

Inhaltsverzeichnis

Teil A

| | |
|-------------------|----|
| Einleitung | 17 |
|-------------------|----|

Teil B

| | |
|-----------------------------------|----|
| Vorsorge im (Umwelt-)recht | 24 |
|-----------------------------------|----|

| | |
|--|----|
| § 1 Der Regelungskontext der immissionsschutzrechtlichen Vorsorgepflicht | 24 |
| I. § 5 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 BImSchG: Die Schutzpflicht | 26 |
| 1. Probleme des Immissionsschutzes als Gefahrenabwehr | 28 |
| a) Gefahrenprognose und der Grundsatz der umgekehrten Proportionalität | 28 |
| b) Das Wissenselement der Gefahrenprognose | 30 |
| c) Gefahrenverdacht, Gefährlichkeitsverdacht und Besorgnispotential | 33 |
| d) Zur inneren Struktur des § 5 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 BImSchG | 36 |
| 2. Drittschützender Gehalt der Schutzpflicht | 39 |
| II. § 5 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 und 4 und § 5 Abs. 1 S. 2–4 BImSchG sowie § 5 Abs. 3 BImSchG | 40 |
| III. Zwischenergebnis | 42 |
| § 2 Das Vorsorgeprinzip | 42 |
| I. Einführung | 42 |
| 1. Prinzipien im (Umwelt-)recht | 43 |
| 2. Rechtsqualität der Umweltrechtsprinzipien | 49 |
| II. Elemente des Vorsorgeprinzips | 52 |
| 1. Struktur und Funktion des Rechtsprinzips Vorsorge | 52 |
| a) Vorsorge als offenes Leitprinzip | 53 |
| b) Vorsorge als Optimierungsgebot | 53 |
| c) Vorsorge als rechtssatzförmiges Prinzip | 55 |
| d) Vorsorge als Struktur- und allgemeines Rechtsprinzip | 55 |
| e) Grenzen der Vorsorge | 56 |
| (1) Strukturelle Grenzen | 56 |
| (2) Vorsorgeimmanente Grenzen | 60 |
| 2. Konkretisierung des Rechtsprinzips Vorsorge: § 5 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 BImSchG | 62 |

| | | |
|------|---|-----|
| a) | Anwendungsbereich der Vorsorge: Gefahrenabwehr, Risikovorsorge und Restrisiko | 62 |
| b) | Maßnahmen nach der Vorsorgepflicht | 65 |
| c) | Bewirtschaftungsrechtliche Deutungen des Vorsorgeprinzips | 69 |
| (1) | Einleitung | 69 |
| (2) | Staatliche Bewirtschaftung von Umweltgütern am Beispiel des Wasserrechts | 70 |
| (3) | Freiraumthese | 74 |
| 3. | Der Grundsatz der Nachhaltigkeit und das Vorsorgeprinzip | 77 |
| a) | Einleitung | 77 |
| b) | Anwendungsfelder der Nachhaltigkeit | 79 |
| c) | Steuerungswirkungen des Nachhaltigkeitsbegriffs | 80 |
| (1) | Exkurs: Die zeitliche Wirkungsmächtigkeit menschlichen Handelns | 80 |
| (2) | Die zeitliche und prozessuale Dimension der Nachhaltigkeit .. | 82 |
| (3) | Nachhaltigkeit und „distributive justice“ | 84 |
| (4) | Positive beziehungsweise ressourcenökonomische Dimension .. | 86 |
| (5) | Negative Dimension | 88 |
| d) | Konvergenzen der Umweltrechtsprinzipien | 89 |
| (1) | Modal- und Finalprinzipien | 89 |
| (2) | Nachhaltigkeit und Schutzgrundsatz | 90 |
| (3) | Nachhaltigkeit und Vorsorge | 91 |
| 4. | Das Vorsorgeprinzip im Europarecht | 93 |
| 5. | Der drittschützende Gehalt der Vorsorgepflicht nach geltendem Recht | 98 |
| a) | Nationale Rechtslage | 98 |
| b) | Europäische Rechtslage | 100 |
| c) | Ausblick: Eigener Ansatz | 102 |
| III. | Ergebnis | 102 |

