

Marcel Kau

# United States Supreme Court und Bundesverfassungsgericht

Die Bedeutung des United States Supreme Court  
für die Errichtung und Fortentwicklung  
des Bundesverfassungsgerichts

*United States Supreme Court and Federal Constitutional Court  
of Germany.*

*Comparative and Historical Survey on the Influence  
of the American Model on German Constitutional Jurisdiction  
after 1945*

(English Summary)



**Springer**

the language of science

# Inhaltsverzeichnis

Einleitung .....	1
<b>Erster Teil: Grundlagen und Bedingungen der Verfassungsgebung auf Bundesebene nach 1945.....</b>	<b>19</b>
A. Nachkriegssituation in Deutschland .....	20
I.    Ziele westallierter Nachkriegspolitik .....	20
II.   Verfassungspolitische Vorgaben.....	22
B. Verfassungskonvent von Herrenchiemsee .....	24
I.    Arbeit des Verfassungskonvents .....	25
II.   Unterausschuss III .....	26
III.  Verfassungskonvent und Verfassungsgerichtsbarkeit .....	28
1.  Gerichtliche Grundkonzeption .....	28
2.  Einrichtung einer Verfassungsgerichtsbarkeit .....	29
IV.  Verfassungskonvent und U.S. Supreme Court .....	29
V.    Bewertung des Verfassungskonvents.....	30
C. Parlamentarischer Rat .....	32
I.    Ausgangslage der Beratungen .....	33
II.   Organisation und Arbeitsweise des Parlamentarischen Rates.....	36
III.  Kombinierter Ausschuss/Ausschuss für Verfassungsgerichtshof und Rechtspflege.....	38
1.  Zusammensetzung und Organisation .....	39
a.  Kombinierter Ausschuss.....	39
b.  Ausschuss für Verfassungsgerichtshof und Rechtspflege .....	41
2.  Ablauf der Ausschussberatungen .....	43
3.  Quellenlage.....	45
IV.  Ausländische Vorbilder und deutsche Rechtstradition.....	46
1.  Vorgehensweise des Rechtspflegeausschusses .....	46
2.  Gerichte aus der deutschen Rechtstradition.....	47

<b>Zweiter Teil: Organisatorische und institutionelle Grundstruktur der Gerichtsbarkeit</b> .....	51
A. Organisatorische und institutionelle Grundstruktur im Vergleich .....	52
I. U.S. Bundesgerichtsbarkeit .....	52
1. Gerichtsbarkeit und Enumerativverfassung .....	52
2. Verfassungsrechtliche Grundlage .....	55
3. Konkretisierung der Verfassung .....	56
4. U.S. Supreme Court an der Spitze der Bundesgerichtsbarkeit .....	57
5. Zuständigkeitszuweisung an den U.S. Supreme Court.....	60
a. Unterteilung nach verfolgten Zielen .....	62
b. Sprachlich-systematische Unterteilung.....	63
(1) Cases .....	64
(2) Controversies .....	64
c. Instanzliche Unterteilung .....	65
d. Überprüfung der Art. I-Courts .....	68
6. U.S. Bundesgerichtsbarkeit und Gewaltenteilung .....	70
II. Deutsche Gerichtsorganisation und Bundesverfassungsgericht .....	72
1. Enumerativverfassung .....	72
2. Bundesverfassungsgericht als Teil der deutschen Gerichtsbarkeit .....	73
a. Kompetentielle Aufgaben des Bundesverfassungsgerichts.....	73
b. Bundesverfassungsgericht und „spezifisches Verfassungsrecht“ .....	75
c. Bundesverfassungsgericht und Gewaltenteilung.....	80
3. Gewaltenteilung nach dem Grundgesetz .....	85
III. Amerikanische und deutsche Gerichtsorganisation.....	87
1. Abweichungen .....	87
a. Einheits- und Trennungsmodell .....	87
b. Gerichtsorganisation .....	90
c. Gerichtsbarkeit im bundesstaatlichen Verband.....	91
2. Übereinstimmungen .....	93
a. Enumerativverfassungen .....	93
b. Systematik der Verfassung und Gewaltenteilung.....	93

