

SCHRIFTEN ZUM STAATS- UND VÖLKERRECHT

Herausgegeben von Prof. Dr. Dieter Blumenwitz

Benjamin Krenberger

**Deutschland
im Spannungsfeld
zwischen Europäischer
Menschenrechts-
konvention und
nachzubefolgendem
Besatzungsrecht**

Inhaltsverzeichnis

	Abkürzungsverzeichnis.....	15
I	A.....	19
	I. Untersuchung der Souveränität Deutschlands nach dem 2+4-Vertrag.....	19
	II. Prüfungsvorgehen.....	21
	1. Völkerrechtlicher Status Deutschlands.....	21
	2. Verhältnis des Signatarstaates Deutschland zur EMRK.....	21
	3. Entscheidungen und Befugnisse des EGMR.....	22
	B.....	23
	I. Der völkerrechtliche Status Deutschlands.....	23
	1. Souveränität.....	24
	a) Begriff und Entwicklung.....	24
	b) Relevante Differenzierungen und Arten.....	26
*j	aa) Rechtliche und politische Souveränität.....	27
	bb) Formelle und materielle Souveränität.....	28
	2. Deutsche Rechtslage.....	30
	a) Souveränität vor 1990.....	30
	aa) zwischen 1945 und 1955.....	30
	aaa) Deutschland.....	31
	bbb) Bundesrepublik Deutschland.....	33
;	bb) 1955 bis 1990.....	35
	aaa) Rechtsnatur der westalliierten Vorbehalte.....	36
	bbb) Inhalt der Vorbehalte.....	37
	ccc) Beständiges Besatzungsrecht.....	37
	ddd) Auswirkungen auf die Souveränität.....	40
	b) Souveränität seit 1990.....	41
	aa) Zustandekommen des 2+4-Vertrages.....	41
	bb) Inhalt des 2+4-Vertrages.....	42
	cc) Qualifikation des 2+4-Vertrages als Friedensvertrag.....	43
	c) Besatzungsrecht nach 1990: Notenwechsel vom 27/28. September 1990.....	44
^	aa) Zustandekommen des Notenwechsels.....	44
*	bb) Inhalt und Geltungsbereich des Notenwechsels.....	45
i	cc) Qualifizierung des Notenwechsels als völkerrechtlicher Vertrag.....	45
I	dd) Innerstaatliche und völkerrechtliche Gültigkeit des Notenwechsels.....	46
;-l	d) Verhältnis des Notenwechsels zum 2+4-Vertrag.....	48
•%	aa) Verbindlichkeit des Drei-Mächte-Rechts für Deutschland vor 1990.....	48
^	bb) Fortbestand des Drei-Mächte-Rechts nach 1990.....	49
*%	aaa) Grundsätzliche Beziehung der Verträge.....	49
M	bbb) Besonderes zeitliches Moment.....	50
<a	ccc) Konflikt mit Deutscher Demokratischer Republik und Sowjetunion.....	50
;5	ddd) Ansicht der deutschen Rechtsprechung.....	51

