

Inhaltsübersicht

Vorwort.....	VII
Inhaltsverzeichnis	XIII
Abkürzungsverzeichnis.....	XXV

Einleitung: Eigenständigkeit und Homogenität in föderalen Systemen	1
--	---

A. <i>Gang der Darstellung</i>	5
--------------------------------------	---

B. <i>Methodik</i>	6
--------------------------	---

I. Erkenntnisinteresse der Rechtsvergleichung	7
---	---

II. Methodik der Rechtsvergleichung	8
---	---

C. <i>Begriffliche Grundlagen</i>	9
---	---

I. Das Begriffsfeld „Föderalismus“	10
--	----

II. Die Europäische Union im Verfassungsvergleich	18
---	----

Teil 1: Eigenständigkeit und Homogenität in der Geschichte des Bundesstaats	27
---	----

A. <i>Föderale Systeme in der Antike</i>	27
--	----

B. <i>Deutschland</i>	31
-----------------------------	----

I. Das Heilige Römische Reich: Die Festigung der Rechte der Territorialfürsten als Kristallisationspunkt des deutschen Föderalismus	31
---	----

II. Das Kaiserreich: Einigung und Integration von den Territorialstaaten aus	43
--	----

III. Die Weimarer Republik	60
----------------------------------	----

IV. Bundesrepublik Deutschland	70
--------------------------------------	----

V. Zwischenergebnis	72
---------------------------	----

C. <i>Vereinigte Staaten</i>	73
------------------------------------	----

I. Kolonialgeschichte	73
-----------------------------	----

II. Unabhängigkeit und <i>Articles of Confederation</i>	76
---	----

III. Die Entstehung der Verfassung	78
IV. Zwischenergebnis	79
<i>D. Europäische Union</i>	80
I. Die EGKS	81
II. Die Römischen Verträge und die weitere Entwicklung der Europäischen Union	85
III. Zwischenergebnis	91
<i>E. Zwischenergebnis</i>	92
 Teil 2: Eigenständigkeit	 93
<i>A. Staatlichkeit</i>	94
I. Bundesrepublik Deutschland	95
II. Vereinigte Staaten	124
III. Europäische Union	131
<i>B. Dualer Föderalismus</i>	152
I. Vereinigte Staaten	152
II. Bundesrepublik Deutschland	169
III. Europäische Union	174
<i>C. Gründungsmythos</i>	177
I. Europäische Union	178
II. Vereinigte Staaten	187
III. Bundesrepublik Deutschland	193
<i>D. Verfassungsautonomie</i>	194
I. Bundesrepublik Deutschland	195
II. Vereinigte Staaten	209
III. Europäische Union	214
<i>E. Zwischenergebnis</i>	217
 Teil 3: Homogenität	 221
<i>A. Der Vorrang des Bundesrechts</i>	222
I. Bundesrepublik Deutschland	224
II. Vereinigte Staaten	243
III. Europäische Union	251
IV. Zwischenergebnis	271

<i>B. Die Homogenitätsklausel</i>	272
I. Vereinigte Staaten	273
II. Bundesrepublik Deutschland	284
III. Europäische Union	326
IV. Zwischenergebnis	346
<i>C. Die Grundrechte</i>	347
I. Vereinigte Staaten	348
II. Bundesrepublik Deutschland	372
III. Europäische Union	400
IV. Zwischenergebnis	432
 Ergebnisse: Eigenständigkeit und Homogenität in föderalen Systemen	 435
 Zusammenfassung	 443
 Bibliographie	 461
 Sachverzeichnis	 521

