

MARCUS SCHLADEBACH

# Lufthoheit

*Jus Publicum*

236

---

**Mohr Siebeck**

# JUS PUBLICUM

Beiträge zum Öffentlichen Recht

Band 236





Marcus Schladebach

# Lufthoheit

Kontinuität und Wandel

Mohr Siebeck

*Marcus Schladebach*, geboren 1972; Studium der Rechtswissenschaften in Berlin; 1997 Erstes Staatsexamen; 2000 Promotion; 1999–2001 Referendariat in Berlin und San Antonio, Texas; 2001 Zweites Staatsexamen; 2002 LL.M. European Integration Law; 2002–2011 Referent für Europa- und Internationales Recht am Justizministerium des Landes Brandenburg und am Bundesministerium der Justiz; 2005–2012 Lehrbeauftragter an der Humboldt-Universität zu Berlin und an der Universität Augsburg; 2012/13 Lehrstuhlvertretung in Kiel; 2013 Habilitation in Augsburg; 2013/14 Lehrstuhlvertretungen in Göttingen und Düsseldorf.

e-ISBN PDF 978-3-16-153443-0  
ISBN 978-3-16-153442-3  
ISSN 0941-0503 (Jus Publicum)

Die Deutsche Bibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliographie; detaillierte bibliographische Daten sind im Internet über <http://dnb.dnb.de> abrufbar.

© 2014 Mohr Siebeck Tübingen. [www.mohr.de](http://www.mohr.de)

Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechts ist ohne Zustimmung des Verlags unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Das Buch wurde von Textservice Zink in Schwarzach aus der Garamond Antiqua gesetzt, von Gulde-Druck in Tübingen auf alterungsbeständiges Werkdruckpapier gedruckt und von der Buchbinderei Spinner in Ottersweier gebunden.

## Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Sommersemester 2013 als Habilitationsschrift von der Juristischen Fakultät der Universität Augsburg angenommen. Meinem verehrten Betreuer, Herrn Prof. Dr. Christoph Vedder, danke ich für die mir gewährte wissenschaftliche Freiheit und die konstruktive Begleitung des Vorhabens sehr herzlich. Herrn Prof. Dr. Matthias Rossi sage ich Dank für das zügig erstellte und anregende Zweitgutachten. Den Herren Prof. Dr. Ulrich M. Gassner und Prof. Dr. Daniel-Erasmus Khan bin ich für ihre Stellungnahmen zu großem Dank verpflichtet.

Es ist mir zudem ein großes Anliegen, den Herren Professoren der Humboldt-Universität zu Berlin zu danken, die meine dortige universitäre Tätigkeit zwischen 2006-2012 unterstützt haben. Ganz besonders danke ich Herrn Prof. Dr. Dr. h.c. Ulrich Batts, außerdem Herrn Prof. Dr. Georg Nolte und Herrn Prof. Dr. Alexander Blankenagel.

Frau Dr. Julia Kraft möchte ich für ihre freundliche Anteilnahme an der Entstehung des Buches danken.

Ich widme die Arbeit meinen Eltern.

Berlin, September 2014

Marcus Schladebach



# Inhaltsübersicht

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsverzeichnis . . . . .	IX
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXVII

Einleitung . . . . .	1
----------------------	---

## *Erster Teil*

### Entwicklung der Lufthoheit

7

1. Kapitel: Die Entdeckung der Lufthoheit . . . . .	9
2. Kapitel: Die Entwicklung der Lufthoheit ab 1900 . . . . .	27
3. Kapitel: Die Entwicklung der Lufthoheit ab 1920 . . . . .	73
4. Kapitel: Das Chicagoer Abkommen von 1944 . . . . .	79

## *Zweiter Teil*

### Kontinuität der Lufthoheit

95

5. Kapitel: Souveränität als Grundlage der Lufthoheit . . . . .	97
6. Kapitel: Träger der Lufthoheit . . . . .	119
7. Kapitel: Räumlicher Geltungsbereich der Lufthoheit . . . . .	155
8. Kapitel: Originäre Einschränkungen der Lufthoheit . . . . .	183
9. Kapitel: Schutz der Lufthoheit . . . . .	211
10. Kapitel: Lufthoheit und Strafgewalt . . . . .	287
11. Kapitel: Die Lufthoheit in Deutschland . . . . .	309
12. Kapitel: Zwischenergebnis: Kontinuität der Lufthoheit . . . . .	327

*Dritter Teil*

## Wandel der Lufthoheit

331

13. Kapitel: EU-Luftverkehrsabkommen mit Drittstaaten . . . . .	333
14. Kapitel: Der einheitliche europäische Luftraum . . . . .	377
15. Kapitel: Gemeinsamer Luftraum der Gemeinschaft Unabhängiger Staaten . . . . .	403
16. Kapitel: Der Vertrag über den Offenen Himmel . . . . .	411
17. Kapitel: Bilaterale Verträge über die Luftsicherheit . . . . .	425
18. Kapitel: Flugverbotszonen . . . . .	437
19. Kapitel: Luftsicherheitszonen . . . . .	443

*Vierter Teil*

## Wandel der Lufthoheit als Auslegungsaspekt

465

20. Kapitel: Völkerrechtliche Neuinterpretation der Lufthoheit . . . . .	467
21. Kapitel: Zusammenfassung und Thesen . . . . .	489
Literaturverzeichnis . . . . .	497
Stichwortverzeichnis . . . . .	531

# Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . . .	V
Inhaltsübersicht . . . . .	VII
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XXVII

