

Schriften zum Öffentlichen Recht

---

Band 1038

**Die Gemeinschaftsaufsicht  
über die Rechtsprechung  
der Mitgliedstaaten**

Von

**Peter Wollenschläger**



**Duncker & Humblot · Berlin**

PETER WOLLENSCHLÄGER

Die Gemeinschaftsaufsicht  
über die Rechtsprechung der Mitgliedstaaten

Schriften zum Öffentlichen Recht

Band 1038

# Die Gemeinschaftsaufsicht über die Rechtsprechung der Mitgliedstaaten

Von

Peter Wollenschläger



Duncker & Humblot · Berlin

Die Juristische Fakultät  
der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg  
hat diese Arbeit im Jahre 2005  
als Dissertation angenommen.

**Bibliografische Information Der Deutschen Bibliothek**

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

Alle Rechte vorbehalten  
© 2006 Duncker & Humblot GmbH, Berlin  
Fremddatenübernahme und Druck:  
Berliner Buchdruckerei Union GmbH, Berlin  
Printed in Germany

ISSN 0582-0200  
ISBN 3-428-12118-X  
978-3-428-12118-2

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier  
entsprechend ISO 9706 ☉

Internet: <http://www.duncker-humblot.de>

## Vorwort

Vorliegende Arbeit wurde 2005 von der Juristischen Fakultät der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg als Dissertation angenommen. Literatur und Rechtsprechung sind bis zu diesem Zeitpunkt berücksichtigt.

Mein besonderer Dank gilt meinem Doktorvater, Herrn Professor Dr. Karl A. Schachtschneider. An seinem Lehrstuhl habe ich die Möglichkeit erhalten, mich in wissenschaftlicher Freiheit mit einem rechtswissenschaftlichen Thema zu beschäftigen und dieses zum Abschluß zu bringen. Darüber hinaus hat Prof. Dr. Schachtschneider die Arbeit fachkundig, mit großem Interesse und konstruktiv begleitet. Für Gespräche stand er jederzeit zur Verfügung. Seine Anregungen, Fragen und Hinweise waren mir eine große Hilfe. Er hat wissenschaftliches, dogmatisches Arbeiten vorgelebt. Durch ihn haben sich mir die Universität und deren Aufgaben neu erschlossen.

Weiterhin danke ich meinem Vater, Gerhard Wollenschläger, und meinem Kollegen, Dr. Wolfgang Freitag, welche die Dissertation in mühevoller Kleinarbeit Korrektur gelesen und deren Fortgang durch manches Gespräch gefördert haben.

Nürnberg, im Juli 2006

*Peter Wollenschläger*



# Inhaltsverzeichnis

|                  |    |
|------------------|----|
| Einleitung ..... | 19 |
|------------------|----|

## *Kapitel 1*

|                           |    |
|---------------------------|----|
| <b>Das Aufsichtswesen</b> | 21 |
|---------------------------|----|

|   |    |
|---|----|
| <b>A. Grundlagen der Aufsicht</b> ..... | 21 |
|---|----|

|                               |    |
|-------------------------------|----|
| I. Begriff der Aufsicht ..... | 21 |
|-------------------------------|----|

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| II. Verschiedene Aufsichtsarten ..... | 26 |
|---------------------------------------|----|

|                     |    |
|---------------------|----|
| 1. Zivilrecht ..... | 26 |
|---------------------|----|

|                             |    |
|-----------------------------|----|
| 2. Öffentliches Recht ..... | 27 |
|-----------------------------|----|

|  |    |
|--|----|
| a) Aufsicht des Staates als Überwachung privater Tätigkeit ..... | 29 |
|--|----|

|   |    |
|---|----|
| b) Hoheitliche Aufsicht über die öffentliche Hand ..... | 31 |
|---|----|

|  |    |
|--|----|
| <b>B. Öffentlich-rechtliche Aufsicht</b> ..... | 32 |
|--|----|

|  |    |
|--|----|
| I. Begründung und Rechtfertigung ..... | 32 |
|--|----|

|                           |    |
|---------------------------|----|
| 1. Behördenaufsicht ..... | 32 |
|---------------------------|----|

|  |    |
|--|----|
| 2. Aufsicht über Selbstverwaltungskörperschaften ..... | 35 |
|--|----|

|                         |    |
|-------------------------|----|
| 3. Bundesaufsicht ..... | 36 |
|-------------------------|----|