Inhaltsverzeichnis

Vorwort.....	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis.....	XXV

Einleitung: Eigenständigkeit und Homogenität in föderalen Systemen.....	1
A. <i>Gang der Darstellung</i>	5
B. <i>Methodik</i>	6
I. Erkenntnisinteresse der Rechtsvergleichung	7
II. Methodik der Rechtsvergleichung	8
C. <i>Begriffliche Grundlagen</i>	9
I. Das Begriffsfeld „Föderalismus“	10
1. Der Begriff des Föderalismus	11
2. Der Bundesstaat	12
a) Begriff	12
b) Die Rechtfertigung des Bundesstaats	14
3. Eigenständigkeit	16
4. Homogenität	17
II. Die Europäische Union im Verfassungsvergleich	18
1. Der Verfassungsbegriff Konrad Hesses und seine funktionale Anwendbarkeit auf die Union	19
2. Kritik an der Anwendung des Verfassungsbegriffs	21
3. Zu einem offenen Verfassungsbegriff	21
a) Die mangelnde Rückführung der Verträge auf das Unionsvolk	21
b) Über Hesses Definition hinausgehende Kriterien	23
4. Ergebnis	25

Teil 1: Eigenständigkeit und Homogenität in der Geschichte des Bundesstaats	27
A. <i>Föderale Systeme in der Antike</i>	27
B. <i>Deutschland</i>	31
I. Das Heilige Römische Reich: Die Festigung der Rechte der Territorialfürsten als Kristallisationspunkt des deutschen Föderalismus	31
1. Vor dem Westfälischen Frieden	32
a) Eigenständigkeit	32
aa) Die Praxis dezentraler Herrschaft	33
bb) Konsolidierung der Rechte der Territorialherren	34
b) Homogenität	35
c) Ein alternatives föderales System: Städtebünde und Einungen	36
2. Nach dem Westfälischen Frieden	38
a) Eigenständigkeit	39
b) Homogenität	39
c) Die Staatsform des Reichs in der frühen Staatswissenschaft ..	40
II. Das Kaiserreich: Einigung und Integration von den Territorialstaaten aus	43
1. Deutschland ohne Staat: Rheinbund und Deutscher Bund	43
a) Eigenständigkeit	45
b) Homogenität	45
2. Gescheiterte Einigung durch Revolution: Die Paulskirchenverfassung	46
a) Eigenständigkeit	47
b) Homogenität	49
3. Die Einigung Deutschlands: Staatenbund in der Form, Bundesstaat in der Sache	51
a) Eigenständigkeit	54
b) Homogenität	56
c) Rechtswissenschaftliche Einordnung der Verfassung des Kaiserreichs	58
III. Die Weimarer Republik	60
1. Eigenständigkeit	62
2. Homogenität	66
3. Rechtswissenschaftliche Einordnung der Weimarer Reichsverfassung	69
IV. Bundesrepublik Deutschland	70
V. Zwischenergebnis	72

C. <i>Vereinigte Staaten</i>	73
I. Kolonialgeschichte	73
1. Eigenständigkeit	73
2. Homogenität	74
3. Koloniale Bündnisse	75
II. Unabhängigkeit und <i>Articles of Confederation</i>	76
1. Eigenständigkeit	76
2. Homogenität	77
III. Die Entstehung der Verfassung	78
IV. Zwischenergebnis	79
D. <i>Europäische Union</i>	80
I. Die EGKS	81
1. Eigenständigkeit	83
2. Homogenität	85
II. Die Römischen Verträge und die weitere Entwicklung der Europäischen Union	85
III. Zwischenergebnis	91
E. <i>Zwischenergebnis</i>	92
Teil 2: Eigenständigkeit	93
A. <i>Staatlichkeit</i>	94
I. Bundesrepublik Deutschland	95
1. Der Bundesstaatsbegriff des Art. 20 Abs. 1 GG als Staat aus Staaten	96
2. Elemente der Staatlichkeit	99
a) Staatsgebiet	100
aa) Gegenwärtiger Bestand	100
bb) Garantie des Bestands	101
(1) Ewigkeitsgarantie	101
(2) Änderungen des Staatsgebiets	102
(a) Veränderung der Außengrenzen	102
(b) Neugliederung	103
cc) Zwischenergebnis	106
b) Staatsvolk	106
aa) Rechtlicher Gehalt des Kriteriums	107
bb) Bundesländer und Staatsvolk	108
(1) Staatsangehörigkeit und Staatsvolk des Bundes	109
(2) Staatsangehörigkeit und Staatsvolk der Länder	109
(a) Regelungen in den Ländern	110
(b) Vorgaben des Grundgesetzes	112