cc) Teilergebnis zum Recht der Drei Mächte.....	52
e) Auswirkung des Notenwechsels auf die Souveränität Deutschlands.....	52
f) Zwischenergebnis zur deutschen Souveränität nach Völkerrecht.....	54
3. Probleme aus der Nachbefolgung von Besatzungsrecht.....	54
a) Grundsätzliche Probleme.....	54
b) Probleme der Drittwirkung von Besatzungsrecht.....	55
c) Probleme bei der Auslegung.....	55
4. Urteil des EGMR als Anstoß der Überprüfung.....	56
a) Darstellung des Urteils.....	56
b) Darstellung des Instanzenzuges in Deutschland.....	57
c) Konsequenzen.....	58
II. Deutschland und die EMRK.....	59
1. Kurze Darstellung der EMRK.....	59
a) Entstehung.....	60
b) Geschichtliche Entwicklung.....	61
c) Rechtsnatur.....	62
d) Beitritt der BRD/Deutschlands im Rahmen der Westintegration.....	63
aa) Beitritt der Bundesrepublik Deutschland.....	63
bb) Abgegebene Vorbehalte.....	64
cc) Nötige, nicht abgegebene Vorbehalte.....	65
dd) Deutschland als tatsächlicher Vertragspartner der EMRK.....	66
e) Zwischenergebnis zur Mitgliedschaft Deutschlands in der EMRK.....	68
2. Einfluss der EMRK auf das deutsche Rechtssystem.....	68
a) Umsetzung des Vertrages in das deutsche Rechtssystem.....	68
aa) Theorien zur Beziehung Völkerrecht/Staatsrecht.....	68
bb) Praxis in Deutschland.....	70
aaa) Völkergewohnheitsrecht.....	70
bbb) Völkerrechtliche Verträge.....	71
b) Rang der EMRK in Deutschland.....	72
aa) Ansichten der Literatur.....	73
aaa) Einordnung der EMRK als Völkergewohnheitsrecht.....	73
bbb) Verfassungsrang der EMRK.....	75
(1) Art. 1 Abs. 2 GG.....	75
(2) Art. 2 Abs. 1 GG.....	76
(3) Art. 24 Abs. 1 GG.....	76
(4) Vollzugslehre.....	77
ccc) EMRK als europäische Grundrechtsverfassung.....	78
ddd) EMRK als einfaches Bundesgesetz.....	79
bb) Praxis der Rechtsprechung.....	80
cc) Vergleich zu anderen Signatarstaaten.....	81
dd) Vergleich zur Europäischen Union.....	81
c) Zwischenergebnis zum Rang der EMRK in Deutschland.....	82

3. Deutschland als Zurechnungssubjekt des Art. 1 EMRK.....	82
a) Grundsätzliches zu Art. 1 EMRK.....	82
aa) Personeller Geltungsbereich.....	83
bb) Sachlicher Geltungsbereich.....	83
aaa) Verantwortlichkeit für Recht sprechende Institutionen mit internationalem Charakter.....	84
bbb) Verantwortlichkeit für Akte von Besatzungsmächten.....	85
ccc) Sachliche Verantwortlichkeit Deutschlands.....	86
cc) Örtlicher Geltungsbereich.....	86
aaa) X 7. Bundesrepublik Deutschland.....	87
bbb) Ilse Hess./ . Vereinigtes Königreich.....	87
ccc) Vearncombe u.a. 7. Vereinigtes Königreich und Bundesrepublik Deutschland.....	88
ddd) Zypern./ . Türkei und Nachfolgeverfahren.....	88
eee) X und Y 7. Schweiz.....	89
fff) Drozd und Janousek 7. Frankreich und Spanien.....	90
ggg) Bankovic u.a. 7.17 Nato-Staaten.....	91
hhh) Örtliche Verantwortlichkeit Deutschlands.....	91
dd) Zeitlicher Geltungsbereich.....	92
ee) Teilergebnis zur Verantwortlichkeit Deutschlands nach Art. 1 EMRK.....	92
b) Rechtsprechung der Konventionsorgane zur Souveränität.....	93
aa) X und Y 7. Bundesrepublik Deutschland.....	93
bb) Ilse Hess./ . Vereinigtes Königreich.....	94
cc) Unterschied zur Liechtenstein-Entscheidung des EGMR.....	95
dd) Rechtsprechung der Konventionsorgane zur Souveränität anderer Staaten.....	96
ee) Teilergebnis zur Souveränität als Bestandteil von Urteilen des EGMR.....	97
c) EMRK und andere völkerrechtliche Verträge.....	97
aa) Völkervertragliche Pflichten aus Besatzungsrecht.....	97
bb) Pflichten aus der geminderten Souveränität.....	99
cc) Erlangung der vollen Souveränität 1990.....	100
dd) Ungeschriebener Vorbehalt.....	101
ee) Teilergebnis zu den völkerrechtlichen Verpflichtungen Deutschlands.....	102
ff) Disparitäten aus der Einschätzung des EGMR.....	102
III. Entscheidungen der Organe der EMRK.....	104
1. Organe der EMRK.....	104
2. Gewährung von Rechtsschutz durch die Organe.....	106
a) Ausgangslage.....	106
Ai) Reform durch das 11. Zusatzprotokoll.....	107
3. Auswirkungen der Befugnisse des EGMR.....	108
a) Entscheidungen internationaler Organe.....	108
b) Entscheidungen des EGMR.....	109
aa) Völkerrechtliche Wirkung.....	110
aaa) Beteiligung als Streitpartei.....	110

