

INHALTSVERZEICHNIS

1. Teil: Einleitung	1
1. Gegenstand des Polizei- und Ordnungsrechts	1
2. Trennungssystem	1
3. Formeller, institutioneller und materieller Polizeibegriff	1
4. Allgemeines und Sonderordnungsrecht; Subsidiarität	2
5. Allgemeine und Sonderordnungsbehörden	3
6. Rechtsquellen	4
7. Europarechtliche Bezüge; Gefahrenabwehr durch Private	4
 2. Teil: Die ordnungsbehördliche Verfügung	 5
1. Prüfungsschema: Rechtmäßigkeit einer ordnungsbehördl. Verfügung	5
2. Ermächtigungsgrundlage	6
A) Definition und Abgrenzung	6
B) Erforderlichkeit einer Ermächtigungsgrundlage; Vorbehalt des Gesetzes	6
C) Normenhierarchie	7
3. Formelle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen	7
A) Zuständigkeit; störende Hoheitsträger	7
I) Definition und Abgrenzung	7
II) Ermittlung der relevanten Zuständigkeitsnorm	8
III) Ermittlung der konkret zuständigen Behörde	9
IV) Außerordentliche Zuständigkeit	10
V) Zuständigkeit bei „störendem Hoheitsträger“; formelle und materielle Ordnungspflicht	10
VI) Fall 1: Bundeswehröl im Grundwasser	12
B) Verfahrens- und Formanforderungen	14
4. Schutzgüter der öffentlichen Sicherheit oder Ordnung	15
A) Schutzgüter der öffentlichen Sicherheit	15
Fall 2: Meldeauflage gegen Hooligan	20
B) Die öffentliche Ordnung	23
5. Gefahr, Störung	28
A) Definition und Erläuterungen	28
B) Konkrete Gefahr	30
C) Qualifizierungen der konkreten Gefahr	30
I) Nach der zeitlichen Nähe des (möglichen) Schadenseintritts	30
II) Nach dem Rang des bedrohten Rechtsguts	31
III) „Dringende“ Gefahr	31
D) Anscheinsgefahr – Gefahrenverdacht – Putativgefahr	32

6. Störer; polizei- und ordnungsrechtliche Verantwortlichkeit	35
A) Standort der Prüfung im Fallaufbau	35
B) Relevanz der Abgrenzung Störer/Nichtstörer	36
C) Die polizei-/ordnungspflichtigen Personen	36
D) Verhaltensstörer bzw. Handlungshaftung gemäß § 17 OBG/ § 4 PolG	36
E) Zustandsstörer bzw. Zustandshaftung gemäß § 18 OBG/§ 5 PolG ..	39
F) Nichtstörer bzw. Notstandspflichtiger gemäß § 19 OBG/§ 6 PolG ..	42
I) Voraussetzungen der Inanspruchnahme	42
Fall 3: Der unwillige Vermieter	42
II) Ansprüche auf Beendigung bzw. Beseitigung der Folgen der Notstandsinanspruchnahme	46
III) Mögliches Folgeproblem: § 39 Abs. 1 a) OBG	47
G) Anscheins- bzw. Verdachtsstörer	48
H) Kausalitätstheorien – Zweckveranlasser – latenter Störer	49
I) Kausalitätstheorien	49
Fall 4: Prostitution mit Hindernissen	49
II) Rechtliche Probleme beim sog. Zweckveranlasser	54
III) Der latente Störer	57
J) Wegfall der Ordnungspflicht bzw. Grenzen der Verantwortlichkeit	57
I) Haftungsreduktion wegen „Opferposition“	57
II) Legalisierungswirkung	58
III) Verzicht	59
IV) Verwirkung von Eingriffsbefugnissen	59
V) Verjährung des Gefahrbeseitigungsanspruchs	59
K) Verantwortlichkeit bei Rechtsnachfolge	60
I) Faktisches Bedürfnis	60
II) Relevanz überwiegend im Sonderordnungsrecht	60
III) Voraussetzungen der Rechtsnachfolge in die Ordnungspflicht ..	60
IV) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	61
Fall 5: Böse Überraschung durch Altlasten	62
Fall 6: Die unsichere Behörde	65
V) Prozessuale Probleme bei Rechtsnachfolge in die konkrete Verantwortlichkeit	67
Fall 7: Wer ist Kläger?	67
L) Störermehrheit – Auswahl und Innenausgleich	68
7. Ermessen	70
A) Opportunitätsprinzip	70
B) Ermessensfehler	70
I) Ermessensnichtgebrauch	70
II) Ermessensfehlgebrauch	71
III) Ermessensüberschreitung	71
C) Pflicht zum Einschreiten wegen Ermessensreduzierung auf Null	72
I) Pflicht zum Handeln (Schädlichkeitsgrenze)	72
II) Objektive Schutzpflichten aus Grundrechten	73