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| 4. Völkerrechtliche Aufsicht ..... | 40 |
|------------------------------------|----|

|                            |    |
|----------------------------|----|
| II. Aufsichtsmaßstab ..... | 46 |
|----------------------------|----|

|                            |    |
|----------------------------|----|
| III. Aufsichtsmittel ..... | 50 |
|----------------------------|----|

|                                    |    |
|------------------------------------|----|
| 1. Prävention und Repression ..... | 51 |
|------------------------------------|----|

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| 2. Beobachtung und Berichtigung ..... | 52 |
|---------------------------------------|----|

|   |    |
|---|----|
| 3. Verbindliche und unverbindliche Aufsichtsmaßnahmen ..... | 53 |
|---|----|

|                                       |    |
|---------------------------------------|----|
| IV. Einzelne Aufsichtsverfahren ..... | 53 |
|---------------------------------------|----|

*Kapitel 2*

**Gemeinschaftsaufsicht** 57

**A. Normativer Befund** ..... 57

I. Aufgaben- und Befugnisnormen ..... 57

II. Vertragliche Vorgaben ..... 60

1. Aufgabennorm des Art. 211 Spstr. 1 EGV ..... 60

2. Maßgebliche Befugnisnormen ..... 60

a) Art. 226 EGV ..... 60

b) Art. 284 EGV ..... 61

c) Art. 88 EGV ..... 63

III. Begriffsklärung ..... 63

**B. Grundsätze der Gemeinschaftsaufsicht** ..... 65

I. Befugnisse der Europäischen Gemeinschaft ..... 67

1. Grundsatz der begrenzten Ermächtigung ..... 67

2. Grundsatz der Subsidiarität ..... 70

3. Rechtsgemeinschaft, aber nicht Zwangsgemeinschaft ..... 72

II. Grundsatz der Rechtsstaatlichkeit ..... 73

**C. Das Vertragsverletzungsverfahren nach Art. 226 EGV als Hauptinstrument der Gemeinschaftsaufsicht** ..... 75

I. Funktion und Bedeutung ..... 75

1. Ausgangslage ..... 75

2. Verfahrensziel ..... 76

3. Nebenfolgen ..... 78

II. Die Kommission als Aufsichtsorgan der Europäischen Gemeinschaft ..... 79

III. Der Mitgliedstaat als beaufichtigte Person ..... 80

IV. Verschiedene Verfahrensabschnitte ..... 82

1. Formloser Einigungsversuch ..... 82

2. Außergerichtliches Vorverfahren nach Art. 226 Abs. 1 EGV ..... 83

3. Aufsichtsklage nach Art. 226 Abs. 2 EGV ..... 85

4. Sanktionsverfahren nach Art. 228 Abs. 2 EGV ..... 87

|                                 |                    |    |
|---------------------------------|--------------------|----|
|                                 | Inhaltsverzeichnis | 9  |
| V. Aufsichtsgegenstand .....    |                    | 88 |
| 1. Vollziehende Gewalt .....    |                    | 90 |
| 2. Gesetzgebung .....           |                    | 92 |
| 3. Rechtsprechung .....         |                    | 95 |
| VI. Aufsichtsmaßstab .....      |                    | 96 |
| VII. Pflicht zur Aufsicht ..... |                    | 97 |
| 1. Objektives Recht .....       |                    | 97 |
| 2. Subjektives Recht .....      |                    | 99 |

### *Kapitel 3*

|   |   |     |
|---|---|-----|
|   | <b>Rechtsprechung der Mitgliedstaaten</b> | 100 |
| <b>A. Grundlagen</b> .....  |   | 100 |
| I. Rechtsprechung im materiellen/funktionalen und im institutionellen/organisatorischen Sinne ..... |   | 100 |
| II. Relativität der rechtsprechenden Gewalt .....   |   | 104 |
| 1. Verfassungsrechtliche Vorgaben .....   |   | 104 |
| 2. Sichtweisen in föderativen Einrichtungen .....   |   | 106 |
| III. Materialisierung der rechtsprechenden Gewalt am Beispiel Deutschlands .....                    |   | 107 |
| IV. Rechtsprechende Gewalt der Mitgliedstaaten: Vorgaben des EG-Vertrags .....                      |   | 111 |
| 1. Vorabentscheidungsverfahren nach Art. 234 EGV .....  |   | 112 |
| 2. Vertragsverletzungsverfahren nach Art. 226 EGV .....   |   | 115 |
| <b>B. Rechtsprechende Gewalt im Vorabentscheidungsverfahren</b> .....                               |   | 117 |
| I. Position des Europäischen Gerichtshofs .....   |   | 117 |
| 1. (Mitglied-)Staatlichkeit .....   |   | 119 |
| 2. Institutionelle Kriterien .....  |   | 122 |
| a) Gesetzliche Grundlage .....  |   | 124 |
| b) Ständige Einrichtung .....   |   | 125 |
| c) Entscheidung nach Rechtsnormen .....   |   | 125 |
| d) Obligatorische Gerichtsbarkeit .....   |   | 126 |
| e) Unabhängigkeit des vorlegenden Organs .....  |   | 127 |

