

Der Grundrechtsverzicht als dogmatische Kategorie

Bearbeitet von
Von: Rauni Ahammer

1. Auflage 2017. Buch. 252 S. Gebunden
ISBN 978 3 8487 3609 6
Format (B x L): 15.6 x 22.8 cm
Gewicht: 461 g

[Recht > Öffentliches Recht > Öffentliches Recht allgemein, Gesamtdarstellungen](#)

schnell und portofrei erhältlich bei


DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.



Rauni Ahammer

Der Grundrechtsverzicht als dogmatische Kategorie



Nomos

Augsburger Rechtsstudien

Herausgegeben im Auftrag der
Juristischen Fakultät der Universität Augsburg von

Professor Dr. Arnd Koch
Professor Dr. Thomas M. J. Möllers
Professor Dr. Matthias Rossi

Band 85

Rauni Ahammer

Der Grundrechtsverzicht als dogmatische Kategorie



Nomos

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

Zugl.: Augsburg, Univ., Diss., 2016

ISBN 978-3-8487-3609-6 (Print)

ISBN 978-3-8452-7913-8 (ePDF)

1. Auflage 2017

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2017. Gedruckt in Deutschland. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten. Gedruckt auf alterungsbeständigem Papier.

Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis	15
Einleitung	19
Kapitel 1 Rechtspraktische Bedeutung	23
A. Klassische Fallgestaltungen	23
I. „Verzicht“ auf die Religionsfreiheit	23
II. Verzicht auf Wahlrecht und Wahlgrundsätze	24
III. Verzicht auf das Benachrichtigungsrecht Angehöriger (Art. 104 Abs. 4 GG)	26
IV. Wohnungsdurchsuchung mit Einwilligung	27
V. Freiwillige Haft als Verzicht auf die Fortbewegungsfreiheit	28
VI. Verzichtsfälle mit Menschenwürdebezug	28
VII. Verzicht bei der Teilnahme an Medikamentenversuchen	30
B. Aktuelle Fallgestaltungen	32
I. Die „Landerarztquote“: Verzicht auf Art. 12 GG im Austausch gegen die Gewähr von Studienplätzen?	32
II. Verzicht auf das Leben	34
III. Hirntodkonzeption und Transplantationsrecht	35
IV. Streikrecht im öffentlichen Bereich	37
C. Problemschwerpunkte	38
Kapitel 2 Begriff und Rechtsfolgen des Grundrechtsverzichts	41
A. Überblick	41
B. Entwicklung des Phänomens „Grundrechtsverzicht“	43
I. Etymologischer Ursprung des Begriffs „Verzicht“	43
II. Der Verzicht auf Rechte	44
1. Thronverzicht	44
2. Verzicht auf subjektive öffentliche Rechte	44
III. Der Verzicht auf Grundrechte	47
1. Entwicklung von subjektiven Rechten zu Grundrechten	47
2. Synonyme zum Begriff des Grundrechtsverzichts	48
IV. Der Verzicht im besonderen Gewaltverhältnis	50
C. Merkmale des Grundrechtsverzichts	52
I. Willenserklärung	53

Inhaltsverzeichnis

1. Empfangsbedürftigkeit	55
2. Form	56
3. Ein-/ Zweiseitigkeit	57
II. Dispositionsbefugnis	58
III. Willenserklärung als „causa efficiens“	59
IV. Freiwilligkeit	60
V. Zwischenergebnis	61
D. Rechtsfolgen des Grundrechtsverzichts	61
I. Mögliche Rechtsfolgen	62
II. Parallelen zum Zivilrecht	65
III. Unzulässigkeit des Totalverzichts	66
1. Erkenn- und Beschränkbarkeit der Reichweite	67
2. Bedeutung der Grundrechte für die Demokratie	69
3. Parallelwertung zur Verwirkung	71
4. Zwischenergebnis	74
IV. Widerruf/Anfechtbarkeit/Bedingung/Befristung	74
1. Widerruf	74
2. Anfechtbarkeit	76
3. Bedingung und Befristung	78
E. Abgrenzung zu anderen Begrifflichkeiten	78
I. Abgrenzung zur Nichtausübung und negativen Freiheit	79
1. Begriff der „Nichtausübung“ und der „negativen Freiheit“	80
2. Abgrenzung der Nichtausübung zum Grundrechtsverzicht	83
II. Abgrenzung zur Verwirkung	84
III. Abgrenzung zur Disqualifikation	84
IV. Abgrenzung zur eingriffsmildernden Einwilligung	85
F. Ergebnis: Definition des Grundrechtsverzichts	87
Kapitel 3 Grundrechtsverzicht im Spannungsfeld	89
A. Verzichtsinteresse des Einzelnen (Rechtsgrundlage)	92
I. Grundrechtstheoretisch verankerter Schutz	93
II. Schutz durch die vom Verzicht betroffenen Grundrechte	94
III. Schutz durch Art. 2 Abs. 1 GG (i.V.m. Art. 1 Abs. 1 GG)	97
IV. Konsequenzen für die Zulässigkeit des Verzichts	100
1. Dispositionsbefugnis	100
2. Freiwilligkeit und Missbrauchsgefahr	104
a) Notwendigkeit der Freiwilligkeit	104
b) Bestimmung der Freiwilligkeit (Missbrauchsgefahr)	105
c) Freiwilligkeit im besonderen Gewaltverhältnis	110

