

**Schriften zum Öffentlichen Recht**

---

**Band 260**

**Verfassungsrechtliche Anforderungen an  
die Ausgestaltung staatlicher Prüfungen**

**Von**

**Jost Pietzcker**



**Duncker & Humblot · Berlin**

**JOST PIETZCKER**

**Verfassungsrechtliche Anforderungen  
an die Ausgestaltung staatlicher Prüfungen**

**Schriften zum Öffentlichen Recht**

**Band 260**

# Verfassungsrechtliche Anforderungen an die Ausgestaltung staatlicher Prüfungen

Von

Dr. Jost Pietzcker



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

**Alle Rechte vorbehalten**  
**© 1975 Duncker & Humblot, Berlin 41**  
**Gedruckt 1975 bei Buchdruckerei A. Sayffaerth - E. L. Krohn, Berlin 61**  
**Printed in Germany**  
**ISBN 3 428 08313 2**

## Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im SS 1974 vom Fachbereich Rechtswissenschaft der Universität Tübingen als Dissertation angenommen. Rechtsprechung und Schrifttum sind, soweit möglich, bis Anfang September 1974 nachgetragen.

Für die vielfältige Hilfe, die mir bei dieser Arbeit gewährt wurde, habe ich mannigfachen Dank zu sagen. In erster Linie gilt er Herrn Prof. Dr. Dr. h. c. Otto Bachof, der die Arbeit umfassend gefördert hat, und Herrn Prof. Dr. Günter Dürig, der durch manche Ratschläge und durch großzügige Freistellung von Dienstgeschäften wesentlich zu ihrem Entstehen beigetragen hat.

Herr Dr. Gerhard Glück vom Deutschen Institut für Fernstudien gab kritische Hinweise zu dem Überblick über die nichtjuristische Prüfungsforschung. Ohne die Hilfe von Frau Edelmann beim Tippen des Manuskriptes endlich wäre die Arbeit sicher noch nicht fertiggestellt. Ihnen möchte ich daher auch an dieser Stelle danken.

Herrn Ministerialrat a. D. Dr. Johannes Broermann danke ich für die Aufnahme dieser Arbeit in seine Reihe „Schriften zum Öffentlichen Recht“.

Tübingen, im September 1974

*Jost Pietzcker*



# Inhaltsverzeichnis

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Einleitung</b>   | <b>15</b> |
| <br>  |           |
| <b>I. Teil</b>  |           |
| <br>  |           |
| <b>Zur Prüfungswirklichkeit</b>   | <b>17</b> |
| <br>  |           |
| 1. Abschnitt: Übersicht über die Verbreitung von Prüfungen .....                                | 17        |
| I. Kurzer historischer Überblick .....  | 17        |
| II. Die heutige Verbreitung von Prüfungen in der BRD .....                                      | 21        |
| 1. Gesetzliche Anordnung der Prüfung .....  | 21        |
| 2. Prüfungen, die nicht kraft Gesetzes Voraussetzung der Berufsaufnahme sind .....              | 23        |
| 3. Prüfungen während der Ausbildung .....   | 24        |
| III. Begriffsbestimmungen und Kategorisierungsversuche .....                                    | 25        |
| <br>  |           |
| 2. Abschnitt: Überblick über einige Aspekte nichtjuristischer Untersuchungen zu Prüfungen ..... | 28        |
| I. Die verschiedenen Funktionen von Prüfungen .....   | 29        |
| 1. Gesellschaftliche Funktionen von Prüfungen .....   | 29        |
| 2. Pädagogische Funktionen von Prüfungen .....  | 32        |
| 3. Weitere Klassifizierungen .....  | 33        |
| II. Kritik an Prüfungen .....   | 34        |
| 1. Negative Aspekte einzelner Funktionen .....  | 34        |
| 2. Widersprüche zwischen einzelnen Funktionen .....   | 34        |
| 3. Mängel bei der Erfüllung einzelner Funktionen .....  | 36        |
| III. Insbesondere: Kritik an Leistungsmessung und -bewertung .....                              | 38        |
| 1. Erläuterung einiger Fachbegriffe .....   | 38        |
| a) Gütekriterien .....  | 38        |
| b) Der Korrelationskoeffizient .....  | 39        |
| 2. Ergebnisse empirischer Untersuchungen zu Messungs- und Bewertungsmängeln .....               | 40        |
| a) Mehrfachbewertung durch verschiedene Prüfer .....  | 40        |
| b) Mehrfachbewertung durch denselben Prüfer .....   | 45        |
| c) Gründe für die Abweichungen .....  | 46        |
| d) Speziell: die Bedeutung des Bezugssystems des Prüfers ....                                   | 48        |
| e) Unterschiede der Bewertung in regionaler und zeitlicher Hinsicht .....                       | 49        |
| f) Einfluß der Prüfungsangst .....  | 50        |