|  |            |
|--|------------|
| 3. Funktionelle Kriterien .....  | 129        |
| a) Entscheidung einer Rechtsstreitigkeit .....                           | 130        |
| b) Rechtskraftfähigkeit der Entscheidung .....                           | 131        |
| c) Streitiger Charakter des Verfahrens .....                             | 133        |
| II. Meinungen in der Literatur .....                                     | 135        |
| <b>C. Rechtsprechungsbegriff des Vertragsverletzungsverfahrens .....</b> | <b>137</b> |
| I. Grundlagen .....  | 137        |
| 1. Vertragliche Vorgaben .....   | 137        |
| 2. Begriffsbestimmung .....  | 139        |
| a) Auslegungsmethode .....   | 139        |
| b) Rückgriff auf Art. 234 EGV? .....                                     | 141        |
| II. Staatlichkeit .....  | 144        |
| 1. Unmittelbare Staatsgewalt und Organschaft .....                       | 144        |
| 2. Mittelbare Staatsgerichtsbarkeit .....                                | 146        |
| 3. Private Gerichtsbarkeit: Schiedsgerichtsbarkeit .....                 | 149        |
| III. Gerichte als Organe der Rechtsprechung .....                        | 150        |
| 1. Unabhängigkeit des Gerichts .....                                     | 150        |
| 2. Entscheidung nach Rechtsnormen .....                                  | 153        |
| 3. Ständige Einrichtung .....  | 154        |
| IV. Rechtsprechende Gewalt .....   | 155        |
| 1. Rechtsklärung durch Entscheidung .....                                | 157        |
| 2. Rechtskraft .....   | 159        |

#### *Kapitel 4*

### **Ansichten in Literatur und Praxis über die Zulässigkeit des Vertragsverletzungsverfahrens gegen Rechtsprechungsakte nationaler Gerichte** 163

|  |            |
|--|------------|
| <b>A. Rechtsauffassungen .....</b>                           | <b>164</b> |
| I. Alles-oder-nichts-Positionen .....                        | 165        |
| 1. Uneingeschränkte Zulässigkeit der Aufsichtsbezugnis ..... | 165        |
| 2. Ablehnung der Aufsichtsbezugnis .....                     | 166        |

|  |            |
|--|------------|
| Inhaltsverzeichnis   | 11         |
| II. Einschränkungen der Aufsichtsbefugnis .....                      | 167        |
| 1. Keine Aufsicht bei unterinstanzlichen Gerichten .....             | 167        |
| 2. Beachtung der Rechtskraft .....                                   | 169        |
| 3. Erfordernis des „qualifizierten“ Vertragsverstoßes .....          | 170        |
| III. Auffassung der Praxis .....                                     | 172        |
| 1. Position der Kommission .....                                     | 172        |
| 2. Position des Europäischen Parlaments und des Generalanwalts ..... | 178        |
| <b>B. Politische Überlegungen .....</b>                              | <b>179</b> |

## *Kapitel 5*

|   |            |
|---|------------|
| <b>Aufsicht föderativer Einrichtungen<br/>über die Rechtsprechung der Gliedstaaten</b>            | <b>182</b> |
| <b>A. Aufsicht im Völkerrecht .....</b>   | <b>184</b> |
| I. Grundlagen .....   | 184        |
| 1. Selbständigkeit der Staaten .....  | 184        |
| 2. Staat als Völkerrechtssubjekt .....  | 188        |
| 3. Staatenverantwortlichkeit .....  | 190        |
| II. Internationale Aufsicht über nationale Gerichte .....   | 193        |
| 1. Verantwortlichkeit des Staates für seine Rechtsprechungsorgane .....                           | 193        |
| 2. Völkerrechtswidrige Urteile nationaler Gerichte .....  | 195        |
| 3. Rechtsfolgen .....   | 196        |
| 4. Völkerrechtliche Staatenverantwortlichkeit im Gewande des Vertragsverletzungsverfahrens? ..... | 197        |
| <b>B. Aufsicht in der föderativen Republik am Beispiel Deutschlands .....</b>                     | <b>199</b> |
| I. Grundlagen der (Bundes-)Aufsicht .....   | 199        |
| 1. Bundesstaatlichkeit .....  | 199        |
| 2. Rechtsstaatlichkeit .....  | 201        |
| 3. Gewaltenteilige Funktionenordnung .....  | 204        |
| 4. Staatlichkeit der Länder .....   | 205        |
| II. Aufsicht des Bundes über die Gerichte der Länder .....  | 206        |
| 1. Auslegung und Anwendung von Bundesrecht durch die Gerichte der Länder als Ausgangspunkt .....  | 206        |

