

Veröffentlichungen des Walther-Schücking-Instituts
für Internationales Recht an der Universität Kiel

Band 201

Die Durchsetzung von EU-Recht durch den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte

Stellvertretende Verfassungsgerichtsbarkeit zur Effektivierung
des Individualrechtsschutzes

Von

Philipp Tamme



Duncker & Humblot · Berlin

Philipp Tamme

Die Durchsetzung von EU-Recht durch den Europäischen
Gerichtshof für Menschenrechte

**Veröffentlichungen des Walther-Schücking-Instituts
für Internationales Recht an der Universität Kiel**

In der Nachfolge von Jost Delbrück
herausgegeben von

Andreas von Arnould, Nele Matz-Lück
und Kerstin von der Decken
Walther-Schücking-Institut für Internationales Recht

201

Völkerrechtlicher Beirat des Instituts:

Christine Chinkin

London School of Economics

James Crawford

International Court of Justice,
The Hague

Lori F. Damrosch

Columbia University, New York

Rainer Hofmann

Johann Wolfgang Goethe-
Universität, Frankfurt a.M.

Fred L. Morrison

University of Minnesota,
Minneapolis

Eibe H. Riedel

Universität Mannheim

Allan Rosas

Court of Justice of the European
Union, Luxemburg

Bruno Simma

Iran-United States Claims
Tribunal, The Hague

Daniel Thürer

Universität Zürich

Christian Tomuschat

Humboldt-Universität, Berlin

Rüdiger Wolfrum

Max-Planck-Stiftung für
Internationalen Frieden
und Rechtsstaatlichkeit,
Heidelberg

Die Durchsetzung von EU-Recht durch den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte

Stellvertretende Verfassungsgerichtsbarkeit zur Effektivierung
des Individualrechtsschutzes

Von

Philipp Tamme



Duncker & Humblot · Berlin

Die Rechtswissenschaftliche Fakultät
der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel hat diese Arbeit
im Jahre 2013 als Dissertation angenommen.

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

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

Alle Rechte vorbehalten
© 2018 Duncker & Humblot GmbH, Berlin
Satz: Klaus-Dieter Voigt, Berlin
Druck: buchbücher.de gmbh, Birkach
Printed in Germany

ISSN 1435-0491
ISBN 978-3-428-14799-1 (Print)
ISBN 978-3-428-54799-9 (E-Book)
ISBN 978-3-428-84799-0 (Print & E-Book)

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier
entsprechend ISO 9706 ☼

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

«La justice sans la force est impuissante; la force sans la justice est tyrannique.

La justice sans force est contredite, parce qu'il y a toujours des méchants. La force sans la justice est accusée. Il faut donc mettre ensemble la justice et la force, et pour cela faire que ce qui est juste soit fort ou que ce qui est fort soit juste.»

*Blaise Pascal (1623–1662), Pensées**

* Zitiert nach *Pascal, Œuvres complètes, II* (édition présentée, établie et annotée par Michel Le Guern), Gallimard, Paris 2000, S. 571, Nr. 94.

Vorwort

Freude, schöner Götterfunken!

Verbunden mit Dankbarkeit und einer gewissen Erleichterung markiert diese Freude die Vollendung einer längeren Reise durch die Europarechtswissenschaft, auf die mich die vorliegende Arbeit geführt hat. Ihr an den Schnittstellen von EU-Recht und EMRK gelegenes Thema bündelt wie ein Brennglas zentrale Fragen von Rechtsschutz und Rechtsstaatlichkeit, anhand derer deutlich wird, welche enorme Bedeutung der Gründung Europas auf das Recht zukommt – ein Fundament, das bewahrt und gestärkt werden muss.

Die Arbeit geht in ihren wesentlichen Grundzügen auf meine Zeit als wissenschaftlicher Mitarbeiter am Kieler Walther-Schücking-Institut für Internationales Recht zurück. Sie wurde im Wintersemester 2013/2014 von der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel als Dissertation angenommen und 2016 mit dem Förderpreis des Kieler Doctores Iuris e. V. ausgezeichnet. Für die Drucklegung wurde die Schrift noch einmal umfassend aktualisiert. Sofern nicht anders angegeben, befinden sich Rechtsprechung und Literatur einschließlich der Internetquellen damit auf dem Stand vom April 2017.

Allen, die zum Gelingen meines Promotionsvorhabens beigetragen haben, danke ich herzlich für ihre Unterstützung und ihren Zuspruch. Besonderer Dank gebührt zunächst meinem Doktorvater, Herrn Prof. Dr. Thomas Giegerich, LL.M. (Virginia), der nicht nur das Thema angeregt, sondern die Entstehung der Arbeit auch sehr interessiert und mit wertvollen Hinweisen auf neue Entwicklungen begleitet hat. Bei Frau Prof. Dr. Kerstin von der Decken (vormals Odendahl) bedanke ich mich für die zügige Erstellung des Zweitgutachtens. Ihr, Herrn Prof. Dr. Andreas von Arnould und Frau Prof. Dr. Nele Matz-Lück danke ich außerdem für die Aufnahme der Arbeit in die Schriftenreihe des Walther-Schücking-Instituts. Gedankt sei ebenso meinen ehemaligen Kolleginnen und Kollegen am Institut, die mir während meiner dortigen Tätigkeit verbunden waren, insbesondere Frau Dr. Berenike Schriewer und Herrn Dr. Tobias Thienel, LL.M. (Edinburgh), für fruchtbare Diskussionen.

Ferner gilt mein Dank der Gesellschaft zur Förderung von Forschung und Lehre am Walther-Schücking-Institut für Internationales Recht e. V. und der „Immanuel Kant-Stiftung – Europas Erbe als Auftrag“. Sie haben für die Veröffentlichung der Arbeit freundlicherweise großzügige Druckkostenzuschüsse gewährt. In die Danksagung einschließen möchte ich gleichfalls die Studienstiftung des deutschen Volkes sowie Frau Prof. Dr. Dorothee Einsele und Herrn

Prof. Dr. Haimo Schack, LL.M. (Berkeley), vom Institut für Europäisches und Internationales Privat- und Verfahrensrecht der Universität Kiel, die mich während des Studiums und danach gefördert haben.

Festen Rückhalt auch in der Promotionszeit, die mitunter Ausdauer, Geduld und Disziplin auf die Probe stellte, habe ich bei meiner Familie gefunden. Insbesondere meine Eltern, Dr. Karl und Sabine Tammé, haben mich in vielfältiger Weise unterstützt. Mein Vater hat sich zudem mit großem Interesse der Aufgabe des Korrekturlesens angenommen. Auch mein Bruder, Dr. Johannes Alexander Tammé, stand mir hilfreich zur Seite. Für all dies bin ich ihnen sehr dankbar. Meinen Eltern, die mir meinen Weg ermöglicht haben, widme ich diese Arbeit.

Kiel, im Februar 2018

Philipp Tammé

Inhaltsverzeichnis

Teil I

| | |
|--|----|
| Grundlagen | 33 |
| A. Einführung | 33 |
| I. Kontext und Aufriss des Themas | 33 |
| II. Zielsetzung und Schwerpunkte der Arbeit | 37 |
| III. Gang der Untersuchung | 38 |
| B. Zuständigkeit und Prüfungsparameter des EGMR | 39 |
| I. Vorgaben in Art. 19, 32 und 53 EMRK | 39 |
| II. Auslegung der EMRK nach Art. 31 WVK | 42 |
| 1. Grundlinien des Art. 31 WVK und gemeinsame Standards der Vertragsstaaten | 43 |
| 2. Systemische Integration gemäß Art. 31 Abs. 3 lit. c WVK | 44 |
| a) Europarechtsnormen als Völkerrechtssätze | 45 |
| b) Vertragsauslegung zwischen Homogenität und Differenzierung | 46 |
| aa) Problemstellung und Lösungsansätze | 46 |
| bb) Vertragsspezifische Beurteilung | 49 |
| c) Zur Auslegungspraxis des EGMR | 51 |
| III. Verweis der EMRK auf konventionsfremdes Recht | 54 |
| C. Zulässigkeitsvoraussetzungen der Individualbeschwerde, Art. 34 f. EMRK | 57 |
| I. Partei-, Prozess- und Postulationsfähigkeit | 57 |
| II. Opfereigenschaft | 59 |
| III. Erschöpfung des innerstaatlichen Rechtswegs | 61 |
| IV. Beschwerdefrist | 63 |
| V. Unzulässigkeitsgründe des Art. 35 Abs. 2, 3 EMRK | 65 |
| D. Ausbau des Rechtsschutzes durch einen Beitritt der EU zur EMRK | 68 |
| I. Ausgangslage | 68 |
| II. Beitrittsvoraussetzungen | 72 |
| III. Konkrete Ausgestaltung und Auswirkungen eines Beitritts | 75 |
| 1. Externe konventionsrechtliche Vollkontrolle durch den EGMR | 75 |
| 2. Wirkung in der Unionsrechtsordnung | 78 |
| 3. Mitbeschwerdegegner-Mechanismus | 80 |
| 4. Vorabbeurteilung des EuGH | 83 |
| 5. Strukturelle Anpassung des EGMR | 88 |

