

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling

Die immissionsschutz- rechtliche Vorsorge

Inhalt und Grenzen der Pflicht gemäß § 5 Nr. 2 BImSchG
bei der Anlagengenehmigung

Nomos Verlagsgesellschaft
Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

A. <i>Einleitung</i>	15
I. Problematik	15
II. Gang der Untersuchung	16
B. <i>Bestandsaufnahme</i>	17
I. Aussagen in der Rechtsprechung zur Vorsorge	17
1. OVG Berlin: Urteil Lichterfelde	17
2. VGH Baden-Württemberg: a) Urteil Kreidler	18
b) Urteil Marbach III	19
3. OVG Lüneburg: Urteil Dow Chemical	20
4. Verwaltungsgerichte a) VG Stuttgart	21
b) VG Düsseldorf	21
II. Offene Fragen im Hinblick auf die bisherige Rechtsprechung und Literatur	22
1. Begriffe	22
2. Funktionen der Vorsorge	24
3. Anwendungsbereiche	25
4. Ziele und Maßstäbe für die Vorsorge	27
5. Anwendung des Prinzips der Verhältnismäßigkeit	27
6. Gestaltungsspielraum der Exekutive	30
7. Drittschützende Wirkung der Vorsorge?	30
III. Ergebnis und weitere Prüfung	30

C. Verfassungsrechtliche Prüfung	31
I. Vorbehalt und Bestimmtheit des Gesetzes	31
1. Grundlagen	31
a) Sinn der Prinzipien	31
b) Der Kalkar-Beschluß des Bundesverfassungsgerichts	31
aa) Unterscheidungen	32
bb) Vergleichbare Probleme und einschlägige Aussagen	32
c) Kriterien für die Bestimmtheitsprüfung	33
2. Anwendung der Prinzipien auf § 5 Nr. 2	33
a) Normenklarheit, Praktikabilität, Justitiabilität	33
aa) Bedeutung der Kriterien	33
bb) Anwendung	34
aaa) Vorsorge	34
bbb) Funktionen der Vorsorge	35
ccc) Kompensation der Unbestimmtheit durch die Verhältnismäßigkeitskontrolle?	40
b) Vorhersehbarkeit, Schutz vor Willkür	41
aa) Bedeutung der Kriterien	41
bb) Anwendung	41
c) Anforderungen im Bereich der Grundrechtsausübung	42
aa) Verfassungsrechtliche Gebote	42
bb) Anwendung	42
d) Bestimmtheit von Inhalt, Zweck und Ausmaß der Regelung	44
aa) Verfassungsrechtliche Anforderungen	44
bb) Anwendung	46
II. Grundrechte	47
III. Ergebnis	47

D. Inhalt, Funktion und Grenzen der Vorsorgepflicht	49
I. Begriffe und begriffliche Zusammenhänge	49
1. »Vorsorge«	49
2. Vorsorge »gegen schädliche Umwelteinwirkungen«	50
a) Maßgeblichkeit der Immissionen	50
b) Erheblichkeit der Nachteile und Belästigungen	51
c) Einwirkungsbereich der Anlage	52
3. Insbesondere Maßnahmen nach dem Stand der Technik zur Emissionsbegrenzung	53
II. Entstehungsgeschichte und Funktion der Vorsorge	53
III. Der Vorsorgegrundsatz in der Gesetzssystematik	55
1. Zweckbestimmung des BImSchG	55
a) Zielrichtung: Immissionsschutz	55
b) Schutz und Vorbeugung	56
c) Schutz vor anderen Gefahren	57
d) Schutzgüter	57
2. Gefahrenschutz gemäß § 5 Nr. 1	57
a) Ausgangspunkte	57
b) Anwendungsbereich des § 5 Nr. 1	58
c) Folgerungen für die Interpretation des § 5 Nr. 2	59
3. Vermeidung schädlicher Umwelteinwirkungen bei der Planung, § 50	59
IV. Vergleich mit anderen gesetzlichen Regelungen, insbesondere dem Strahlenminimierungsgebot	60
V. Vorsorge nach Sinn und Zweck der Regelung des § 5 Nr. 2	62
1. Ausgangspunkte	62
a) Bisherige Klärungen	62
b) Offene Fragen	62
2. Funktion der Vorsorge	63

3. »Vorsorge« gegen »schädliche Umwelteinwirkungen«	64
a) Vorsorge und Verhinderung schädlicher Umwelteinwirkungen, Restrisiko	64
b) Eintrittswahrscheinlichkeit, Wahrscheinlichkeitsmaßstab	67
c) Schädliche Umwelteinwirkungen	68
4. Maßnahmen	70
a) Grundlagen	71
aa) Gestaltungsspielraum der Exekutive?	71
bb) Anordnung bestimmter Gebote	72
cc) Arten	72
b) Technische Maßnahmen	72
aa) Emissionsbegrenzung	72
bb) Stand der Technik	73
c) Sonstige Maßnahmen	75
aa) Ausgangspunkte	75
bb) Beispiele	76
d) Begrenzungen durch das Übermaßverbot	77
aa) Prüfungsgegenstände (formelle Unterscheidungen)	77
bb) Prüfungsmaßstäbe	77
aaa) Geeignetheit	78
bbb) Erforderlichkeit	78
ccc) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinn, Zumutbarkeit	78
cc) Zur Anwendung des Übermaßverbots (materielle Gesichtspunkte)	79
aaa) Nutzen	79
bbb) Kosten	80
5. Restrisiko	81
a) Restrisiko als äußerste Grenze der Vorsorgepflicht	81
b) Zur Grenzziehung zwischen Vorsorgepflicht und hinzunehmendem Restrisiko	82
aa) Grundrechtskollision	82
bb) Vergleich mit Zivilisations- und Lebensrisiken	83
cc) Rechtsgüterabwägung mittels des Gesetzeszwecks	83

dd) Stand der Technik	83
ee) Übermaßverbot	84
6. Keine nachbarschützende Wirkung der Vorsorgepflicht	84
E. <i>Ergebnisse und Konsequenzen</i>	87
Literaturverzeichnis	91