

VERÖFFENTLICHUNGEN  
DES INSTITUTS FÜR INTERNATIONALES RECHT  
AN DER UNIVERSITÄT KIEL

78

Deutsch-Amerikanisches  
Verfassungsrechtssymposium 1976  
American-German Bicentennial  
Symposium on Constitutional Law

Pressefreiheit  
Freedom of the Press

Finanzverfassung im Bundesstaat  
Financial Powers in the Federal System

Herausgegeben von / Edited by  
Prof. Dr. Wilhelm A. Kewenig



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

Deutsch-Amerikanisches Verfassungsrechtssymposium 1976  
American-German Bicentennial Symposium  
on Constitutional Law

**VERÖFFENTLICHUNGEN  
DES INSTITUTS FÜR INTERNATIONALES RECHT  
AN DER UNIVERSITÄT KIEL**

Herausgegeben von Prof. Dr. Wilhelm A. Kewenig

Deutsch-Amerikanisches  
Verfassungsrechtssymposium 1976

American-German Bicentennial  
Symposium on Constitutional Law

Pressefreiheit  
Freedom of the Press

Finanzverfassung im Bundesstaat  
Financial Powers in the Federal System

Herausgegeben von / Edited by

Prof. Dr. Wilhelm A. Kewenig



DUNCKER & HUMBLOT / BERLIN

Gedruckt mit Unterstützung der Deutschen Forschungsgemeinschaft

Alle Rechte, einschließlich das der Übersetzung, vorbehalten.  
Ohne ausdrückliche Genehmigung des Verlages ist es nicht gestattet  
das Buch oder Teile daraus in irgendeiner Weise zu vervielfältigen.

© 1978 Duncker & Humblot, Berlin 41

Satz und Druck: Vollbehrr u. Strobel, Kiel. Printed in Germany

ISBN 3 428 04092 9

## Inhalt / Contents

Vorwort / Foreword . . . . .	9
------------------------------	---

### *Ulrich Scheuner*

Festvortrag / Formal Address	
Constitutional Traditions in the United States and in Germany	11

#### Erster Beratungsgegenstand / First Topic: Pressefreiheit / Freedom of the Press

### *Lucas A. Powe, Jr.*

Freedom of the Press: The Special Problems of Broadcasting	39
Theses . . . . .	63
Leitsätze . . . . .	64

### *Peter Lerche*

Pressefreiheit . . . . .	67
Leitsätze . . . . .	92
Theses . . . . .	95

Aussprache / Discussion . . . . .	98
-----------------------------------	----

#### Zweiter Beratungsgegenstand / Second Topic:

#### Das Verhältnis von Bund und Ländern im Bereich der Finanzverfassung / The Relationship Between the Federal Government and the State Governments with Regard to Financial Powers

### *Kenneth W. Dam*

The American Fiscal Constitution . . . . .	141
Theses . . . . .	174
Leitsätze . . . . .	175

*Karl H. Friauf*

Das Verhältnis von Bund und Ländern im Bereich der Finanz- verfassung . . . . .	177
Leitsätze . . . . .	199
Theses . . . . .	202
Aussprache / Discussion . . . . .	206
Teilnehmer / Participants . . . . .	249
Diskussionsteilnehmer / Participants in the Discussion . . . . .	251

## Abkürzungsverzeichnis/List of Abbreviations

A.	Atlantic Reporter
AFDC	Aid to Families with Dependent Children Program
AfP	Archiv für Presserecht
Am. Poli. Sci. Rev.	The American Political Science Review
BayObLG	Bayerisches Oberstes Landesgericht
BayVBl	Bayerische Verwaltungsblätter
BayVGh	Bayerischer Verfassungsgerichtshof
BB	Der Betriebsberater
BGB	Bürgerliches Gesetzbuch
BGBI	Bundesgesetzblatt
BR-Drucks.	Bundesratsdrucksache
BT-Drucks.	Bundestagsdrucksache
BVerfG	Bundesverfassungsgericht
BVerfGE	Amtliche Sammlung der Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts
BVerwG	Bundesverwaltungsgericht
BVerwGE	Amtliche Sammlung der Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts
Cal.	California Reports
Catholic Univ. L. Rev.	Catholic University Law Review
DB	Der Betrieb
D. C. Cir.	District of Columbia, Circuit Court
DGemStZ	Deutsche Gemeindesteuer-Zeitung
DOH	Der Öffentliche Haushalt
DOV	Die Öffentliche Verwaltung
DStZ	Deutsche Strafrechtszeitung
Duke L. J.	Duke Law Journal
DVBl.	Deutsches Verwaltungsblatt
EG	Europäische Gemeinschaften
F.	Federal Reporter
F. C. C.	Federal Communications Commission
Fed. Reg.	Federal Register
FR	Finanz-Rundschau, Deutsches Steuerblatt
F. Supp.	Federal Supplement
Geo.L.J.	The Georgetown Law Journal
GG	Grundgesetz
Harv. L. Rev.	Harvard Law Review
How.	Howard's United States Supreme Court Reports
HZ	Historische Zeitschrift
JöR	Jahrbuch des öffentlichen Rechts der Gegenwart
JurA	Juristische Analysen
JuS	Juristische Schulung
JZ	Juristenzeitung