|  |    |
|--|----|
| g) Prognostischer Wert von Prüfungen .....                             | 52 |
| aa) Prognostischer Wert von Aufnahmeprüfungen .....                    | 53 |
| bb) Externe Validität von Reifeprüfungen .....                         | 54 |
| cc) Externe Validität von Universitätsprüfungen .....                  | 55 |
| 3. Zusammenfassung .....   | 56 |
| IV. Vorschläge zur Verbesserung von Prüfungen .....                    | 57 |
| 1. Bessere Erfassung der Leistung .....                                | 57 |
| a) Vermehrung der Anzahl von Prüfungsaufgaben .....                    | 57 |
| b) Vermehrung der Art der Aufgaben .....                               | 58 |
| c) Zeitliche Streckung der Prüfung .....                               | 58 |
| d) Zentralisierung der Prüfung .....                                   | 60 |
| e) Ersetzung herkömmlicher Prüfungen durch standardisierte Tests ..... | 60 |
| f) Verminderung des Grades der Endgültigkeit der Prüfung ..            | 61 |
| 2. Verbesserung der Bewertung .....                                    | 62 |
| a) Mehrfachkorrektur .....   | 62 |
| b) Festlegen von Bewertungsrichtlinien und Schulung von Prüfern .....  | 62 |
| c) Bewertung nach der Normalverteilung .....                           | 63 |
| d) Mathematische Gesamtnotenberechnung .....                           | 63 |
| e) Zentralisierung der Bewertung .....                                 | 63 |
| f) Prüfung mit standardisierten Tests .....                            | 64 |
| 3. Entlastung der Prüfung von der Berechtigungswirkung .....           | 64 |
| 4. Abschaffung von Prüfungen .....                                     | 65 |

## II. Teil

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Verfassungsrechtliche Anforderungen</b>   | <b>66</b> |
| 1. Abschnitt: Prüfungen und berufsbezogene Grundrechte .....                       | 70        |
| I. Prüfungen als Grundrechtseingriffe .....  | 70        |
| II. Abgrenzung der Normbereiche dieser Grundrechte im Hinblick auf Prüfungen ..... | 72        |
| 1. Die Freiheit der Wahl der Ausbildungsstätte und des Berufes                     | 72        |
| a) Prüfungen, welche die Freiheit der Wahl der Ausbildungsstätte berühren .....    | 73        |
| b) Prüfungen, welche die Freiheit der Berufswahl berühren ....                     | 75        |
| 2. Art. 33 II GG .....   | 77        |
| 3. Art. 6 II GG .....  | 78        |
| III. Rechtfertigung und Grenzen von Grundrechtseingriffen durch Prüfungen .....    | 78        |
| 1. Die Freiheit der Wahl der Ausbildungsstätte und des Berufs ..                   | 78        |
| a) Die Einschränkung .....   | 78        |
| b) Die Form des Eingriffs .....  | 79        |
| c) Schutzgüter, die den Eingriff rechtfertigen .....                               | 80        |
| d) Grenzen des Eingriffs .....   | 82        |
| 2. Art. 33 II GG .....   | 86        |