Einleitung . . . . .	1
----------------------	---

## *Erster Teil*

### Entwicklung der Lufthoheit

7

1. Kapitel: Die Entdeckung der Lufthoheit . . . . .	9
I. Hugo Grotius, 1625 . . . . .	9
II. Samuel Pufendorf, 1672 . . . . .	11
III. Johannes Stephanus Dancko, 1687 . . . . .	12
IV. Jean Jacques Rousseau, 1742 . . . . .	13
V. Jacques-Etienne und Joseph-Michel Montgolfier, 1783 . . . . .	13
VI. Die Pariser Polizeiverordnung, 1784 . . . . .	14
VII. Johann Stephan Pütter, 1793 . . . . .	15
VIII. Kriege im 18./19. Jahrhundert . . . . .	16
IX. Der Deutsch-Französische Krieg, 1870/71 . . . . .	18
X. Johann Caspar Bluntschli, 1878 . . . . .	21
XI. Das Deutsch-Österreichische Abkommen über Militärballone, 1898 . . . . .	22
XII. Haager Friedenskonferenz, 1899 . . . . .	23
XIII. Wilbur und Orville Wright, 1903 . . . . .	24
2. Kapitel: Die Entwicklung der Lufthoheit ab 1900 . . . . .	27
I. Die Luftfreiheitstheorie . . . . .	28
1. Analogie zum Seerecht . . . . .	28
a) Ausgangslage . . . . .	28
b) These . . . . .	31

2. Unmöglichkeit der Souveränitätsbegründung . . . . .	33
a) Ausgangslage . . . . .	33
b) These . . . . .	34
c) Begrenzung durch das Selbsterhaltungsrecht . . . . .	35
d) Entwicklungslinien . . . . .	36
3. Einwände . . . . .	38
a) Analogie zum Seerecht . . . . .	38
b) Hoheitsgewalt im Luftraum . . . . .	39
aa) Intensität staatlicher Kontrolle . . . . .	39
bb) Schutzzone . . . . .	41
c) Gefahren aus dem Luftraum . . . . .	41
II. Die Lufthoheitstheorie . . . . .	42
1. Grundthese . . . . .	42
2. Begründungslinien . . . . .	44
a) Feststellung ohne Begründung . . . . .	44
b) Hoheitsgewalt im Luftraum . . . . .	45
c) Staatliche Befugnis zur Eigentumsausgestaltung . . . . .	46
3. Einwände . . . . .	47
a) Hoheitsgewalt im Luftraum . . . . .	47
b) Zivilrechtliche Aspekte . . . . .	48
III. Luftzonentheorie . . . . .	51
1. Grundkonzeption . . . . .	51
a) Inhalt . . . . .	51
b) Einwände . . . . .	52
c) Eigenständigkeit . . . . .	52
2. Bedeutung . . . . .	53
IV. Staatenpraxis . . . . .	54
1. Die Pariser Luftfahrtkonferenz, 1910 . . . . .	54
2. Das Deutsch-Französische Luftverkehrsabkommen, 1913 . . . . .	56
3. Die Staatenpraxis ausgesuchter Staaten, 1910–1914 . . . . .	57
a) England . . . . .	57
b) Russland . . . . .	58
c) Frankreich . . . . .	58
d) Deutschland . . . . .	59
e) Österreich-Ungarn, Niederlande, Serbien . . . . .	61
4. Ergebnis . . . . .	61
V. Der Erste Weltkrieg, 1914–1918 . . . . .	61
1. Kriegsbeginn als luftrechtliche Zäsur . . . . .	61
2. Souveränitätsansprüche neutraler Staaten . . . . .	63
3. Erkenntnisse am Kriegsende . . . . .	64
VI. Der Versailler Vertrag, 1919 . . . . .	65

VII. Das Pariser Luftverkehrsabkommen, 1919 . . . . .	66
1. Zustandekommen . . . . .	66
2. Rechtsstatus des Luftraums . . . . .	67
a) Lufthoheit in Art. 1 . . . . .	67
b) Recht auf unschädlichen Durchflug in Art. 2 . . . . .	70
3. Kapitel: Die Entwicklung der Lufthoheit ab 1920 . . . . .	73
I. Die Entstehung des internationalen Luftverkehrs . . . . .	73
II. Das ibero-amerikanische Luftverkehrsabkommen, 1926 . . . . .	74
III. Das Panamerikanische Abkommen über die Handelsluftfahrt, 1928 . . . . .	74
IV. Das Institut für Völkerrecht, 1927 . . . . .	75
1. Konzeption de Visschers . . . . .	75
2. Würdigung . . . . .	76
4. Kapitel: Das Chicagoer Abkommen von 1944 . . . . .	79
I. Allgemeine Bedeutung für das Luftrecht . . . . .	79
1. Kodifikation . . . . .	79
2. Konzentration . . . . .	79
3. Kontinuität . . . . .	80
II. Zustandekommen . . . . .	81
1. Weltpolitische Ausgangslage . . . . .	81
2. Teilnehmerstaaten . . . . .	82
3. Zielsetzungen . . . . .	83
III. Generelle Ergebnisse . . . . .	83
IV. Rechtsstatus des Luftraums . . . . .	84
1. Lufthoheit in Art. 1 CA . . . . .	84
2. Freiheit der Luft und Luftverkehrsfreiheit . . . . .	85
3. Formulierung der Lufthoheit . . . . .	87
4. Grundentscheidungen . . . . .	88
a) Anerkenntnis . . . . .	88
b) Jeder Staat . . . . .	89
c) Über seinem Hoheitsgebiet . . . . .	90
d) Voll und ausschließlich . . . . .	90
e) Lufthoheit – Eine Arbeitsdefinition . . . . .	91
aa) Bedürfnis nach einer Definition . . . . .	91
bb) Vorschlag einer Definition . . . . .	92

