

Inhaltsverzeichnis

Einleitung	17
A. Gegenstand und Fragestellung	17
B. Gang der Arbeit	19
Teil 1: Nudging	21
A. Ausgangspunkt: Nudges nach Thaler und Sunstein	21
I. Definition	21
II. Verhaltenswissenschaftliche Grundlagen	23
1. Homo Oeconomicus	23
2. Begrenzte Rationalität (Bounded Rationality)	24
3. Abweichungen vom ökonomischen Standardmodell	26
a) Heuristiken und kognitive Verzerrungen	26
aa) Verfügbarkeitsheuristiken	27
bb) Kognitive Anker	28
cc) Repräsentativitätsheuristiken	29
dd) Überoptimismus und Selbstüberschätzung	31
b) Grenzen der Informationsaufnahme und – verarbeitung	33
c) Abweichung von einem rationalen Entscheidungsverhalten	34
aa) Rahmen (Frame)	34
bb) Status-Quo-Bias	35
cc) Besitztumseffekte	36
dd) Extremeness Aversion	37
d) Begrenzte Willensstärke (bounded willpower)	37
III. Entscheidungsarchitektur	38
IV. Arten von Nudges	40
V. Vorteile von Nudging	44
B. Begriffsbestimmung: Kritische Auseinandersetzung	46
I. Pflichtentscheidungen	46
II. Informationen und Warnungen	48
1. Begriffsabgrenzung	48
2. Systeme des Denkens	49
3. System-2-Nudges?	50

4. Stellungnahme	52
a) Verhaltenslenkung	52
aa) Verhaltensänderung	52
bb) Vorhersehbarkeit	53
cc) Vermittlung	54
b) Praxis	55
c) Konsequenz	56
III. Anreize	57
C. Kritik: Grundannahmen	58
I. Rezeption wissenschaftlicher Erkenntnisse	58
1. Abweichungen als Fehler	59
2. System 1 und System 2	61
3. Stellungnahme	62
II. Entscheidungsarchitektur und Nudges	63
D. Begriffsrelativierung: Wissenschaftliche Einbettung	64
I. Verhaltensökonomik	65
II. Ökonomische Analyse des Rechts	66
III. Verhaltenswissenschaftliche Analyse des Rechts	67
IV. Ein praktischer Nudge-Begriff	68
E. Zusammenfassung: Der Nudge-Begriff	69
F. Libertärer Paternalismus: Rechtspolitisches Ideal	70
I. Grundkonzept	71
1. Libertäres Element	71
2. Paternalistisches Element	72
II. Kritik	73
1. Paternalismus	73
2. Normatives Konzept?	75
a) Individuelle Präferenzen	76
b) Wohlergehen	78
aa) Fehlen eines tauglichen Konzepts	78
bb) Homo Oeconomicus als Leitbild	79
c) Stellungnahme	80
3. Liberalismus und Redistribution	81
4. Menschenbild	82
Teil 2: Nudges im Kontext einer verwaltungsrechtlichen Formenlehre	85
A. Ziele der Formenlehre	85

B. Rechts-, Handlungs- oder Bewirkungsform	86
I. Rechts- und Handlungsform	87
II. Bewirkungsform	88
C. Steuerungsinstrumente	91
I. Gebote/Verbote	92
II. Anreize	92
III. Schlichtes Verwaltungshandeln	94
1. Staatliches Informationshandeln	95
a) Verhaltenslenkung	96
b) Unterschiede	98
c) Zusammenfassung	98
2. Sonstiges schlichtes Verwaltungshandeln	99
IV. Nudges als eigenständiges Steuerungsinstrument	100
V. Nudges als Bestandteil eines Mix	101
VI. Nudges als Teil anderweitiger Steuerungskategorien	101
D. Zusammenfassung	103
Teil 3: Nudges im System des nationalen Grundrechtsschutzes	104
A. Unmittelbare Nudges	105
I. Nudges als Eingriff	105
1. Klassischer Eingriffsbegriff	105
2. Moderner Eingriffsbegriff	106
a) Umfang	106
b) Nudges als Eingriff: Mittel und Inhalt	107
aa) Eingriff durch Nudges als Mittel	107
(1) Begriff der Autonomie	108
(2) Konfliktpotential	109
(3) Grundrechtlicher Schutz der Autonomie durch Art. 2 Abs. 1 GG	110
(4) Rolle der Transparenz als Korrektiv	113
(5) Bestandsaufnahme	113
(6) Stellungnahme	115
(a) Informationen	116
(b) Default Rules	121
(aa) Autonomie und Defaults	122
(bb) Handlungszwang und negative Selbstbestimmung	124
(c) Personalisierung	125
(7) Zusammenfassung: Nudges als Mittel	126