|   |     |
|---|-----|
| IV. Geeignetheit von Prüfungen .....  | 86  |
| V. Erforderlichkeit und Verhältnismäßigkeit der Ausgestaltung im einzelnen .....  | 87  |
| 1. Zulassungsvoraussetzungen .....  | 87  |
| a) Teilnahme an der Ausbildung .....  | 88  |
| b) Frist für die Meldung zur Prüfung .....  | 90  |
| c) Vorstrafenfreiheit .....   | 91  |
| 2. Durchführung der Prüfung .....   | 92  |
| a) Umfang der Prüfungsleistungen .....  | 92  |
| b) Anforderungshöhe .....   | 92  |
| c) Sanktionen bei Täuschungsversuchen und Ordnungsverstößen .....   | 95  |
| d) Wiederholung von Prüfungen .....   | 97  |
| e) Rücknahme der positiven Prüfungsentscheidung .....   | 101 |
| 2. Abschnitt: Die Bedeutung des Rechtsstaatsgebotes für die Ausgestaltung von Prüfungen .....   | 103 |
| I. Folgerungen aus der Ähnlichkeit von Prüfungsverfahren und Gerichtsverfahren .....  | 104 |
| 1. Die Forderung nach Unabhängigkeit der Prüfer .....   | 105 |
| a) Festlegungen des Prüfungsstoffes und des Bewertungsmaßstabes .....   | 108 |
| aa) Generelle Festlegungen .....  | 108 |
| bb) Festlegung im Einzelfall .....  | 111 |
| b) Zusammenwirken mehrerer Prüfer bei der Notenbildung (Gesamtnotenbildung; Bindung an Vornoten; Mitwirken nicht ausreichend Beteiligter) ..... | 113 |
| aa) Gesamtnotenbildung .....  | 113 |
| bb) Bindung an Vornoten .....   | 114 |
| cc) Vorkorrektur .....  | 117 |
| c) Einwirken der Aufsichts- und Widerspruchsbehörde .....   | 118 |
| d) Ver-Öffentlichung des Prüfungsverfahrens .....   | 121 |
| aa) Passive Teilnahme; Akteneinsicht .....  | 122 |
| bb) Aktive Teilnahme der Öffentlichkeit .....   | 126 |
| e) Die Prüfberechtigung .....   | 128 |
| 2. Die Forderung nach dem gesetzlichen Prüfer .....   | 129 |
| 3. Der Schutz vor dem befangenen Prüfer .....   | 131 |
| a) Der Befangenheitsbegriff im Prüfungsrecht .....  | 132 |
| b) Geltendmachung der Befangenheit .....  | 135 |
| 4. Die Forderung nach Kollegialentscheidungen .....   | 137 |
| II. Folgerungen aus dem Gebot des effektiven Gerichtsschutzes .....   | 138 |
| 1. Die Forderung nach Protokollierung des Prüfungsgesprächs ..  | 138 |
| 2. Die Forderung nach Begründung der Prüfungsentscheidung und nach Akteneinsicht .....  | 141 |
| a) Begründungspflicht .....   | 142 |
| b) Der Anspruch auf Einsicht in die Prüfungsakten .....   | 147 |