|   |            |
|---|------------|
| 2. Aufsicht und gewaltenteilige Funktionenordnung .....   | 207        |
| a) Aufsicht durch die gesetzgebende Gewalt? .....   | 209        |
| b) Aufsicht durch die vollziehende Gewalt? .....  | 210        |
| c) Aufsicht durch die Rechtsprechung .....  | 213        |
| 3. Aufsicht und Rechtsstaatlichkeit .....   | 215        |
| a) Formelle und materielle Rechtskraft .....  | 216        |
| b) Gebot prozessualer Fristen .....   | 218        |
| 4. Aufsicht und Bundesstaatlichkeit .....   | 219        |
| 5. Ergebnis .....   | 222        |
| <b>C. Recht zur Aufsicht aus europäischer Sicht .....</b>   | <b>223</b> |
| I. Einführung .....   | 223        |
| II. Rechtsprechungsaufgabe in der Europäischen Gemeinschaft .....   | 226        |
| 1. Aufgaben der Gemeinschaftsgerichte .....   | 226        |
| 2. Aufgaben der nationalen Gerichte .....   | 228        |
| III. Rechtsprechungseinheit und Rechtsprechungskontrolle in der Europäischen Gemeinschaft .....   | 230        |
| 1. Allgemeine Rechtsinstrumente .....   | 230        |
| 2. Vorabentscheidungsverfahren nach Art. 234 EGV .....  | 234        |
| 3. Nationale Rechtsmittel .....   | 237        |
| 4. Vertragsverletzungsverfahren nach Art. 226 EGV .....   | 238        |
| IV. Vertragsverletzungsverfahren als Aufsichtsinstrument der Europäischen Gemeinschaft über die Rechtsprechung der Mitgliedstaaten? ..... | 238        |
| 1. Einfluß des Vorabentscheidungsverfahrens .....   | 240        |
| a) Divergierende Auslegungen unterinstanzlicher Gerichte .....  | 241        |
| b) Abweichende Auslegungen letztinstanzlicher Gerichte .....  | 243        |
| c) Mißachtung von Vorabentscheidungen .....   | 245        |
| d) Verstöße gegen die Gemeinschaftstreue .....  | 245        |
| 2. Vorrang der innerstaatlichen Korrektur .....   | 246        |
| 3. Gewaltenteilige Funktionenordnung der Europäischen Gemeinschaft .....  | 247        |
| a) Unabhängigkeit der nationalen Gerichte .....   | 247        |
| b) Rechtsprechungsmonopol des Europäischen Gerichtshofs .....   | 248        |
| 4. Rechtsstaatliche Anforderungen an die Aufsichtsklage nach Art. 226 Abs. 2 EGV .....  | 250        |

|                    |    |
|--------------------|----|
| Inhaltsverzeichnis | 13 |
|--------------------|----|

*Kapitel 6*

|   |     |
|---|-----|
| <b>Änderungs- und Verbesserungsvorschläge</b> | 254 |
|---|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| <b>A. Grundlagen</b> | 254 |
|----------------------|-----|

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| <b>B. Verbesserungsvorschläge</b> | 260 |
|-----------------------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| I. Vermeidung gerichtlicher Vertragsverstöße | 260 |
|--|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 1. Recht auf Vorlage | 261 |
|----------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| 2. Schulungs- und Aufklärungsmaßnahmen | 265 |
|--|-----|

|   |     |
|---|-----|
| II. Beseitigung gerichtlicher Vertragsverstöße nach Urteilserlaß, aber vor Ablauf der Rechtsmittelfristen | 265 |
|---|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 1. Nationale Ansätze | 266 |
|----------------------|-----|

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| a) Ordentliche Rechtsmittel | 267 |
|-----------------------------|-----|