cc) Zwischenergebnis	113
c) Staatsgewalt	113
aa) Bestand der Staatsgewalt der Länder im Grundgesetz ...	114
(1) Legislative	115
(2) Exekutive	117
(3) Judikative	118
(4) Zwischenergebnis	119
bb) Kompetenz-Kompetenz	120
cc) Souveränität der Länder	121
dd) Zwischenergebnis	123
d) Zwischenergebnis	123
3. Staatlichkeit der Länder zwischen Rhetorik und Realität	123
II. Vereinigte Staaten	124
1. Mangelnde Bedeutung der Diskussion	125
2. Elemente der Staatlichkeit	125
a) Staatsgebiet	125
b) Staatsvolk	126
c) Staatsgewalt	127
III. Europäische Union	131
1. Die Europäische Union als supranationaler Staatenverbund ...	131
a) Supranationalität	132
b) Staatenverbund	133
c) Kritik der beiden Kategorien	134
2. Elemente der Staatlichkeit	135
a) Staatsgebiet	136
aa) von den Mitgliedstaaten abgeleitet	136
bb) variable Geometrie	137
b) Staatsvolk	139
c) Staatsgewalt	143
aa) Bestand der Staatsgewalt der Union	143
(1) Legislative	144
(2) Exekutive	146
(3) Judikative	148
(4) Zwischenergebnis	149
bb) Kompetenz-Kompetenz	150
d) Zwischenergebnis	151
3. Nichtstaatlichkeit der Union zwischen Rhetorik und Realität ..	151
B. Dualer Föderalismus	152
I. Vereinigte Staaten	152
1. Das Konzept des dualen Föderalismus	153
2. Die heutige Realität des dualen Föderalismus – vom dualen zum kooperativen Föderalismus	155
a) <i>Spending Power</i>	155

b) <i>Inter-state commerce</i>	159
c) Kooperativer Föderalismus	162
3. Das Erbe des dualen Föderalismus	164
a) <i>No-commandeering</i> Doktrin	165
b) Immunitäten im Föderalismus	167
4. Dualer Föderalismus zwischen Rhetorik und Realität	169
II. Bundesrepublik Deutschland	169
1. Trennung der Verfassungs- und Verwaltungsräume	169
2. Die Entscheidung gegen den dualen Föderalismus	170
III. Europäische Union	174
C. <i>Gründungsmythos</i>	177
I. Europäische Union	178
1. Gründungsprozess der Union	178
2. Inhalt der Verträge	180
3. Der Gründungsmythos in der Diskussion über die Kontrolle der Union durch die Mitgliedstaaten	180
a) Die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	181
b) Die Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs	184
4. Gründungsmythos zwischen Rhetorik und Realität	186
II. Vereinigte Staaten	187
1. Gründungsprozess der Vereinigten Staaten	187
2. Inhalt der Verfassung	188
3. Der Gründungsmythos in der Diskussion um <i>nullification</i> und Austrittsrecht	189
a) Gliedstaatliche Argumentation für ein Recht auf <i>nullification</i>	189
b) Gliedstaatliche Argumente für ein Austrittsrecht	190
c) Die Argumentation des Bundes	191
4. Gründungsmythos zwischen Rhetorik und Realität	192
III. Bundesrepublik Deutschland	193
D. <i>Verfassungsautonomie</i>	194
I. Bundesrepublik Deutschland	195
1. Verfassungsautonomie im Grundgesetz	195
a) Trennung der Verfassungsräume	197
aa) Bestandteilsnormen	198
bb) Durchgriffsnormen	200
cc) Normativbestimmungen	200
b) Trennung der Verfassungsgerichtsbarkeiten	200
aa) Monopol der Verwerfungskompetenz bei den Verfassungsgerichten	203
bb) Prüfungsmaßstab der Verfassungsgerichte	203
(1) Vorfrage	205