III) Art. 3 Abs. 1 GG (sog. Selbstbindung der Verwaltung)	73
IV) Intendiertes oder gelenktes Ermessen	73
D) Anspruch des Bürgers auf polizei- und ordnungsbehördliches Handeln	73
8. Verhältnismäßigkeit	74
A) Gesetzliche Grundlagen	74
B) Verhältnismäßigkeit betreffend das konkret gewählte Mittel	75
C) Verhältnismäßigkeit in zeitlicher Hinsicht; Aufhebungs- und Folgenbeseitigungsansprüche	78
9. Bestimmtheit; Grundrechte	78
10. Gefahrenabwehr im Internet	80
A) Rechtsquellen	80
B) Rechtmäßigkeit einer Sperrverfügung gemäß § 22 MDStV (2002)	81
 3. Teil: Besonderheiten der polizeilichen Verfügung	82
1. Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer polizeilichen Verfügung	82
2. Vorbemerkung	83
3. Polizeifestigkeit von Presse bzw. Versammlungen	83
4. Präventive Befugnisnormen außerhalb des PolG („Sonderpolizeirecht“)	85
5. Aufbau der Polizeibehörden in NRW; Arten der Polizei	85
6. Präventive und repressive Zuständigkeit der Polizei; Doppelfunktionale Maßnahmen	86
A) Präventive und repressive Zuständigkeit	86
B) Relevanz der Abgrenzung präventiv/repressiv	86
C) Doppelfunktionale Maßnahmen	88
Fall 8: Der verzweifelte Referendar	88
7. Präventive Zuständigkeiten der Polizei, insbesondere Eilfall- bzw. Sekundärzuständigkeit	91
 4. Teil: Standardermächtigungen	93
1. Vorbemerkung; gemeinsame Problemstellungen	93
A) Zum Begriff	93
B) Rechtsgrundlagen	93
C) Arten der Standardermächtigungen	93
I) Befehls-/Ausführungsermächtigungen	93
II) Ermächtigungen zu Realakten	94
D) Reichweite der Standardermächtigungen	94
I) Befehlsermächtigungen	94
II) Befugnis zur Vornahme von Realakten	94

III)	Ausführungsermächtigungen	94
IV)	Standardmaßnahmen gegenüber Abwesenden	95
E)	Verantwortlichkeit	95
2.	Datenverarbeitung, §§ 9–33 PolG (Überblick)	96
	A) Vorbemerkung	96
	I) Bedeutung des sog. „Volkszählungsurteils“	96
	II) Grundbegriffe und Definitionen	97
	B) Datenerhebung, §§ 9–20 PolG	97
	I) Allgemeine Regeln bzw. Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen	97
	II) Generalklausel	98
	III) Ausgewählte Spezialbefugnisse	99
	1) Verhältnis zur Generalklausel	99
	2) Vorladung, § 10 PolG	99
	3) Identitätsfeststellung an Kontrollstellen, § 12 Abs. 1 Nr. 4 PolG; Verkehrskontrolle, Razzia, Schleierfahndung	99
	4) Erkennungsdienstliche Maßnahmen, § 14 PolG; Genomanalyse; Verhältnis zu § 81 b, 2. Alt. StPO	99
	5) Videoüberwachung, § 15 a (n.F.) PolG	101
	6) Observation, § 16 PolG	101
	7) Lauschangriff, § 18 PolG	101
	IV) Datenerhebung aus der Telekommunikation	102
C)	Datenverarbeitung (im engeren Sinne), §§ 21–31 PolG	102
	I) Speicherung, Veränderung, Nutzung, §§ 22–25 PolG	102
	1) Legaldefinitionen	102
	2) Befugnisnormen	103
	3) Allgemeine Grundsätze, insbesondere Grundsatz der Zweckbindung, Nutzungs- und Verwertungsverbote	103
	II) Datenübermittlung, §§ 26–31 PolG	105
	1) Legaldefinition, Onlineverbund	105
	2) Befugnisnormen, Rasterfahndung (§ 31 n.F. PolG), automatisiertes Verfahren (§ 33 Abs. 5 PolG)	105
	3) Gebot der Zweckbindung	106
D)	Berichtigung, Löschung, Sperrung, § 32 PolG	106
	I) Legaldefinitionen	106
	II) Rechtsgrundlagen	106
	III) Ansprüche von Betroffenen	106
3.	Platzverweis, befristetes Aufenthaltsverbot; § 34 PolG	107
	A) Platzverweis, § 34 Abs. 1 PolG	107
	B) Befristetes Aufenthaltsverbot bzw. qualifizierter Platzverweis, § 34 Abs. 2 PolG	108
4.	Wohnungsverweisung und Rückkehrverbot zum Schutz vor häuslicher Gewalt, § 34 a PolG	111