bb) Eingriff durch den Inhalt des Nudges	126
cc) Nudges als Eingriff: Synthese	128
II. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung von Nudges	128
1. Verhältnismäßigkeitsgrundsatz	129
a) Legitimes Ziel	129
aa) Legitimität paternalistischer Intervention	130
bb) Nudging im Kontext der Legitimitätsdebatte	133
b) Geeignetheit	135
c) Erforderlichkeit	137
d) Verhältnismäßigkeit im engeren Sinne	139
2. Kumulative Grundrechtseingriffe und Nudging	143
a) Die Figur des kumulativen Grundrechtseingriffs	144
aa) Anforderungen	144
bb) Dogmatische Einordnung	149
cc) Rechtsfolgen	151
b) Kumulative Grundrechtseingriffe durch Nudges	152
III. Ungleichbehandlungen durch Nudges	154
1. Willkürprüfung und neue Formel	154
2. Ungleichbehandlungen	156
a) Adressaten (unmittelbare Diskriminierung/ Ungleichbehandlung)	156
b) Wirkung (mittelbare Diskriminierung/ Ungleichbehandlung)	157
B. Mittelbare Nudges	159
I. Begriffserklärung	159
II. Situation 1: Auswirkungen von Nudging auf Dritte	160
1. Eingriffsbegriff und Rolle der Autonomie	160
2. Eingriffssituationen	160
a) Hoheitliches Informationshandeln	161
b) Default Rules	168
3. Verfassungsrechtliche Rechtfertigung	170
III. Situation 2: Imperatives Staatshandeln und Nudging	170
Teil 4: Perspektiven zu einer deutschen Nudge-Einheit	172
A. Entwicklung und Überblick über internationaler Nudge- Einheiten	173
I. Erste Versuche (OIRA)	173
II. Behavioural Insights Team des Vereinigten Königreichs	174
1. Anwendung verhaltenswissenschaftlicher Erkenntnisse	176

2. MINDSPACE	177
3. EAST	178
4. Test, Learn, Adapt	179
a) Randomisierte kontrollierte Studien (RCTs)	180
b) Aufbau einer RCT anhand des „Test, Learn, Adapt“- Verfahrens	181
III. Weitere Einheiten und Umsetzungsansätze	183
1. Staatliche Einheiten und private Netzwerke	184
2. Zentrale, dezentrale und projektbezogene Schwerpunkte	187
3. Personenbezogener Ansatz	188
B. Rahmenbedingungen für eine institutionelle Umsetzung in Deutschland	189
I. Bisherige Entwicklung	189
1. Methodik und Arbeitsweise	190
2. Projekte	192
II. Verwaltungsorganisatorische Rahmenbedingungen	193
1. Verfassungsrechtliche Rahmenbedingungen	193
a) Ressortprinzip, Art. 65 S. 2 GG	193
b) Bund – Länder – Kommunen	195
2. Sonstige Rahmenbedingungen	199
a) Steuerung durch Organisation	199
b) Vom klassischen Organisationsmodell zu neuen Herausforderungen	200
c) Institutional Choice	204
aa) Wahl der Verwaltungsebene	205
bb) Wahl des Sektors	206
cc) Wahl des Organisationstyps	207
dd) Auswahlkriterien	207
d) Wissenschaftlicher Sachverstand	208
e) Stellungnahme	210
aa) Bundes-/Landesebene	211
bb) Kommunale Ebene	212
cc) Zusammenschau	213
Teil 5: Maßstäbe des Nudgens	214
A. Maßstäbe des Verwaltungshandelns	214
I. Begriff des Maßstabs	215
II. Zweck der Maßstabslehre	215
III. Umfang	217