*Zweiter Teil*

## Kontinuität der Lufthoheit

95

5. Kapitel: Souveränität als Grundlage der Lufthoheit . . . . .	97
I. Souveränität: Annäherungen an einen vieldeutigen Begriff . . . . .	97
1. Unschärfe des Souveränitätsbegriffs . . . . .	97
2. Dimensionen des Souveränitätswandels . . . . .	100
II. Souveränitätskonzeptionen . . . . .	101
1. Rechtliche Konzeption . . . . .	101
2. Absolute Konzeption . . . . .	103
III. Souveränitätsrichtungen: Innere und äußere Souveränität . . . . .	104
IV. Souveränitätsbegriffe . . . . .	105
1. Staatsrechtlicher Souveränitätsbegriff . . . . .	105
2. Völkerrechtlicher Souveränitätsbegriff . . . . .	105
3. Politischer Souveränitätsbegriff . . . . .	107
V. Souveränitätswandel . . . . .	107
1. Globalisierung . . . . .	107
a) Begriff . . . . .	107
b) Auswirkungen . . . . .	110
2. Konstitutionalisierung . . . . .	110
a) Begriff . . . . .	110
b) Auswirkungen . . . . .	112
3. Europäisierung . . . . .	112
4. Würdigung . . . . .	113
a) Globalisierung . . . . .	113
b) Konstitutionalisierung . . . . .	114
c) Europäisierung . . . . .	115
d) Fazit . . . . .	117
6. Kapitel: Träger der Lufthoheit . . . . .	119
I. Staaten . . . . .	119
II. De facto-Regime . . . . .	120
1. Bedeutung und lufthoheitliche Relevanz . . . . .	120
2. Abgrenzung zu nichtanerkannten Staaten . . . . .	122
a) Anerkennungspolitik und Staatsqualität . . . . .	122
b) Motive der Nichtanerkennung . . . . .	123
3. Einzelfälle . . . . .	124
a) Palästina und der Gaza-Streifen . . . . .	124
aa) Historischer Hintergrund . . . . .	124

bb) Völkerrechtliche Betrachtung . . . . .	125
(1) Palästina als Staat . . . . .	125
(2) Palästina als De facto-Regime . . . . .	127
cc) Luftrechtliche Betrachtung . . . . .	128
b) Türkische Republik Nordzypern . . . . .	129
aa) Historischer Hintergrund . . . . .	129
bb) Völkerrechtliche Betrachtung . . . . .	130
(1) TRNZ als Staat . . . . .	130
(2) TRNZ als De facto-Regime . . . . .	132
cc) Luftrechtliche Betrachtung . . . . .	133
(1) Ausgangslage . . . . .	133
(2) Besetzung der TRNZ durch die Türkei . . . . .	133
(3) Rechtslage . . . . .	135
(4) Besetzung der Republik Zypern durch die Türkei . . . . .	136
(5) Normative Kraft des Faktischen . . . . .	136
(6) Neue englische Rechtsprechung zum Zypernkonflikt . . . . .	137
c) Taiwan . . . . .	139
aa) Historischer Hintergrund . . . . .	139
bb) Völkerrechtliche Betrachtung . . . . .	141
(1) Taiwan als Staat . . . . .	141
(2) Taiwan als De facto-Regime . . . . .	143
cc) Luftrechtliche Betrachtung . . . . .	143
d) Hong Kong . . . . .	148
aa) Historischer Hintergrund . . . . .	148
bb) Völkerrechtliche Betrachtung . . . . .	150
(1) Hong Kong als Staat . . . . .	150
(2) Hong Kong als De facto-Regime . . . . .	152
cc) Luftrechtliche Betrachtung . . . . .	152
III. Ergebnis . . . . .	153
7. Kapitel: Räumlicher Geltungsbereich der Lufthoheit . . . . .	155
I. Form des Luftraums . . . . .	155
II. Erforderlichkeit der Abgrenzung des Luftraums . . . . .	156
1. Staatsgrenzen . . . . .	156
2. Rechtsstatus von Luftraum und Weltraum . . . . .	157
III. Horizontale Abgrenzung . . . . .	158
1. Landgebiet . . . . .	158
2. Küstenmeer . . . . .	159
a) Zwölf-Meilen-Zone . . . . .	159

b) Recht auf unschädlichen Durchflug . . . . .	160
c) Meerengen . . . . .	161
3. Ausschließliche Wirtschaftszone . . . . .	162
a) Freiheit des Überflugs . . . . .	162
b) Regelungsoptionen der ICAO nach Art. 12 CA . . . . .	163
c) Anschlusszone . . . . .	164
4. Hohe See . . . . .	164
5. Sondergebiete . . . . .	165
a) Inseln . . . . .	165
b) Archipelstaaten . . . . .	166
c) Polargebiete . . . . .	167
IV. Vertikale Abgrenzung . . . . .	168
1. Ausgangslage . . . . .	168
2. Abgrenzungstheorien . . . . .	169
a) Effektivitätstheorie . . . . .	169
b) Sicherheitstheorie . . . . .	170
c) Existenztheorie . . . . .	170
d) Funktionelle Theorie . . . . .	171
e) Räumliche Theorie: Minimum . . . . .	171
f) Räumliche Theorie: Maximum . . . . .	171
g) Position der Sowjetunion/Russland . . . . .	172
h) Theorie der untersten Satelliten-Umlaufbahn . . . . .	172
i) Kármán Primary Jurisdictional Line . . . . .	173
j) Theorie der 12 Seemeilen . . . . .	174
k) Theorie der 55 Meilen . . . . .	175
l) Fehlende Erforderlichkeit einer Grenze . . . . .	175
3. Eigene Ansicht . . . . .	176
a) Vertikale Luftraumgrenze . . . . .	176
b) Juristische Begründbarkeit . . . . .	178
4. Luftraumgrenze und Weltraumgrenze . . . . .	179
a) Ausgangslage . . . . .	179
b) Konstruktion der Zwischenzone . . . . .	179
c) Rechtsstatus der Zwischenzone . . . . .	180
aa) Gehalte der Luftzonentheorie . . . . .	180
bb) Von der Luftzonentheorie zur Zwischenzonentheorie . . . . .	181
8. Kapitel: Originäre Einschränkungen der Lufthoheit . . . . .	183
I. Existenz originärer Einschränkungen . . . . .	183
II. Befugnis zur Einschränkung der Lufthoheit . . . . .	183
III. Staatsluftfahrzeuge . . . . .	184

