

Inhaltsübersicht

EINLEITUNG	1
TEIL 1 DRITTWIRKUNG DER GRUNDRECHTE IM PRIVATRECHT	13
1. KAPITEL: UNMITTELBARE DRITTWIRKUNG	15
2. KAPITEL: MITTELBARE DRITTWIRKUNG.....	20
3. KAPITEL: ZWISCHENBEFUND	40
TEIL 2 EINGRIFF IN DIE EIGENTUMSGARANTIE	43
1. KAPITEL: UNKLARHEIT DES SCHUTZBEREICHS.....	43
2. KAPITEL: PROBLEMQUELLE.....	62
3. KAPITEL: ABLEHNUNG DES IMMANENZMODELLS	94
4. KAPITEL: AUFGREIFEN DES SCHRANKENMODELLS.....	122
5. KAPITEL: EINGRIFF	173
TEIL 3 EINGRIFFSRECHTFERTIGUNG	179
1. KAPITEL: GESETZLICHE GRUNDLAGE.....	179
2. KAPITEL: ÖFFENTLICHES INTERESSE	186
3. KAPITEL: VERHÄLTNISSMÄSSIGKEIT.....	189
4. KAPITEL: KERNGEHALTSAWAHRUNG	422
SCHLUSSBEFUND	423

Inhaltsverzeichnis

ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS	XIII
ZUSAMMENFASSUNG / SOMMAIRE / SUMMARY.....	XXIII
EINLEITUNG.....	1
TEIL 1 DRITTWIRKUNG DER GRUNDRECHTE IM PRIVATRECHT	13
1. KAPITEL: UNMITTELBARE DRITTWIRKUNG	15
2. KAPITEL: MITTELBARE DRITTWIRKUNG.....	20
§ 1 <i>Grundrechtskonforme Auslegung von Generalklauseln und sonstigen unbestimmten Rechtsbegriffen.....</i>	20
§ 2 <i>Grundrechtliche Schutzpflichten.....</i>	23
§ 3 <i>Abwehrrechtliche Prüfung von Konfliktregelungen.....</i>	29
I. Konfliktregelungspflicht	31
II. Eingriffsqualität von Duldungspflichten.....	33
III. Konfliktregelungsspielraum	36
3. KAPITEL: ZWISCHENBEFUND.....	40
TEIL 2 EINGRIFF IN DIE EIGENTUMSGARANTIE	43
1. KAPITEL: UNKLARHEIT DES SCHUTZBEREICHS.....	43
§ 1 <i>Vermögen</i>	45
I. Schutz des Vermögens im Abgaberecht	45
II. Selbstwiderspruch des Bundesgerichts	48
§ 2 <i>Rein faktische Interessen</i>	55
§ 3 <i>Öffentlich-rechtliche Ansprüche</i>	59
§ 4 <i>Zwischenbefund.....</i>	61
2. KAPITEL: PROBLEMQUELLE.....	62
§ 1 <i>Widerstreitende Schutzbereichsmodelle.....</i>	62
I. Immanenzmodell	62
1. Gesetzesabhängiger Schutzbereich.....	62
2. Konsequenzen	65
3. Exogene Bindungen.....	69

4.	Enges Schutzbereichsmodell.....	74
II.	Schrankenmodell	74
III.	Abgrenzung: Diskussion im Privatrecht	75
§ 2	<i>Entwicklung der Rechtsprechung</i>	77
I.	Öffentliches Interesse	80
II.	Materielle Enteignung.....	82
III.	Freiheitsterminologie.....	84
IV.	Klare gesetzliche Grundlage bei schweren Eingriffen	85
V.	Verhältnismässigkeit.....	85
VI.	Bindung auch jenseits der Institutsgarantie	87
VII.	Kerngehaltsgarantie	88
VIII.	Besitzstandsgarantie	89
IX.	Anknüpfen an den privatrechtlichen Eigentumsbegriff.....	90
§ 3	<i>Zwischenbefund</i>	91
3. KAPITEL:	ABLEHNUNG DES IMMANENZMODELLS	94
§ 1	<i>Befürwortende Argumente</i>	94
I.	Bundesgericht.....	94
II.	Literatur.....	95
§ 2	<i>Weitere Erklärungsfaktoren</i>	97
§ 3	<i>Stellungnahme</i>	98
I.	Unvereinbarkeit mit der Bundesverfassung	98
II.	Schutzdefizit.....	104
1.	Institutsgarantie	104
2.	Vertrauensschutz	111
3.	Materielle Enteignung	113
III.	Zur Gesetzesabhängigkeit des Eigentums.....	113
IV.	Zum fehlenden verfassungsrechtlichen Eigentumsbegriff.....	118
V.	Zur apriorischen Beschränkung des Eigentümerbeliebens	119
VI.	Zur Furcht vor Blockaden	121
4. KAPITEL:	AUFGREIFEN DES SCHRANKENMODELLS	122
§ 1	<i>Verfassungsrechtlicher Eigentumsbegriff</i>	122
§ 2	<i>Schutzbereichseröffnung</i>	124
I.	Erwerb eines Vermögenswerts	124
II.	Abgrenzung: Arbeitstheorie von Locke.....	129
III.	Vermögenswert.....	132
IV.	Erwerbsarten.....	136
V.	Staatliche Leistungen.....	139