5. Gewahrsam, §§ 35–38 PolG	112
A) Überblick und Normensystematik;	
Abgrenzung Freiheitsentziehung/Freiheitsbeschränkung	112
B) Richtervorbehalt und richterliche Entscheidung, § 36 PolG	113
C) Gewahrsamsgründe gemäß § 35 PolG; Arten des Gewahrsams;	
Unterbringungsgewahrsam und Sicherungsverwahrung	113
D) Rechtsschutz und Rechtsweg	116
I) Person befindet sich noch in Gewahrsam	116
II) Person wurde aus dem Gewahrsam erlassen (Erledigung)	116
E) Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Ingewahrsamnahme	117
F) Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer Ingewahrsamnahme	119
G) Folgeansprüche	119
I) Der Polizeibehörde bzw. deren Rechtsträger	119
II) Des Bürgers	119
Fall 9: Knast wegen ruhestörenden Lärms?	119
H) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	122
6. Durchsuchung von Personen, § 39 PolG	123
A) Überblick	123
B) Durchsuchung – Untersuchung – Nachschau	124
C) Durchsuchungsgründe	124
D) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Durchsuchung einer Person	126
E) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	126
7. Durchsuchung von Sachen, § 40 PolG	127
A) Überblick	127
B) Begriffsbestimmung und Abgrenzung	127
C) Durchsuchungsgründe	127
D) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Durchsuchung einer Sache;	
Klausurhinweis	128
8. Betreten und Durchsuchung von Wohnungen, §§ 41, 42 PolG	129
A) Überblick	129
B) Wohnung – Wohnungsinhaber	129
C) Betreten – Durchsuchung – Nachschau/Besichtigung	130
D) Richtervorbehalt gem. § 42 Abs. 1 PolG	131
E) Anmerkungen zu einzelnen Ermächtigungsgrundlagen	131
F) Rechtsschutz des Wohnungsinhabers	132
G) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Betretung von Wohnungen	133
H) Rechtmäßigkeit der Durchsuchung	
(ohne vorherige richterliche Anordnung)	133
J) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Durchsuchung	
(ohne vorherige richterliche Anordnung)	135
K) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	136

9. Sicherstellung und Verwahrung – Verwertung – Vernichtung,	
§§ 43–46 PolG	136
A) Sicherstellung und Verwahrung, §§ 43, 44 PolG	136
I) Einleitung	136
II) Definition, Reichweite und Zweckrichtung der Sicherstellung	137
III) Abgrenzung Sicherstellung/Beschlagnahme	138
IV) „Adressatneutrale Sicherstellung“	138
V) Taugliche Sicherstellungsgegenstände	139
VI) Sicherstellungsgründe	139
VII) Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer Sicherstellungsanordnung durch die Polizei gegenüber anwesendem Adressaten (VA)	141
VIII) Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer Sicherstellungsanordnung durch die Ordnungsbehörde gegenüber anwesendem Adressaten (VA)	141
IX) Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer Sicherstellung und Verwahrung durch Polizei bei abwesendem Adressaten (adressatneutraler Realakt)	142
X) Öffentlich-rechtliche Verwahrung gem. § 44 PolG; Ersatzansprüche bei Untergang/Beschädigung der verwahrten Sache	142
XI) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	143
B) Verwertung, § 45 Abs. 1–3 PolG; Verwertung nach Straßen- oder Abfallrecht; Prüfschema; Klausurhinweise	144
C) Unbrauchbarmachung oder Vernichtung sichergestellter Sachen, § 45 Abs. 4 PolG; Beseitigung nach Abfallrecht; Prüfschema; Klausurhinweise	146
D) Anspruch auf Herausgabe sichergestellter Sachen gem. § 46 Abs. 1 PolG oder als Folgenbeseitigungsanspruch; Rechtswegprobleme; Klausurhinweise	149
Fall 10: Der trickreiche Containeraufsteller	152
E) Herausgabe des Erlöses aus Verwertung einer sichergestellten Sache gem. § 46 Abs. 2 S. 1 PolG	155
F) Kostenanspruch wegen Sicherstellung und Verwahrung gem. § 46 Abs. 3 PolG	155
I) Kostenpflichtiger gem. § 46 Abs. 3 S. 1 PolG	155
II) Zurückbehaltungsrecht gem. § 46 Abs. 3 S. 4 PolG	155
III) Einzelheiten des Kostenanspruchs gem. § 46 Abs. 3 S. 3 PolG, § 77 VwVG NRW; Zusammenspiel von § 77 VwVG NRW/ GebG NRW/KostO NRW	155
IV) VA-Befugnis für den Kostenbescheid, §§ 77 Abs. 4 S. 1 VwVG NRW, 14 Abs. 1 GebG NRW	159
V) Prüfschema: Rechtmäßigkeit eines Kostenbescheides der Polizei wegen Auslagen für Sicherstellung oder Verwahrung ..	160
VI) Prüfschema: Rechtmäßigkeit eines Kostenbescheides wegen Gebühren anlässlich einer Sicherstellung oder Verwahrung	161
VII) Klausurhinweise – Fallkonstellationen	161