(2) Landesverfassungsgerichte-Urteil	205
(3) Verweis des Landesverfassungsrechts	206
(4) Bestandteilsnormen	207
2. Empirischer Befund der Verfassungsautonomie	207
3. Rhetorik der Verfassungsautonomie	208
II. Vereinigte Staaten	209
1. Verfassungsautonomie in der Verfassung	209
a) Bestätigung der Verfassungsautonomie in der Verfassung	210
aa) Zehnter Zusatzartikel	210
bb) <i>Guarantee clause</i>	211
b) Keine Verstärkung durch getrennte Ebenen der Verfassungsgerichtsbarkeit	212
2. Empirischer Befund der Verfassungsautonomie	213
3. Rhetorik der Verfassungsautonomie	213
III. Europäische Union	214
1. Verfassungsautonomie in den Verträgen	214
2. Empirischer Befund der Verfassungsautonomie	217
3. Rhetorik der Verfassungsautonomie	217
E. <i>Zwischenergebnis</i>	217
Teil 3: Homogenität	221
A. <i>Der Vorrang des Bundesrechts</i>	222
I. Bundesrepublik Deutschland	224
1. <i>Leges speciales</i> zum Vorrang des Bundesrechts	225
a) Kompetenzbestimmungen	225
aa) Gesetzgebungskompetenz des Bundes	226
bb) Abweichungsgesetzgebung und <i>lex posterior</i>	229
cc) Verfassungsgebungskompetenz	230
b) Weitere Spezialnormen	232
2. Der Vorrang des Bundesrechts nach Art. 31 GG	233
a) Voraussetzungen	234
aa) Bundesrecht	235
bb) Landesrecht	235
cc) Kollision	236
b) Rechtsfolge	237
c) Verfassungsautonomie der Länder und Art. 31 GG	238
aa) Kein „Brechen“ von Landesverfassungsrecht	239
bb) Art. 31 GG und Art. 28 GG: BVerfGE 36, 342	239
cc) Landesgrundrechte und Bundesrecht: BVerfGE 96, 345	241
3. Anerkennung des Vorrangs durch die Länder	242
4. <i>Zwischenergebnis</i>	243

II. Vereinigte Staaten	243
1. Die <i>preemption</i> Doktrin	244
a) Voraussetzungen	245
aa) Bundesrecht	245
bb) Gliedstaatliches Recht	246
cc) Auslösung des Vorrangs	247
b) Rechtsfolge	249
2. Anerkennung des Vorrangs durch die Gliedstaaten	250
3. Zwischenergebnis	250
III. Europäische Union	251
1. Anwendungsvorrang des Europarechts	251
a) Voraussetzungen	253
aa) Kompetenzordnung	253
bb) Europarecht	254
(1) Unmittelbare Anwendbarkeit	255
(2) Unmittelbare Anwendbarkeit als Voraussetzung des Vorrangs	258
cc) Mitgliedstaatliches Recht	259
dd) Auslösung des Vorrangs	259
b) Rechtsfolge	261
c) Verfassungsautonomie der Mitgliedstaaten und Vorrang	262
aa) Verfassungsidentität	263
bb) Art. 53 GrCh	264
cc) Grundrechte als Rechtfertigung zur Einschränkung von Grundfreiheiten	267
2. Anerkennung des Vorrangs durch die Mitgliedstaaten	269
3. Zwischenergebnis	270
IV. Zwischenergebnis	271
B. Die <i>Homogenitätsklausel</i>	272
I. Vereinigte Staaten	273
1. Grundlagen	274
2. Der Inhalt der Klausel: Die republikanische Regierungsform ..	275
a) Direkte Demokratie	276
b) Grundrechte	278
3. Die Durchsetzung der Klausel: Die Klausel in der Rechtsprechung des Obersten Gerichtshofs	278
4. Die Klausel in der Rechtsprechung der gliedstaatlichen Gerichte	281
5. Justiziabilität durch die Hintertür: <i>Baker v. Carr</i>	283
6. Bedeutung der <i>guarantee</i> Klausel	284
II. Bundesrepublik Deutschland	284
1. Grundlagen	286
a) Verpflichtete und Wirkung des Art. 28 Abs. 1 GG	287