*Teil 2***Verfahrensrechte**

91

| | |
|---|-----|
| A. Vorlagepflicht im Vorabentscheidungsverfahren gemäß Art. 267 AEUV . . . | 91 |
| I. Das Vorabentscheidungsverfahren als Schlüsselement des EU-Rechtsschutzsystems | 91 |
| 1. Funktion und Bedeutung | 91 |
| 2. Vorlagegegenstände | 95 |
| a) Auslegungsfragen | 95 |
| b) Gültigkeitsfragen | 98 |
| c) Sonderregeln | 100 |
| 3. Vorlageberechtigung | 101 |
| II. Reichweite und Rechtscharakter der europarechtlichen Vorlagepflicht | 104 |
| 1. Vorlagepflicht letztinstanzlicher Gerichte bei Auslegungsfragen | 104 |
| a) Letztinstanzlichkeit | 104 |
| b) Ausnahmen von der Vorlagepflicht | 106 |
| 2. Vorlagepflicht aller mitgliedstaatlichen Gerichte bei Gültigkeitsfragen | 108 |
| 3. Der subjektiv-rechtliche Gehalt von Art. 267 AEUV | 112 |
| III. Die Sanktionierbarkeit von Verstößen gegen die Vorlagepflicht nach Europarecht und nationalem Verfassungsrecht | 113 |
| 1. Praktischer Sanktionierungsbedarf | 113 |
| 2. Europarechtliche Ebene | 115 |
| a) Vertragsverletzungsverfahren | 115 |
| b) Staatshaftung für judikatives Unrecht | 118 |
| 3. Mitgliedstaatliches Verfassungsrecht | 119 |
| a) Deutschland | 119 |
| aa) Das Recht auf den gesetzlichen Richter, Art. 101 Abs. 1 S. 2 GG | 119 |
| (1) Prüfungsmodalitäten des BVerfG | 120 |
| (2) Analyse im Vergleich mit der Rechtsprechung des EuGH | 123 |
| (3) Europarechtliche Anforderungen | 125 |
| (4) Grundgesetzliche Anforderungen | 128 |
| bb) Materielle Grundrechte | 131 |
| cc) Zwischenergebnis | 135 |
| b) Österreich | 136 |
| c) Spanien | 137 |
| d) Tschechische Republik | 138 |
| e) Slowakei | 139 |
| f) Slowenien | 140 |
| g) Sonstige Mitgliedstaaten | 141 |

| | |
|--|-----|
| 4. Zwischenergebnis zu III. | 142 |
| IV. Die Beachtung der Vorlagepflicht als Erfordernis eines fairen Verfahrens, Art. 6 Abs. 1 S. 1 EMRK | 143 |
| 1. Anwendungsbereich von Art. 6 Abs. 1 EMRK | 143 |
| a) Verfahren über zivilrechtliche Ansprüche und Verpflichtungen | 143 |
| b) Verfahren über strafrechtliche Anklagen | 145 |
| c) Zuordnungsgrundsätze | 146 |
| 2. Die Praxis der EKMR | 147 |
| a) <i>Züchner ./.</i> <i>Deutschland</i> (1987) | 147 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 147 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 148 |
| cc) Bewertung | 148 |
| b) <i>Brighina ./.</i> <i>Deutschland</i> (1990) | 149 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 149 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 150 |
| cc) Bewertung | 151 |
| c) <i>Société Divagsa ./.</i> <i>Spanien</i> (1993) | 153 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 153 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 153 |
| cc) Bewertung | 154 |
| d) <i>F.S. und N.S. ./.</i> <i>Frankreich</i> (1993) | 155 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 155 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 156 |
| cc) Bewertung | 157 |
| e) <i>Spiele ./.</i> <i>Niederlande</i> (1997) | 158 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 158 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 158 |
| cc) Bewertung | 159 |
| f) <i>Skandinavisk Metallf rmedling AB ./.</i> <i>Schweden</i> (1998) | 161 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 161 |
| bb) Entscheidung der EKMR | 161 |
| cc) Bewertung | 162 |
| 3. Die Fälle vor dem EGMR | 163 |
| a) <i>Desmots ./.</i> <i>Frankreich</i> (1999) | 163 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 163 |
| bb) Verfahren vor dem EGMR | 164 |
| cc) Bewertung | 165 |
| b) <i>Schweighofer et al. ./.</i> <i>Österreich</i> (1999) | 166 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 166 |
| bb) Verfahren vor dem EGMR | 167 |

| | | |
|-----|--|-----|
| cc) | Bewertung | 168 |
| c) | <i>Dotta</i> ./ <i>Italien</i> (1999) | 169 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 169 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 169 |
| cc) | Bewertung | 170 |
| d) | <i>Moosbrugger</i> ./ <i>Österreich</i> (2000) | 171 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 171 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 172 |
| cc) | Bewertung | 172 |
| e) | <i>Canela Santiago</i> ./ <i>Spanien</i> (2001) | 173 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 173 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 174 |
| cc) | Bewertung | 174 |
| f) | <i>Bakker</i> ./ <i>Österreich</i> (2002) | 175 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 175 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 176 |
| cc) | Bewertung | 178 |
| g) | <i>Pedersen und Pedersen</i> ./ <i>Dänemark</i> (2003) | 181 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 181 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 182 |
| cc) | Bewertung | 183 |
| h) | <i>Junnila</i> ./ <i>Finnland</i> (2004) | 186 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 186 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 187 |
| cc) | Bewertung | 188 |
| i) | <i>Matheis</i> ./ <i>Deutschland</i> (2005) | 188 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 188 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 189 |
| cc) | Bewertung | 190 |
| j) | <i>Kefalas et al.</i> ./ <i>Griechenland</i> (2005) | 193 |
| aa) | Sachverhalt | 193 |
| bb) | Ausgangsverfahren | 193 |
| cc) | Verfahren vor dem EGMR | 195 |
| dd) | Bewertung | 196 |
| k) | <i>John</i> ./ <i>Deutschland</i> (2007) | 200 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 200 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 201 |
| cc) | Bewertung | 202 |
| l) | <i>Herma</i> ./ <i>Deutschland</i> (2009) | 207 |
| aa) | Sachverhalt | 207 |

| | | |
|-----------|--|-----|
| bb) | Ausgangslage im deutschen Recht | 207 |
| cc) | Nationales Verfahren | 208 |
| dd) | Verfahren vor dem EGMR | 209 |
| ee) | Bewertung | 210 |
| m) | <i>Ullens de Schooten und Rezabek ./.</i> Belgien (2011) | 213 |
| aa) | Ausgangslage | 213 |
| bb) | Nationale Verfahren | 214 |
| (1) | Straf- und Zivilverfahren | 214 |
| (2) | Verwaltungs- und verfassungsgerichtliches Verfahren | 215 |
| cc) | Verfahren vor dem EGMR | 215 |
| (1) | Rügen | 215 |
| (2) | Urteil des EGMR | 216 |
| dd) | Bewertung | 219 |
| n) | <i>Dhahbi ./.</i> Italien (2014) | 224 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 224 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 225 |
| cc) | Bewertung | 226 |
| o) | <i>Schipani et al. ./.</i> Italien (2015) | 228 |
| aa) | Sachverhalt und nationales Verfahren | 228 |
| bb) | Verfahren vor dem EGMR | 229 |
| cc) | Bewertung | 231 |
| 4. | Bestandsaufnahme | 234 |
| a) | Langjährige Ineffektivität des konventionsrechtlichen Rechtsschutzes | 234 |
| b) | Leitlinien der konventionsrechtlichen Beurteilung | 234 |
| c) | Die Entwicklungen bei der Ausgestaltung der Willkürprüfung | 235 |
| d) | Die begrenzte Wirkung der Urteile des EGMR | 238 |
| e) | Der Einfluss weiterer Verfahrensgarantien: Art. 7 Abs. 1 und Art. 13 EMRK | 240 |
| V. | Möglichkeiten zur Verbesserung des Rechtsschutzes | 243 |
| 1. | Mitgliedstaatliche Ebene | 243 |
| 2. | Konventionsrechtliche Ebene | 244 |
| a) | Verschärfung der Willkürkontrolle | 245 |
| b) | Sonstige Anpassungen | 247 |
| 3. | Unionsrechtliche Ebene | 249 |
| 4. | Fazit | 256 |
| B. | Effektive Urteilsdurchsetzung: <i>Hornsby ./.</i> Griechenland (1997) | 257 |
| I. | Sachverhalt und Ausgangsverfahren | 257 |
| II. | Verfahren vor der EKMR | 259 |
| 1. | Zulässigkeit | 259 |

| | |
|---|-----|
| 2. Bericht gemäß Art. 31 EMRK a.F. | 260 |
| III. Urteile des EGMR | 261 |
| 1. Verfahren und Zulässigkeit | 261 |
| 2. Verletzung von Art. 6 Abs. 1 EMRK | 261 |
| 3. Sondervoten | 263 |
| 4. Entschädigung | 264 |
| 5. Urteilsfolgen | 265 |
| IV. Bewertung und Konsequenzen | 266 |
| 1. Europarechtliche Rechtslage und Implementierungsproblematik | 266 |
| 2. Der EGMR als Katalysator für die Urteilsdurchsetzung | 268 |
| a) Konventionsrechtliche Anforderungen gemäß Art. 6 Abs. 1 EMRK | 268 |
| b) Nationale und europäische Urteile als potentielle Vollzugsgegen- stände | 270 |
| c) Mögliche Schiedsrichterfunktion des EGMR zwischen EuGH und nationalen Höchstgerichten | 272 |
| V. Fazit | 276 |