5. Teil: Verwaltungsvollstreckung – Vollzugshilfe	162
1. Einleitung – Grundbegriffe	162
A) Vollstreckungsfähiger GrundVA	162
B) Beitreibung – Verwaltungszwang	162
C) Rechtsquellen (im Landesrecht NRW)	163
D) Gestrecktes Verfahren – Sofortvollzug (Überblick)	164
E) Zulässige Zwangsmittel	165
F) Ermächtigungsgrundlage für Maßnahmen des Verwaltungszwangs ..	165
2. Rechtmäßigkeit der Androhung, Festsetzung bzw. Anwendung eines Zwangsmittels im gestreckten Verfahren	166
A) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Anwendung eines Zwangsmittels im gestreckten Verfahren	166
B) Prüfschema: Rechtmäßige Androhung oder Festsetzung eines Zwangsmittels	167
C) Erläuterung der einzelnen Voraussetzungen der obigen Prüfschemata	168
I) Zuständigkeit; Vollzugsbehörde i.S.v. § 56 Abs. 1 VwVG NRW	168
II) Wirksamkeit des GrundVA	169
III) Rechtmäßigkeit des GrundVA	169
IV) Auswahl des richtigen Zwangsmittels	170
1) Ersatzvornahme	170
2) Zwangsgeld	170
3) Unmittelbarer Zwang	171
4) Verhältnis der Zwangsmittel zueinander	174
V) Ordnungsgemäße Androhung des Zwangsmittels	174
1) Funktion	174
2) Unterschiedliche Befugisnormen	174
3) Fehlerfolgen	174
4) Ersatzvornahme oder Zwangsgeld	175
5) Unmittelbarer Zwang	177
6) „Neue Androhung“	178
VI) Ordnungsgemäße Festsetzung des (angedrohten) Zwangsmittels	178
1) Funktion	178
2) Unterschiedliche Anforderungen für Polizei- und Ordnungsbehörden	178
3) Fehlerfolgen	179
4) Ersatzvornahme oder unmittelbarer Zwang	179
5) Zwangsgeld	179
VII) Ordnungsgemäße Anwendung des (angedrohten und festgesetzten) Zwangsmittels	181
1) Gemeinsame Voraussetzungen	181
2) Ersatzvornahme	183

3) Betreibung von Zwangsgeld	183
4) Unmittelbarer Zwang; finaler Rettungsschuss	183
VIII) Kein Vollstreckungshindernis	184
D) Vollzugshilfe	186
3. Rechtmäßigkeit der Anwendung von Zwangsmitteln im Sofortvollzug ..	188
A) Anwendungsbereich	188
B) Prüfschema: Rechtmäßigkeit der Anwendung von Zwangsmitteln im Sofortvollzug	189
4. Rechtsnatur von Maßnahmen des Verwaltungsvollzugs und Rechtsschutz	190
A) Relevanz der Abgrenzung VA/Realakt; §§ 28 Abs. 2 Nr. 5 VwVfG NRW, 8 AG VwGO NRW	190
B) Rechtsnatur von Androhung, Festsetzung und Anwendung von Zwangsmitteln	191
5. Klausurhinweise – Fallkonstellationen	193
A) Materielle Fallfragen	193
B) Prozessuale Fallfragen	193
 6. Teil: Kosten des Verwaltungszwangs	 194
1. Allgemeine Grundlagen – Zusammenspiel von § 77 VwVG/GebG/KostO NRW	194
2. Anspruchsgrundlagen für Kosten des Verwaltungszwangs (Gebühren und Auslagen) für Polizei- und Ordnungsbehörden	197
A) Kosten des unmittelbaren Zwangs	197
B) Kosten der Ersatzvornahme	197
3. Anspruchsvoraussetzungen für Kosten des Verwaltungszwangs	198
A) Auslagenerstattungsanspruch	198
B) Gebührenanspruch	198
4. Rechtmäßigkeit eines Kostenbescheides wegen Anwendung der Ersatzvornahme durch die Ordnungsbehörde	199
A) Prüfschema: Rechtmäßigkeit eines Kostenbescheides wegen Auslagen	199
B) Prüfschema: Rechtmäßigkeit eines Kostenbescheides wegen Gebühren	200
5. Klausurhinweise – Fallkonstellationen	200
A) Widerspruch und Anfechtungsklage gegen Kostenbescheid	200
B) Klage auf Rückzahlung möglicherweiser zu Unrecht gezahlter Kosten; § 21 Abs. 1 GebG NRW, § 77 Abs. 4 S. 1 VwVG NRW	200
I) Sofern auf einen Kostenbescheid gezahlt wurde	200
II) Wenn ohne Kostenbescheid gezahlt wurde	200
Fall 11: Abschleppkosten	201

