**
- II. Beschränkungsverbot — **1499**
- III. Rechtfertigung von Beschränkungen innerhalb der Union — **1502**
  - 1. Kodifizierte Rechtfertigungen — **1502**
  - 2. Zwingende Erfordernisse — **1504**
- IV. Einzelne Regelungsfelder — **1506**
  - 1. Steuerrecht: Besteuerung von Kapitalerträgen — **1506**
    - a) Gleichmäßig wirkende Steuerregelungen — **1506**

- b) Unterschiedlich wirkende (dh diskriminierende) Steuerregelungen — **1507**
        - aa) Der Steuervorbehalt des Art 65 I lit a AEUV — **1508**
        - bb) Rechtfertigungsgrund — **1509**
        - cc) Folgerungen — **1510**
  - 2. Unternehmensrecht — **1514**
    - a) Privatisierungsrecht — **1514**
    - b) Erwerb von Gesellschaftsanteilen an Unternehmen mit Bedeutung für die nationale Sicherheit — **1516**
    - c) Gesellschaftsrecht — **1518**
  - 3. Außenwirtschaftsrecht: Meldepflichten — **1520**
  - 4. Währungsrecht — **1521**
    - a) Geldpolitik — **1521**
    - b) Wechselkurspolitik — **1522**
  - 5. Recht des Grundstücksverkehrs — **1522**
    - a) Nebenwohnungen, Ferienwohnungen — **1523**
      - aa) Maßnahmen gegen nur zeitweilig genutzte Nebenwohnsitze (zugunsten von ganzjährig genutzten Hauptwohnsitzen) — **1523**
        - (1) Erhaltung eines lebendigen Ortsgebiets — **1524**
        - (2) Schutz der Interessenten an Hauptwohnsitzen — **1526**
        - (3) Weitere Belange des Allgemeinwohls? — **1527**
        - (4) Ergebnis zu Maßnahmen gegen nur zeitweilig genutzte Nebenwohnsitze — **1528**
      - bb) Maßnahmen gegen häufig wechselnde kurzzeitige Vermietungen (zugunsten längerfristiger Nutzung von Wohnraum) — **1529**
    - cc) Dänemark — **1529**
  - b) Einheimischenmodelle — **1530**
  - c) Landwirtschaftliche Grundstücke — **1531**
  - d) Grundstücke in Grenzgebieten und Gebieten von militärischer Bedeutung — **1533**
6. Kreditsicherungsrecht — **1533**
  - a) Grundsätze — **1533**
  - b) Beispiel: Sicherungsrechte in fremder Währung — **1535**
7. Erbrecht — **1536**
- V. Zusätzliche Beschränkungen gegenüber Drittstaaten — **1537**
- 1. Begründungsfreie Beschränkungen nach Art 64 AEUV — **1538**
  - 2. Befristete Beschränkungen nach Art 66 AEUV — **1540**
  - 3. Wirtschaftssanktionen nach Art 215 AEUV — **1541**

4.	Weiter reichende Auslegung des Art 65 AEUV und der zwingenden Erfordernisse —	<b>1542</b>
VI.	Verhältnis zu den anderen Grundfreiheiten —	<b>1544</b>
VII.	Schluss —	<b>1547</b>
Sachregister —		<b>1549</b>