Teil 3

Rechte aus europäischen Richtlinien 278

| | |
|---|-----|
| A. Steuerrecht | 279 |
| I. <i>S. A. Dangeville ./.</i> Frankreich (2002) | 279 |
| 1. Sachverhalt | 279 |
| 2. Verfahren und Rechtslage in Frankreich | 280 |
| a) Der Primärrechtsweg vor dem Conseil d'État | 280 |
| b) Hintergrund: Die Entwicklung der französischen Rechtsprechung hinsichtlich der innerstaatlichen Durchsetzung des Europarechts ... | 281 |
| aa) Die Cohn-Bendit-Rechtsprechung und ihre Folgen | 281 |
| bb) Das frühere Kontrolldefizit gegenüber Parlamentsgesetzen und nachrangigem Recht | 284 |
| cc) Die Wende zur Europarechtsfreundlichkeit seit dem Nicolo- Urteil | 285 |
| c) Konsequenzen für den Primärrechtsschutz in der Ausgangssituation | 288 |
| d) Die Unzulässigkeit des Staatshaftungsbegehrens | 289 |
| aa) Ablauf des Verfahrens | 289 |
| bb) Begründung des Regierungskommissars | 291 |
| 3. Rechtslage nach Europarecht | 294 |
| a) Unmittelbare Wirkung von Richtlinien | 294 |
| aa) Grundsätze | 294 |
| bb) Anwendung im Ausgangsfall | 296 |

| | |
|---|-----|
| b) Ansprüche aus Staatshaftung | 298 |
| aa) Grundlagen und Anwendbarkeit | 298 |
| bb) Anspruchsbegründung | 300 |
| (1) Legislatives Unrecht | 301 |
| (2) Administratives Unrecht | 302 |
| (3) Judikatives Unrecht | 303 |
| (a) Urteil des Conseil d'État von 1986 | 304 |
| (b) Urteil des Conseil d'État von 1996 | 305 |
| cc) Ergebnis zu b) | 310 |
| 4. Das Verfahren vor den Konventionsorganen | 310 |
| a) Zulässigkeit | 310 |
| b) Verstoß gegen Art. 1 ZP 1 | 311 |
| aa) Schutzbereich | 311 |
| bb) Eingriff | 315 |
| cc) Rechtfertigung | 316 |
| (1) Gesetzliche Grundlage und Vorliegen von Allgemeininter- resse | 318 |
| (2) Gerechter Interessenausgleich | 320 |
| c) Verstoß gegen Art. 14 EMRK i.V.m. Art. 1 ZP 1 | 321 |
| d) Entschädigung und Urteilsfolgen | 322 |
| 5. Analyse, Reaktionen, Bewertung und Auswirkungen | 324 |
| a) Identifizierung der Eigentumsposition | 324 |
| b) Ausrichtung der Rechtfertigungsprüfung | 327 |
| c) Indirekte Sanktionierung der Verstöße gegen die Vorlagepflicht ... | 329 |
| d) Kompetenzabgrenzung zum EuGH | 331 |
| e) Vorreiterrolle des EGMR bei der Ahndung judikativen Unrechts? .. | 334 |
| f) Fazit | 336 |
| II. <i>S. A. Cabinet Diot und S. A. Gras Savoye ./.</i> Frankreich (2003) | 337 |
| 1. Sachverhalt und Besonderheiten im Verfahren | 338 |
| 2. Verfahren vor dem EGMR | 339 |
| a) Zulässigkeit | 339 |
| b) Begründetheit | 341 |
| c) Urteilsfolgen | 342 |
| 3. Europarechtliche Rechtslage | 342 |
| a) Allgemeine Vereinbarkeit von Art. L. 190 LPF mit dem Europa- recht | 343 |
| b) Vorliegendes Verfahren | 345 |
| 4. Bewertung des Urteils des EGMR | 347 |
| III. <i>Aon Conseil et Courtaige S. A. et al. ./.</i> Frankreich (2007) | 348 |
| 1. Sachverhalt und nationales Verfahren | 348 |

| | | |
|-----------|---|-----|
| 2. | Verfahren vor dem EGMR | 349 |
| a) | Zulässigkeit | 349 |
| b) | Begründetheit | 350 |
| c) | Urteilsfolgen | 351 |
| d) | Sondervotum | 352 |
| 3. | Europarechtliche Rechtslage | 353 |
| 4. | Bewertung des Urteils des EGMR | 356 |
| IV. | Exkurs: <i>Iovişoni et al. ./ Rumänien</i> (2012) | 359 |
| 1. | Sachverhalt und innerstaatliche Verfahren | 359 |
| 2. | Europarechtliche Rechtslage und nationale Reform | 360 |
| 3. | Verfahren vor dem EGMR | 362 |
| 4. | Bewertung | 363 |
| B. | Umweltrecht | 366 |
| I. | Umweltinformationen: <i>Guerra et al. ./ Italien</i> (1998) | 366 |
| 1. | Sachverhalt und umweltrechtliche Grundlagen | 366 |
| 2. | Verfahren vor der EKMR | 369 |
| a) | Zulässigkeitsentscheidung | 369 |
| b) | Bericht gemäß Art. 31 EMRK a.F. | 369 |
| c) | Sondervoten zum Bericht | 371 |
| 3. | Urteil des EGMR | 372 |
| a) | Zuständigkeit und Verfahren | 372 |
| b) | Materielle Konventionsgarantien | 372 |
| c) | Sondervoten | 373 |
| d) | Urteilsfolgen | 374 |
| 4. | Analyse und Bedeutung des Falles | 375 |
| a) | Informationsgewährleistungen und weitere individualschützende Normen in europäischen Umweltrichtlinien | 375 |
| b) | Umweltrechtliche Vollzugsproblematik | 378 |
| c) | Abhilfeoptionen auf europäischer und mitgliedstaatlicher Ebene | 380 |
| d) | Subsidiärer Umweltrechtsschutz nach Maßgabe der EMRK | 384 |
| aa) | Potential und Grenzen konventionsrechtlicher (Vollzugs-)Kon- trolle | 384 |
| bb) | Rolle von Umweltrechten bei Auslegung und Anwendung der EMRK | 386 |
| 5. | Fazit zu I. | 390 |
| II. | Umweltverträglichkeitsprüfung: <i>Giacomelli ./ Italien</i> (2006) | 391 |
| 1. | Sachverhalt und innerstaatliches Verfahren | 391 |
| 2. | Einschlägige europäische und italienische UVP-Vorschriften | 393 |
| a) | Inhalt | 393 |
| b) | Anwendung | 395 |

| | |
|--|------------|
| 3. Der Fall vor den Konventionsorganen | 396 |
| a) Verfahren und Parteivorbringen | 396 |
| b) Materielle Ausführungen des EGMR | 397 |
| c) Urteilsfolgen | 399 |
| 4. Bewertung | 400 |
| C. Ergebnis zu Teil 3 | 403 |

