

# Inhaltsverzeichnis

	Rn. Seite
<i>Vorwort und „Gebrauchsanleitung“</i> .....	V
<i>Literaturverzeichnis (Auswahl)</i> .....	XV
<b>§ 1 Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges</b> .....	1 1
I. Öffentlich-rechtliche Streitigkeit .....	4 1
1. Vorliegen einer rechtlichen Streitigkeit .....	4 1
2. Vorliegen einer öffentlich-rechtlichen Streitigkeit .....	5 2
a) Sonderrechtstheorie: Abgrenzungsmaßstab für den gesetzlich geregelten Bereich (der Eingriffsverwaltung) .....	6 2
b) Abgrenzungskriterien für den gesetzlich nicht geregelten Bereich (der Leistungsverwaltung) .....	11 4
aa) Differenzierung zwischen Organisations- und Handlungsform .....	12 4
bb) Zwei-Stufen-Theorie .....	13 5
cc) Sachzusammenhang .....	23 8
dd) Ehrverletzende Äußerungen von Hoheitsträgern .....	24 8
II. Nichtverfassungsrechtliche Streitigkeit .....	26 9
III. Keine (abdrängende) Sonderzuweisung .....	31 11
IV. Rechtsfolgen bei Unzulässigkeit des vom Antragsteller gewählten Rechtsweges .....	38 14
<b>§ 2 Anfechtungsklage</b> .....	40 15
A. Zulässigkeit der Klage .....	40 15
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	40 15
II. Statthaftigkeit der Anfechtungsklage (§ 42 I Alt. 1 VwGO) .....	41 15
1. Aufhebung eines VA .....	42 15
2. Rechtsschutz gegen Nebenbestimmungen .....	50 18
3. Annexantrag auf gerichtliche Vollzugsfolgenbeseitigung (§ 113 I 2 VwGO) .....	53 20
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO) .....	60 22
1. Geltendmachung eines Rechts .....	63 23
2. Subjektive Zuordnung des Rechts zum Kläger .....	65 24
3. Möglichkeit einer Verletzung der Rechtsposition .....	72 26
4. Adressatentheorie .....	73 27
IV. Ordnungsgemäß durchgeführtes Vorverfahren (§§ 68 ff. VwGO) .....	74 27
1. Unzulässigkeit und Entbehrlichkeit des Vorverfahrens .....	77 28
2. Folgen eines nicht ordnungsgemäßen Vorverfahrens .....	81 29
V. Klagefrist (§ 74 I VwGO) .....	84 31
VI. Klagegegner (§ 78 VwGO) .....	91 32
VII. Beteiligtenfähigkeit (§ 61 VwGO) .....	97 34
VIII. Prozessfähigkeit (§ 62 VwGO) .....	100 34
IX. Postulationsfähigkeit .....	101 34

	Rn.	Seite
X. Rechtsschutzbedürfnis .....	102	35
XI. Verwirkung .....	103	35
XII. Ordnungsgemäße Klageerhebung (§§ 81, 82 VwGO) .....	104	36
XIII. Zuständiges Gericht (§§ 45, 52 VwGO) .....	106	36
B. Notwendige Beiladung (§ 65 II VwGO) .....	108	37
C. Klagehäufung .....	111	38
I. Objektive Klagehäufung (§ 44 VwGO) .....	111	38
II. Subjektive Klagehäufung (§ 64 VwGO i.V.m. §§ 59 ff. ZPO) .....	115	39
D. Begründetheit der Klage .....	117	40
I. Prüfungsfolge .....	117	40
II. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung der Rechtmäßigkeit des angefochtenen VA bei Veränderung der Sach- und Rechtslage .....	119	40
III. Gerichtlicher Überprüfungsumfang bei Ermessentscheidungen .....	122	41
IV. Gerichtlicher Überprüfungsumfang und unbestimmte Rechtsbegriffe .....	124	43
V. Begründetheitsprüfung bei der Anfechtung von Nebenbestimmungen .....	128	45
VI. Annexantrag auf Vollzugsfolgenbeseitigung (§ 113 I 2 VwGO) .....	130	46
1. Dogmatische Herleitung des Instituts des Vollzugs-FBA .....	135	46
2. Materielle Voraussetzungen .....	136	47
<b>§ 3 Verpflichtungsklage .....</b>	<b>141</b>	<b>50</b>
A. Zulässigkeit der Klage .....	141	50
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	141	50
II. Statthaftigkeit der Verpflichtungsklage (§ 42 I Alt. 2 VwGO) .....	142	50
1. Erlass eines VA .....	143	50
2. Vollzugsfolgenbeseitigung analog § 113 I 2 VwGO .....	149	52
3. Statthaftigkeit bei Wiederaufgreifen des Verfahrens .....	150	52
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO) .....	155	54
IV. Ordnungsgemäß durchgeführtes Vorverfahren (§§ 68 ff. VwGO) .....	159	54
V. Klagefrist (§ 74 II VwGO) .....	161	55
VI. Sonstige Voraussetzungen .....	162	55
VII. Zuständiges Gericht (§§ 45, 52 VwGO) .....	163	55
B. Beiladung, Klagehäufung .....	165	56
C. Begründetheit der Klage .....	169	57
I. Prüfungsfolge – Bedeutung der Spruchreife .....	169	57
II. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung der Rechtmäßigkeit der Ablehnung oder Unterlassung des VA bei Veränderung der Sach- und Rechtslage .....	175	59

