

# Die Änderung der Rechtsprechung durch das Bundesverfassungsgericht

Von

Georg Seyfarth



Duncker & Humblot · Berlin

# Inhaltsverzeichnis

## Einleitung

1. Kapitel: Problemstellung und Übersicht.....	17
--	----

## Erster Teil

<b>Der Grundsatz von <i>stare decisis</i> im amerikanischen Verfassungsrecht</b>	<b>27</b>
2. Kapitel: Inhalt, entscheidungstheoretische Implikationen und Rechtfertigung des Grundsatzes von <i>stare decisis</i> .....	28
I. Die Bedeutung von <i>stare decisis</i> für ein "Case Law-System" und seine historischen Wurzeln in England.....	29
II. Entscheidungstheoretische Probleme von <i>stare decisis</i> .....	31
1. Suboptimalität des Ergebnisses .....	32
2. Informationelle Überintegration .....	34
3. Pfadabhängigkeit.....	35
III. <i>Stare decisis</i> als Problem der Rechtsentwicklung.....	37
IV. Argumente und Kriterien für die Befolgung von <i>stare decisis</i> .....	39
1. Argumente für die Befolgung von <i>stare decisis</i> .....	40
2. Kriterien für die Befolgung von <i>stare decisis</i> .....	43
3. Kapitel: <i>Stare decisis</i> und die Rechtsprechung des Supreme Court.....	48
I. Die frühe Rechtsprechung seit Beginn des 20. Jahrhunderts bis zum <i>Warren Court</i> .....	52
II. Die Formationsphase bis zum <i>Rehnquist Court</i> .....	54
III. Die neuen Ansätze im <i>Rehnquist Court</i> .....	57
IV. Zwischenergebnis.....	66

4. Kapitel: Theoretische Schwierigkeiten und prinzipielle Unmöglichkeit konsistenter Verfassungsrechtsprechung .....	68
I. Die Bestimmung der Präzedenzwirkung einer verfassungsgerichtlichen Vorentscheidung .....	68
II. Das Problem der Inkonsistenz aus Sicht der "social choice theory" .....	75
1. Arrows Paradoxon .....	77
a) Wahlparadoxon .....	78
b) Arrow's Impossibility Theorem .....	80
2. Kritik und Vermeidungsoptionen .....	83
5. Kapitel: Der Zusammenhang zwischen <i>stare decisis</i> und verfassungstheoretischen Positionen im amerikanischen Verfassungsrecht .....	86
I. Die Zuordnung von <i>stare decisis</i> zu politischen Positionen .....	86
II. Die Zuordnung von <i>stare decisis</i> zu verfassungstheoretischen Positionen .....	90

### Zweiter Teil

<b>Die Änderung der Verfassungsrechtsprechung und ihre Behandlung im deutschen Verfassungsrecht</b> .....	94
6. Kapitel: Änderungen und Abweichungen in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	95
I. Begriff der verfassungsgerichtlichen Rechtsprechungsänderung .....	96
1. Verwendung im Gesetz .....	97
2. Negative Abgrenzungen .....	100
3. Definition .....	102
4. Sonderproblem: Entscheidungen nach Stimmgleichheit als Gegenstand einer Rechtsprechungsänderung .....	103
II. Ausdrückliche und eindeutige Abweichungen in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts .....	106
1. Witwerrentenurteil: BVerfGE 39, 169 .....	107
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe .....	107
aa) Erstes Witwerrentenurteil (BVerfGE 17, 1) .....	107
bb) Zweites Witwerrentenurteil (BVerfGE 39, 169) .....	108
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung .....	110

2. Hamburgische Bebauungsplangesetze: BVerfGE 70, 35.....	112
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	113
aa) Bremer Bebauungsplan (BVerfGE 31, 364).....	113
bb) Hamburgische Bebauungsplangesetze (BVerfGE 70, 35).....	114
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	115
3. Anwaltliche Standesrichtlinien: BVerfGE 76, 171.....	118
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	118
aa) Anwaltliche Titelführungsbefugnis (BVerfGE 36, 212).....	118
bb) Anwaltliche Standesrichtlinien (BVerfGE 76, 171).....	120
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	121
4. Beamtenversorgungsurteil: BVerfGE 76, 256.....	123
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	124
aa) Diätenurteil (BVerfGE 40, 296).....	124
bb) Beamtenversorgungsurteil (BVerfGE 76, 256).....	126
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	128
5. Arbeitnehmerüberlassungsverbot: BVerfGE 77, 84.....	132
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	132
aa) Adia-Urteil (BVerfGE 21, 261).....	132
bb) Arbeitnehmerüberlassungsbeschluß (BVerfGE 77, 84).....	134
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	136
6. Steuerbefreiung des Familienexistenzminimums: BVerfGE 82, 60.....	139
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	141
aa) Kinderlastenausgleich (BVerfGE 43, 108).....	141
bb) Familienexistenzminimum (BVerfGE 82, 60).....	142
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	144
7. Kostenerstattung bei Verfassungsbeschwerden: BVerfGE 85, 117.....	147
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	148
aa) Kostenerstattungsbeschluß Volkszählung (BVerfGE 66, 152).....	148
bb) Kostenerstattungsbeschluß Bodenreform (BVerfGE 85, 117).....	148
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	150
8. Drittes Parteienfinanzierungsurteil: BVerfGE 85, 264.....	152
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	156
aa) Drittes Spendenurteil (BVerfGE 73, 40).....	156
bb) Drittes Parteienfinanzierungsurteil (BVerfGE 85, 264).....	158
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	161
9. Maastricht-Urteil: BVerfGE 89, 155.....	164
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe.....	167
aa) Eurocontrol-Beschluß (BVerfGE 58, 1).....	167
bb) Maastricht-Urteil (BVerfGE 89, 155).....	168
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung.....	169