Teil 4

| | |
|---|------------|
| Freizügigkeitsrechte | 405 |
| A. Europarechtliche Freizügigkeitsrechte im Überblick | 405 |
| I. Ökonomischer Ursprung und anschließende Generalisierung | 405 |
| II. Unionsbürgerschaftliches allgemeines Freizügigkeitsrecht (Art. 21 Abs. 1 AEUV) | 408 |
| III. Zum freizügigkeitsrechtlichen Status von Drittstaatsangehörigen | 411 |
| IV. Das Regime der Freizügigkeitsrichtlinie 2004/38/EG | 414 |
| B. Konventionsrechtliche Durchsetzungsmöglichkeiten | 416 |
| I. Schutz vor aufenthaltsbeendenden Maßnahmen | 416 |
| 1. Assoziationsrechtliche Ausgangsfälle | 417 |
| a) <i>Yildiz ./ Österreich</i> (2002) | 417 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 417 |
| bb) Verfahren vor dem EGMR | 418 |
| b) <i>Yagiz ./ Österreich</i> (1999) | 419 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 419 |
| bb) Verfahren vor dem EGMR | 420 |
| c) <i>Caglar ./ Deutschland</i> (2000) | 421 |
| aa) Sachverhalt und nationales Verfahren | 421 |
| bb) Verfahren vor dem EGMR | 422 |
| 2. Rechtslage und Bewertung nach europäischem Assoziationsrecht | 423 |
| a) Existenz einer assoziationsrechtlichen Rechtsposition | 423 |
| b) Anforderungen an die Entziehung des Aufenthaltsrechts | 424 |
| 3. Schutzwirkung von Art. 8 EMRK und Folgen für die Durchsetzbarkeit des Europarechts | 427 |
| a) Grundlinien des Schutzbereichs des Rechts auf Achtung des Privat- und Familienlebens | 428 |
| b) Rechtfertigung von Eingriffen | 430 |
| aa) Allgemeine Voraussetzungen | 430 |
| bb) Einbeziehung des Europarechts | 433 |
| (1) Zugrundeliegende Tatsachen | 433 |
| (2) Maßgeblicher Anknüpfungspunkt | 434 |

| | |
|--|------------|
| (3) Konvergenz- und Divergenzfaktoren | 436 |
| c) Zwischenergebnis | 438 |
| 4. Weitere konventionsrechtliche Garantien in ZP 4 und ZP 7 | 439 |
| a) Verbot der Ausweisung eigener Staatsangehöriger, Art. 3 Abs. 1 ZP 4 | 439 |
| b) Verbot der Kollektivausweisung von Ausländern, Art. 4 ZP 4 | 440 |
| c) Verfahrensrechtliche Schutzvorschriften, Art. 1 ZP 7 | 441 |
| II. Anspruch auf Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis – <i>Aristimuño Mendizabal ./.</i> Frankreich (2006) | 442 |
| 1. Sachverhalt und nationales Verfahren | 442 |
| 2. Einschlägige europarechtliche und französische Vorschriften | 443 |
| 3. Prüfung durch den EGMR | 445 |
| a) Zulässigkeit | 445 |
| b) Begründetheit | 446 |
| aa) Art. 8 EMRK | 446 |
| bb) Art. 13 EMRK | 448 |
| cc) Sondervotum | 449 |
| c) Urteilsfolgen | 449 |
| 4. Bewertung und Konsequenzen | 450 |
| III. Sonstige Freizügigkeitskomponenten | 453 |
| 1. Interne Freizügigkeit, Art. 2 Abs. 1 ZP 4 | 453 |
| 2. Ausreisefreiheit, Art. 2 Abs. 2 ZP 4 | 454 |
| 3. Einreisefreiheit: Rückkehr- und Nachzugsrechte | 455 |
| a) Art. 3 Abs. 2 ZP 4 | 455 |
| b) Art. 8 EMRK | 456 |
| 4. Gleichbehandlung: Art. 14 EMRK und Art. 1 ZP 12 | 458 |
| C. Ergebnis zu Teil 4 | 459 |

Teil 5

| | |
|--|------------|
| Politische Rechte | 462 |
| A. Wahlrecht zum Europäischen Parlament und Art. 3 ZP 1 | 462 |
| I. Die historische Genese des Europawahlrechts | 463 |
| 1. Die Anfänge des gemeinschaftlichen Parlamentarismus | 463 |
| 2. Die Einführung der Direktwahl | 465 |
| 3. Vom Maastrichter Vertrag zum Wahlverfahren nach gemeinsamen Grundsätzen | 468 |
| II. Die gegenwärtige Ausgestaltung des unionsrechtlichen Wahlgrundrechts | 470 |
| 1. Grundrechtscharakter | 470 |
| 2. Einzelne Wahlrechtsgrundsätze | 473 |
| a) Allgemeine Wahl | 473 |

| | |
|--|-----|
| b) Unmittelbare Wahl | 477 |
| c) Freie und geheime Wahl | 479 |
| d) Gleiche Wahl | 480 |
| aa) Geschriebenes Unionsrecht | 480 |
| bb) Die Gleichheit der Wahl als allgemeiner Rechtsgrundsatz | 484 |
| 3. Das Europawahlrecht im Wohnsitzmitgliedstaat, Art. 22 Abs. 2 AEUV | 488 |
| III. Allgemeine Gewährleistungen durch Art. 3 ZP 1 | 492 |
| IV. <i>Matthews ./. Vereinigtes Königreich</i> (1999) | 497 |
| 1. Hintergrund und Sachverhalt | 498 |
| 2. Verfahren vor der EKMR | 500 |
| 3. Urteil des EGMR | 501 |
| a) Konventionsrechtliche Verantwortlichkeit des Vereinigten König- reichs | 501 |
| b) Anwendbarkeit von Art. 3 ZP 1 auf das Europäische Parlament ... | 504 |
| c) Art. 56 Abs. 3 EMRK | 506 |
| d) Konventionsrechtliche Prüfung des Ausschlusses Gibraltars von der Europawahl | 507 |
| e) Sondervotum | 508 |
| 4. Bewertung und allgemeine Auswirkungen | 509 |
| V. Folgeentwicklungen: Der schwierige Umgang mit dem <i>Matthews</i> -Urteil . | 513 |
| 1. Erste Reaktionen | 513 |
| 2. Das neue britische Wahlrecht für Gibraltar | 514 |
| 3. Der spanisch-britische Streit im Vertragsverletzungsverfahren vor dem EuGH | 516 |
| a) Zuerkennung des Europawahlrechts an QCC | 516 |
| b) Anschluss des Gebietes von Gibraltar an einen britischen Wahl- bezirk | 517 |
| 4. Analyse des Verhältnisses von europäischem Wahlgrundrecht und Anhang I DWA | 518 |
| a) Konventionskonforme Auslegung | 519 |
| b) Rein nationale Wahlrechtsgrundlage? | 520 |
| c) Primärrechtliche Normenkollision | 521 |
| d) Europäisches Wahlgrundrecht als vorrangige <i>lex posterior</i> | 522 |
| e) Die Anwendbarkeit von Anhang I DWA in Bezug auf Drittstaats- angehörige | 523 |
| 5. Fazit | 524 |
| VI. Die Anknüpfung der Wahlberechtigung nach dem Lissabon-Vertrag | 525 |
| 1. Änderungen des Primärrechts | 525 |
| 2. Mitgliedstaatliche Erklärungen | 526 |
| 3. Wandel der EuGH-Rechtsprechung? | 527 |
| 4. Mitgliedstaatlicher Spielraum bei Ein- und Ausbürgerung | 528 |