|   |     |
|---|-----|
| III. Folgerungen aus dem rechtsstaatlichen Gebot der Vorhersehbarkeit staatlichen Handelns und des Vertrauensschutzes .....                       | 149 |
| 1. Die Pflicht zur Normierung des Prüfungswesens .....  | 149 |
| a) Notwendigkeit normativer Festlegung .....  | 149 |
| b) Form und Umfang der Normierung .....   | 153 |
| 2. Erhöhung der Voraussehbarkeit durch Offenlegung der Prüfungspraxis .....   | 155 |
| 3. Grenzen der Änderung von Prüfungsordnungen .....   | 157 |
| a) Verlängerung oder Verkürzung der Mindest- bzw. Höchstausbildungszeit .....   | 159 |
| b) Veränderung des Prüfungsinhaltes .....   | 160 |
| c) Änderung der Prüfungsform .....  | 160 |
| d) Änderung der Bewertungsregeln .....  | 161 |
| e) Änderung der Notendefinition .....   | 161 |
| 3. Abschnitt: Die Bedeutung von Art. 3 I GG für die Ausgestaltung von Prüfungen .....   | 162 |
| I. Die verschiedenen Ausformungen des Gleichheitsgebotes im Prüfungsrecht .....   | 162 |
| 1. Rechtsanwendungsgleichheit .....   | 162 |
| 2. Willkürverbot und Chancengleichheit, Rechtsgleichheit ( <i>égalité en droit</i> ) und tatsächliche Gleichheit ( <i>égalité en fait</i> ) ..... | 163 |
| II. Einzelne Folgerungen aus dem Chancengleichheitsgebot .....  | 169 |
| 1. Das Chancengleichheitsgebot im Rahmen eines konkreten Prüfungsverfahrens .....   | 169 |
| a) Unterschiede auf Seiten des Prüflings .....  | 170 |
| aa) Berücksichtigung kurzfristiger Beeinträchtigungen (Krankheit, Prüfungspsychose, besondere persönliche Umstände) .....                         | 170 |
| bb) Berücksichtigung andauernder Beeinträchtigungen .....   | 173 |
| cc) Berücksichtigung der individuellen Eigenarten des Prüflings .....   | 176 |
| b) Ungleichheiten auf der Prüferseite .....   | 179 |
| aa) Ungleichheiten bei der Bewertung der Prüfungsleistungen .....   | 179 |
| bb) Sonstige Ungleichheiten auf Prüferseite .....   | 181 |
| c) Ungleichheiten im Verfahren .....  | 182 |
| aa) Ungleichheiten in den äußeren Prüfungsbedingungen (Zeit, Gruppengröße, Ruhe, Hilfsmittel) .....   | 182 |
| bb) Ungleichheiten durch Mißbrauchsmöglichkeiten .....  | 185 |
| d) Ungleichheiten, die durch die Korrektur von Rechtsverstößen hervorgerufen werden .....   | 186 |
| aa) Individualanspruch auf Korrektur von Verstößen gegen das Chancengleichheitsgebot .....  | 187 |
| bb) Art und Weise der Korrektur von Prüfungsfehlern .....   | 188 |

|  |            |
|--|------------|
| Inhaltsverzeichnis   | 11         |
| 2. Das Gleichheitsgebot, bezogen auf verschiedene Prüfungsverfahren .....  | 190        |
| a) Zeitliche und räumliche Erstreckung des Gleichheitsgebotes bei verschiedenen Verfahren nach derselben Prüfungsordnung .....                                       | 191        |
| b) Erstreckung des Gleichheitsgebotes auf Prüfungen nach verschiedenen Prüfungsordnungen derselben normsetzenden Instanz, die zu derselben Berechtigung führen ..... | 195        |
| c) Erstreckung des Gleichheitsgebotes auf gleichartige Prüfungen nach Prüfungsordnungen mehrerer autonomer normsetzender Instanzen .....                             | 196        |
| 4. Abschnitt: Nochmals: Die Eignung von Prüfungen .....  | 201        |
| I. Hauptsächliche Mängel von Prüfungen .....   | 202        |
| II. Verfassungsrechtlich geforderte Verbesserungen .....   | 202        |
| 1. Verwendung von standardisierten Leistungstests .....  | 203        |
| 2. Umwandlung punktueller in zeitlich gestreckte oder ausbildungsbegleitende Prüfungen .....   | 205        |
| III. Verbleibende Zweifel an der Eignung .....   | 207        |
| <b>Verzeichnis der zitierten<br/>speziell prüfungsrechtlichen Entscheidungen</b>   |            |
| I. Bundesverwaltungsgericht .....  | 210        |
| II. Verwaltungsgerichte der Länder .....   | 213        |
| III. Bundesfinanzhof .....   | 220        |
| IV. Bundesverfassungsgericht .....   | 220        |
| <b>Literaturverzeichnis</b>  |            |
| <b>Quellensammlungen</b>   |            |
| <b>Sachwortregister</b>  |            |
|  | <b>221</b> |
|  | <b>232</b> |
|  | <b>233</b> |