IV. Zivilluftfahrzeuge . . . . .	185
1. Nichtplanmäßiger Flugverkehr . . . . .	185
a) Nichtgewerblicher Gelegenheitsverkehr . . . . .	185
aa) Völkervertragliche Regelungszintention . . . . .	186
bb) Kritik . . . . .	187
b) Gewerblicher Gelegenheitsverkehr . . . . .	187
c) Würdigung . . . . .	188
aa) Regelungsdefizite . . . . .	188
bb) Spätere Übung nach Art. 31 Abs. 3 lit. b) WVK . . . . .	189
2. Planmäßiger Fluglinienverkehr . . . . .	191
a) Erlaubnispflicht und Lufthoheit . . . . .	191
b) Transitvereinbarung und Transportvereinbarung . . . . .	192
c) Bilaterale Luftverkehrsabkommen . . . . .	194
V. Aktuelle Beispiele zur Transitvereinbarung . . . . .	195
1. Russland: Zusatzgebühren für den sibirischen Luftraum . . . . .	195
a) Position Russlands . . . . .	196
aa) Überfluggebühren . . . . .	196
bb) Würdigung . . . . .	197
cc) Lösungsversuch: Das Abkommen von 2006 . . . . .	197
dd) Gegeneinwand: Emissionshandel im Luftverkehr . . . . .	199
b) Folgewirkungen für die EU . . . . .	202
2. Russland: Überflugrechte für Lufthansa-Cargo . . . . .	203
3. Schweiz: Nordanflug nach Zürich . . . . .	204
a) Problematik . . . . .	204
b) Inhalt des Überflugrechts . . . . .	205
c) Konfliktlösung nach dem EuG-Urteil von 2010 . . . . .	208
9. Kapitel: Schutz der Lufthoheit . . . . .	211
I. Schutzbedürfnis . . . . .	211
II. Schutz durch Luftsperrgebiete . . . . .	211
1. Errichtung . . . . .	211
2. Rechtsfolgen . . . . .	212
3. Beispiele . . . . .	212
a) Luftsperrgebiet Gibraltar . . . . .	213
b) Luftbeschränkungsgebiet Berliner Innenstadt . . . . .	213
c) Würdigung . . . . .	214
III. Schutz gegen Luftraumverletzungen . . . . .	215
1. Luftraumverletzungen im politischen Kontext . . . . .	215
2. Begriff und Gründe . . . . .	216
a) Begriff . . . . .	216
b) Gründe . . . . .	216

aa)	Technische Gründe und menschliches Fehlverhalten	216
bb)	Politische Gründe	217
3.	Luftraumverletzungen durch Zivilflugzeuge	218
a)	Ausgangslage	219
b)	Rechtslage ab 1944	219
aa)	Fehlende Rechtsgrundlage	219
bb)	Art. 25 CA	219
cc)	Art. 9 c) CA	221
dd)	Art. 4 CA	221
ee)	Art. 11 CA	223
ff)	Zwischenergebnis	223
c)	Rechtslage ab 1984	223
aa)	Regelungsanlass: Der Abschuss von KE 007	223
bb)	Die ICAO-Generalversammlung, 1984	228
cc)	Art. 3 bis CA	230
dd)	Ratifizierung des Änderungsprotokolls	231
d)	Art. 3 bis CA: Abgrenzungen und Rechtsprobleme	233
aa)	Innere Struktur	233
bb)	Verhältnis zum Völkergewohnheitsrecht	234
cc)	Verhältnis zu Art. 51 UN-Charta	237
dd)	Verhältnis zu Anhang 2	239
(1)	Bedeutung des Anhangs 2	239
(2)	Abfangverfahren nach Anhang 2	240
ee)	Zulässigkeit eines Abschusses	243
(1)	Zulässigkeit nach Art. 3 bis CA	243
(2)	Zulässigkeit nach Art. 51 UN-Charta	245
(a)	Tatbestandsfragen	245
(b)	Recht auf präventive Selbstverteidigung	246
(c)	Rechtsfolgefragen	250
4.	Luftraumverletzungen durch Militärflugzeuge	253
a)	Ausgangslage	253
b)	Rechtslage	254
aa)	Völkervertragsrecht	254
bb)	Völkergewohnheitsrecht	255
(1)	Immunität	255
(2)	Gegenmaßnahmen	256
(3)	Abschuss	257
cc)	Selbstverteidigungsrecht nach Art. 51 UN-Charta	259
c)	Kodifikationsperspektiven	261
5.	Weitere völkerrechtliche Reaktionsmöglichkeiten	261
a)	Protest	261
b)	Bestrafung der Besetzung	262
aa)	Grundsatz	262

bb) Ausnahme: Einflug aus Not . . . . .	263
cc) Ausnahme: Verzicht auf Bestrafung . . . . .	264
dd) Ausnahme: Erwünschte Luftraumverletzungen . . . . .	264
c) Untersuchung und Rückgabe des Luftfahrzeugs . . . . .	265
d) Streitschlichtungsverfahren nach Art. 84 CA . . . . .	265
IV. Luftrechtliche Bewertung ausgesuchter Einzelfälle . . . . .	266
1. Luftraumverletzungen durch Zivilflugzeuge . . . . .	266
a) Landung auf dem Roten Platz: Moskau, 28.5.1987 . . . . .	266
aa) Sachverhalt . . . . .	266
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	267
b) Abschuss zweier U.S.-amerikanischer Kleinflugzeuge:	
Kuba, 24.2.1996 . . . . .	268
aa) Sachverhalt . . . . .	268
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	268
c) Abschuss eines russischen Passagierflugzeugs: Schwarzes	
Meer/Ukraine, 4.10.2001 . . . . .	270
aa) Sachverhalt . . . . .	270
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	270
d) Landeaufforderung an Privatjet: Davos, 29.1.2011 . . . . .	270
aa) Sachverhalt . . . . .	270
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	271
2. Luftraumverletzungen durch Militärflugzeuge . . . . .	271
a) Absturz eines sowjetischen Militärflugzeugs: Belgien,	
4.7.1989 . . . . .	271
aa) Sachverhalt . . . . .	271
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	272
b) Kollision über dem südchinesischen Meer: Hainan/China,	
1.4.2001 . . . . .	272
aa) Sachverhalt . . . . .	272
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	273
c) Kollision über der Ägäis: Karpathos/Griechenland,	
23.5.2006 . . . . .	275
aa) Sachverhalt . . . . .	275
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	275
d) Abschuss eines türkischen Militärflugzeugs: Syrien,	
22.6.2012 . . . . .	276
aa) Sachverhalt . . . . .	276
bb) Luftrechtliche Würdigung . . . . .	277
V. Neueste Entwicklungen: Unbemannte Luftfahrzeuge . . . . .	277
1. Grundfragen . . . . .	278
a) Begriff und Entwicklungslinien . . . . .	278