Teil C

Subjektives öffentliches Recht und Schutznormtheorie 104

| | | |
|-----|--|-----|
| § 3 | Das Konzept des subjektiven öffentlichen Rechts und seine Entwicklung ... | 104 |
| I. | Historische Grundlagen | 104 |
| 1. | Subjektive Rechte im bürgerlichen Recht | 105 |
| 2. | Subjektive Rechte und Öffentliches Recht | 107 |
| a) | Die Rechtsperson Staat als Voraussetzung subjektiver öffentlicher Rechte | 107 |
| b) | Zur Theorie des subjektiven öffentlichen Rechts | 109 |

| | |
|---|-----|
| (1) Historischer Kontext des 19. Jahrhunderts | 109 |
| (2) „Subjektives öffentliches Recht“ als Begriff | 111 |
| (3) Der subjektivrechtliche Gehalt der Grundrechte | 113 |
| (4) Subjektive Rechte und Grundrechtsstatus | 115 |
| (5) Exkurs: Das subjektive öffentliche Recht im Totalitarismus .. | 118 |
| II. Zusammenfassung | 126 |
| § 4 Die Schutznormtheorie und ihre Elemente | 127 |
| I. Schutznorm und Schutzgesetz im bürgerlichen Recht | 128 |
| II. Die Schutznormtheorie im Öffentlichen Recht | 128 |
| 1. Das Merkmal des „Interesses“ | 130 |
| a) Sprachliche Entwicklung und innere Struktur des Interessenbegriffs | 130 |
| b) Der juristische Interessenbegriff | 131 |
| c) Interesse, Recht und Rechtsreflex | 133 |
| d) Privates und Öffentliches Interesse | 135 |
| 2. Interessenzuweisung, materiale und funktionale Subjektivität | 138 |
| a) Zur Zuweisung von Interessen | 138 |
| b) Die Kontinuität zivilrechtlicher Strukturen und die Zuweisung von | |
| Interessen | 139 |
| c) Der „Zuweisungsgehalt“ und seine methodische Bedeutung für das | |
| subjektive Recht | 140 |
| 3. Art. 19 Abs. 4 S. 1 GG | 142 |
| 4. Funktion und Bedeutung des § 42 Abs. 2 VwGO | 146 |
| III. Kritik an der Schutznormtheorie | 150 |
| 1. Gesetzesakzessorietät der Schutznormtheorie | 150 |
| 2. Grundrechte als Quelle subjektiver Rechte | 151 |
| 3. Multipolare Rechtsbeziehungen | 152 |
| 4. Zusammenfassung | 153 |
| IV. Zweckpluralismus in der Schutznormtheorie und der Rechtsverhältnislehre | 153 |
| V. Die Schutznormtheorie „in Auflösung“ | 156 |
| a) Die Verbandsklage: Zur „Privatisierung des Gemeinwohls“ | 157 |
| b) „Sperrgrundstücke“ | 160 |
| c) Gemeinsamkeiten – Divergenzen – Konsequenzen | 162 |
| VI. Zusammenfassung | 163 |