## Abkürzungsverzeichnis

|                                |  |
|--------------------------------|--|
| A. A., a. A.                   | = anderer Auffassung   |
| ABl.                           | = Amtsblatt  |
| AöR                            | = Archiv des öffentlichen Rechts   |
| AS                             | = Amtliche Sammlung von Entscheidungen des Oberverwaltungsgerichts Rheinland-Pfalz, ab Juni 1959 der Oberverwaltungsgerichte Rheinland-Pfalz und Saarland  |
| BÄO                            | = Bundesärzteordnung vom 4. 2. 1970  |
| Bad.-Württ. VGH                | = Verwaltungsgerichtshof Baden-Württemberg   |
| BaWüVBl.                       | = Baden-Württembergisches Verwaltungsblatt   |
| BayVBl.                        | = Bayerische Verwaltungsblätter  |
| BayVerfGH                      | = Bayerischer Verfassungsgerichtshof   |
| BayVerfGH (nF),<br>BayVGH (nF) | = Sammlung von Entscheidungen des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs mit Entscheidungen des Bayerischen Verfassungsgerichtshofs, des Bayerischen Dienststrafhofs und des Bayerischen Gerichtshofs für Kompetenzkonflikte. |
| BayVGH                         | = Bayerischer Verwaltungsgerichtshof   |
| BBG                            | = Bundesbeamtengesetz i. d. F. vom 17. 7. 1971   |
| BBiG                           | = Berufsbildungsgesetz vom 14. 8. 1969   |
| Bd.                            | = Band   |
| Bek.                           | = Bekanntmachung   |
| Beschl.                        | = Beschluß   |
| BFH                            | = Bundesfinanzhof  |
| BFHE                           | = Sammlung der Entscheidungen und Gutachten des Bundesfinanzhofs   |
| BNotO                          | = Bundesnotarordnung vom 24. 2. 1961   |
| BRAO                           | = Bundesrechtsanwaltsordnung vom 1. 8. 1959  |
| BRBG                           | = Beamtenrechtsrahmengesetz i. d. F. vom 17. 7. 1969   |
| BRD                            | = Bundesrepublik Deutschland   |
| BT                             | = Bundestag  |
| BVerfG                         | = Bundesverfassungsgericht   |
| BVerfGE                        | = Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts   |
| BVerfGG                        | = Gesetz über das Bundesverfassungsgericht i. d. F. der Bek. vom 3. 2. 1971  |
| BVerwG                         | = Bundesverwaltungsgericht   |
| BVerwGE                        | = Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts   |
| B-W                            | = Baden-Württemberg  |
| DipIPO                         | = Allgemeine Bestimmungen für Diplommprüfungsordnungen. Beschl. der KMK vom 12. 3. 1970  |

|                   |   |
|-------------------|---|
| DÖD               | = Der öffentliche Dienst  |
| DÖV               | = Die öffentliche Verwaltung  |
| DRiG              | = Deutsches Richtergesetz i. d. F. der Bek. vom 19. 4. 1972   |
| DRiZ              | = Deutsche Richterzeitung   |
| DUZ               | = Deutsche Universitätszeitung  |
| DVBl.             | = Deutsches Verwaltungsblatt  |
| ed.               | = editor, editors   |
| Entsch.OVG Berlin | = Entscheidungen des Oberverwaltungsgerichts Berlin   |
| ESVGH             | = Entscheidungen des Hessischen Verwaltungsgerichtshofs und des Verwaltungsgerichtshofs Baden-Württemberg mit Entscheidungen der Staatsgerichtshöfe beider Länder                       |
| et al.            | = et alii, und andere   |
| EVerwVerfG 1973   | = Entwurf eines Verwaltungsverfahrensgesetzes, Gesetzentwurf der Bundesregierung 1973, BT-Drucksache VII/910  |
| FGO               | = Finanzgerichtsordnung vom 6. 10. 1965   |
| G                 | = Gesetz  |
| GewArch.          | = Gewerbearchiv   |
| GG                | = Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland vom 23. 5. 1949  |
| GVG               | = Gerichtsverfassungsgesetz i. d. F. vom 12. 9. 1950  |
| H.                | = Heft  |
| HandwO            | = Handwerksordnung i. d. F. vom 28. 12. 1965  |
| HessStGH          | = Staatsgerichtshof des Landes Hessen   |
| HessVGH           | = Hessischer Verwaltungsgerichtshof   |
| HochschG          | = Hochschulgesetz   |
| i. d. F.          | = in der Fassung  |
| JAPO              | = Justizausbildungs- und Prüfungsordnung bzw. Juristenausbildungs- und Prüfungsordnung  |
| JurA              | = Juristische Analysen  |
| JuS               | = Juristische Schulung  |
| JZ                | = Juristenzeitung   |
| KM                | = Kultusminister, Kultusministerium   |
| KMK               | = Ständige Konferenz der Kultusminister der Länder in der Bundesrepublik Deutschland  |
| KSPO              | = Ausbildungs- und Prüfungsordnung für Krankenschwestern, Krankenpfleger und Kinderkrankenschwestern vom 2. 8. 1966   |
| LBG               | = Landesbeamten-gesetz  |
| LBO               | = Landesbauordnung  |
| l. Sp.            | = linke Spalte  |
| LVG               | = Landesverwaltungsgericht  |
| M. E., m. E.      | = meines Erachtens  |
| MPO               | = Musterprüfungsordnung für die Durchführung von Abschlußprüfungen. Anlage 1 a zu den Beschlüssen des Bundesausschusses für Berufsbildung vom 24. 8. 1971 — Richtlinien gemäß § 41 BBiG |
| m. w. N.          | = mit weiteren Nachweisen   |