B.	Erarbeitung und Entwicklung der Organisation und institutionellen Grundstruktur .....	94
I.	Ausgangslage der Bonner Beratungen .....	95
II.	Gerichtsbarkeit und Gewaltenteilung .....	97
	1. Beratungen im Kombinierten Ausschuss .....	97
	2. Einsetzung eines Unterausschusses .....	99
	3. Beratungen im Rechtspflegeausschuss .....	100
	4. Die Rolle des Allgemeinen Redaktionsausschusses .....	102
III.	Der Strauß-Entwurf .....	104
	1. Denkschrift zur obersten Bundesgerichtsbarkeit .....	104
	2. Oberstes Bundesgericht .....	105
	3. Bundesverfassungsgerichtshof .....	109
	4. Instanzenzug .....	111
	5. Rechtsmittel .....	113
IV.	Reaktionen auf den Strauß-Entwurf .....	115
V.	Beschlüsse zur Gerichtsorganisation .....	118
	1. Oberstes Bundesgericht und Verfassungsgericht .....	118
	2. Einheitliches Oberstes Bundesgericht als „Supergericht“ .....	121
	a. Organisation .....	121
	b. Rechtsmittel zum Obersten Bundesgericht .....	123
	3. Vorbehalte gegen das „Supergericht“ .....	124
	a. Gerichtsorganisation .....	124
	b. Rechtsmittel zum Obersten Bundesgericht .....	126
VI.	Abkehr vom „Supergericht“ .....	127
	1. Intervention der Gerichtspräsidenten .....	127
	2. Trennung von „Recht“ und „Politik“ .....	130
VII.	Grundgesetzliche Konzeption des Jahres 1949 .....	134
	1. Dualer Gerichtsaufbau .....	134
	2. Oberstes Bundesgericht nach dem Grundgesetz .....	135
	3. „Schleichender“ Verzicht auf das Oberste Bundesgericht .....	137
	4. Novellierung des Grundgesetzes (1968) .....	141
VIII.	Einflüsse des U.S. Supreme Court .....	143
	1. Positive Einflüsse .....	144
	a. Gewaltenteilungsgrundsatz .....	144
	b. Öffentliches Ansehen des Gerichts .....	147
	2. Negative Einflüsse .....	150
	a. Gerichtsorganisation .....	150
	b. Entscheidung grundsätzlicher Rechtsfragen .....	155

<b>Dritter Teil: Berufliche und persönliche Qualifikation von Verfassungsrichtern</b> .....	157
A. Berufliche und persönliche Qualifikation der Richter im Vergleich .....	158
I. Richter des U.S. Supreme Court .....	158
II. Voraussetzungen für die Wahl zum Bundesverfassungsrichter .....	160
1. Beteiligung von Bundesrichtern .....	160
2. Befähigung zum Richteramt .....	161
3. Alterserfordernis und weitere persönliche Voraussetzungen .....	162
4. Verfassungsrechtliche Kenntnisse und politische Erfahrung .....	163
5. Berufliche Inkompatibilitäten .....	164
6. Nachprüfung von Voraussetzungen .....	164
III. Berufliche und persönliche Anforderungen in den Vereinigten Staaten und Deutschland .....	165
1. Abweichungen .....	165
a. Verfassungsrechtlicher Regelungsvorbehalt .....	165
b. Einfachgesetzliche Regelungen .....	168
2. Übereinstimmungen .....	168
a. Akademischer Abschluss .....	169
b. Alterserfordernis .....	169
c. Ungeschriebene und geschriebene Inkompatibilitäten .....	170
d. Politische Erfahrung .....	170
B. Erarbeitung und Entwicklung im Parlamentarischen Rat und später .....	173
I. Beteiligung von Bundesrichtern .....	174
II. Richteramt und Laienrichter .....	175
III. Alterserfordernis .....	178
IV. Politische Erfahrung und verfassungsrechtliche Kenntnisse .....	179
V. Berufliche Inkompatibilitäten .....	179
VI. Einflüsse des U.S. Supreme Court .....	180
<b>Vierter Teil: Bestellungsverfahren für Verfassungsrichter</b> .....	183
A. Bestellungsverfahren im Vergleich .....	184
I. Ernennung von Supreme Court-Richtern .....	184
1. Verfassungsrechtliche Grundlage .....	184