	Rn.	Seite
<b>§ 4 Fortsetzungsfeststellungsklage</b> .....	178	61
A. Zulässigkeit der Klage .....	178	61
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	178	61
II. Statthaftigkeit der Fortsetzungsfeststellungsklage (§ 113 I 4 VwGO [analog]) .....	179	61
1. Fortsetzungsfeststellungsklage in Anfechtungssituation ..	184	62
2. Fortsetzungsfeststellungsklage in Verpflichtungssituation ..	187	63
3. Fortsetzungsfeststellungsklage bei erledigten Realakten? ..	188	63
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	189	63
IV. Vorverfahren (§§ 68 ff. VwGO analog) .....	190	64
V. Klagefrist (§ 74 VwGO analog?) .....	194	65
VI. Klagegegner (§ 78 VwGO analog) .....	197	66
VII. Sonstige Voraussetzungen .....	198	66
VIII. Fortsetzungsfeststellungsinteresse (§ 113 I 4 VwGO) .....	199	67
B. Beiladung, Klagehäufung .....	205	69
C. Begründetheit der Klage .....	209	70
I. Prüfungsfolge .....	209	70
1. Anfechtungssituation .....	209	70
2. Verpflichtungssituation .....	210	71
II. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung der Rechtmäßigkeit des erledigten VA bei Veränderung der Sach- und Rechtslage .....	213	71
<b>§ 5 Allgemeine Leistungsklage</b> .....	214	72
A. Zulässigkeit der Klage .....	214	72
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	214	72
II. Statthaftigkeit der allgemeinen Leistungsklage .....	215	72
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	223	74
IV. Klagegegner .....	224	75
V. Sonstige Voraussetzungen .....	226	75
VI. Qualifiziertes Rechtsschutzinteresse (bei der vorbeugenden Unterlassungsklage) .....	227	75
1. Unterlassen eines VA .....	229	76
2. Unterlassen schlicht-hoheitlichen Handelns .....	231	76
VII. Zuständiges Gericht (§§ 45, 52 VwGO) .....	232	77
B. Beiladung, Klagehäufung .....	233	77
C. Begründetheit der Klage .....	237	79
I. Prüfungsfolge .....	237	79
II. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung der Rechtmäßigkeit des geltend gemachten Leistungs- oder Unterlassungsanspruches bei Veränderung der Sach- und Rechtslage .....	241	79
III. (Schlichter) Folgenbeseitigungsanspruch .....	242	80
IV. Öffentlich-rechtlicher Unterlassungsanspruch .....	245	80
1. Vorrang spezialgesetzlicher Unterlassungsansprüche .....	246	81
2. Allgemeiner öffentlich-rechtlicher Unterlassungsanspruch .....	247	81
a) Dogmatische Herleitung .....	247	81