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| b) Verfassungsbeschwerde | 268 |
|--------------------------|-----|

|                         |     |
|-------------------------|-----|
| 2. Kassationsbeschwerde | 274 |
|-------------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| III. Korrektur vertragswidriger Richtersprüche, die in Rechtskraft ergangen sind | 275 |
|--|-----|

|  |     |
|--|-----|
| 1. Vermeidung des Vertragsverletzungsverfahrens gegen Gerichtsurteile durch Beseitigung des Grundaktes | 276 |
|--|-----|

|                      |     |
|----------------------|-----|
| 2. Restitutionsklage | 277 |
|----------------------|-----|

|                                    |     |
|------------------------------------|-----|
| 3. Klage im Interesse des Gesetzes | 284 |
|------------------------------------|-----|

|  |     |
|--|-----|
| a) Verfahrenscharakter und normativer Befund | 284 |
|--|-----|

|  |     |
|--|-----|
| b) Klage im Interesse des Gesetzes als Kontrollinstrument? | 287 |
|--|-----|

|   |     |
|---|-----|
| IV. Ein Vorschlag zur Änderung und Optimierung der aktuellen Vertragslage | 289 |
|---|-----|

*Kapitel 7*

|                        |     |
|------------------------|-----|
| <b>Zusammenfassung</b> | 291 |
|------------------------|-----|

|                             |     |
|-----------------------------|-----|
| <b>Literaturverzeichnis</b> | 294 |
|-----------------------------|-----|

|                            |     |
|----------------------------|-----|
| <b>Sachwortverzeichnis</b> | 312 |
|----------------------------|-----|

## Abkürzungsverzeichnis

|                      |   |
|----------------------|---|
| a.A.                 | anderer Ansicht   |
| a. a. O.             | am angegebenen Ort  |
| ABLEG                | Amtsblatt der Europäischen Gemeinschaften                                   |
| Abs.                 | Absatz  |
| a.F.                 | alte Fassung  |
| AG                   | Aktiengesellschaft  |
| AktG                 | Aktiengesetz  |
| Alt.                 | Alternative   |
| AOK                  | Allgemeine Ortskrankenkassen  |
| AöR                  | Archiv des öffentlichen Rechts  |
| ArbGG                | Arbeitsgerichtsgesetz   |
| ArchVR               | Archiv des Völkerrechts   |
| ARSP                 | Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie                                    |
| Art.                 | Artikel   |
| BayGO                | Bayerische Gemeindeordnung  |
| BayHeilberufeKammerG | Bayerisches Heilberufekammergesetz  |
| BayHSchG             | Bayerisches Hochschulgesetz   |
| BayPAG               | Bayerisches Polizeiaufgabengesetz   |
| BayVBl.              | Bayerische Verwaltungsblätter   |
| BB                   | Betriebs-Berater  |
| Bd.                  | Band  |
| BFH                  | Bundesfinanzhof   |
| BGB                  | Bürgerliches Gesetzbuch   |
| BGBI.                | Bundesgesetzblatt   |
| BGH                  | Bundesgerichtshof   |
| BGHZ                 | Entscheidungen des Bundesgerichtshofs in Zivilsachen<br>(amtliche Sammlung) |
| BT-Drs.              | Bundestagsdrucksache  |
| BV                   | Bayerische Verfassung   |
| BVerfG               | Bundesverfassungsgericht  |
| BVerfGE              | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts<br>(amtliche Sammlung)         |
| BVerfGG              | Bundesverfassungsgerichtsgesetz   |
| BVerwG               | Bundesverwaltungsgericht  |
| BVerwGE              | Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts<br>(amtliche Sammlung)         |

|                |  |
|----------------|--|
| C              | Consultationes (Mitteilungen und Bekanntmachungen)   |
| C              | Cour   |
| CEE            | Communauté Economique Européenne   |
| CMLR           | Common Market Law Review   |
| DB             | Der Betrieb  |
| ders.          | derselbe   |
| d. h.          | das heißt  |
| DJT            | Deutscher Juristentag  |
| DÖV            | Die öffentliche Verwaltung   |
| DSWR           | Zeitschrift für Praxisorganisation, Betriebswirtschaft und elektronische Datenverarbeitung |
| DVBl.          | Deutsches Verwaltungsblatt   |
| EAG            | Europäische Atomgemeinschaft   |
| ed.            | Edition  |
| EEA            | Einheitliche Europäische Akte  |
| e.G.           | eingetragene Genossenschaft  |
| EG             | Europäische Gemeinschaft   |
| EG             | EG-Vertrag   |
| EGKS           | Europäische Gemeinschaft für Kohle und Stahl   |
| EGV            | Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft   |
| Einl.          | Einleitung   |
| EMRK           | Europäische Menschenrechtskonvention   |
| EP             | Europäisches Parlament   |
| etc.           | et cetera  |
| EU             | Europäische Union  |
| EU             | EU-Vertrag   |
| EuG            | Europäisches Gericht erster Instanz  |
| EuGH           | Europäischer Gerichtshof   |
| EuGRZ          | Europäische Grundrechte-Zeitschrift  |
| EuGVO = EuGVVO | Europäische Gerichtsstands- und Vollstreckungsverordnung                                   |
| EuGVÜ          | Europäisches Gerichts- und Vollstreckungsübereinkommen                                     |
| EuGVVO = EuGVO | Europäische Gerichtsstands- und Vollstreckungsverordnung                                   |
| EuR            | Europarecht  |
| Euratom        | Europäische Atomgemeinschaft   |
| EUV            | Vertrag über die Europäische Union (Amsterdamer Vertrag)                                   |
| EuZW           | Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht   |
| EWG            | Europäische Wirtschaftsgemeinschaft  |
| EWGV           | Vertrag zur Gründung der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft vom 25. März 1957            |
| EZB            | Europäische Zentralbank  |
| f.             | folgend  |
| FAZ            | Frankfurter Allgemeine Zeitung   |
| ff.            | fortfolgend  |