2.	Widrigkeiten des “confirmation proceeding” .....	188
3.	Transparentes Verfahren.....	191
II.	Bestellung von Bundesverfassungsrichtern.....	192
1.	Wahlverfahren .....	192
2.	Erfordernis einer Zweidrittelmehrheit.....	194
3.	Besetzungspräferenzen.....	197
4.	Wahlverfahren in Bundesrat und Bundestag .....	199
5.	Wahl von Bundesrichtern.....	201
6.	Intransparenz der Verfassungsrichterwahl .....	203
III.	Amerikanisches und deutsches Bestellungsverfahren.....	205
1.	Abweichungen .....	205
a.	Verfassungssystematischer Hintergrund .....	205
b.	Parteilpolitische Besetzung und Beeinflussung.....	207
c.	Transparenz .....	210
2.	Übereinstimmungen.....	213
a.	Mitwirkung parlamentarischer Körperschaften.....	213
b.	Kooperation und Konfrontation.....	214
B.	Erarbeitung und Entwicklung des deutschen Bestellungsverfahrens.....	216
I.	Wahlverfahren .....	216
II.	Zweidrittelmehrheit und parteipolitische Beeinflussung .....	217
III.	Wahlverfahren in Bundesrat und Bundestag .....	218
IV.	Wahl von Bundesrichtern.....	219
V.	Vorschlagsrecht des Bundesjustizministers.....	221
VI.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	222

## **Fünfter Teil: Organisatorischer Aufbau der Verfassungsgerichte.....225**

A.	Organisatorischer Aufbau der Verfassungsgerichte im Vergleich.....	225
I.	U.S. Supreme Court und Bundesverfassungsgericht .....	225
II.	Abweichender organisatorischer Aufbau .....	226
B.	Erarbeitung und Entwicklung des organisatorischen Aufbaus .....	230
I.	Verfassungskonvent und Parlamentarischer Rat .....	230
II.	BVerfGG 1951 im Deutschen Bundestag.....	231
III.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	232

<b>Sechster Teil: Anzahl und Amtszeit der Verfassungsrichter .....</b>	<b>235</b>
A. Anzahl und Amtszeit der Verfassungsrichter im Vergleich .....	235
I. Anzahl der Richter.....	235
1. U.S. Supreme Court.....	235
2. Bundesverfassungsgericht .....	238
3. Abweichende Anzahl der Verfassungsrichter.....	238
II. Dauer der richterlichen Amtszeit .....	241
1. Lebzeitige Ernennung von Supreme Court-Richtern .....	241
2. Amtszeit der Bundesverfassungsrichter.....	243
3. Abweichende Amtszeiten der Verfassungsrichter.....	243
B. Erarbeitung und Entwicklung der Anzahl und Amtszeit von Bundesverfassungsrichtern .....	247
I. Beratungen zur Anzahl der Richter.....	248
1. Parlamentarischer Rat.....	248
2. BVerfGG 1951 im Deutschen Bundestag .....	249
II. Beratungen über die Dauer der richterlichen Amtszeit.....	251
1. Parlamentarischen Rat .....	251
2. BVerfGG 1951 im Deutschen Bundestag .....	256
III. Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	258
1. Supreme Court und Anzahl der Richter.....	258
2. Supreme Court und lebzeitige Ernennung .....	262
 <b>Siebenter Teil: Verfahren der Normenkontrolle.....</b>	 <b>263</b>
A. Normenkontrolle und Normaufhebung im Vergleich .....	264
I. U.S. Supreme Court.....	264
1. Allgemeine Grundsätze.....	264
2. Dezentrale Aufhebungsbefugnis .....	266
3. Einzelstaatliche Klagen gegen Amtsträger des Bundes.....	267
a. Gesetzesüberprüfung und “Sovereign Immunity” .....	267
b. Keine Stellungnahme zu abstrakten Rechtsfragen .....	269
c. Spätere Entwicklung.....	270
II. Normenkontrolle im Grundgesetz.....	273
1. Allgemeine Grundsätze.....	273
2. Abstrakte Normenkontrolle (Art. 93 Abs. 1 Nr. 2 GG) .....	273

III.	Fallbezogene und abstrakte Normenkontrolle.....	277
1.	Abweichungen .....	277
a.	Konkrete und abstrakte Überprüfung .....	277
b.	Subjektive und objektive Verfahrensausrichtung.....	279
c.	Parens patriae-Stellung und die Wahrung der Verfassungsintegrität .....	280
2.	Übereinstimmungen .....	281
B.	Erarbeitung und Entwicklung der abstrakten Normenkontrolle.....	283
I.	Verfassungshistorische Vorläufer .....	283
II.	Verfassungskonvent und Parlamentarischer Rat .....	284
III.	Abstrakte Rechtsfragen .....	288
IV.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	291