§ 3	<i>Umfang des Schutzbereichs</i>	140
I.	Bestandsmässige Nutzung	141
II.	Wertmässige Nutzung	144
III.	Kerngehalt	150
§ 4	<i>Zwei Eingriffskategorien</i>	155
§ 5	<i>Gesetzliche Eigentumsordnung</i>	161
I.	Schaffung einer Ausgleichsordnung	161
II.	Schutz der Nutzungsfreiheit	165
III.	Umfassende Prüfbarkeit	170
§ 6	<i>Zwischenbefund</i>	172
5. KAPITEL:	EINGRIFF	173
TEIL 3 EINGRIFFSRECHTFERTIGUNG		179
1. KAPITEL:	GESETZLICHE GRUNDLAGE	179
§ 1	<i>Erfordernis der gesetzlichen Grundlage</i>	179
§ 2	<i>Konflikt</i>	180
2. KAPITEL:	ÖFFENTLICHES INTERESSE	186
3. KAPITEL:	VERHÄLTNISSMÄSSIGKEIT	189
§ 1	<i>Eignung der «Nichtersatzfähigkeit»</i>	189
I.	Umgehung mittels des Folgeschadens	190
II.	Umgehung mittels Schutznormencreation	192
III.	Umgehung mittels «Flucht aus dem Deliktsrecht»	197
1.	Vertragsfiktion	197
2.	Vertragliche Schutzpflichten	201
3.	Vertrag mit Schutzwirkung zugunsten Dritter	208
4.	Drittschadensliquidation	213
5.	Culpa in contrahendo und Vertrauenshaftung	222
IV.	Umgehung mittels Ausweitung der Sachschadenskategorie	232
V.	Zwischenbefund	243
§ 2	<i>Erforderlichkeit der «Nichtersatzfähigkeit» – «alternatives Widerrechtlichkeitskonzept»</i>	245
I.	Zweck des Deliktsrechts	246
II.	Regelungsspielraum	247
III.	Verhaltensunrecht anstatt Erfolgsunrecht	250
1.	Untauglichkeit des Erfolgsunrechts	250
2.	Abzulehnende Alternativen	255
A)	Subjektive Widerrechtlichkeitstheorie	255
B)	Interessentheorie	257