|           |   |
|-----------|---|
| NF, nF    | = neue Folge  |
| NJW       | = Neue Juristische Wochenschrift  |
| NZWehrr.  | = Neue Zeitschrift für Wehrrecht  |
| O         | = Ordnung   |
| OVG       | = Oberverwaltungsgericht  |
| OVGE      | = Entscheidungen der Oberverwaltungsgerichte für das Land Nordrhein-Westfalen in Münster und für die Länder Niedersachsen und Schleswig-Holstein in Lüneburg  |
| Randnr.   | = Randnummer  |
| Randnrn.  | = Randnummern   |
| RdJB      | = Recht der Jugend und des Bildungswesens (1953—1964 Recht der Jugend, 1965—1967 Recht der Jugend vereinigt mit Recht und Wirtschaft der Schule; seit 1968 Recht der Jugend und des Bildungswesens) |
| ReifePO   | = Reifeprüfungsordnung  |
| RPflG     | = Rechtspflegengesetz vom 5. 11. 1969   |
| r. Sp.    | = rechte Spalte   |
| RWS       | = Recht und Wirtschaft der Schule   |
| SGG       | = Sozialgerichtsgesetz i. d. F. vom 23. 8. 1958   |
| SKV       | = Staats- und Kommunalverwaltung  |
| SoldG     | = Soldatengesetz i. d. F. der Bek. vom 22. 4. 1969  |
| SPE       | = Sammlung schul- und prüfungsrechtlicher Entscheidungen  |
| StPO      | = Strafprozeßordnung i. d. F. vom 17. 9. 1965   |
| UQ        | = Universities Quarterly  |
| VerwArch. | = Verwaltungsarchiv   |
| VerwRspr. | = Verwaltungsrechtsprechung in Deutschland. Sammlung oberstrichterlicher Entscheidungen aus dem Verfassungs- und Verwaltungsrecht   |
| VG        | = Verwaltungsgericht  |
| VGH       | = Verwaltungsgerichtshof  |
| VO        | = Verordnung  |
| VVDStRL   | = Veröffentlichungen der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer   |
| VwGO      | = Verwaltungsgerichtsordnung vom 21. 1. 1960  |
| WissR     | = Wissenschaftsrecht, Wissenschaftsverwaltung, Wissenschaftsförderung   |
| WRK       | = Westdeutsche Rektorenkonferenz  |
| ZBR       | = Zeitschrift für Beamtenrecht  |
| ZfP       | = Zeitschrift für Pädagogik   |
| Ziff.     | = Ziffer  |
| Zit.      | = Zitierweise   |
| ZPO       | = Zivilprozeßordnung i. d. F. vom 12. 9. 1950   |