10. Feuerwehrabgabe: BVerfGE 92, 91 .....	171
a) Tatbestand und Entscheidungsgründe .....	171
aa) Feuerwehrabgabe (II) (BVerfGE 13, 167) .....	171
bb) Feuerwehrabgabe (III) (BVerfGE 92, 91) .....	173
b) Kritik der Rechtsprechungsänderung .....	175
III. Zusammenfassung und Auswertung .....	177
7. <i>Kapitel</i> : Die Selbstbindung des Bundesverfassungsgerichts im Licht der materiellen Rechtskraft und der Bindung nach § 31 Abs.1 BVerfGG .....	183
I. Die Bindung des Bundesverfassungsgerichts im Rahmen der Rechtskraft .....	184
1. Die Geltung der materiellen Rechtskraft im Verfassungsprozeßrecht .....	184
2. Grenzen der Rechtskraft .....	187
a) Subjektive Grenzen der Rechtskraft .....	187
b) Sachliche Grenzen der Rechtskraft .....	188
c) Zeitliche Grenzen der Rechtskraft .....	189
3. Zwischenergebnis .....	191
II. Die Bindungswirkung nach § 31 Abs.1 BVerfGG und ihre Geltung für das Bundesverfassungsgericht .....	193
1. Gegenstand der Bindungswirkung .....	193
2. Adressaten der Bindungswirkung .....	200
a) Die Bindung des Bundesverfassungsgerichts durch § 31 Abs.1 BVerfGG .....	200
b) Die Bindung des Gesetzgebers durch § 31 Abs.1 BVerfGG .....	203
III. Auswertung des Schrifttums zur Selbstbindung des Bundesverfassungsgerichts .....	207
1. Argumente gegen eine Selbstbindung des Bundesverfassungsgerichts im Rahmen des § 31 Abs.1 BVerfGG .....	207
a) Wortlaut .....	207
b) Entstehungsgeschichte .....	208
c) Gesetzssystematik .....	208
d) Teleologische und sonstige Aspekte .....	209
2. Differenzierende Stellungnahmen des Schrifttums .....	211
a) Die Position von Kriele .....	212
b) Die Position von Sachs .....	215
IV. Zusammenfassung und Zwischenergebnis .....	217

*Dritter Teil*

**Kontinuität und Wandelbarkeit der Verfassungsrechtsprechung  
im Licht der Verfassungstheorie** 219

8. <i>Kapitel</i> : Funktion der Verfassung und Aufgabe der Verfassungsgerichtsbarkeit.....	220
I. Unzulänglichkeiten der bisherigen Diskussion.....	220
1. Gefahr materieller Entgrenzung.....	221
2. Mißachtung des Disziplinierungseffekts.....	223
3. Fragwürdigkeit materieller Richtigkeit.....	227
4. Zusammenfassung.....	229
II. Begriff und Funktion der Verfassung.....	230
1. Historische Genese des Verfassungsbegriffs.....	230
2. Der Verfassungsbegriff des Grundgesetzes in der Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts.....	234
3. Der Verfassungsbegriff in der Diskussion der Staatsrechtslehre.....	238
a) Gemeinsamer Ausgangspunkt der Staatsrechtslehre.....	239
b) Trennlinien der Staatsrechtslehre.....	240
aa) Verfassungstheorie der offenen Verfassung.....	241
bb) Verfassung als Rahmenordnung.....	244
4. Politikwissenschaftliche und soziologische Anmerkungen zum Verfassungsbegriff.....	247
a) Politikwissenschaftlicher Ansatz: Verfassung und Verfassungswirklichkeit.....	247
b) Soziologischer Ansatz: Verfassungssystem und politisches System.....	251
5. Kritik und Stellungnahme zum Verfassungsbegriff.....	255
III. Aufgabe, Gefahren und Probleme der Verfassungsgerichtsbarkeit.....	260
1. Aufgabe der Verfassungsgerichtsbarkeit.....	260
2. Gefahren und Probleme der Verfassungsgerichtsbarkeit.....	263

9. Kapitel: Die Verfassungstheorie als Maßstab für die Änderung der Verfassungsrechtsprechung.....	270
I. Rechtsvergleichende Konsequenzen aus der amerikanischen Diskussion um <i>stare decisis</i> .....	270
1. Orientierung an den Abweichungsmaßstäben des Supreme Court .....	271
2. Orientierung an der Casey-Argumentation.....	275
II. Konsequenzen der verfassungstheoretischen Überlegungen für die Änderung der Verfassungsrechtsprechung.....	279
1. Selbstbindung als Vermeidungsstrategie der Ambivalenz der Verfassungsgerichtsbarkeit.....	279
2. Einwände gegen die Selbstbindung als verfassungstheoretische Vermeidungsstrategie.....	282
3. Modifikationen und Ergänzungen zum Konzept von der nachziehenden Rechtsprechungsänderungsbefugnis.....	284

### Schluß

10. Kapitel: Zusammenfassung und Ausblick.....	292
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	297
<b>Personen- und Sachregister</b> .....	321