Teil D

| | |
|---|------------|
| Vorsorge als Kategorie des materiellen und des Verfahrensrechts | 166 |
| § 5 Begründungsansätze aus materiellem Recht | 166 |
| I. Art. 19 Abs. 4 S. 1 GG als Gebot oder Grenze der Subjektivierung der Vorsorge | 167 |
| II. Art. 20a GG als Gebot zur Subjektivierung der Vorsorge | 169 |
| 1. Einführung | 169 |
| 2. Transanthroporelativationaler Ansatz | 172 |
| 3. Transanthroporelativationalität und Vorsorge | 174 |
| III. Die Subjektivierung der Vorsorge als Gebot des Demokratieprinzips | 175 |
| 1. Einführung | 175 |
| 2. Teilhabe und Rechtsschutz zwischen Demokratie- und Rechtsstaatsprinzip | 180 |
| 3. Rechtsschutz zwischen Staat und Gesellschaft | 184 |
| 4. Umweltschutz im Spannungsfeld zwischen Individualinteresse und Gemeinwohl | 185 |
| IV. Vorsorge als Ausdruck grundrechtlicher Schutzpflichten | 186 |
| 1. Schutzpflichten als objektives Gebot oder subjektives Recht | 187 |
| 2. Vorsorge und Schutzpflicht | 188 |
| a) Einleitung | 188 |
| b) Tatbestand der Schutzpflicht | 189 |
| (1) Gegenwärtig Betroffene (Nachbarn) | 189 |
| (2) Zukünftig Betroffene | 190 |
| (a) Gefahrenabwehrrechtliche Deutung des Vorsorgeprinzips | 191 |
| (b) Bewirtschaftungsrechtliche Deutung des Vorsorgeprinzips | 192 |
| (c) Nachhaltigkeitsorientierte Deutung des Vorsorgeprinzips | 193 |
| c) Schutzgut | 193 |
| d) Der Eingriff | 194 |
| e) Die Rechtsfolge der Schutzpflicht | 195 |
| V. Europarechtliche Impulse zur Subjektivierung der Vorsorge | 197 |
| 1. Vorbemerkung | 197 |
| 2. Vorsorgerechtsschutz im Europarecht | 198 |
| § 6 Verfahrensrechtliche Begründungsansätze | 201 |
| I. Vorsorge und integrativer Umweltschutz | 201 |
| 1. Das Konzept integrativen Umweltschutzes | 201 |
| a) Einleitung | 201 |
| b) Das Konzept des integrativen Umweltschutzes am Beispiel der IVU-Richtlinie | 204 |

| | |
|--|-----|
| c) Zur Kritik des integrativen Umweltschutzes | 204 |
| 2. Integration als Verfahrenskategorie | 205 |
| a) Grundmodelle: Horizontale Inklusion und vertikale Exklusivität .. | 205 |
| b) Neues Modell: Integration durch vertikale Inklusion | 206 |
| II. Subjektive Vorsorgerechte und Planungsrecht | 209 |

Teil E

| | |
|---|------------|
| Vorsorge als prozessuale Gemeinwohlkategorie | 212 |
|---|------------|

| | |
|--|------------|
| <i>§ 7 Subjektive Rechte als Mechanismus des Gemeinwohlschutzes</i> | <i>212</i> |
| I. Subjektive Rechte und Rechtsgüterschutz | 212 |
| II. Subjektive Rechte und Belange des Gemeinwohls | 217 |
| 1. Zur soziologischen und juristischen Funktion subjektiver Rechte | 217 |
| a) Reziprozität und Komplementarität sozialer Beziehungen | 217 |
| b) Subjektive Rechte und objektive Rechtsordnung | 220 |
| (1) Zur Durchsetzbarkeit als Unterscheidungskriterium | 220 |
| (2) Zur Objektivität des Öffentlichen Rechts | 222 |
| 2. Das Öffentliche Interesse an der Geltendmachung subjektiver Rechte .. | 224 |
| a) Das Öffentliche Interesse im Prozess | 225 |
| b) Das Öffentliche Interesse am materiellen Prozessergebnis | 226 |
| (1) Rechtsstaat und Öffentlichkeit | 226 |
| (2) „Interessen durch Ideen“: Umweltschutz im Prozess | 228 |
| III. Gemeinwohlbelange zwischen Staat und Gesellschaft | 229 |
| 1. Das Konzept der Trennung von Staat und Gesellschaft | 229 |
| a) Zum Ausgangspunkt | 229 |
| b) Staat, Gesellschaft und individuelle Freiheit | 231 |
| 2. Gemeinwohl als Staatsaufgabe | 234 |
| a) Begriff des Gemeinwohls | 235 |
| (1) Vorbemerkung | 235 |
| (2) Gemeinwohl als Abwägungs- und Interessenkategorie | 236 |
| (3) Gemeinwohl und Nachhaltigkeitsbegriff | 238 |
| b) Die staatliche Ausgangsverantwortung für das Gemeinwohl | 242 |
| (1) Gemeinwohl und Systemtheorie | 243 |
| (2) Gemeinwohl als Staatsaufgabe oder öffentliche Aufgabe | 245 |
| (3) Gesellschaftliche Gemeinwohlverantwortung als Residual- und Komplementärkategorie | 246 |
| c) Formen der Gemeinwohlpflege | 249 |
| (1) Allgemeine Betrachtungen | 249 |