## Einleitung

Die vorliegende Arbeit beabsichtigt, ein bislang von der Rechtswissenschaft vernachlässigtes Problem, nämlich die Gewährleistung einer möglichst zutreffenden Prüfungsentscheidung, zu untersuchen. Die im juristischen Schrifttum und in geringerem Maße auch in der Rechtsprechung dominierende Frage nach der gerichtlichen Kontrolle von Prüfungsentscheidungen wird im folgenden ausgeklammert. Die Untersuchung richtet ihr Augenmerk statt dessen auf die Ausgestaltung des Verwaltungsverfahrens im Prüfungswesen und faßt die einschlägige Rechtsprechung und die nur verstreut vorliegende Literatur zusammen. Soweit sich Rechtsprechung und Literatur mit Verfahrensfragen zu befassen hatten, erfolgte das allerdings häufig in dem Sinne, daß lediglich die Bedeutung der Einhaltung des vorgegebenen Verfahrensrahmens gesehen wurde. Die sachliche Richtigkeit der Prüfungsentscheidung spielte dabei aus verschiedenen Gründen oft nur eine untergeordnete Rolle. Demgegenüber wird in dieser Arbeit der Versuch unternommen, die Beziehung zwischen der Ausgestaltung des Prüfungsverfahrens und der Gewährleistung einer möglichst sachrichtigen Prüfungsentscheidung in den Vordergrund der Betrachtung zu rücken.

Zu diesem Zweck war es unumgänglich, nichtjuristische, d. h. pädagogische, psychologische und soziologische Prüfungsforschung einzubeziehen. Denn erst die Kenntnis von Mängeln und Schwierigkeiten, die mit Prüfungen zusammenhängen, erlaubt eine rechtliche Beurteilung der verschiedenen Prüfungsformen und Prüfungsmodifikationen. Daß der Überblick über diese Forschung mit der Gefahr des Mißverständnisses aufgrund mangelnden Fachwissens behaftet ist, braucht nicht betont zu werden. Dennoch konnte auf ihn nicht verzichtet werden.

Die verfassungsrechtlichen Anforderungen an die Ausgestaltung von Prüfungen sind im Grundgesetz nicht ausdrücklich normiert. In einigen Landesverfassungen finden sich zwar einzelne Regelungen des Prüfungswesens; im folgenden sollen aber nur die bundesverfassungsrechtlichen Rechtssätze herangezogen werden. Es handelt sich dabei im wesentlichen um die Grundrechte des Art. 12 I und Art. 3 I GG sowie um das Rechtsstaatsprinzip. Die in diesen Normen festgelegten rechtlichen Gesichtspunkte überschneiden sich nicht selten. Das Übermaßverbot ist u. a. in Art. 12 GG und im Rechtsstaatsprinzip enthalten, und die

Gleichheitsgesichtspunkte spielen schon bei der Auslegung von Art. 12 GG eine Rolle. Deshalb lassen sich Überschneidungen und Wiederholungen nicht ganz vermeiden, zumal auch einzelne Sachverhaltskomplexe zugleich unter mehreren dieser rechtlichen Gesichtspunkte zu beurteilen sind.

Die Ableitung konkreter Folgerungen für die Ausgestaltung von Prüfungen aus diesen Verfassungssätzen ist erheblichen Einschränkungen unterworfen. Das ist ebenso durch die große Unbestimmtheit mancher der einschlägigen Verfassungsgebote bedingt wie durch die Verschiedenheit, ja Widersprüchlichkeit der Funktionen, welche Prüfungen wahrnehmen sollen. Es kommt hinzu, daß die nichtjuristische Prüfungsforschung keineswegs immer eindeutige, in rechtliche Forderungen ummünzbare Ergebnisse vorweist. Oft besteht nur in der Einschätzung der Mängel Einigkeit, während die Abhilfemöglichkeiten sehr kontrovers beurteilt werden. Aus diesen Gründen ist die verfassungsrechtliche Bewertung häufig darauf beschränkt, höchstens die ungefähre Richtung der Veränderung anzugeben. Die Grenze zwischen Verfassungsrecht und Verfassungspolitik kann dabei nicht immer scharf gezogen werden. Es wäre aber schon ein nicht geringes Ergebnis, wenn wenigstens die Komplexität der zu beachtenden Faktoren deutlich würde, weil dann die verfassungsrechtliche Festschreibung einseitiger Maßnahmen verhindert wird.