b) Unbemannte Militärluftfahrzeuge . . . . .	279
c) Unbemannte Zivilluftfahrzeuge . . . . .	280
d) Der Einsatz von UAV . . . . .	281
aa) Separater Luftraum . . . . .	281
bb) Vorteile unbemannter Luftfahrzeuge . . . . .	281
2. Luftraumverletzungen durch unbemannte Luftfahrzeuge . . . . .	282
a) Rechtliche Ausgangslage . . . . .	282
b) Erlaubnisbedürftigkeit . . . . .	282
c) Luftraumverletzungen . . . . .	283
aa) Unbemannte Zivilluftfahrzeuge . . . . .	283
bb) Unbemannte Militärluftfahrzeuge . . . . .	285
cc) Weitere völkerrechtliche Reaktionsmöglichkeiten . . . . .	285
10. Kapitel: Lufthoheit und Strafgewalt . . . . .	287
I. Staatliches Gewaltmonopol als Sanktionsbefugnis . . . . .	287
II. Herausforderungen für das Luftstraf- und Luftsicherheitsrecht . . . . .	287
1. Strafwürdiges Verhalten im Luftraum . . . . .	287
2. Wesentliche Szenarien . . . . .	288
a) Terroristische Anschläge . . . . .	288
aa) Begriff . . . . .	288
bb) Beispiele . . . . .	289
(1) Das Lockerbie-Attentat, 1988 . . . . .	289
(2) Pariser Eiffel-Turm, 1994 . . . . .	290
(3) Die Anschläge vom 11. September 2001 . . . . .	290
b) Flugzeugentführungen . . . . .	291
c) Unruly Passengers . . . . .	291
d) Eine Antwort: Der Einsatz von Sky Marshals . . . . .	293
aa) Bedeutung . . . . .	293
bb) Internationales Recht . . . . .	293
(1) Chicagoer Abkommen . . . . .	293
(2) Vertrag von Prüm, 2005 . . . . .	294
cc) Europarecht . . . . .	295
dd) Deutsches Recht . . . . .	296
ee) Rechtspolitische Debatte . . . . .	296
III. Nationales Recht . . . . .	297
1. Luftstrafrecht . . . . .	297
2. Luftverkehrsrecht . . . . .	298
3. Luftsicherheitsrecht . . . . .	298
a) Befugnisabgrenzung zwischen Luftfahrzeugführer und Sky Marshal . . . . .	298

aa) Duales Modell . . . . .	299
bb) Integrierendes Modell . . . . .	299
cc) Würdigung . . . . .	300
b) Luftsicherheitsrechtliches Nebenstrafrecht . . . . .	300
IV. Internationales Recht . . . . .	301
1. Tokioter Abkommen . . . . .	301
a) Festlegung der Strafgerichtsbarkeit . . . . .	301
b) Befugnisse des Luftfahrzeugkommandanten . . . . .	303
c) Widerrechtliche Inbesitznahme eines Luftfahrzeugs . . . . .	303
2. Haager Übereinkommen . . . . .	304
3. Montrealer Übereinkommen . . . . .	304
4. Bonner Deklaration . . . . .	305
5. New Yorker Übereinkommen . . . . .	306
V. Schlussfolgerungen . . . . .	306
1. Lufthoheit durch Strafgesetzgebung . . . . .	306
2. Einzelergebnisse . . . . .	307
a) Terroristische Anschläge . . . . .	307
b) Flugzeugentführungen . . . . .	307
c) Unruly Passengers . . . . .	307
11. Kapitel: Die Lufthoheit in Deutschland . . . . .	309
I. Einführung . . . . .	309
II. Das Luftverkehrsgesetz 1922 . . . . .	309
III. Die NS-Zeit 1933–1945 . . . . .	311
IV. Die Nachkriegszeit 1945–1949 . . . . .	311
V. Das Grundgesetz 1949 . . . . .	312
VI. Das Ende des Besatzungsregimes . . . . .	313
VII. Die Lufthoheit der DDR . . . . .	314
1. Beschränkte Lufthoheit . . . . .	314
2. Aufbau zivilen Luftverkehrs . . . . .	315
VIII. Die luftrechtliche Anbindung Berlins . . . . .	315
1. Luftkorridore zur Truppenversorgung . . . . .	315
2. Die Berliner Luftbrücke, 1948/49 . . . . .	316
3. Ziviler Fluglinienverkehr nach Berlin . . . . .	318
IX. Der Zwei-Plus-Vier-Vertrag 1990 . . . . .	319
X. Das heutige Luftverkehrsgesetz . . . . .	319
XI. Das Luftsicherheitsgesetz 2005 . . . . .	320
1. Lufthoheit und Luftsicherheit . . . . .	320
2. Die Verfassungswidrigkeit des § 14 Abs. 3 LuftSiG . . . . .	321

3. Zur Möglichkeit der Korrektur . . . . .	322
XII. Ergebnis . . . . .	325
12. Kapitel: Zwischenergebnis: Kontinuität der Lufthoheit . . .	327