b)	Keine Uniformisierung	287
c)	Vertikale und horizontale Homogenität	288
d)	Die Jusziabilität der Homogenitätsklausel	289
2.	Der Inhalt der Klausel	290
a)	„im Sinne des Grundgesetzes“ und Durchgriff des Art. 20 GG	290
b)	Demokratie und Wahlrecht (Art. 28 Abs. 1 Satz 1–4 GG) ...	293
aa)	Demokratieprinzip, Wahlrecht der Deutschen und EU-Bürger	294
bb)	Demokratieprinzip und direkte Demokratie	295
cc)	Demokratieprinzip und der Status der Abgeordneten ...	296
dd)	Vorgaben für Wahlen	298
(1)	Allgemeine Wahlen	298
(2)	Gleiche Wahlen	299
(a)	Sperrklauseln	299
(b)	Chancengleichheit	302
(c)	Funktionszulagen	303
(3)	Unmittelbare Wahlen	305
(4)	Freie und geheime Wahlen	305
c)	Rechtsstaat (Art. 28 Abs. 1 Satz 1 GG)	306
d)	Republik und Sozialstaat (Art. 28 Abs. 1 Satz 1 GG)	308
e)	Zwischenergebnis	309
3.	Die Durchsetzung der Klausel nach Bundesrecht	311
a)	Art. 28 Abs. 3 GG	311
b)	Art. 28 Abs. 1 GG im bundesverfassungsgerichtlichen Verfahren	312
c)	Hineinwirkung des Art. 28 Abs. 1 GG	315
4.	Die Klausel in der Rechtsprechung der Landesverfassungsgerichte	317
a)	Anwendung der Homogenitätsklausel als Prüfungsmaßstab	317
b)	Normativer <i>pull</i> : Heranziehung der Wertung des Art. 28 Abs. 1 GG und Befolgen der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts	319
c)	Widerstand und Differenzierung zu bundesverfassungsgerichtlich gesetzten Vorgaben, insbesondere die Rechtsprechung zu Funktionszulagen	321
5.	Homogenität „nach oben“: Die Struktursicherungsklausel ...	324
6.	Bedeutung der Homogenitätsklausel	325
III.	Europäische Union	326
1.	Geschichte der Grundwerteklausel	327
2.	Der Inhalt der Klausel	328
3.	Die Durchsetzung der Klausel: Art. 7, 49 EUV und Justiziabilität über Art. 19 EUV	330

a) Die Aufnahme neuer Mitgliedstaaten nach Art. 49 EUV	331
b) Der Sanktionsmechanismus nach Art. 7 EUV	333
aa) Das Verfahren des Art. 7 EUV	334
bb) Das Verfahren des Art. 7 EUV in der Praxis	335
cc) EU-Rechtsstaatsmechanismen	339
c) Die Durchsetzung von Art. 2 EUV im Rahmen der sonstigen Regeln des Europarechts	341
4. Bedeutung der Grundwerteklausel	346
IV. Zwischenergebnis	346
C. Die Grundrechte	347
I. Vereinigte Staaten	348
1. Grundlagen	349
2. Grundrechtsverpflichtung der Gliedstaaten unter der Bundesverfassung	351
a) <i>Barron v. Baltimore</i>	351
b) Entwicklung seit dem Bürgerkrieg	352
aa) Der 14. Zusatzartikel und die Findung neuer Rechte	352
bb) Der 14. Zusatzartikel und die Ausweitung der <i>Bill of Rights</i> auf die Gliedstaaten	354
(1) Vollständige Inkorporierung: Hugo Black	355
(2) Naturrechtliche Konzepte: Felix Frankfurter	356
(3) Teilweise Inkorporierung: William Brennan	356
(4) Entwicklung der Rechtsprechung	357
3. Konsequenzen der Erstreckung der Bundesgrundrechte auf die Gliedstaaten	359
a) Allgemeine Konsequenzen	359
b) Das Wahlrecht in den Gliedstaaten und die Grundrechte der Bundesverfassung	360
aa) Nicht-Diskriminierung	361
(1) Aktives Wahlrecht	361
(2) Passives Wahlrecht und <i>ballot access</i>	364
(3) Wahlverfahren	365
bb) Sonstige Grundrechte	368
4. Die Auswirkung gliedstaatlicher Grundrechte auf den Bund	370
a) Grundrechtsschutz durch die Gliedstaaten	370
b) Einwirkung auf den Bund	371
5. Bedeutung der Grundrechte im amerikanischen Föderalismus	371
II. Bundesrepublik Deutschland	372
1. Grundlagen	373
2. Grundrechtsverpflichtung der Gliedstaaten unter der Bundesverfassung	375
3. Konsequenzen der Erstreckung der Bundesgrundrechte auf die Gliedstaaten	377