| | |
|---|-----|
| VII. Durchsetzung des Europawahlrechts zugunsten mobiler Unionsbürger | 530 |
| 1. Konventionsrechtsschutz gegen Eingriffe im Wohnsitzmitgliedstaat . . . | 530 |
| a) Der staatsangehörigkeitsbasierte Volksbegriff des Art. 3 ZP 1 | 531 |
| b) Die europarechtsgeprägte Modifikation des Volksbegriffs | 532 |
| 2. Konventionsrechtsschutz bei Rückkehr in den Herkunftsmitgliedstaat . . | 535 |
| VIII. Ergebnis zu A. | 536 |
| B. Politische Betätigungsrechte und Art. 10 EMRK: <i>Piermont ./.</i> Frankreich | |
| (1995) | 537 |
| I. Sachverhalt und nationale Verfahren | 537 |
| II. Verfahren vor den Konventionsorganen | 539 |
| 1. Grundlagen | 539 |
| 2. Bericht der EKMR und Sondervoten | 539 |
| 3. Urteil des EGMR | 541 |
| a) Freizügigkeit gemäß Art. 2 ZP 4 | 541 |
| b) Freiheit der Meinungsäußerung gemäß Art. 10 Abs. 1 EMRK | 542 |
| c) Sondervotum | 544 |
| d) Urteilsfolgen | 545 |
| III. Europarechtliche Rechtslage | 545 |
| IV. Konventionsrechtliche Bewertung | 548 |
| 1. Allgemeines | 548 |
| 2. Restriktive Handhabung der Ausnahmeklauseln | 549 |
| 3. Schlussfolgerungen | 551 |
| C. Parlamentarische Immunität und Art. 8 EMRK: <i>Marchiani ./.</i> Frankreich | |
| (2008) | 553 |
| I. Sachverhalt und Ausgangsverfahren | 553 |
| II. Ablauf des Verfahrens vor dem EGMR | 555 |
| III. Europarechtliche Dimension | 556 |
| 1. Grundlagen und Problemstellung | 556 |
| 2. Positionen der Verfahrensbeteiligten | 557 |
| 3. Unklarheit der Europarechtslage | 558 |
| IV. Prüfung durch den EGMR anhand von Art. 8 EMRK | 559 |
| V. Konventionsrechtliche Bewertung und Folgen | 561 |
| 1. Gesetzesqualität der Eingriffsgrundlage | 561 |
| 2. Insbesondere: Sanktionierbarkeit des Verstoßes gegen die Vorlagepflicht | 563 |
| 3. Implikationen für den Konventionsrechtsschutz der Europaabgeordneten gegen freiheitsentziehende Maßnahmen | 565 |
| D. Grenzüberschreitende Parteienfinanzierung und Art. 11 EMRK: <i>Parti nationaliste basque – Organisation régionale d’Iparralde ./.</i> Frankreich (2007) | |
| I. Sachverhalt, französisches Recht und innerstaatliches Verfahren | 568 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| II. | Grundlagen des Verfahrens vor dem EGMR | 569 |
| 1. | Zulässigkeit | 569 |
| 2. | Parteivorbringen | 570 |
| 3. | Positionen anderer Institutionen des Europarates | 571 |
| III. | Europarechtliche Dimension | 573 |
| 1. | Recht europäischer politischer Parteien | 573 |
| 2. | Kapitalverkehrsfreiheit, Art. 63 ff. AEUV (Art. 56 ff. EGV) | 574 |
| a) | Anwendbarkeit und Schutzbereich | 575 |
| b) | Eingriff | 576 |
| c) | Rechtfertigung | 576 |
| 3. | Ergebnis zu III. | 579 |
| IV. | Materielle Beurteilung durch den EGMR | 580 |
| 1. | Anwendbare Konventionsrechte und Eingriffsqualität | 580 |
| 2. | Rechtfertigung nach Art. 11 Abs. 2 EMRK | 581 |
| 3. | Sondervotum | 583 |
| V. | Kritische Würdigung | 584 |
| 1. | Schwächen der konventionsrechtlichen Prüfung des EGMR | 584 |
| 2. | Unterlassene Einbeziehung des Europarechts | 585 |
| 3. | Selbstbeschränkung des EGMR als Rechtsschutzhindernis | 587 |
| E. | Ergebnis zu Teil 5 | 589 |

Teil 6

| | | |
|--|---|------------|
| | Zusammenfassung der Ergebnisse | 591 |
| | Literaturverzeichnis | 607 |
| | Stichwortverzeichnis | 676 |

Abkürzungsverzeichnis

| | |
|--------------|---|
| a. A. | anderer Ansicht |
| a. a. O. | am angegebenen Ort |
| ABl. | Amtsblatt der Europäischen Union/Gemeinschaften |
| Abs. | Absatz |
| AC | Law Reports des Incorporated Council of Law Reporting (England und Wales), Teilsreihe Appeals Cases |
| AEUV | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union |
| a. F. | alte Fassung |
| AFDI | Annuaire Français de Droit International |
| AG | Aktiengesellschaft |
| AJDA | L'Actualité juridique – Droit administratif |
| AJIL | American Journal of International Law |
| AK | Athinaïki Khartopoiia |
| Anm. | Anmerkung |
| AnwBl | Anwaltsblatt |
| AÖR | Archiv des öffentlichen Rechts |
| APuZ | Aus Politik und Zeitgeschichte |
| ARB 1/80 | Beschluß Nr. 1/80 des Assoziationsrates v. 19.09.1980 über die Entwicklung der Assoziation |
| ArbGG | Arbeitsgerichtsgesetz |
| Art. | Artikel |
| ATS | Österreichischer Schilling |
| Aufl. | Auflage |
| AVR | Archiv des Völkerrechts |
| Az. | Aktenzeichen |
| BayVBl. | Bayerische Verwaltungsblätter |
| BB | Betriebs-Berater |
| Bd. | Band |
| BeamtVG | Gesetz über die Versorgung der Beamten und Richter in Bund und Ländern (Beamtenversorgungsgesetz) i. d. F. der Bekanntmachung v. 24.10.1990 |
| Begr. | Begründer |
| belg. | belgisch |
| Berkeley JIL | Berkeley Journal of International Law |
| Beschl. | Beschluss |
| betr. | betreffend |
| bf. | beschwerdeführend |

| | |
|-----------|--|
| Bf. | Beschwerdeführer |
| BFHE | Sammlung der Entscheidungen des Bundesfinanzhofs |
| BGB | Bürgerliches Gesetzbuch |
| BGBI. | Bundesgesetzblatt |
| BGH | Bundesgerichtshof |
| BGHZ | Entscheidungen des Bundesgerichtshofes in Zivilsachen |
| BKR | Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht |
| bspw. | beispielsweise |
| BT-Drs. | Drucksache des Deutschen Bundestages |
| BÜ-E | Beitrittsübereinkunft (Entwurf) – Draft revised agreement on the accession of the European Union to the Convention for the Protection of Human Rights and Fundamental Freedoms/Projet révisé d'accord portant adhésion de l'Union européenne à la Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales |
| bulg. | bulgarisch |
| BVerfG | Bundesverfassungsgericht |
| BVerfGE | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts |
| BVerfGG | Gesetz über das Bundesverfassungsgericht (Bundesverfassungsgerichtsgesetz) |
| BVerfG-GO | Geschäftsordnung des Bundesverfassungsgerichts |
| BVerfGK | Kammerentscheidungen des Bundesverfassungsgerichts |
| BVerwG | Bundesverwaltungsgericht |
| BVerwGE | Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts |
| B-VG | Bundes-Verfassungsgesetz (Österreich) |
| BWahlG | Bundeswahlgesetz |
| bzw. | beziehungsweise |
| ca. | circa |
| CCFP | Commission nationale des comptes de campagnes et des financements politiques |
| CCPR | International Covenant on Civil and Political Rights |
| CD | Collection of Decisions of the European Commission of Human Rights/ Recueil de décisions de la Commission européenne des droits de l'homme |
| CDE | Cahiers de droit européen |
| CGI | Code général des impôts |
| CMLR | Common Market Law Review |
| CPP | Code de procédure pénale |
| ders. | derselbe |
| DevG | Bundesgesetz über die Devisenbewirtschaftung (Österreich) |
| d. h. | das heißt |
| dies. | dieselbe/n |
| Diss. | Dissertation |
| DKK | Dänische Krone |

| | |
|------------|--|
| DM | Deutsche Mark |
| Doc. | Document |
| DÖD | Der Öffentliche Dienst |
| Dok. | Dokument |
| DÖV | Die Öffentliche Verwaltung |
| DPR | Decreto del Presidente della Repubblica (Dekret des italienischen Staatspräsidenten) |
| DR | European Commission of Human Rights, Decisions and Reports/Commission européenne des droits de l'homme, Décisions et rapports |
| DRiZ | Deutsche Richterzeitung |
| DStR | Deutsches Steuerrecht |
| DVBl. | Deutsches Verwaltungsblatt |
| DWA | Akt zur Einführung allgemeiner unmittelbarer Wahlen der Abgeordneten des Europäischen Parlaments/der Versammlung (Direktwahlakt) |
| EAG | Europäische Atomgemeinschaft |
| EAGV | Vertrag zur Gründung der Europäischen Atomgemeinschaft |
| EAJ-PNV | Eusko Alderdi Jeltzalea – Partido Nacionalista Vasco |
| EB-E | Erläuternder Bericht (Entwurf) – Draft explanatory report to the Agreement on the Accession of the European Union to the Convention for the Protection of Human Rights and Fundamental Freedoms/Projet de rapport explicatif à l'Accord portant adhésion de l'Union européenne à la Convention de sauvegarde des droits de l'homme et des libertés fondamentales |
| EEA | Einheitliche Europäische Akte |
| EEC | Treaty establishing the European Economic Community |
| EG | Europäische Gemeinschaft/en |
| EGKS | Europäische Gemeinschaft für Kohle und Stahl |
| EGKSv | Vertrag über die Gründung der Europäischen Gemeinschaft für Kohle und Stahl |
| EGMR | Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte |
| EGMR-VerfO | Verfahrensordnung (Règlement de la Cour/Rules of Court) des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte |
| EGV | Vertrag zur Gründung der Europäischen Gemeinschaft |
| EHRLR | European Human Rights Law Review |
| EJIL | European Journal of International Law |
| EJLS | European Journal of Legal Studies |
| EKMR | Europäische Kommission für Menschenrechte |
| ELRev. | European Law Review |
| EMRK | Europäische Menschenrechtskonvention (amtlich: Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten) |
| endg. | endgültig |
| engl. | englisch |
| Entsch. | Entscheidung |
| EPL | European Public Law |