*Dritter Teil*

Wandel der Lufthoheit

331

I. Gegenläufige Wandlungstendenzen . . . . .	331
II. Kategorisierung des Wandels . . . . .	332
13. Kapitel: EU-Luftverkehrsabkommen mit Drittstaaten . . .	333
I. Open-Skies-Politik der USA . . . . .	333
1. Deregulierung im U.S.-Luftverkehr . . . . .	333
2. Airline Deregulation Act 1978 . . . . .	334
II. Rezeption der Open-Skies-Politik in Europa . . . . .	335
1. Abgrenzung: Luftverkehrsbinnenmarkt und Luftverkehrsaußenbeziehungen . . . . .	335
2. Open Skies und Luftverkehrsaußenbeziehungen . . . . .	337
a) Initiativen der Kommission . . . . .	338
aa) Erste Initiative von 1990 . . . . .	338
bb) Zweite Initiative von 1992 . . . . .	339
b) Initiativen der EU-Mitgliedstaaten . . . . .	340
aa) Interessenlage . . . . .	340
bb) Open-Skies-Abkommen mit den USA . . . . .	340
III. Das EuGH-Urteil vom 5.11.2002 . . . . .	343
1. Die Vertragsverletzungsverfahren . . . . .	343
2. Außenkompetenz der Gemeinschaft . . . . .	343
a) Gutachten 1/76 . . . . .	343
aa) Entscheidungsgründe des EuGH . . . . .	343
bb) Würdigung . . . . .	344
b) AETR-Grundsätze . . . . .	345
aa) Entscheidungsgründe des EuGH . . . . .	345
bb) Würdigung . . . . .	346
3. Niederlassungsfreiheit . . . . .	348
4. Konsequenzen: Kompetenzzerteilung . . . . .	349
a) Politische Konsequenzen . . . . .	349
aa) Kommission . . . . .	349
bb) Mitgliedstaaten . . . . .	350

cc) USA . . . . .	351
dd) Luftverkehrsunternehmen . . . . .	351
b) Rechtliche Optionen . . . . .	352
aa) Punktuelle Modifizierung durch Mitgliedstaaten . . . . .	352
bb) Mitgliedstaatsabkommen . . . . .	353
cc) Kommissionsabkommen . . . . .	353
dd) Gemischtes Abkommen . . . . .	354
c) Gemeinschaftsluftverkehrsabkommen EU – USA . . . . .	357
aa) Begriffsklärung . . . . .	357
(1) Horizontale Abkommen . . . . .	357
(2) Gemeinschaftsluftverkehrsabkommen . . . . .	358
bb) Regelungsinhalt . . . . .	358
(1) Verkehrsrechte . . . . .	359
(2) Preisgestaltung . . . . .	360
(3) Sonstige Regelungen . . . . .	360
(4) Verhältnis zu bilateralen Abkommen der Mitgliedstaaten . . . . .	361
IV. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	361
1. Problemlage . . . . .	361
2. Rechtslage . . . . .	363
a) Verkehrsrechte als Hoheitsrechte . . . . .	363
b) Lufthoheit als Hoheit der Mitgliedstaaten . . . . .	364
c) Lufthoheit der EU . . . . .	365
3. Wandel durch Gemeinschaftsluftverkehrsabkommen . . . . .	367
a) Mediatisierung mitgliedstaatlicher Interessen . . . . .	367
b) Rechtsverlust . . . . .	369
c) Zustimmung zur Einschränkung . . . . .	371
aa) Mandat des Rates . . . . .	371
bb) Beteiligung an Verhandlungen . . . . .	373
cc) Verhältnis des Gemeinschaftsluftverkehrsabkommens zum Chicagoer Abkommen . . . . .	374
4. Kategorisierung des Wandels . . . . .	375
5. Ergebnis . . . . .	376
14. Kapitel: Der einheitliche europäische Luftraum . . . . .	377
I. Konzeption . . . . .	377
1. Zielsetzungen . . . . .	377
2. Integration von Eurocontrol . . . . .	378
a) Eurocontrol . . . . .	379
b) Integration . . . . .	380
3. Konstruktion . . . . .	381
a) Ursprüngliche Konstruktion . . . . .	381

b) Geänderte Konstruktion . . . . .	382
II. Funktionale Luftraumblöcke . . . . .	383
1. Bestand . . . . .	383
2. Der funktionale Luftraumblock „European Central“ . . . . .	383
III. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	384
1. Die SES-Verordnungen 2004/2009 . . . . .	384
a) Verpflichtungscharakter . . . . .	385
b) Verpflichtungsinhalt . . . . .	386
c) Übertragung von Hoheitsrechten . . . . .	387
d) Einschränkung der Lufthoheit . . . . .	388
aa) Fehlende Relevanz für die Lufthoheit . . . . .	389
bb) Differenzierte Relevanz für die Lufthoheit . . . . .	389
(1) Differenzierter lufthoheitlicher Ansatz . . . . .	389
(2) Differenzierter wirtschaftlicher Ansatz . . . . .	390
cc) Würdigung . . . . .	390
2. Der FABEC-Staatsvertrag . . . . .	393
a) Lufthoheit als Problem . . . . .	393
b) Das Urteil des LG Konstanz von 2006 . . . . .	393
c) Lufthoheit im FABEC-StV . . . . .	394
d) Würdigung . . . . .	395
3. Die Übertragung auf private Flugsicherungsunternehmen . . . . .	396
a) Vertiefung der Einschränkung . . . . .	396
b) Andere Ansätze . . . . .	397
4. Würdigung . . . . .	399
5. Aktuelle Entwicklungen . . . . .	401
IV. Kategorisierung des Wandels . . . . .	402
15. Kapitel: Gemeinsamer Luftraum der Gemeinschaft	
Unabhängiger Staaten . . . . .	403
I. Entstehungsanlass . . . . .	403
II. Völkerrechtliche Grundfragen . . . . .	404
1. Auflösung der UdSSR . . . . .	404
2. Gründung der GUS . . . . .	405
a) Gründungszeitpunkt . . . . .	405
b) Rechtsnatur . . . . .	406
III. GUS-Luftraum . . . . .	407
1. Bezüge zur Lufthoheit . . . . .	407
2. Institutionen . . . . .	407
3. Würdigung . . . . .	408
IV. Ausblick . . . . .	410
V. Kategorisierung des Wandels . . . . .	410