LPG	Landespressegesetz
N. J. Super NJW	New Jersey Superior Court Reports Neue Juristische Wochenschrift
OVG	Oberverwaltungsgericht
P.	Pacific Reporter
S. Ct.	Supreme Court Reporter
StuW	Steuer und Wirtschaft
Sup. Ct.	Supreme Court Reporter
Sup. Ct. Rev.	Supreme Court Review
U. Chi. L. Rev.	The University of Chicago Law Review
U. Cinn. L. Rev.	University of Cincinnati Law Review
U.S.	United States Reports
U.S.C.	United States Code
Vand. L. Rev.	Vanderbilt Law Review
VerwArch	Verwaltungsarchiv
VG	Verwaltungsgericht
VVDStRL	Veröffentlichungen der Vereinigung der deutschen Staatsrechtslehrer
Wall.	Wallace's United States Supreme Court Reports
Wheat.	Wheaton's United States Supreme Court Reports
WissR.	Wissenschaftsrecht, Wissenschaftsverwaltung, Wissenschaftsförderung
WV	Weimarer Reichsverfassung
Yale L. J.	The Yale Law Journal
ZRP	Zeitschrift für Rechtspolitik
Zs. f. Schw. Recht	Zeitschrift für schweizerisches Recht

## Vorwort/Foreword

Es war sicher eine gute Idee, aus Anlaß des 200. Geburtstages der Vereinigten Staaten ein Treffen zwischen amerikanischen und deutschen Verfassungsrechtlern anzuregen. Ich habe deshalb diese Idee, die ursprünglich aus dem Bundeskanzleramt kam und an die Deutsche Forschungsgemeinschaft herangetragen worden ist, gerne aufgegriffen und im Auftrage der Deutschen Forschungsgemeinschaft die Vorbereitung dieses Treffens übernommen. Auf amerikanischer Seite hat mich hierbei Hans W. Baade mit außerordentlicher Tatkraft unterstützt.

Hiermit wird der Öffentlichkeit und den Teilnehmern das Protokoll des am 5. und 6. Juli 1976 in Bonn veranstalteten wissenschaftlichen Abschnittes dieses Treffens vorgelegt. Ich habe den Eindruck, daß es keiner weiteren Einführung bedarf, sondern aus sich heraus spricht. Es macht deutlich, daß amerikanische und deutsche Verfassungsrechtler nicht nur die gleichen Probleme haben, sondern, wenn auch auf unterschiedlichen Wegen, sich zu vergleichbaren Lösungen durchringen.

Das wissenschaftliche Kolloquium war nur ein Teil dieses deutsch-amerikanischen Juristentreffens. Die amerikanischen Gäste haben außerdem den Bundestag und einige Bundesministerien in Bonn, das Bundesverfassungsgericht in Karlsruhe und die Schleswig-Holsteinische Landesregierung in Kiel besucht. Bei allen Besuchen kam es jeweils zu einer ausgedehnten fachlichen Diskussion. Auf diese Weise hat sich, so hoffe ich, den amerikanischen Gästen das deutsche politische System in sehr unterschiedlichen Perspektiven dargestellt. Vielleicht veranlaßt dieser erste intensive Kontakt mit der deutschen verfassungsrechtlichen Theorie und der Verfassungswirklichkeit den einen oder anderen unserer amerikanischen Kollegen dazu, sich mit den Divergenzen oder Konvergenzen, die zwischen den Vereinigten Staaten und der Bundesrepublik deutlich geworden sind, etwas näher zu beschäftigen.