| | |
|---|-----|
| (2) Vorsorge im Speziellen | 251 |
| d) Umwelt als Defizitposten staatlicher Gemeinwohlpflege | 254 |
| (1) Vollzugsdefizit im Umweltrecht | 255 |
| (a) Normative Generalität und faktische Komplexität | 258 |
| (b) Instrumente des Umweltrechts | 259 |
| (c) Implementationshemmnisse durch Entformalisierung | 259 |
| (2) Rechtsstaat und Umweltstaat | 260 |
| (a) Staatszwecke im Verfassungsstaat | 260 |
| (b) Antagonismus von Staatsstrukturprinzipien | 264 |
| (3) Interessenkonkurrenz, Konvertierbarkeit und subjektive Rechte | 267 |
| (a) Zweck und individuelle Freiheit | 270 |
| (b) Materielle Freiheit in Grundrechtstheorie und Grundrechtsdogmatik | 272 |
| (α) Belangvolle Freiheit und Grundrechte | 273 |
| (β) Dogmatische Konsequenzen „belangvoller Freiheit“ .. | 275 |
| (4) Zwischenergebnis | 278 |
| 3. Gesellschaft als subjektivrechtlich konstituiertes System | 278 |
| 4. Neuverteilung von Gemeinwohlverantwortung | 281 |
| a) Das Kooperationsverhältnis zwischen Staat und Gesellschaft bei der Gemeinwohlpflege | 281 |
| b) Der Prozess als Medium der Kooperation | 284 |
| (1) Prozessführung im Kooperationsverhältnis | 285 |
| (2) Kooperation und staatliche Verantwortung | 288 |
| 5. Konsequenz: Das funktionale subjektive Recht auf Umweltvorsorge .. | 290 |
| a) Modell und Bedenken | 290 |
| b) Subjektive Rechte und staatlich-ziviles Koordinationsverhältnis .. | 294 |
| c) Funktion, Konstruktion und Zuschnitt eines funktionalen subjektiven Rechts | 297 |
| (1) Zuweisung und Subjektivität des Vorsorgeinteresses | 300 |
| (2) Vorsorgeklage und Popularklage | 301 |
| (3) Exkurs: Funktionale subjektive Rechte als gouvernementales Modell | 304 |
| (a) Zum Begriff der Gouvernamentalität | 304 |
| (b) Die staatsorganisatorische Dimension der Gouvernamentalität | 305 |
| (c) Die subjektive Dimension der Gouvernamentalität | 309 |
| d) Verfassungsstaatliche Grenzen und philosophischer Kontext gemeinwohlorientierter funktionaler subjektiver Rechte | 310 |
| (1) Grenzen: Die Funktionalisierung subjektiver Rechte im Verfassungsstaat | 310 |

(a) Egoistisches Interesse vs. soziale Verantwortung 311

(b) Grundrechts(status)theoretische Funktionalisierungsgrenzen:
 der status activus cooperationis 313

(2) Kontext: Kommunitarismus und Liberalismus 316

(a) Modelle der kommunitaristischen Weltsicht und ihr Verhält-
 nis zu subjektiven Rechten 317

(b) Liberaler Kommunitarismus unter dem Grundgesetz: Funk-
 tionale subjektive Rechte und Generationenverantwortung 320

(α) Vorbemerkung 320

(β) Ausgestaltung 321

Teil F

Zusammenfassung 325

Literaturverzeichnis 337

Personen- und Sachwortverzeichnis 384