16. Kapitel: Der Vertrag über den Offenen Himmel . . . . .	411
I. Sicherheitspolitischer Hintergrund . . . . .	411
II. Wesentlicher Vertragsinhalt . . . . .	413
1. Konzept der Zulassung von Beobachtungsflügen . . . . .	413
2. Beobachtungsflüge mit Taxioption . . . . .	413
3. Transitflüge . . . . .	414
4. Kritik am Vertrag . . . . .	414
III. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	415
1. Ausgangslage . . . . .	415
2. Geltung der Lufthoheit . . . . .	416
a) Anwendbarkeit des Chicagoer Abkommens . . . . .	416
aa) Kategorisierung der Beobachtungsflüge . . . . .	416
(1) Kriterien aus dem Vertrag über den Offenen Himmel . . . . .	416
(2) Kriterien aus dem Chicagoer Abkommen . . . . .	416
(3) Zuordnung der Beobachtungsluftfahrzeuge . . . . .	417
bb) Ergebnis . . . . .	418
b) Lufthoheit und Staatsluftfahrzeuge . . . . .	418
3. Einschränkung der Lufthoheit . . . . .	418
a) Differenzierung nach dem Luftfahrzeug . . . . .	419
b) Zulassung fremder Beobachtungsluftfahrzeuge . . . . .	419
c) Würdigung . . . . .	420
4. Die Rolle Deutschlands . . . . .	420
a) Deutschland als Vertragsstaat . . . . .	420
b) Probleme und Lösungen . . . . .	421
aa) Das Problem . . . . .	421
bb) Die Lösung . . . . .	422
cc) Pflicht zu deutschem Beobachtungsluftfahrzeug? . . . . .	422
IV. Kategorisierung des Wandels . . . . .	423
17. Kapitel: Bilaterale Verträge über die Luftsicherheit . . . . .	425
I. Hintergrund . . . . .	425
1. Deutsch-Schweizer Abkommen 2007 . . . . .	425
2. Deutsch-Französisches Abkommen 2009 . . . . .	426
3. Weitere Abkommen . . . . .	427
II. Inhalt der Abkommen . . . . .	428
1. Deutsch-Schweizer Abkommen 2007 . . . . .	428
2. Deutsch-Französisches Abkommen 2009 . . . . .	428
III. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	429
1. Militärluftverkehr . . . . .	429

2. Deutsch-Schweizer Abkommen 2007 . . . . .	429
a) Der Souveränitätsgedanke . . . . .	430
b) Der Neutralitätsgedanke . . . . .	430
c) Der Vorsorgegedanke . . . . .	431
3. Deutsch-Französisches Abkommen 2009 . . . . .	432
a) Souveränitätsverzicht bei der Luftsicherheit . . . . .	433
b) Symbolik durch Nichtregelung . . . . .	433
c) Vergleich der Abkommen . . . . .	433
d) Aspekte der Lufthoheit . . . . .	434
e) Einschränkung der Lufthoheit . . . . .	434
IV. Kategorisierung des Wandels . . . . .	434
18. Kapitel: Flugverbotszonen . . . . .	437
I. Begriff und Entwicklung . . . . .	437
II. Rechtsgrundlagen der Flugverbotszone über Libyen . . . . .	438
1. Sanktionsbefugnisse des UN-Sicherheitsrates . . . . .	438
2. Sanktionen gegenüber Libyen . . . . .	439
a) Responsibility to Protect . . . . .	439
b) Sanktionen aufgrund der Resolution 1970 (2011) . . . . .	439
c) Sanktionen aufgrund der Resolution 1973 (2011) . . . . .	440
III. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	441
IV. Kategorisierung des Wandels . . . . .	441
19. Kapitel: Luftsicherheitszonen . . . . .	443
I. Begriff und Entwicklung . . . . .	443
1. Begriff . . . . .	443
2. Entwicklung . . . . .	444
a) USA . . . . .	444
b) Kanada . . . . .	445
c) Frankreich . . . . .	445
d) Weitere Staaten . . . . .	446
II. Auswirkungen auf die Lufthoheit . . . . .	446
III. Völkerrechtliche Zulässigkeit . . . . .	447
1. Völkervertragsrecht . . . . .	448
a) Art. 12 CA . . . . .	448
b) Art. 38 CA . . . . .	450
c) Art. 33 SRÜ . . . . .	450
d) Art. 51 UN-Charta . . . . .	452
e) Weiterer Ansatz . . . . .	454
f) Ergebnis . . . . .	455

2. Völkergewohnheitsrecht . . . . .	455
a) Entstehungsvoraussetzungen . . . . .	455
b) Völkergewohnheitsrecht und Luftsicherheitszonen . . . . .	456
aa) Allgemeine Übung . . . . .	456
bb) Rechtsüberzeugung . . . . .	457
(1) Fehlender Protest . . . . .	458
(2) Differenzierter Protest . . . . .	458
(3) Erklärter Protest . . . . .	458
c) Würdigung . . . . .	459
3. Weitere Ansätze . . . . .	461
a) Vorsorgeprinzip . . . . .	461
b) Vernunftprinzip . . . . .	463
4. Ergebnis . . . . .	463
IV. Kategorisierung des Wandels . . . . .	463

*Vierter Teil*

Wandel der Lufthoheit als Auslegungsaspekt

465

20. Kapitel: Völkerrechtliche Neuinterpretation der Lufthoheit . . . . .	467
I. Neuinterpretation völkerrechtlicher Verträge . . . . .	467
1. Grundlagen . . . . .	467
2. Lufthoheitsprinzip . . . . .	469
a) Einschränkung . . . . .	469
b) Erweiterung . . . . .	470
II. Einschränkungende Neuinterpretation . . . . .	470
1. Inhaltliche Differenz . . . . .	470
2. Spätere Übereinkunft . . . . .	471
a) Übereinkunft . . . . .	471
b) Inhaltliche Ausrichtung . . . . .	471
aa) Personelles Element . . . . .	472
bb) Sachliches Element . . . . .	472
III. Erweiterungende Neuinterpretation . . . . .	473
1. Inhaltliche Differenz . . . . .	473
2. Spätere Übung . . . . .	474
a) Übung . . . . .	474
aa) Anforderungen . . . . .	474
(1) Literatur . . . . .	474
(2) IGH-Rechtsprechung . . . . .	476