bbb) Unbeteiligter Konventionsstaat.....	112
bb) Allgemeine innerstaatliche Wirkung.....	113
aaa) Beteiligung als Streitpartei.....	113
bbb) Unbeteiligter Konventionsstaat.....	116
c) Wirkungen der Entscheidungen in Deutschland.....	116
aa) Präventives Tätigwerden.....	116
bb) Gerichtliche Rezeption.....	117
cc) Gesetzliche Konstruktion einer Verbindlichkeit.....	119
aaa) Art. 24 Abs. 1 GG.....	119
bbb) Deutsches Zustimmungsgesetz.....	120
dd) Teilergebnis zu den Wirkungen der Entscheidungen des EGMR in Deutschland.....	120
d) Zusätzliche Richtermeinungen.....	121
e) Auslegungsbefugnisse des EGMR.....	121
aa) Interpretation völkerrechtlicher Verträge gemäß der WVRK.....	122
bb) Sonstige Auslegungsprinzipien.....	123
cc) Methoden des EGMR.....	124
dd) Verbindlichkeit der Auslegung.....	125
ee) Auswirkung in Deutschland.....	127
ff) Teilergebnis zu den Auslegungsbefugnissen des EGMR.....	129
f) Begrenzungen der Tätigkeiten des EGMR.....	130
aa) Staatliche Souveränität.....	130
bb) <i>Judicial self-restraint und political question doctrine</i>	131
cc) Einzelfallentscheidungen.....	134
dd) Nationaler <i>ordre public</i>	136
ee) Unjustiziable Fälle.....	137
ff) Doktrin der <i>margin of appreciation</i>	138
aaa) Zweck der Doktrin.....	139
bbb) Entwicklung der Doktrin.....	139
ccc) Inhalt der Doktrin.....	140
ddd) Grenzen der Doktrin.....	141
(1) Verhältnismäßigkeit.....	142
(2) Rechtsmissbrauch.....	142
(3) Demokratieprinzip.....	142
(4) Gemeinsamer europäischer Konsens.....	143
(5) Bedeutung des eingeschränkten Rechts.....	144
(6) Ziel des staatlichen Eingriffs.....	145
(7) Besondere Sachnähe nationaler Behörden.....	145
(8) Besondere lokale Situation.....	146
(9) Zusammenfassung.....	146
eee) Kritik an der Doktrin.....	147
(1) Dogmatische Herleitung.....	147