	Rn.	Seite
b) Anspruchsvoraussetzungen .....	248	81
aa) Bevorstehen hoheitlichen Handelns .....	249	82
bb) Eingriff in ein subjektives Recht .....	250	82
cc) Keine Duldungspflicht .....	251	82
<b>§ 6 Allgemeine Feststellungsklage .....</b>	<b>253</b>	<b>84</b>
A. Zulässigkeit der Klage .....	253	84
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) ....	253	84
II. Statthaftigkeit der allgemeinen Feststellungsklage (§ 43 VwGO) .....	254	84
1. Feststellungsfähiges Rechtsverhältnis (§ 43 I VwGO) ....	257	85
2. Subsidiaritätsklausel (§ 43 II VwGO) .....	261	86
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO analog)? .....	263	87
IV. Klagegegner .....	265	89
V. Sonstige Voraussetzungen .....	267	89
VI. Feststellungsinteresse (§ 43 I VwGO) und besonderes Feststellungsinteresse (bei erledigtem Realakt) bzw. qualifiziertes Rechtsschutzbedürfnis (bei vorbeugender Feststellungsklage) .....	268	89
1. Allgemeines Feststellungsinteresse (§ 43 I VwGO) ....	269	90
2. Besonderes Feststellungsinteresse bzw. qualifiziertes Rechtsschutzbedürfnis .....	271	90
3. Vorheriger Antrag nach § 44 V VwGO bei Nichtigkeits- feststellungsklage? .....	275	91
VII. Zuständiges Gericht (§§ 45, 52 VwGO) .....	276	91
B. Beiladung, Klagehäufung .....	277	92
C. Begründetheit der Klage .....	281	93
<b>§ 7 Normenkontrollverfahren .....</b>	<b>285</b>	<b>95</b>
A. Zulässigkeit des Antrags .....	285	95
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 47 I i.V.m. § 40 I 1 VwGO) .....	286	95
II. Statthaftigkeit des Antrags (§ 47 I VwGO) .....	289	96
III. Antragsbefugnis (§ 47 II 1 VwGO) .....	297	99
IV. Antragsfrist (§ 47 II 1 VwGO) .....	302	100
V. Antragsgegner (§ 47 II 2 VwGO) .....	304	100
VI. Beteiligtenfähigkeit (§ 47 II 1 und 2 VwGO) .....	305	101
VII. Prozessfähigkeit (§ 62 VwGO) .....	308	101
VIII. Postulationsfähigkeit (§ 67 IV VwGO) .....	309	101
IX. Rechtsschutzbedürfnis .....	311	102
X. Sachliche Zuständigkeit (§ 47 I VwGO) .....	314	103
B. Beiladung, Antragshäufung .....	315	103
C. Begründetheit des Antrags .....	319	105

	Rn.	Seite
<b>§ 8 Verfahren nach § 80 V VwGO</b> .....	321	107
A. Zulässigkeit des Antrags .....	331	111
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	332	111
II. Statthaftigkeit des Antrags (§ 80 V 1 VwGO) .....	333	111
1. Abgrenzung zwischen § 80 V VwGO und § 123 I VwGO .....	335	112
2. Abgrenzung zwischen Anordnung und Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	346	114
3. Annexantrag nach § 80 V 3 VwGO .....	348	115
4. Beispiel .....	354	116
III. Antragsbefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	355	117
IV. Antragsgegner (§ 78 VwGO analog) .....	356	117
V. Beteiligten- und Prozessfähigkeit (§§ 61 f. VwGO) .....	357	117
VI. Rechtsschutzbedürfnis .....	358	118
1. Vorheriger Antrag bei der Behörde .....	359	118
2. (Gleichzeitige) Erhebung von Widerspruch oder Anfechtungsklage .....	360	118
3. Keine (offensichtliche) Unzulässigkeit des Rechtsbehelfs .....	362	119
VII. Ordnungsgemäße Antragstellung (§§ 81, 82 VwGO analog) .....	364	119
VIII. Zuständiges Gericht (§ 80 V 1 i.V.m. §§ 45, 52 VwGO) .....	365	119
B. Antragshäufung .....	366	120
C. Begründetheit des Antrags .....	369	121
I. Prüfungsmaßstab .....	369	121
1. Antrag auf Anordnung der aufschiebenden Wirkung .....	369	121
2. Antrag auf Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	371	121
3. Antrag auf Feststellung der aufschiebenden Wirkung bei (drohendem) faktischen Vollzug .....	373	122
II. Rechtmäßigkeit der Anordnung der sofortigen Vollziehung im öffentlichen Interesse (§ 80 II 1 Nr. 4 Alt. 1 VwGO) .....	375	122
1. Formelle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen .....	377	123
2. Materielle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen .....	381	126
III. Annexantrag auf (vorläufige) Vollzugsfolgenbeseitigung (§ 80 V 3 VwGO) .....	383	127
1. Ermächtigungsgrundlage des Vollzugs-FBA .....	384	127
2. Materielle Voraussetzungen des (bereichsspezifischen) Vollzugs-FBA .....	385	128
3. Keine Vorwegnahme der Hauptsache .....	388	129
<b>§ 9 Verfahren nach § 80a VwGO</b> .....	390	130
A. Zulässigkeit des Antrags .....	403	133
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	404	133
II. Statthaftigkeit des Antrags (§ 80a III VwGO) .....	405	134
1. Abgrenzung zwischen § 80a III VwGO und § 123 I VwGO .....	407	135