| | |
|------------|---|
| EPRA | European Parliament Representation Act 2003 |
| estn. | estnisch |
| ETA | Euskadi Ta Askatasuna |
| et al. | et alii |
| etc. | et cetera |
| EU | Europäische Union |
| EuConst | European Constitutional Law Review |
| EuG | Gericht (erster Instanz) |
| EuGH | Gerichtshof der Europäischen Union/Gemeinschaften |
| EuGH-VerfO | Verfahrensordnung des Gerichtshofs der Europäischen Union/Gemeinschaften |
| EuGRZ | Europäische Grundrechte-Zeitschrift |
| EuR | Europarecht |
| EurUP | Zeitschrift für Europäisches Umwelt- und Planungsrecht |
| EUV | Vertrag über die Europäische Union |
| EuWG | Gesetz über die Wahl der Abgeordneten des Europäischen Parlaments aus der Bundesrepublik Deutschland (Europawahlgesetz) |
| EuZW | Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht |
| EVG | Europäische Verteidigungsgemeinschaft |
| EVV | Europäischer Verfassungsvertrag (Vertrag über eine Verfassung für Europa) |
| EWCA Civ | Court of Appeal of England and Wales, Civil Division (Ordnungsnummer) |
| EWG | Europäische Wirtschaftsgemeinschaft |
| EWGV | Vertrag zur Gründung der Europäischen Wirtschaftsgemeinschaft |
| EWiR | Entscheidungen zum Wirtschaftsrecht |
| EWR | Europäischer Wirtschaftsraum |
| EWS | Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht |
| EZB | Europäische Zentralbank |
| f. | folgende |
| FF | Französischer Franc |
| ff. | fortfolgende |
| FGO | Finanzgerichtsordnung |
| finn. | finnisch |
| Fn. | Fußnote |
| frz. | französisch |
| FS | Festschrift |
| FYBIL | Finnish Yearbook of International Law |
| GA | Generalanwalt |
| GASP | Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik |
| geb. | geboren |
| GG | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland |
| ggf. | gegebenenfalls |

| | |
|-------------|---|
| GK | Große Kammer |
| GLJ | German Law Journal |
| GPR | Zeitschrift für Gemeinschaftsprivatrecht |
| gr. | griechisch |
| GRC | Charta der Grundrechte der Europäischen Union |
| GRD | Griechische Drachme |
| GRUR Int. | Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht, Internationaler Teil |
| GS | Gedächtnisschrift |
| GYIL | German Yearbook of International Law |
| Habil. | Habilitationsschrift |
| Halbs. | Halbsatz |
| HGR | Handbuch der Grundrechte in Deutschland und Europa |
| HHRJ | Harvard Human Rights Journal |
| h. M. | herrschende Meinung |
| HRLJ | Human Rights Law Journal |
| Hrsg. | Herausgeber |
| HStR | Handbuch des Staatsrechts der Bundesrepublik Deutschland |
| HuV-I | Humanitäres Völkerrecht – Informationsschriften |
| HWiG | Gesetz über den Widerruf von Haustürgeschäften und ähnlichen Geschäften (Haustürwiderrufsgesetz) v. 16.01.1986 (in der bis zum 30.09.2000 geltenden Fassung) |
| i. Br. | im Breisgau |
| ICJ Reports | Cour internationale de justice, Recueil des arrêts, avis consultatifs et ordonnances/International Court of Justice, Reports of Judgments, Advisory Opinions and Orders |
| ICLQ | International and Comparative Law Quarterly |
| ICLR | International Community Law Review |
| i. d. F. | in der Fassung |
| i. d. S. | in diesem Sinne |
| i. e. S. | im engeren Sinne |
| IGH | Internationaler Gerichtshof |
| ILC | International Law Commission |
| ILM | International Legal Materials |
| ILO | International Labour Organization |
| InfAusIR | Informationsbrief Ausländerrecht |
| IntKomm | Internationaler Kommentar zur Europäischen Menschenrechtskonvention |
| IPbpR | Internationaler Pakt über bürgerliche und politische Rechte |
| IPE | Handbuch Ius Publicum Europaeum |
| ir. | irisch |
| i. S. | im Sinne |
| i. S. d. | im Sinne der/des |
| ital. | italienisch |

| | |
|--------------|---|
| ITL | Italienische Lira |
| i.V.m. | in Verbindung mit |
| IYIL | The Italian Yearbook of International Law |
| JCP | Juris-Classeur Périodique, La Semaine Juridique, Édition Générale |
| JEL | Journal of Environmental Law |
| JöR N. F. | Jahrbuch des öffentlichen Rechts der Gegenwart, Neue Folge |
| Jura | Juristische Ausbildung |
| JuS | Juristische Schulung |
| JWT | Journal of World Trade |
| JZ | JuristenZeitung |
| Kap. | Kapitel |
| KE | Königlicher Erlass Nr. 143 v. 30.12.1982 (Belgien) |
| kroat. | kroatisch |
| KrPflG | Österr. Bundesgesetz betreffend die Regelung des Krankenpflegefachdienstes, der medizinisch-technischen Dienste und der Sanitätshilfsdienste (i. d. F. des Bundesgesetzes österr. BGBl. Nr. 872/1992) |
| lett. | lettisch |
| LG | Landgericht |
| LIEI | Legal Issues of European Integration |
| lit. | littera |
| litau. | litauisch |
| LL.M. | Legum Magister/Master of Laws |
| LPF | Livre des procédures fiscales |
| LP ICT | The Law and Practice of International Courts and Tribunals |
| Ls. | Leitsatz |
| lux. | luxemburgisch |
| malt. | maltesisch |
| Michigan JIL | Michigan Journal of International Law |
| Mio. | Million |
| MLR | The Modern Law Review |
| MPEPIL | The Max Planck Encyclopedia of Public International Law |
| Mrd. | Milliarde |
| MRM | MenschenRechtsMagazin |
| MTD-G | Österr. Bundesgesetz über die Regelung der gehobenen medizinisch-technischen Dienste (österr. BGBl. Nr. 460/1992) |
| m.w.N. | mit weiteren Nachweisen |
| n. | numero |
| n°/N° | numéro/Numéro |
| ndl. | niederländisch |
| n.F. | neue Fassung |
| NILR | Netherlands International Law Review |
| NJW | Neue Juristische Wochenschrift |
| NLG | Niederländischer Gulden |

| | |
|---------|---|
| No. | Number |
| NordÖR | Zeitschrift für öffentliches Recht in Norddeutschland |
| nr. | număr |
| Nr. | Nummer |
| NVwZ | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht |
| NVwZ-RR | NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht |
| Nw. | Nachweis |
| NWVBl. | Nordrhein-Westfälische Verwaltungsblätter |
| o. | oben |
| o. ä. | oder ähnliches |
| OGH | Oberster Gerichtshof (Österreich) |
| ÖJZ | Österreichische Juristen-Zeitung |
| OLG | Oberlandesgericht |
| österr. | österreichisch |
| OSZE | Organisation für Sicherheit und Zusammenarbeit in Europa |
| OVG | Oberverwaltungsgericht |
| OVGH | Oberster Verwaltungsgerichtshof (Griechenland) |
| PartG | Gesetz über die politischen Parteien (Parteiengesetz) |
| PartVO | Verordnung (EG) Nr. 2004/2003 des Europäischen Parlaments und des Rates v. 04.11.2003 über die Regelungen für die politischen Parteien auf europäischer Ebene und ihre Finanzierung |
| pdf | Portable Document Format |
| PJZS | Polizeiliche und justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen |
| PKH | Prozesskostenhilfe |
| Pl. | Plenarentscheidung (des tschechischen Verfassungsgerichts) |
| PNB | Parti nationaliste basque – Organisation régionale d’Iparralde |
| poln. | polnisch |
| port. | portugiesisch |
| Prot. | Protokoll |
| QB | Law Reports des Incorporated Council of Law Reporting (England und Wales), Teilserie Queen’s Bench Division |
| QCC | qualifying Commonwealth citizens |
| RabelsZ | Rabels Zeitschrift für ausländisches und internationales Privatrecht |
| Rep. | European Court of Human Rights, Reports of Judgments and Decisions/ Cour européenne des droits de l’homme, Recueil des arrêts et décisions |
| RFDA | Revue française de droit administratif |
| RGDIP | Revue Générale de Droit International Public |
| RiLi | Richtlinie |
| RIW | Recht der Internationalen Wirtschaft, Betriebs-Berater International |
| RMCUE | Revue du Marché commun et de l’Union européenne |
| Rn. | Randnummer |
| Rs. | Rechtssache |
| Rspr. | Rechtsprechung |