a)	Allgemeine Konsequenzen	377
aa)	Inhaltliche Reichweite des Grundrechtsschutzes	378
(1)	Grundrechtskatalog	378
(2)	Elfes-Urteil	379
(3)	Taubenfütterungsverbot und Reiten im Walde	381
(4)	Fazit	382
bb)	„Tiefe“ des Grundrechtsschutzes	382
(1)	Subjektive Dimension der Grundrechte und objektive Ordnung	383
(2)	Funktionen der Grundrechte	386
cc)	Zwischenergebnis	388
b)	Die Grundrechte des Grundgesetzes und das Wahlrecht in den Ländern	388
4.	Die Auswirkung gliedstaatlicher Grundrechte auf den Bund	391
a)	Grundrechtsschutz durch die Länder	392
aa)	Befugnis zur Normierung von Grundrechten und Art. 142 GG	392
bb)	Bestandsaufnahme: Grundrechtsbestimmungen der Landesverfassungen	393
cc)	Grundrechtsschutz durch die Landesverfassungsgerichte	394
b)	Einwirkung auf den Bund	396
aa)	Grundrechtsverpflichtete	396
bb)	Landesgrundrechte und Bundesrecht	396
(1)	Honecker-Beschluss	396
(2)	Vom Honecker-Beschluss zum Landesverfassungsgerichte-Urteil	397
(3)	BVerfGE 96, 345 – Landesverfassungsgerichte	398
cc)	Zwischenergebnis	399
5.	Bedeutung der Grundrechte im deutschen Föderalismus	400
III.	Europäische Union	400
1.	Grundlagen	401
a)	Begrifflichkeit	401
b)	Entstehungsgeschichte	403
2.	Grundrechtsverpflichtung der Mitgliedstaaten	407
a)	Allgemeine Rechtsgrundsätze, die Rechtsprechung vor Inkrafttreten der Charta	408
aa)	Durchführung des Unionsrechts	409
bb)	Einschränkung von Grundfreiheiten	412
cc)	Kritik an der Rechtsprechung	414
b)	Art. 51 Abs. 1 GrCh, die Rechtsprechung nach Inkrafttreten der Charta	416
aa)	Die Rechtssachen <i>Åkerberg Fransson</i> und <i>Pfleger</i>	417

bb) Konsequenzen der Rechtsprechung und Kritik	419
cc) Die weitere Rechtsprechung	420
c) Zwischenergebnis	420
3. Umfang des Grundrechtsschutzes	421
4. Die Auswirkung mitgliedstaatlicher Grundrechte auf die Union	424
a) Einwirkung der nationalen Grundrechte auf das Europarecht aus Sicht des Europarechts	425
b) Einwirkung der nationalen Grundrechte auf das Europarecht aus Sicht des nationalen Rechts	426
c) Allgemeine Rechtsgrundsätze	430
5. Bedeutung der Grundrechte im europäischen Föderalismus . . .	431
IV. Zwischenergebnis	432

Ergebnisse: Eigenständigkeit und Homogenität in föderalen Systemen	435
---	-----

Zusammenfassung	443
---------------------------	-----

Bibliographie	461
-------------------------	-----

Sachverzeichnis	521
---------------------------	-----