V. Zwischenergebnis	112
B. Gegenläufige Interessen	112
I. Gesetzmäßigkeit hoheitlichen Handelns	113
1. Vorrang des Gesetzes	113
2. Vorbehalt des Gesetzes	115
a) Grundrechtsdogmatische Einordnung des Grundrechtsverzichts	117
b) Der Grundrechtsverzicht als „Gesetzesersatz“	120
aa) Fehlende Verhältnismäßigkeitsprüfung	121
bb) Rechtfertigungspflicht des Staates	126
cc) Nicht typisierte Fälle	129
3. Zwischenergebnis	131
4. Gesetzmäßigkeit hoheitlichen Handelns im besonderen Gewaltverhältnis	132
II. Koppelungsverbot	138
III. Verletzung der Rechte Dritter	142
1. Mittelbare Beeinträchtigung Dritter	142
2. Unmittelbare Beeinträchtigung Dritter	145
3. Zwischenergebnis	147
IV. Wesensgehaltstheorie, Art. 19 Abs. 2 GG	147
V. Menschenwürde und Menschenwürdekern, Art. 1 Abs. 1 und 2 GG	150
C. Ergebnis: Absolute und relative Verzichtsgrenzen	154
Kapitel 4 Systematik des Grundrechtsverzichts	157
A. Grundrechte als Abwehrrechte	158
I. Besonderheiten der abwehrrechtlichen Dimension	158
II. Fallgruppen des abwehrrechtlichen Grundrechtsverzichts	159
1. Gegenwärtige Verzichtserklärung	160
2. Zukunftsgerichteter Grundrechtsverzicht	162
a) Begriff des zukunftsgerichteten Verzichts	162
b) Berechtigtes Verzichtsinteresse	163
c) Entgegenstehende Interessen	165
d) Anforderungen an eine zulässige Regelung am Beispiel der „Landarztquote“	166
e) Zwischenergebnis	170
3. Gegenwärtiger Grundrechtsverzicht mit Zukunftsbezug	171
a) Abgrenzung zu bisherigen Verzichtsformen	171

Inhaltsverzeichnis

b) Zulässigkeit des gegenwärtigen Grundrechtsverzichts mit Zukunftsbezug	174
aa) Verzicht erweitert staatliche Handlungsmöglichkeiten	174
bb) Verzicht geht mit Inanspruchnahme staatlicher Leistung einher	176
c) Zwischenergebnis	180
4. Verzicht auf Rechtsschutz (Vergangenheitsbezogener Verzicht)	180
III. Ergebnis	182
B. Grundrechte als Schutzpflichten	183
I. Überblick zur Schutzpflichtendogmatik	185
1. Besonderheiten der Schutzpflichten	185
2. Voraussetzungen der Schutzpflichten	186
II. Fallgruppen des Grundrechtsverzichts bei Schutzpflichten	189
1. Schutz des Menschen vor sich selbst	190
2. Fälle im Schutzpflichtendreieck	194
a) Eingriffspflicht der Legislative	198
b) Möglichkeiten der Exekutive	204
c) Zwischenergebnis zum Schutzpflichtendreieck	206
III. Ergebnis	207
C. Grundrechte als Gleichheitsrechte	208
I. Besonderheiten der Gleichheitsrechte	208
1. Formen von Gleichheitsrechten	208
2. Die Prüfung von Gleichheitsrechten	209
3. Mögliche Ansprüche der Gleichheitsrechte	210
II. Fallgruppen des gleichheitsrechtlichen Grundrechtsverzichts	211
1. Grundrechtsverzicht auf das modale Abwehrrecht	211
2. Grundrechtsverzicht auf derivative Leistungs- und Teilhaberechte	213
a) Grundrechtsverzicht des Benachteiligten	214
b) Grundrechtsverzicht des Bevorzugten	215
III. Ergebnis	215
D. Grundrechte als originäre Leistungsrechte	215
I. Besonderheiten der originären Leistungsrechte	216
II. Verzichtbarkeit originärer Leistungsrechte	217
E. Grundrechte als Verfahrens- und Organisationsrechte	219
I. Begriff der Verfahrensrechte	220
II. Fallgruppen des Grundrechtsverzichts auf Verfahrensgarantien	221

III. Begriff der Organisationsrechte	223
IV. Fallgruppen des Grundrechtsverzichts auf Organisationsrechte	224
F. Ergebnis	225
Kapitel 5 Grundrechtsverzicht auf europäische Grundrechte	227
Kapitel 6 Zusammenfassung der wesentlichen Thesen	233
Literaturverzeichnis	237
Stichwortverzeichnis	249