| | |
|-------------|--|
| RTDE | Revue trimestrielle de droit européen |
| RTDH | Revue trimestrielle des droits de l'homme |
| RUDH | Revue universelle des droits de l'homme |
| rum. | rumänisch |
| S. | Satz; Seite |
| S. A. | Société Anonyme |
| SächsVBl. | Sächsische Verwaltungsblätter |
| schwed. | schwedisch |
| SEK | Schwedische Krone |
| Ser. A | Publications de la Cour européenne des droits de l'homme, Série A: Arrêts et décisions/Publications of the European Court of Human Rights, Series A: Judgments and Decisions |
| SGB | Sozialgesetzbuch |
| SGG | Sozialgerichtsgesetz |
| Slg. | Sammlung der Rechtsprechung des Gerichtshof(e)s der Europäischen Union/Gemeinschaften und des Gerichts (erster Instanz) |
| slowak. | slowakisch |
| slowen. | slowenisch |
| sog. | sogenannt |
| span. | spanisch |
| Spstr. | Spiegelstrich |
| SSEL | Swedish Studies in European Law |
| St. | Sankt |
| STC | Sentencia del Tribunal Constitucional (Urteil des spanischen Verfassungsgerichts) |
| StGB | Strafgesetzbuch |
| StPO | Strafprozessordnung |
| Teilentsch. | Teilentscheidung |
| tschech. | tschechisch |
| u. | unten |
| u. a. | und andere; unter anderem |
| UAbs. | Unterabsatz |
| UKHL | United Kingdom House of Lords (Decisions) |
| ÜLG | Überseeische Länder und Hoheitsgebiete |
| UN | United Nations |
| ung. | ungarisch |
| Univ. | Universität |
| UR | Umsatzsteuer-Rundschau |
| urspr. | ursprünglich |
| Urt. | Urteil |
| ÚS | Aktenzeichen des tschechischen oder slowakischen Verfassungsgerichts (Eine zugehörige römische Ziffer bezeichnet den entscheidenden Senat.) |
| US(A) | United States (of America) |

| | |
|--------------|--|
| UVP | Umweltverträglichkeitsprüfung |
| UVR | Umsatzsteuer- und Verkehrsteuer-Recht |
| v | versus |
| v. | vom |
| v. a. | vor allem |
| Var. | Variante |
| VBP | Protokoll (Nr. 7) über die Vorrechte und Befreiungen der Europäischen Union/Gemeinschaften |
| verb. | verbunden |
| VerbrKrG | Verbraucherkreditgesetz v. 17.12.1990 (in der bis zum 30.09.2000 geltenden Fassung) |
| Verf. | Verfassung |
| VerfG | Verfassungsgericht |
| VerwArch | Verwaltungsarchiv |
| VfGH | Verfassungsgerichtshof (Österreich) |
| VfSlg | Sammlung der Erkenntnisse und wichtigsten Beschlüsse des Verfassungsgerichtshofes (Österreich) |
| VG | Verwaltungsgericht |
| VGH | Verwaltungsgerichtshof |
| vgl. | vergleiche |
| Virginia JIL | Virginia Journal of International Law |
| VO | Verordnung |
| Vol. | Volume |
| Vorbem. | Vorbemerkung(en) |
| VVDStRL | Veröffentlichungen der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer |
| VVE | Vertrag über eine Verfassung für Europa |
| VwGG | Verwaltungsgerichtshofgesetz (Österreich) |
| VwGH | Verwaltungsgerichtshof (Österreich) |
| VwGO | Verwaltungsgerichtsordnung |
| WM | Wertpapier-Mitteilungen |
| WTO | World Trade Organization |
| WuB | Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht |
| WuW DE-R | Wirtschaft und Wettbewerb, Entscheidungssammlung zum Kartellrecht, Deutschland, Rechtsprechung |
| WVK | Wiener Vertragsrechtskonvention (amtlich: Wiener Übereinkommen über das Recht der Verträge) v. 23.05.1969 |
| YbECHR | Yearbook of the European Convention on Human Rights/Annuaire de la Convention européenne des droits de l'homme |
| YEL | Yearbook of European Law |
| ZaöRV | Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht |
| ZAR | Zeitschrift für Ausländerrecht und Ausländerpolitik |
| z. B. | zum Beispiel |
| ZEuS | Zeitschrift für Europarechtliche Studien |

| | |
|-----------|--|
| ZÖR | Zeitschrift für öffentliches Recht |
| ZP | Zusatzprotokoll (zur EMRK) |
| ZPO | Zivilprozessordnung |
| ZRP | Zeitschrift für Rechtspolitik |
| zugl. | zugleich |
| ZUM | Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht |
| ZUR | Zeitschrift für Umweltrecht |
| ZVglRWiss | Zeitschrift für Vergleichende Rechtswissenschaft |

Teil 1

Grundlagen

A. Einführung

I. Kontext und Aufriss des Themas

Die diversen Wechselbeziehungen zwischen dem Recht der Europäischen Union (EU), der Europäischen Menschenrechtskonvention (EMRK) und den nationalen Rechtsordnungen zeichnen sich nicht nur durch ihre hohe Komplexität und Vielschichtigkeit aus¹, sondern befinden sich auch stetig in einem dynamischen Wandel, der v. a. durch die fortwährende Entwicklung von Gesetzgebung und Rechtsprechung weiter vorangetrieben wird. Im derart geprägten sog. Mehrebenensystem² wirken der Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH), der Europäische Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR) und die nationalen Gerichte als verbundartig interdependente Rechtsschutzinstanzen zusammen³. Die zur Charakterisierung dieser tripolaren Judikativstruktur verwendeten Bezeichnungen wie „Bermuda-Dreieck“⁴, „Mehrebenen-Labyrinth“⁵ oder „*devil's triangle*“⁶ legen beredtes Zeugnis davon ab, dass die Materie auch ausgewiesene Spezialisten⁷ im-

¹ *Sauer*, Grundrechtskollisionsrecht, in: Matz-Lück/Hong, Grundrechte, S. 1 (2 ff.); *Vondung*, Architektur, S. 1 f.; *Knauff*, DVBl. 2010, 533 (536 f.); *Guckelberger*, ZEuS 2012, 1 (16 f.).

² Hierzu *Sauer*, Jurisdiktionskonflikte, S. 77 ff., m.w.N.; *Hentschel-Bednorz*, S. 35 ff., 41 f.; *Mayer*, in: von Bogdandy/Bast, Europäisches Verfassungsrecht, S. 596 ff.; *Oppermann/Classen/Nettesheim*, Europarecht, § 4, Rn. 23; *Lindner*, ZRP 2007, 54 (55).

³ Vgl. *Voßkuhle*, NVwZ 2010, 1 (1 ff.); *Knauff*, DVBl. 2010, 533 (536 f.); *Oeter*, VVDStRL 66 (2007), 361 (362 ff.); *M. Albers*, VVDStRL 71 (2012), 257 (287 ff.); *Calliess*, NJW 2013, 1905 (1905); ferner *Pernice*, EuR 2011, 151 (153 ff., 162 ff.).

⁴ *C. Lenz*, EuZW 1999, 311 (312); *Limbach*, EuGRZ 2000, 417 (417); *Bergmann*, EuGRZ 2004, 620 (620); *Oeter*, VVDStRL 66 (2007), 361 (362); *Sauer*, Grundrechtskollisionsrecht, in: Matz-Lück/Hong, Grundrechte, S. 1 (6); *Hirsch*, EuR Beiheft 1 2006, 7 (7, 16 ff.); *Hentschel-Bednorz*, S. 36; kritisch *Dederer*, ZaöRV 66 (2006), 575 (621); auch bezeichnet als „Rechtsprechungsdreieck“ von *O. Klein*, NVwZ 2010, 221 (221), und *Voßkuhle*, NVwZ 2010, 1 (2), oder als „Jurisdiktionsdreieck“ von *Schumann*, FS Spellenberg, 729 (733), und *Steiner*, FS Bethge, 653 (653).

⁵ *Haratsch*, ZaöRV 66 (2006), 927 (927, 946).

⁶ *Quirico*, IYIL 20 (2010), 31 (33).

⁷ Die Verwendung universeller Personalbegriffe allein in ihrer einfacheren maskulinen Form dient der besseren Lesbarkeit; gemeint sind jeweils auch die gleichermaßen betroffenen weiblichen Personen.

mer wieder vor große Herausforderungen stellt. Dennoch oder wohl sogar gerade deswegen⁸ sind die Überschneidungsbereiche der genannten drei Ebenen Gegenstand einer schier unüberschaubaren Zahl wissenschaftlicher Publikationen geworden⁹.

Auch die vorliegende Untersuchung begibt sich in dieses allenthalben berüchtigte Fahrwasser. Mit der Durchsetzung von EU-Recht durch den EGMR behandelt sie jedoch einen Aspekt des Dreiecksverhältnisses, dem bislang noch vergleichsweise wenig akademische Aufmerksamkeit gewidmet wurde¹⁰. Im Rahmen dieser Abhandlung soll nun erstmals monographisch aufgearbeitet werden, inwieweit der Straßburger Menschenrechtsgerichtshof, der über die Einhaltung der EMRK wacht und formell außerhalb des EU-internen Rechtsschutzsystems steht¹¹, zum Schutz individueller Rechtspositionen aus dem Europarecht beitragen kann. Dieser Fragestellung kommt eine beträchtliche, mitunter sogar existentielle Bedeutung für die praktische Wirksamkeit der Rechte zu, die das Europarecht den Einzelnen verleiht.