Mein besonderer Dank gilt nicht nur den amerikanischen und den deutschen Referenten und Teilnehmern dieses Treffens, er gilt vor allem auch dem Geldgeber, der Deutschen Forschungsgemeinschaft, er gilt Hans W. Baade von der Law School in Austin, Texas, er gilt — last but not least — meinen beiden Assistenten Dr. Kausch und Dr. Magiera, die durch ihren unermüdlichen Einsatz den reibungslosen Ablauf des Treffens erst ermöglicht haben.

Kiel, im August 1977

*Wilhelm A. Kewenig*



# Constitutional Traditions in the United States and in Germany

*Ulrich Scheuner*

## I. Introduction

At the time of the creation of the United States, the constitutional traditions of the new American federation and of Germany were very wide apart. The bundle of principalities which held together under the time-worn roof of the Holy Roman Empire was a typical example of those old European structures from which the colonies had just freed themselves in their struggle against the British Crown. The new society, egalitarian to a wide degree, without those remnants of a feudal system which still covered the scene in Europe, and without a nobility or monarchical institutions, opened up a new chapter in constitutional history. On the new continent, a republican form of government sprang into life which was founded upon the ideas of independence, of personal liberty and the consent of the governed. It took most of the European nations, especially Germany, a long time until their own constitutional development came to be founded upon similar principles.

Today the differences are considerably diminished, and one can state that the constitutional and social issues in both countries, in the United States and in the Federal Republic, offer broad possibilities of comparison. Before reaching that stage, however, the development of political institutions and ideas had gone a different way in both countries for a long time. It is only in the last 30 years, after the failure of a first democratic regime in Germany, and after a terrible eruption of political violence and criminal injustice, that the western part of Germany, the Federal Republic, has been able to found a more stable democratic regime. If we can speak of a rapprochement of American and German political structures in the present time, this is primarily the outcome of changes in the interior development in Germany, which extend over a long time since the beginning of the 19th Century, whereas in the United States the foundations laid 200 years ago have proved to be solid and have stood the onslaught of time. The constitutional structure created in the new colonies after their independence has been able to adapt to a tremendous growth of the nation which made of the small 13 states at the

eastern shores of the big continent a mighty people and a world power. In the different history of our countries we recognize the reason why the influence exercised by these two traditions upon each other has mainly gone one way. The American constitution and its political ideas have served as an example in several periods of the German constitutional history, and its influence is strongly felt today. On the other hand, one can scarcely detect German political ideas which have spread to the American scene.

Even at the present time, both countries find themselves in a very different situation. The United States looks back, with justified pride, to a success story of 200 years. Its constitutional history shows a continuity rare in modern times and never attained by a European written constitution. The American structure of government is still bound to those high ideas which governed the fathers of the constitution assembled at Philadelphia, even if we acknowledge that the present interpretation of the document has substantially departed from the original conceptions in order to meet the needs of an industrialized and sophisticated society. In the Federal Republic, on the other hand, one could ask if there is any continuity at all. When the United States was founded, the German people were still enclosed in the venerable but weak framework of the Holy Roman Empire. With a view to that structure, Madison could truly ask in the "Federalist": "It may be asked perhaps what has so long kept this disjointed machine from falling entirely to pieces?"<sup>1</sup> We may be inclined towards a better understanding of the value of this old machine, which gave so much protection to different religions and traditions. But it is true that less than twenty years after Madison wrote his lines just quoted, the protective wall of the old Empire was swept away by the force of French arms.

For the first half of the 19th Century, the German states remained within the limits of a loose confederacy. When unity was finally attained in 1867/1871, the constitutional structure of a federal state was taken over from the American example, even if the German Empire was not a Republic but a federation of monarchies under the hegemony of the strongest of them, the Prussian state. "Germany," so exclaimed a professor in those days, "is not covered by a Phrygian bonnet; she has a garland of crowns in her hair"<sup>2</sup>. Today, we live in a divided country, and one may well ask if there is any constitutional tradition preserved at all. There is now a strong inclination among younger people in this

---

<sup>1</sup> The Federalist, Letter 19 (Madison), p. 121 (Jacob E. Cooke Ed., Middletown, 1961).

<sup>2</sup> Otto Mayer, as cited by Heinrich Triepel, *Unitarismus und Föderalismus im Deutschen Reich*, p. 39 (Tübingen 1907).