7. Teil: Abschleppen von Kraftfahrzeugen – mögliche Probleme und Fallkonstellationen	209
1. Verstoß gegen die StVO	209
A) Verkehrszeichen und Verkehrseinrichtungen	209
B) Wegfahrgebot durch Verkehrszeichen und Verkehrseinrichtung	210
I) Rechtsnatur des Abschleppens	210
II) Mögliche Probleme	211
C) (Fiktives) Wegfahrgebot durch Beamten	212
I) Wegen rechtswidrigen Parkens	212
II) Wegen Verstoßes gegen § 32 StVO	212
2. Verstoß gegen § 18 Abs. 1 StrWG NRW (unzulässige Sondernutzung) ..	212
A) Fahrzeug steht nicht mehr zugelassen im öffentlichen Straßenraum	212
B) Fahrzeug nicht jederzeit verkehrsbereit	212
3. Sicherstellung und Verwahrung des Fahrzeugs erfolgt, um damit eine Gefahr abzuwehren	213
A) die vom Fahrzeug ausgeht	213
B) die für das Fahrzeug selbst droht	213
 8. Teil: Entschädigung gem. § 39 Abs. 1 OBG (i.V.m. § 67 PolG)	214
1. Einleitung und Überblick	214
A) Anwendungsbereich	214
B) Verhältnis zu anderen Ersatzansprüchen	215
C) Entschädigungs- bzw. Anspruchsverpflichteter (Passivlegitimation)	216
D) Rechtsweg	216
E) Verjährung	216
2. Gemeinsame Voraussetzungen und Rechtsfolgen der Ansprüche aus § 39 Abs. 1 OBG	216
A) Tatbestandsvoraussetzungen	216
I) Gefahrenabwehrmaßnahme	216
II) „Maßnahme“	217
III) Schaden	217
IV) Unmittelbarkeitszusammenhang	217
V) Kein Ausschluss gem. § 39 Abs. 2 OBG	218
B) Rechtsfolgen; Mitverschulden	218
3. Prüfschemata für Ansprüche aus § 39 Abs. 1 OBG (Anspruchsvoraussetzungen)	220
A) Voraussetzungen von § 39 Abs. 1 a) OBG	220
B) Voraussetzungen von § 39 Abs. 1 b) OBG	220

9. Teil: Die ordnungsbehördliche Verordnung, §§ 25–38 OBG	221
1. Definition, Abgrenzung, möglicher Inhalt	221
2. Rechtmäßigkeit einer ordnungsbehördlichen Verordnung gem. § 27 Abs. 1 OBG	223
A) Prüfschema: Rechtmäßigkeit einer ordnungsbehördlichen Verordnung gemäß § 27 Abs. 1 OBG	223
B) Ermächtigungsgrundlage; kein Vorrang von sonderordnungs- rechtlichen VO-Ermächtigungen	223
C) Formelle Rechtmäßigkeit der Verordnung; Verbands- und Organkompetenz	224
D) Materielle Rechtmäßigkeit der Verordnung	225
3. Besonderheiten	227
A) Bei Bußgeldtatbeständen	227
B) Bei ordnungsbehördlichen Verordnungen von Bezirksregierung oder Ministerium	227
4. „Dreistufiger Prüfungsaufbau“	227
A) Vorbemerkung	227
B) Prüfschema	228
5. Rechtsschutz gegen ordnungsbehördliche Verordnungen	228
A) Normenkontrollverfahren	228
B) Inzidente Normenkontrolle	229
Stichwortverzeichnis	231