Der Begriff des Europarechts umfasst in dieser Darstellung das Europarecht i. e. S.¹², also das gesamte Recht der EU einschließlich des früheren¹³ und gegenwärtigen¹⁴ Gemeinschaftsrechts. Die in europarechtlichen Normen getroffenen Regelungen sind der tragende Grundstein für den europäischen Einigungsprozess¹⁵, welcher sich für den Kontinent in vielerlei Hinsicht als beispiellose Erfolgsgeschichte erwiesen hat¹⁶. Denn ungeachtet aller Schwierigkeiten konnten

⁸ So erkennen etwa *Corthaut/Vanneste*, YEL 25 (2006), 475 (475), „a fascinating relationship“ zwischen EGMR und EuGH.

⁹ Siehe z.B. nur *Vondung*, Architektur; *Michl*, Überprüfung; *Hentschel-Bednorz*, S. 331 ff.; *Sauer*, Grundrechtskollisionsrecht, in: Matz-Lück/Hong, Grundrechte, S. 1 (2 ff.); *Lock*, Verhältnis, S. 243 ff.; *Rohleder*, S. 285 ff., 365 ff., 425 ff.; alle m.w.N.

¹⁰ Vgl. aber *Breuer*, JZ 2003, 433 (433 ff.); *Daiber*, EuR 2007, 406 (406 ff.); *Gundel*, FS Scheuing, 58 (63 ff.); *Tamme*, Aspects of enforcement, S. 1 ff.

¹¹ Siehe *Dörr*, DVBl. 2006, 1088 (1098).

¹² Siehe *Streinz*, Europarecht, Rn. 1 ff.; *Herdegen*, Europarecht, § 1, Rn. 2 ff.; *Oppermann/Classen/Nettesheim*, Europarecht, S. XLV; *Haratsch/Koenig/Pechstein*, Europarecht, S. 1, Rn. 2.

¹³ Die in dieser Darstellung untersuchten Verfahren vor den Konventionsorganen betrafen ganz überwiegend Rechtspositionen aus dem damaligen Gemeinschaftsrecht, nämlich dem EG-Recht.

¹⁴ Hier ist das Recht der Europäischen Atomgemeinschaft zu nennen, das bislang allerdings keine wesentlichen praktischen Probleme des Individualrechtsschutzes aufgeworfen hat. Durch die Verweisung in Art. 106 a EAGV gelten zahlreiche unionsrechtliche Vorschriften auch im EAG-Recht; vgl. *Grunwald*, ZEUs 2010, 407 (409 ff.).

¹⁵ Zum historischen Ablauf ausführlich *Giegerich*, Europäische Verfassung, S. 15 ff., 149 ff.

¹⁶ Siehe Bundespräsident *Gauck*, Rede v. 23.04.2012 anlässlich des Staatsbanketts zu Ehren von Großherzog Henri von Luxemburg, Schloss Bellevue, Berlin, abrufbar unter: <http://www.bundespraesident.de/SharedDocs/Reden/DE/Joachim-Gauck/Reden/2012/04/120423-Luxemburg-Staatsbankett.html>: „Die [EU] ist die größte politische Erfolgs-

v. a. der Frieden zwischen den beteiligten Staaten bewahrt¹⁷, die wirtschaftliche Stabilität und Prosperität gefördert¹⁸ sowie eine intensive politisch-rechtliche Kooperation etabliert werden¹⁹. Unter den Bedingungen der heutigen und zukünftigen globalisierten Welt erscheinen Fortsetzung und Vertiefung dieser Integration dringender geboten denn je²⁰. Es gilt hervorzuheben, dass viele wichtige Errungenschaften der europäischen Einigung wie z. B. die Freiheiten des Binnenmarktes gerade durch ihre rechtliche Fixierung erreicht und gesichert wurden²¹. Dementsprechend ist die EU als Rechtsgemeinschaft verfasst, die auf der Befolgung verbindlicher rechtlicher Gewährleistungen aufbaut²². Der Respekt vor dem

geschichte unseres Kontinents.“; ebenso *Giegerich*, Die „europäische Föderation“, in: ders., Herausforderungen, S. 7 (32); vgl. auch *Vofßkuhle*, NVwZ 2010, 1 (2).

¹⁷ Siehe bereits die Erklärung des frz. Außenministers *Schuman* v. 09.05.1950 (sog. Schuman-Plan), Quai d’Orsay, Paris, abrufbar unter: https://europa.eu/european-union/about-eu/symbols/europe-day/schuman-declaration_fr: „La contribution qu’une Europe organisée et vivante peut apporter à la civilisation est indispensable au maintien des relations pacifiques [...] cette proposition réalisera les premières assises concrètes d’une Fédération européenne indispensable à la préservation de la paix.“

Für ihren Beitrag zur Förderung von Frieden und Versöhnung, Demokratie und Menschenrechten in Europa wurde die EU am 12.10.2012 mit dem Friedensnobelpreis ausgezeichnet; die Begründung des norwegischen Nobelkomitees ist abrufbar unter: http://www.nobelprize.org/nobel_prizes/peace/laureates/2012/press.html.

¹⁸ Vgl. zur Konzeption des schrittweisen, zunächst ökonomischen Zusammenwachsens *H.P. Ipsen*, Europäisches Gemeinschaftsrecht, S. 84 f., 90 f., 251 ff.; *Schorkopf*, Der Europäische Weg, S. 67; *Streinz*, Europarecht, Rn. 20; *Oppermann/Classen/Nettesheim*, Europarecht, § 2, Rn. 15.

¹⁹ Zur „finalité politique“ der europäischen Integration *Giegerich*, Europäische Verfassung, S. 158 f., 195, 199 f.; *ders.*, in: Schulze/Zuleeg/Kadelbach, § 9, Rn. 2; *Schorkopf*, Der Europäische Weg, S. 178 ff.; vgl. auch *P.M. Huber*, ZaöRV 68 (2008), 307 (318); sowie die kritische Analyse von *Oppermann/Classen/Nettesheim*, Europarecht, § 3, Rn. 23.

²⁰ Vgl. *Giegerich*, Die „europäische Föderation“, in: ders., Herausforderungen, S. 7 (32 f.); *Everling*, EuR 2010, 91 (107); *Guckelberger*, ZEuS 2012, 1 (2 f.); *Schmahl*, BayVBl. 2012, 1 (8); siehe weiterhin *Giegerich*, Europäische Verfassung, S. 1 ff.

²¹ Vgl. *Hallstein*, Europäische Gemeinschaft, S. 33, 53 ff.; *ders.*, Europäische Reden, S. 341, 343; *Calliess*, ZEuS 2011, 213 (222 f.); *Schorkopf*, Der Europäische Weg, S. 116 ff.; *Schwarze*, FS Pescatore, 637 (637 ff.); *Giegerich*, VVDStRL 69 (2010), 57 (86).

²² EuGH, Urt. v. 23.04.1986, Les Verts ././ Europäisches Parlament, Rs. 294/83, Slg. 1986, 1339, Rn. 23; EuGH, Urt. v. 18.01.2007, PKK und KNK ././ Rat, Rs. C-229/05 P, Slg. 2007, I-439, Rn. 109. Grundlegend *Hallstein*, Europäische Gemeinschaft, S. 33, 53 ff.: „Die Europäische Gemeinschaft ist in vierfacher Hinsicht ein Phänomen des Rechts: Sie ist Schöpfung des Rechts, sie ist Rechtsquelle, sie ist Rechtsordnung, und sie ist Rechtspolitik.“; ähnlich *ders.*, Europäische Reden, S. 341, 343 ff.; *Sauer*, Jurisdiktionskonflikte, S. 32 ff.; *Ullrich*, S. 19, 55 f., 175 f.; *Ehlers*, in: ders./Schoch, Rechtsschutz, § 6, Rn. 1; *Everling*, Vorabentscheidungsverfahren, S. 81; *Calliess*, ZEuS 2011, 213 (222 ff.); *Schorkopf*, Der Europäische Weg, S. 116 f., 120 f.; *ders.*, AöR 136 (2011), 323 (323 ff.); *Guckelberger*, ZEuS 2012, 1 (5); siehe gerade in Abgrenzung zu den informellen Kooperationsformen des Nordischen Rates *Tamme*, Der Nordische Rat, in: Göthlich/Modarressi-Tehrani, Netzwerke, S. 151 (158 f.). Zur Effektivität des Euro-