|            |  |
|------------|--|
| FGO        | Finanzgerichtsordnung  |
| FS         | Festschrift  |
| GATT       | General Agreement on Tariffs and Trade (Allgemeines Zoll- und Handelsabkommen) |
| G/B/T      | Groeben / Boeckh / Thiesing  |
| G/B/T/E    | Groeben / Boeckh / Thiesing / Ehlermann  |
| GewO       | Gewerbeordnung   |
| GG         | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland                                 |
| GmbH       | Gesellschaft mit beschränkter Haftung  |
| G/T/E      | Groeben / Thiesing / Ehlermann   |
| GVG        | Gerichtsverfassungsgesetz  |
| HessStGH   | Hessischer Staatsgerichtshof   |
| HGrG       | Haushaltsgrundsätze-gesetz   |
| h.M.       | herrschende Meinung  |
| Hrsg.      | Herausgeber  |
| hrsg.      | herausgegeben  |
| Hs.        | Halbsatz   |
| HStR       | Handbuch des Staatsrechts  |
| HVerfR     | Handbuch des Verfassungsrechts   |
| i.d.S.     | in diesem Sinne  |
| IGH        | Internationaler Gerichtshof  |
| IGH-Statut | Statut des Internationalen Gerichtshofs  |
| ILC        | International Law Commission, Internationale Rechtskommission                  |
| IPRax      | Praxis des Internationalen Privat- und Verfahrensrechts                        |
| i.V.m.     | in Verbindung mit  |
| JIR        | Jahrbuch für internationales Recht   |
| JöR        | Jahrbuch des öffentlichen Rechts   |
| JuS        | Juristische Schulung   |
| JZ         | Juristen-Zeitung   |
| KSE        | Kölner Schriften zum Europarecht   |
| L          | Legislationes (Rechtsvorschriften)   |
| lit.       | Littera  |
| n.F.       | neue Fassung   |
| NJW        | Neue Juristische Wochenschrift   |
| Nr.        | Nummer   |
| NVwZ       | Neue Verwaltungszeitschrift  |
| OLG        | Oberlandesgericht  |
| RIW        | Recht der Internationalen Wirtschaft   |
| Rn.        | Randnummer   |
| Rs.        | Rechtssache  |
| RTDE       | Revue trimestrielle de droit européen  |
| S.         | Satz   |

|           |  |
|-----------|--|
| S.        | Seite  |
| scil.     | scilicet   |
| Slg.      | Sammlung der Rechtsprechung des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften (amtliche Sammlung) |
| Spstr.    | Spiegelstrich  |
| StGB      | Strafgesetzbuch  |
| StIGH     | Ständiger Internationaler Gerichtshof  |
| StPO      | Strafprozeßordnung   |
| T         | Tribunal   |
| TPRM      | Trade Policy Mechanism   |
| u. a.     | und andere   |
| UN-Charta | Charta der Vereinten Nationen  |
| UWG       | Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb   |
| v.        | von  |
| verb.     | verbundene   |
| vgl.      | vergleiche   |
| VVDStRL   | Veröffentlichungen der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer                              |
| VwGO      | Verwaltungsgerichtsordnung   |
| VwVfG     | Verwaltungsverfahrensgesetz  |
| WM        | Wertpapier-Mitteilungen  |
| WTO       | World Trade Organization, Welthandelsorganisation  |
| WTOÜ      | Abkommen über die Welthandelsorganisation  |
| ZPO       | Zivilprozeßordnung   |