bb) Übereinstimmung aller Vertragsparteien . . . . .	477
cc) Übereinstimmung einiger Vertragsparteien . . . . .	478
(1) Legitimation der WTO-Gerichtsbarkeit . . . . .	478
(2) WTO-Gerichtsbarkeit zur späteren Übung . . . . .	479
b) Beispiel aus dem Luftrecht . . . . .	480
c) Luftsicherheitszonen als spätere Übung . . . . .	482
aa) Globalansatz: Ablehnung einer späteren Übung . . . . .	482
bb) Partikularansatz: Annahme einer späteren Übung . . . . .	483
d) Legitimationsprobleme einer späteren Übung . . . . .	485
aa) Ausgangslage . . . . .	485
bb) Personelle Legitimation . . . . .	485
cc) Sachliche Legitimation . . . . .	486
3. Ergebnis . . . . .	487
21. Kapitel: Zusammenfassung und Thesen . . . . .	489
I. Zusammenfassung . . . . .	489
II. Thesen . . . . .	491
III. Formulierungsvorschläge zu Art. 1 und Art. 2 CA . . . . .	495
1. Anforderungen . . . . .	495
2. Vorschläge . . . . .	495
Literaturverzeichnis . . . . .	497
Stichwortverzeichnis . . . . .	531

## Abkürzungsverzeichnis

AASL	Annals of Air and Space Law
ABl.	Amtsblatt der Europäischen Union
Abs.	Absatz
AEUV	Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union
Air Force JAG L. Rev.	Air Force Judge Advocate General Law Review
AJIL	American Journal of International Law
Am. U. L. Rev.	American University Law Review
Annuaire	Annuaire de L'Institut de Droit International
AöR	Archiv des Öffentlichen Rechts
APuZ	Aus Politik und Zeitgeschichte, Beilage zu „Das Parlament“
Art.	Artikel
AVR	Archiv des Völkerrechts
BayVBl.	Bayrische Verwaltungsblätter
BerDGVR	Berichte der Deutschen Gesellschaft für Völkerrecht
BGBI.	Bundesgesetzblatt
BR-Drs.	Bundesrats-Drucksache
BT-Drs.	Bundestags-Drucksache
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerwG	Bundesverwaltungsgericht
BYIL	British Yearbook of International Law
CA	Chicagoer Abkommen über die Internationale Zivilluftfahrt
Cal. W. Int'l L. J.	California Western International Law Journal
Can. Y. B. Int'l L.	Canadian Yearbook of International Law
CML Rev.	Common Market Law Review
Col. J. Trans'n'l L.	Columbia Journal of Transnational Law
Col. L. Rev.	Columbia Law Review
ders.	derselbe
dies.	dieselbe bzw. dieselben
DÖV	Die Öffentliche Verwaltung
DVBl.	Deutsches Verwaltungsblatt
EA	Europaarchiv
EGMR	Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte
EJIL	European Journal of International Law
EPIL	Encyclopedia of Public International Law
EU	Europäische Union
EuGH	Gerichtshof der Europäischen Union
EuGRZ	Europäische Grundrechte-Zeitschrift
EuR	Europarecht
EUV	Vertrag über die Europäische Union
EuZ	Zeitschrift für Europarecht
EuZW	Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
EWS	Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

FG	Festgabe
Fn.	Fußnote
FoR	Forum Recht
FS	Festschrift
GLJ	German Law Journal
GUS	Gemeinschaft Unabhängiger Staaten
GYIL	German Yearbook of International Law
Hague Y. B. Int'l L.	Hague Yearbook of International law
Harv. Int. L. J.	Harvard International Law Journal
HRRS	Höchstrichterliche Rechtsprechung im Strafrecht
Hrsg.	Herausgeber
ICAO	International Civil Aviation Organization
ICJ Rep.	International Court of Justice, Reports
ICLQ	International & Comparative Law Quarterly
IGH	Internationaler Gerichtshof
IJGLS	Indiana Journal of Global Legal Studies
ILC	International Law Commission
ILM	International Legal Materials
JA	Juristische Arbeitsblätter
J. Air L. & Com.	Journal of Air Law and Commerce
JILP	Journal of International Law and Politics
JuS	Juristische Schulung
JZ	Juristen-Zeitung
Kap.	Kapitel
KJ	Kritische Justiz
KOM	Europäische Kommission
KritV	Kritische Vierteljahresschrift
lit.	litera
LKV	Landes- und Kommunalverwaltung
Mil. L. Rev.	Military Law Review
MJIL	Miskolc Journal of International Law
NILR	Netherlands International Law Review
NJ	Neue Justiz
NJW	Neue Juristische Wochenschrift
Nordic JIL	Nordic Journal of International Law
NVwZ	Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht
ÖJZ	Österreichische Juristen-Zeitung
RdC	Recueil des Cours
Res.	Resolution
RGDIP	Revue Générale de Droit International Public
R.I.L.A.	Revue juridique internationale de la locomotion aérienne
RIW	Recht der Internationalen Wirtschaft
RL	Richtlinie
Rn.	Randnummer

S.	Seite
SES	Single European Sky
Slg.	Sammlung
Stan L. Rev.	Stanford Law Review
SZIER	Schweizerische Zeitschrift für internationales und europäisches Recht
Transp. L. J.	Transportation Law Journal
UN	United Nations
VerwArch.	Verwaltungsarchiv
VJIL	Virginia Journal of International Law
VN	Vereinte Nationen
VO	Verordnung
VRÜ	Verfassung und Recht in Übersee
VVDStRL	Veröffentlichungen der Vereinigung Deutscher Staatsrechtslehrer
WTO	World Trade Organization
WVK	Wiener Vertragsrechtskonvention
ZaöRV	Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht
ZEuP	Zeitschrift für Europäisches Privatrecht
ZEuS	Zeitschrift für europarechtliche Studien
ZG	Zeitschrift für Gesetzgebung
ZIS	Zeitschrift für Internationale Strafrechtsdogmatik
ZJS	Zeitschrift für das Juristische Studium
ZLR	Zeitschrift für Luftrecht und Weltraumsrechtsfragen
ZLW	Zeitschrift für Luft- und Weltraumrecht
ZÖR	Zeitschrift für Öffentliches Recht
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik
ZSR	Zeitschrift für Schweizerisches Recht
ZStW	Zeitschrift für die gesamte Strafrechtswissenschaft