## **Achter Teil: Vorlageverfahren.....295**

A.	Vorlageverfahren im Vergleich.....	295
I.	Certification zum U.S. Supreme Court.....	295
II.	Konkrete Normenkontrolle (Art. 100 Abs. 1 GG).....	299
III.	Certification und konkrete Normenkontrolle .....	302
1.	Abweichungen .....	302
a.	Modellbedingte Unterschiede.....	302
b.	Dezentrales und konzentriertes Normen- kontrollrecht .....	302
c.	Praktische Relevanz.....	305
d.	Untersuchungsgegenstand .....	306
2.	Übereinstimmungen .....	307
a.	Vorlageprinzip.....	307
b.	Vermeidung der Rechtszersplitterung.....	307
B.	Erarbeitung und Entwicklung der konkreten Normenkontrolle.....	308
I.	Verfassungshistorische Vorläufer .....	308
II.	Parlamentarischer Rat.....	309
III.	Konzentrierte oder dezentrale Verfassungs- gerichtsbarkeit.....	312
IV.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	314

## **Neunter Teil: Streitverfahren zwischen Verfassungsorganen.....317**

A.	Organstreitigkeiten im Vergleich .....	317
----	--	-----

I.	U.S. Supreme Court und "Political question- doctrine" .....	317
II.	Organstreitverfahren (Art. 93 Abs. 1 Nr. 1 GG).....	321
III.	Organstreitverfahren und politische Fragen.....	326
	1. Abweichungen .....	326
	a. Normative Situation .....	326
	b. Umfang der Zuständigkeitsprüfung.....	327
	2. Übereinstimmungen .....	329
B.	Erarbeitung und Entwicklung des Organstreitverfahrens .....	330
	I. Verfassungshistorische Vorläufer.....	330
	II. Verfassungskonvent und Parlamentarischer Rat .....	331
	III. Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	335
<b>Zehnter Teil: Föderative Streitverfahren .....</b>		<b>339</b>
A.	Föderative Streitverfahren im Vergleich .....	339
	I. U.S. Supreme Court.....	339
	1. Streitverfahren zwischen Bundesstaat und Einzelstaaten .....	340
	2. Streitigkeiten zwischen Einzelstaaten .....	341
	a. Erstinstanzliche und ermessensabhängige Zuständigkeit .....	343
	b. Federal Common Law .....	346
	c. Die parens patriae-Klagebefugnis.....	347
	II. Bundesverfassungsgericht .....	349
	1. Bund-Länder-Streit.....	349
	2. Zwischenländerstreit .....	353
	III. Streitverfahren im Bundesstaat .....	355
	1. Abweichungen .....	355
	a. Symmetrischer und asymmetrischer Rechtsschutz .....	355
	b. Verpflichtung zur Entscheidung und Zuständigkeitsermessen .....	356
	2. Übereinstimmungen .....	358
B.	Erarbeitung und Entwicklung föderativer Streitverfahren .....	359
	I. Traditionslinie föderativer Streitverfahren.....	359
	II. Bund-Länder-Streitverfahren.....	360
	III. Zwischenländerstreit.....	363
	IV. Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	365
<b>Elfter Teil: Individuelle Streitverfahren .....</b>		<b>367</b>
A.	Individuelle Klageformen im Vergleich .....	367

I.	U.S. Supreme Court.....	367
1.	Bundesrechtliche Fälle.....	368
2.	Besondere Verfahrensbeteiligte.....	369
3.	Writ of Habeas Corpus .....	370
4.	Subjektiver Rechtsschutz und Ermessenszuständigkeit .....	372
5.	Appeal-Zuständigkeiten im Jahre 1948.....	374
II.	Verfassungsbeschwerde (Art. 93 Abs. 1 Nr. 4 a GG).....	376
III.	Habeas Corpus und Verfassungsbeschwerde .....	382
1.	Abweichungen .....	382
2.	Übereinstimmungen .....	384
a.	Verfassungsgerichtliche Spezialverfahren .....	384
b.	Rechtswegerschöpfung.....	385
B.	Erarbeitung und Entwicklung der Verfassungsbeschwerde.....	385
I.	Fehlende Regelung im Grundgesetz.....	385
II.	Verfassungsbeschwerde und effektiver Rechtsschutz .....	387
III.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	390