## Einleitung

Die Europäische Gemeinschaft ist ein Staatenverbund, welcher Hoheitsgewalt der Mitgliedstaaten gemeinschaftlich ausübt (so das Bundesverfassungsgericht in seiner Maastrichtentscheidung: BVerfGE 89, 155 (188 ff.)). Hierbei setzt die Europäische Gemeinschaft Recht, welches weitestgehend von den Mitgliedstaaten durchgeführt wird: die Gesetzgebungsorgane der Mitgliedstaaten setzen das Gemeinschaftsrecht um, die nationalen Behörden vollziehen es, die nationalen Richter legen es aus und wenden es an. Um die vertragsgemäße Durchführung des Gemeinschaftsrechts in den Mitgliedstaaten zu gewährleisten, sieht der EG-Vertrag verschiedene Aufsichtsmittel vor. Das wichtigste unter ihnen ist das Vertragsverletzungsverfahren nach Art. 226 EGV. Art. 226 Abs. 2 EGV befugt die Kommission, nach der Durchführung eines Vorverfahrens den Europäischen Gerichtshof anzurufen, wenn „ein Mitgliedstaat gegen eine Verpflichtung aus diesem Vertrag“ verstoßen hat. Nach dem Wortlaut der Norm könnte jedes mitgliedstaatliche Handeln Gegenstand des Vertragsverletzungsverfahrens sein, also auch (vertragswidrige) Richtersprüche nationaler Gerichte.

Die Aufsicht der Kommission über die Rechtsprechung der Mitgliedstaaten ist problematisch. Sie wirft verschiedene Rechtsfragen auf. Folgende zwei Passagen aus Standardkommentaren mögen dies verdeutlichen: „Besonders problematisch ist die Anwendung des Vertragsverstoßverfahrens gegenüber Verstößen durch nationale Gerichte. Die meisten Autoren raten hier zu größter Zurückhaltung, und zwar nicht nur wegen der Unabhängigkeit der nationalen Gerichte und der hieraus fließenden Unmöglichkeit der Regularisierung, sondern auch deshalb, weil der EGV den nationalen Gerichten bei der Anwendung und Durchsetzung des GemR (scil.: Gemeinschaftsrechts) eine zentrale Rolle zuweist.“<sup>1</sup> „Einen problematischen Sonderfall stellt in diesem Zusammenhang die verfassungsgemäße Unabhängigkeit der Gerichte dar. Auch hier kann sich ein Mitgliedstaat entsprechend dem dargestellten Grundsatz zur Rechtfertigung eines Verstoßes gegen Gemeinschaftsrecht nicht auf die richterliche Unabhängigkeit berufen. Im Schrifttum wird jedoch überwiegend die Ansicht vertreten, daß die Kommission bei der Einleitung entsprechender Verfahren Zurückhaltung üben sollte. Dieses wird zum einen mit der Respektierung der richterlichen Unabhängigkeit begründet. Zum anderen wird auf die Schwierigkeiten verwiesen, die sich bei der Abhilfe des Verstoßes ergeben, denn weder das Urteil des EuGH noch die Regierung oder das Gericht des Mitgliedstaates können ein bereits rechtskräftiges Urteil aufheben.“<sup>2</sup>

---

<sup>1</sup> P. Karpenstein/U. Karpenstein, in: Grabitz/Hilf (Hrsg.), Das Recht der Europäischen Union, 1999, Art. 226, Rn. 23.

Die vorliegende Arbeit untersucht, ob eine Aufsicht der Europäischen Gemeinschaft über die Gerichte der Mitgliedstaaten zulässig ist. Neben den klassischen innerstaatlichen Elementen der gewaltenteiligen Funktionenordnung und der Rechtsstaatlichkeit ist hierbei insbesondere auf die Rechtsnatur der Europäischen Gemeinschaft einzugehen. In Kapitel 1 werden Inhalt und Begriff der Aufsicht erörtert. Kapitel 2 ist den normativen Grundlagen der Gemeinschaftsaufsicht gewidmet. Kapitel 3 untersucht den Aufsichtsgegenstand, die rechtsprechende Gewalt der Mitgliedstaaten. Kapitel 4 gibt die gleichermaßen zahlreichen wie unterschiedlichen Ansichten in Literatur und Praxis über die Zulässigkeit des Vertragsverletzungsverfahrens über die Rechtsprechungsakte nationaler Gerichte wieder. Kapitel 5 dogmatisiert das Aufsichtswesen im Völkerrecht, in der föderativen Republik und in der Europäischen Gemeinschaft. Kapitel 6 schließlich zeigt auf, ob Änderungen der Gemeinschaftsaufsicht notwendig sind und welche Gestalt diese haben könnten.

---

<sup>2</sup> U. Ehricke, in: Streinz (Hrsg.), EUV / EGV, 2003, Art. 226 EGV, Rn. 9.