B. Rechtmäßigkeit	219
I. Gesetzmäßigkeit der Verwaltung	219
1. Formelle Rechtmäßigkeit und Vorrang des Gesetzes	219
2. Vorbehalt des Gesetzes	220
a) Grundsätzliches	220
b) Nudges und der Vorbehalt des Gesetzes	223
aa) Inhaltliche Aspekte	223
bb) Art des Nudges	224
cc) Synthese: Öffentlichkeit durch Gesetz	224
II. Willkürverbot	227
III. Verhältnismäßigkeit	228
C. Effektivität	229
I. Definition	229
II. Ausprägungen der Effektivität im Verwaltungshandeln	230
III. Nudges und Effektivität	233
1. Bezugsgröße der Effektivität	233
2. Spannungsverhältnis: Effektivität und Transparenz	235
a) Transparenz nach Sunstein und Thaler	235
b) Argumentationslinie: Transparenz vs. Effektivität	237
c) Kritische Einordnung	238
aa) Bovens type und token interference transparency	238
bb) Hansen und Jespersens transparente und intransparente Nudges	240
cc) Stellungnahme	242
d) Folgen für staatliches Nudging	243
aa) Öffentlichkeit und Transparenz	244
bb) Stellungnahme	248
3. Nudges als Allheilmittel	250
a) Künstliche Verengung des Blickfeldes	250
b) Grenzen von Nudging	252
c) Ausweg aus dem Problem	252
4. Übertragbarkeit experimenteller Studien in die Praxis	254
5. Langfristige Wirksamkeit und Nebeneffekte	257
a) Nebeneffekte	257
b) Langfristige Wirksamkeit und Wirkungen	259
c) Stellungnahme	261
6. Spannungsverhältnis: Effektivität und Datenschutz	262
a) Nudging und personenbezogene Daten	263
b) Schutzmechanismen	267
aa) Recht auf informationelle Selbstbestimmung	267

bb) Grundsätzliche Strukturen	269
cc) Stellungnahme	271
(1) Libertär paternalistische Nudges	271
(2) Sonstige Nudges	274
7. Zusammenfassung und Schlüsse	276
D. Effizienz	277
I. Definition	278
II. Ausprägungen des Effizienzprinzips im Verwaltungshandeln	280
1. Effizienz als Rechtsprinzip	280
2. Einfallstore der Effizienz ins Verwaltungshandeln	282
3. Nudges und Effizienz	283
E. Akzeptabilität und Akzeptanz	285
I. Akzeptabilität und Akzeptanz von Verwaltungshandeln	285
1. Begriffliche Einordnung	286
2. Bedeutung im Verwaltungshandeln	287
a) Akzeptanz	287
b) Akzeptabilität	288
II. Nudging und Akzeptabilität	290
1. Adressatenperspektive	290
a) Einstellung der Bürger zum Nudging	291
b) Indikatorfunktion der Akzeptabilität	295
c) Schlussfolgerungen	298
2. Staatliche Perspektive	299
Teil 6: Kontrolle	301
A. Facetten von Kontrolle	301
I. Begriffsbestimmung	301
II. Parameter	304
B. Herausforderungen im Rahmen von Nudging	305
I. Nudges selbst	305
II. Prozess um Nudging	308
C. Kontrollmöglichkeiten und -defizite beim Nudging	308
I. Gerichtliche Kontrollen	309
1. Parameter	309
2. Rolle des subjektiven Rechts	310
3. Kontrolldichte	313
4. Klagearten, Ansprüche und Sanktionen	318

5. Zwischenergebnis	320
II. Selbstkontrolle der Verwaltung	321
1. Parameter	321
2. Formen	322
a) Aufsicht	322
aa) Amtsaufsicht	322
bb) Behördenaufsicht	324
cc) Körperschaften, Anstalten und Stiftungen	326
b) Beschwerde- und Rechtsbehelfsverfahren	327
c) Unabhängige Stellen und Beauftragte	330
d) Öffnung für neue Formen der Selbstkontrolle	332
III. Finanzkontrollen	336
1. Parameter	336
2. Entwicklungen	339
3. Finanzkontrolle und Nudging	340
IV. Öffentlichkeitskontrolle	342
1. Öffentlichkeit	342
2. Parameter	344
3. Maßstäbe und Instrumente	345
4. Öffentlichkeitskontrolle und Nudging	347
V. Parlamentarische Kontrollen	350
1. Parameter	351
2. Kontrollspektrum bei Nudging	352
D. Gesamtschau	354
I. Rechtmäßigkeit	355
1. Register von Nudges	355
2. Nudge-Kontrollbeauftragter	356
3. Rolle der Gerichte	357
II. Effektivität	358
1. Kontrollpotential	358
2. Ein Auslaufdatum für Nudges?	359
III. Effizienz	360
Teil 7: Zusammenfassung	361
Literaturverzeichnis	365