C)	Vertrauensbasiertes Erfolgsunrecht.....	260
3.	Durchsetzung des Verhaltensunrechts.....	263
4.	Varianten des Verhaltensunrechts.....	264
A)	Unterscheidung	264
B)	Vorzugswürdige Variante.....	266
C)	Restfunktion des Verschuldens.....	270
IV.	Einheitlicher Haftungsgrund.....	271
1.	Verletzung einer Gefahrschutzpflicht.....	271
2.	Quellen der Gefahrschutzpflichten.....	274
A)	Gesetzliche Schutznormen.....	274
B)	Allgemeine Sorgfaltspflicht.....	275
V.	Entfallen der Adäquanz.....	277
1.	Keine zweite Prüfung der Schadenserkenbarkeit.....	278
2.	Keine gesonderte Prüfung der Unterbrechungsgründe.....	281
3.	Freiheitsabgrenzung bei der Widerrechtlichkeit.....	283
VI.	Primäre Widerrechtlichkeitsbegründung: Verletzung einer Schutznorm.....	284
VII.	Sekundäre Widerrechtlichkeitsbegründung: Verletzung der allgemeinen Sorgfaltspflicht	286
1.	Widerlegung grundsätzlicher Einwände.....	287
2.	Prüfungsstufe 1: Bestehen einer Gefahrschutzpflicht	290
A)	Bestehen einer duty of care im englischen Recht	290
a)	Entwicklung der Rechtsprechung.....	291
b)	Gegenwärtiger Stand.....	299
B)	Bestehen einer Verkehrspflicht im deutschen Recht.....	301
a)	Funktion der Verkehrspflichten.....	302
b)	Voraussetzungen	304
C)	Erkenntnistransfer	307
D)	Bestehen einer Prima-facie-Gefahrschutzpflicht	310
a)	Gefährzurechnungsgrund	310
b)	Erkennbarkeit der Gefahr.....	313
aa)	Perspektive	314
bb)	Relativität der Gefahr.....	315
cc)	Umfang der Erkennbarkeit	317
E)	Zumutbarkeit der Prima-facie-Gefahrschutzpflicht	319
a)	Argument der Marktwirtschaft	322
b)	Argument der vertraglichen Risikoallokation.....	324
c)	Argument der abschliessenden Regelung.....	327
d)	Argument der «Schleusenöffnung».....	328
aa)	Unbeschränkte Zahl an Geschädigten.....	329
bb)	Unbeschränkte Höhe von Schäden	334

cc)	Überlastung der Gerichte	336
dd)	Sozio-ökonomische Konsequenzen	338
e)	Argument der Rechtssicherheit	340
f)	Argument der Werterangfolge.....	341
g)	Argument der schützenswerten Aktivität	342
3.	Prüfungsstufe 2: Verletzung der Gefahrschutzpflicht	343
A)	Prüfung im englischen und im deutschen Recht	344
a)	Breach of duty	344
b)	Verkehrspflichtverletzung	346
B)	Ermittlung des geschuldeten Gefahrschutzes	347
a)	Objektiver Massstab	348
b)	Modifikationen.....	352
C)	Untaugliche Ermittlungsansätze.....	354
a)	Durchschnittsverhalten.....	354
b)	Vertrauensschutz.....	355
c)	Private Sorgfaltsstandards	356
d)	Maximierung der gesellschaftlichen Wohlfahrt.....	356
D)	Abwägung	360
a)	Beweislast des Klägers.....	361
b)	Zumutbarkeit der Gefahrschutzmassnahme.....	361
aa)	Erhaltungsinteresse	364
aaa)	Grösse der Gefahr.....	364
bbb)	Erwartbarer Selbstschutz	368
ccc)	Die Gefahr nicht bannende Umstände	373
bb)	Entfaltungsinteresse.....	375
aaa)	Finanzielle Belastung	375
bbb)	Beschränkung der gefährlichen Aktivität	378
cc)	Ergebnis	381
4.	Schematische Zusammenfassung	385
VIII.	Rechtfertigungsgründe	385
IX.	Prüfung des «alternativen Widerrechtlichkeitskonzepts».....	386
1.	Schonenderer Charakter	387
2.	Gleichwirksamkeit.....	387
A)	Freiheitlichkeit der Rechtsordnung	387
B)	Rechtssicherheit.....	388
C)	Praktikabilität	389
3.	Fallbeispiele	390
A)	Direkte Schäden	390
a)	Investitionsempfehlung.....	390
b)	Wegauskunft.....	393
c)	Schätzungsgutachten	394
d)	Werbung mit Konzernzugehörigkeit	398

e)	Vertragsverhandlung	400
f)	Testamentserrichtung	402
g)	Banküberweisung	405
h)	Gefälligkeit	407
i)	Stau auf der Autobahn	408
j)	Konkurrenzierung	410
B)	Indirekte Schäden (Reflexschäden)	411
a)	Entgangener Gewinn eines Sportclubs	411
b)	Löschkosten eines Waldbrandes	413
c)	Beschädigung eines Transportgutes	416
d)	Kabelbruch	419
X.	Zwischenbefund	420
§ 3	Zumutbarkeit der «Nichtersatzfähigkeit»	421
4. KAPITEL:	KERNGEHALTSWAHRUNG	422
	SCHLUSSBEFUND	423
	LITERATURVERZEICHNIS	427
	SACHREGISTER	461