Der Bezug auf die Ausgestaltung von Prüfungen im Titel der Arbeit soll deutlich machen, daß nur Fragen des Prüfungsverfahrens mit ihrer Bedeutung für die Richtigkeit der Prüfungsentscheidung erörtert werden. Ein ebenfalls wichtiger Aspekt des Prüfungsrechts, nämlich die rechtliche Begrenzung der inhaltlichen Prüfungsanforderungen, mußte dagegen fast ganz ausgeklammert werden. Sie läßt sich nur in geringem Maße generell bestimmen und berührt zudem andere Probleme als die hier angeschnittenen.

Die Tatsache, daß sich die juristische Literatur zu Prüfungsfragen bisher primär mit dem Rechtsschutz gegen Prüfungsentscheidungen befaßt hat und daß eine zusammenfassende Darstellung zu unserem Thema bislang fehlt, hat dazu gezwungen, viele Einzelfragen anzuschneiden, die oft nicht mit der gewünschten Ausführlichkeit erörtert werden konnten. Um die Arbeit etwas zu entlasten, wurde deswegen auf eine eingehende Behandlung juristisch interessanter Fragen, die nicht speziell das Prüfungswesen betreffen — wie etwa die mit der allgemeinen Diskussion um das „besondere Gewaltverhältnis“ zusammenhängende Frage nach der Rechtsnatur von Prüfungsordnungen oder von einzelnen Prüfungsentscheidungen —, zugunsten spezifisch prüfungsrechtlicher Probleme verzichtet.

## I. TEIL

# Zur Prüfungswirklichkeit

### 1. Abschnitt

## Übersicht über die Verbreitung von Prüfungen

### I. Kurzer historischer Überblick

Es ist nicht notwendig, einen detaillierten historischen Überblick über die Entstehung und Zunahme von Prüfungen zu geben, um die heutige Bedeutung darzulegen. Einige geschichtliche Hinweise seien aber dennoch gestattet, die freilich nur unvollständig und punktuell sein können<sup>1</sup>.

Das älteste durchgeformte und gesellschaftlich bedeutsame Prüfungswesen hatte sich in *China* vor über 2000 Jahren herausgebildet und bestand dort bis zum Jahre 1905<sup>2</sup>. Es diente der Auslese für den öffentlichen Dienst und hatte die Aufgabe, den Einfluß von Nepotismus und Beziehungen bei der Stellenvergabe zurückzudrängen und an deren Stelle die Tauglichkeit für das Amt treten zu lassen, womit auch die soziale Basis der Rekrutierung erweitert werden sollte<sup>3</sup>. Zu diesem Zweck wurde ein nach heutigen Begriffen streng „rechtsstaatliches“ Prüfungsverfahren eingerichtet, das in manchen Einzelheiten an die Ausgestaltung z. B. der süddeutschen juristischen Staatsexamina erinnert. „Zu einer gewissen Zeit wurde der Name des Kandidaten weggelassen und durch eine Nummer ersetzt. In einer anderen Periode kopierten Schreiber die Arbeiten der Kandidaten, so daß man sie nicht an der Handschrift erkennen konnte. Jede Arbeit wurde unabhängig voneinander von zwei Prüfern bewertet; ein dritter erhielt die versiegelten Noten, öffnete sie und brachte sie nötigenfalls in Übereinstimmung<sup>4</sup>.“

<sup>1</sup> Eine Übersicht über die Geschichte von Prüfungen findet sich bei *Judges*, S. 17 ff. Vgl. ferner die ausführlichen Abhandlungen zu Einzelgebieten, die unten FN 10—12 angegeben sind.

<sup>2</sup> *Brereton*, S. 37; *Judges*, S. 18; *Holmes und Lauwerys*, S. 4 f.

<sup>3</sup> *Holmes und Lauwerys*, S. 4 f.; *Judges*, S. 18 f.

<sup>4</sup> *Holmes und Lauwerys*, S. 4 (eigene Übersetzung).