(2) Ungenauigkeit.....	147
(3) Zurückhaltung zugunsten der Staaten.....	148
(4) Ausweitung auf Nicht-Notstandssituationen.....	149
(5) Zusammenfassung.....	149
fff) Teilergebnis zu den Beschränkungen des EGMR.....	150
g) Zwischenergebnis zu den Auswirkungen der Entscheidungen des EGMR.....	150
4. Souveränität als Bestandteil einer Entscheidung des EGMR.....	151
a) Vertragskompetenz.....	152
b) Kompetenz kraft Parteivortrags.....	153
c) Kompetenz kraft <i>implied powers</i>	153
d) Kompetenzüberschreitung: Entscheidung <i>ultra vires</i>	156
aa) Begriffsbestimmung.....	156
bb) Varianten.....	157
cc) Möglichkeit von Handlungen <i>ultra vires</i> durch den EGMR.....	158
aaa) Entscheidungen und Auslegungstätigkeit des EGMR.....	159
bbb) Stellung des EGMR.....	161
ccc) Zusammenfassung.....	163
dd) Rechtfertigung.....	163
e) Wirkung eines Urteils <i>ultra vires</i>	165
aa) Wirkung zwischen den Streitparteien.....	166
aaa) Keine Verurteilung des Staates.....	166
bbb) Verurteilung des Staates.....	168
(1) Generelles Vorgehen des Staates.....	168
(2) Mögliche Lösungen.....	169
(3) Brogan u.a. 7. Vereinigtes Königreich.....	170
(4) Loizidou 7. Türkei.....	171
bb) Wirkung gegenüber nicht beteiligten Signatarstaaten.....	173
cc) Wirkung gegenüber Drittstaaten.....	174
dd) Teilergebnis zur Wirkung eines Urteils <i>ultra vires</i>	174
f) Andere Gerichte im Vergleich.....	175
aa) Der Gerichtshof der Europäischen Gemeinschaften EuGH.....	175
bb) Der Internationale Gerichtshof IGH.....	178
h) Zwischenergebnis zu den Folgen einer Kompetenzüberschreitung des EGMR....	179
5. Mögliche Verletzung der EMRK durch Art. 3 Teil VI Überleitungsvertrag.....	181
a) Verantwortlichkeit gemäß Art. 1 EMRK.....	182
aa) Stellung Deutschlands.....	182
bb) Ausnahme bei ausländischen Maßnahmen?.....	183
aaa) Trennung von Rechtsschutz und Eigentumsschutz.....	184
bbb) Beachtung der inländischen öffentlichen Ordnung: <i>ordre public</i>	185
cc) Teilergebnis.....	187
b) Verletzung von Konventionsgarantien.....	187
c) Vermeidung von Vertragsverletzung.....	188

aa) Legitimes Ziel des Rechtswegausschlusses.....	189
bb) Verhältnismäßigkeit durch vertragskonforme Auslegung.....	191
aaa) Auslegungsregeln.....	191
(1) Geltung der WVRK.....	192
(2) Auslegungsregeln der Art. 31 und 32 WVRK.....	192
(3) Sonstige Auslegungsregeln.....	193
bbb) Rechtsnatur Überleitungsvertrag.....	194
ccc) Auslegung relevanter Begriffe in Art. 3 Teil VI Überleitungsvertrag.....	196
(1) „Deutsch“.....	197
(2) „Vermögen“.....	199
(3) „beschlagnahmt worden ist“.....	200
(4) „zum Zwecke der Reparation“.....	200
(5) „zum Zwecke der Restitution“.....	204
(6) „auf Grund des Kriegszustands“.....	204
(7) „auf Grund von Abkommen der Drei Mächte“.....	205
(8) Klagegegner.....	205
(9) Staatenpraxis.....	206
(10) Zusammenfassung.....	207
ddd) Schranken der Auslegung: <i>margin of appreciation</i>	207
cc) Teilergebnis zur Vereinbarkeit von EMRK und Überleitungsvertrag.....	209
d) Mögliche Rechtfertigungsgründe.....	210
aa) Art. 15 EMRK.....	210
bb) Rechtfertigungsgründe der WVRK.....	212
aaa) Art. 61 WVRK.....	213
bbb) Art. 62 WVRK.....	213
cc) Rechtfertigungsgrund <i>force majeure</i>	214
aaa) Definition.....	215
bbb) <i>Force majeure</i> als Bestandteil der EMRK.....	216
ccc) <i>Force majeure</i> als außervertraglicher Rechtfertigungsgrund.....	217
ddd) Anwendbarkeit der <i>force majeure</i> auf die Fortführung des Überleitungsvertrages.....	218
dd) Teilergebnis zur Rechtfertigung der bisherigen Auslegung deutscher Gerichte.....	220
e) Anpassungspflicht Deutschlands.....	220
6. Mögliche Völkerrechtliche Praxis durch bestehendes Urteil des EGMR.....	222
a) Deutschland als „nicht ganz souveräner“ Staat.....	222
aa) Probleme vergangener Verträge.....	223
bb) Probleme für zukünftige Verträge und Verfahren.....	224
b) Konsequenzen für die EMRK.....	225
C.....	231
I. Resümee.....	231
II. Ausblick.....	238
Literaturverzeichnis.....	241