## Zwölfter Teil: Bindungswirkung

	verfassungsgerichtlicher Entscheidungen.....	393
A.	Die Bindungswirkung gerichtlicher Entscheidungen im Vergleich.....	394
I.	U.S. Supreme Court.....	394
1.	Das stare decisis-Prinzip .....	394
2.	Selbstbindung des U.S. Supreme Court .....	397
II.	Bindungswirkung bundesverfassungsgerichtlicher Entscheidungen .....	399
1.	Verfassungsrechtliche Grundlagen .....	400
2.	Bindungswirkung (§ 31 Abs. 1 BVerfGG).....	402
3.	Ausnahmen von der Bindungswirkung .....	404
4.	Gesetzeskraft (§ 31 Abs. 2 BVerfGG).....	406
III.	Stare decisis und Bindungswirkung.....	408
1.	Abweichungen .....	408
a.	Bindungswirkung und richterliche Unabhängigkeit.....	408
b.	Bindungswirkung für andere Verfassungsorgane und Dritte .....	410
2.	Übereinstimmungen .....	411
B.	Erarbeitung und Entwicklung der Bindungswirkung .....	412
I.	Verfassungshistorische Vorläufer.....	412

II.	Parlamentarischer Rat.....	415
III.	Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	420

### Dreizehnter Teil: Verfassungsgerichtliche

<b>Annahmeverfahren</b> .....	423
A. Annahmeverfahren im Vergleich.....	423
I. U.S. Supreme Court.....	423
1. Writ of Certiorari.....	423
2. Zusätzliche Rechtsgrundlage des Writ of Certiorari....	426
3. Überprüfung von U.S. District Court-Entscheidungen .....	427
4. Gerichtsinterner Ablauf und die "Rule of Four" .....	428
5. Grundsätze der Certiorari-Erteilung .....	431
6. Weitere Voraussetzungen .....	433
II. Annahmeverfahren im deutschen Verfassungsprozessrecht.....	434
1. Verfassungsrechtliche Grundlagen .....	435
2. Annahmeverfahren zur Verfassungsbeschwerde.....	436
a. A-limine-Abweisung (§ 24 BVerfGG).....	436
b. Hecksche Formel als Annahmegrundsatz .....	438
c. Formelles Annahmeverfahren (seit 1963) .....	440
III. Writ of Certiorari und Annahmeverfahren.....	442
1. Abweichungen .....	442
a. Objektive und subjektive Ausrichtung.....	442
b. Ermessensannahme und Verpflichtung zur Annahme .....	444
c. Gerichtsinterner Arbeitsablauf .....	447
2. Übereinstimmungen .....	448
a. Normative Grundlage .....	448
b. Prinzip der Vorprüfung.....	448
c. Keine Sachentscheidung.....	449
d. Entlastung und Eigenbestimmung .....	450
e. Begründungserfordernis.....	452
B. Erarbeitung und Entwicklung des Annahmeverfahrens .....	453
I. Parlamentarischer Rat.....	453
II. Vorprüfungsverfahren (1956).....	454
III. Formelles Annahmeverfahren (seit 1963) .....	456
IV. Entlastungskommission und Annahme nach Ermessen.....	459
V. Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	461

<b>Vierzehnter Teil: Abweichende richterliche Meinungen</b> .....	467
A. Abweichende richterliche Meinungen im Vergleich.....	467
I. U.S. Supreme Court.....	467
II. Sondervotum im deutschen Verfassungsprozessrecht.....	470
III. Separate Opinion und Sondervotum.....	472
1. Abweichungen.....	472
a. “Plurality votes” als Problemfall der “concurring opinion”.....	472
b. Individualisierung in der Öffentlichkeit.....	475
2. Übereinstimmungen.....	477
a. Prozessuales Grundprinzip.....	477
b. Innergerichtliche Funktion.....	477
c. Ansatzpunkt für die spätere Rechtsentwicklung.....	478
B. Erarbeitung und Entwicklung des Sondervotums.....	479
I. Frühe Entwicklungsphasen.....	479
II. Sonderstellung im deutschen Rechtskreis.....	480
III. Einflüsse des U.S. Supreme Court.....	481
<b>Schlussbetrachtung</b> .....	485
<b>Summary</b> .....	491
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	499
<b>Personen- und Sachregister</b> .....	525