## Kapitel 1

# Das Aufsichtswesen

## A. Grundlagen der Aufsicht

### I. Begriff der Aufsicht

In sprachlicher Hinsicht leitet sich der Begriff Aufsicht von den Worten „von oben auf etwas sehen“ ab.<sup>1</sup> Dieses weite sprachliche Verständnis entspricht jedoch nicht der rechtlichen Bedeutung des Begriffes.<sup>2</sup> Aufsicht in rechtlicher Sicht ist enger zu verstehen. Eine erste, noch sehr weite Definition beschreibt sie als „Überwachung eines Verhaltens“.<sup>3</sup> Etwas genauer wird Aufsicht des weiteren definiert

---

<sup>1</sup> So *H. Triepel*, Die Reichsaufsicht. Untersuchungen zum Staatsrecht des Deutschen Reiches, 1917, S. 110; *W. Kahl*, Die Staatsaufsicht. Entstehung, Wandel und Neubestimmung unter besonderer Berücksichtigung der Aufsicht über die Gemeinden, 2000, S. 353, gibt fast wortgleich „von oben her auf etwas sehen“ an.

<sup>2</sup> Grundlegend zum Begriff der Aufsicht: *H. Triepel*, Die Reichsaufsicht, S. 102 ff., 354 ff., 479 ff., 620 ff.; *W. Kahl*, Die Staatsaufsicht, S. 347 ff.; weiterhin: *J. Salzwedel*, Staatsaufsicht in der Verwaltung, in: VVDStRL, Staatsaufsicht in Verwaltung und Wirtschaft, Bd. 22 (1965), S. 206 ff.; *M. Bullinger*, Staatsaufsicht in der Wirtschaft, in: VVDStRL, Staatsaufsicht in Verwaltung und Wirtschaft, Bd. 22 (1965), S. 264 ff.; *H. v. Mangoldt*, Vom heutigen Standort der Bundesaufsicht, 1965, S. 1 ff.; *H. J. Wolff/O. Bachof*, Verwaltungsrecht II, 4. Aufl., 1976, S. 101 ff.; *F.-L. Knemeyer*, Aufsicht, in: Staatslexikon, Bd. 1, 7. Aufl., 1985, S. 400 ff.; *ders.*, Rechtsaufsicht als Vertrauensaufsicht, BayVBl. 1999, 193 ff.; *P. Lerche*, in: Maunz/Dürig, Grundgesetz, 1985, Art. 84, Rn. 124 ff.; *M. Schröder*, Grundfragen der Aufsicht in der öffentlichen Verwaltung, JuS 1986, 371 ff.; *W. Rudolf*, Verwaltungsorganisation, in: Erichsen (Hrsg.), Allgemeines Verwaltungsrecht, 11. Auflage, 1998, S. 806 ff.; *U. Di Fabio*, Staatsaufsicht über formelle Körperschaften des öffentlichen Rechts, BayVBl. 1999, 449 ff.; *H. Lühmann*, Von der Staatsaufsicht zur Unionsaufsicht? Auswirkungen des europäischen Rechts auf das deutsche System der Staatsaufsicht, DVBl. 1999, 752 ff.; *K. A. Schachtschneider*, Prinzipien des Rechtsstaates, 4. Aufl., 2003, S. 296 ff.; *M. Burgi*, Verwaltungsorganisation, in: Erichsen/Ehlers (Hrsg.), Allgemeines Verwaltungsrecht, 12. Aufl., 2002, S. 830 ff.; *W. Thieme*, Das deutsche Personenrecht, 2003, S. 260 ff.; zur Aufsicht in der Europäischen Gemeinschaft: *M. Zuleeg*, Die Kompetenzen der Europäischen Gemeinschaften gegenüber den Mitgliedstaaten, JöR Bd. 20 (1971), S. 1 ff., insbesondere S. 52 ff.; *B. Beutler*, in: *ders./Bieber/Pipkorn/Streil*, Die Europäische Union. Rechtsordnung und Politik, 4. Aufl., 1994, S. 89 ff.; zur völkerrechtlichen Aufsicht: *H. J. Hahn*, Internationale Kontrollen, ArchVR 7 (1958/1959), S. 88 ff.; *ders.*, Der Maßstab der internationalen Aufsicht im Friedensvölkerrecht, JIR 10 (1961), S. 2 ff.

<sup>3</sup> So etwa *G. Köbler/H. Pohl*, Deutsch-deutsches Rechtswörterbuch, 1991, S. 41; ausführl. definierend *H. Triepel*, Die Reichsaufsicht, S. 110 f., der eine zweckgebundene Beob-