	Rn.	Seite
2. Abgrenzung zwischen den Antragsformen des § 80a VwGO .....	414	136
a) Antrag (des Adressaten oder Dritten) auf Anordnung der sofortigen Vollziehung i.S.d. § 80 II 1 Nr. 4 VwGO .....	415	136
b) Antrag (des Dritten oder Adressaten) auf Anordnung oder Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	417	137
c) Antrag auf Feststellung des Bestehens der aufschiebenden Wirkung in den Fällen der (drohenden) faktischen Vollziehung .....	423	139
3. Annexantrag auf Erlass von Sicherungsmaßnahmen .....	424	139
III. Antragsbefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	434	143
IV. Antragsgegner (§ 78 VwGO analog) .....	435	144
V. Beteiligten- und Prozessfähigkeit (§§ 61 f. VwGO) .....	436	144
VI. Rechtsschutzbedürfnis .....	437	144
1. Vorheriger Antrag bei der Behörde .....	438	144
2. (Gleichzeitige) Erhebung von Widerspruch oder Anfechtungsklage .....	442	146
3. Keine (offensichtliche) Unzulässigkeit des Rechtsbehelfs .....	444	146
VII. Ordnungsgemäße Antragstellung (§§ 81, 82 VwGO analog) .....	446	147
VIII. Zuständiges Gericht (§§ 80a III 2 i.V.m. § 80 V 1 i.V.m. §§ 45, 52 VwGO) .....	447	147
B. Beiladung, Antragshäufung .....	448	147
C. Begründetheit des Antrags .....	452	149
I. Antrag auf Anordnung oder Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	452	149
1. Prüfungsmaßstab für den Antrag auf Anordnung der aufschiebenden Wirkung .....	453	149
2. Prüfungsmaßstab für den Antrag auf Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	455	149
a) Formelle Rechtmäßigkeit der Anordnung der sofortigen Vollziehung im überwiegenden Interesse eines Beteiligten (§ 80 II 1 Nr. 4 Alt. 2, 80a I Nr. 1, II VwGO) .....	457	150
b) Materielle Rechtmäßigkeit der Anordnung der sofortigen Vollziehung im überwiegenden Interesse eines Beteiligten (§ 80 II 1 Nr. 4 Alt. 2, 80a I Nr. 1, II VwGO) .....	458	151
II. Antrag auf Anordnung der sofortigen Vollziehung .....	459	151
III. Antrag auf Feststellung der aufschiebenden Wirkung des Rechtsbehelfs des Dritten im Fall des faktischen Vollzugs .....	461	152
IV. Annexantrag auf Erlass von einstweiligen Sicherungsmaßnahmen .....	462	152
1. Ermächtigungsgrundlage .....	464	153
2. Voraussetzungen der Ermächtigungsgrundlage .....	465	153

	Rn.	Seite
<b>§ 10 Verfahren nach § 123 VwGO</b> .....	468	155
A. Zulässigkeit des Antrags .....	468	155
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	469	155
II. Statthaftigkeit des Antrags (§ 123 I VwGO) .....	470	156
1. Abgrenzung zwischen §§ 80 V, 80a III VwGO und § 123 I VwGO .....	472	156
2. Abgrenzung zwischen den Antragsformen des § 123 I VwGO .....	474	157
III. Antragsbefugnis .....	477	157
IV. Antragsgegner .....	478	158
V. Beteiligten- und Prozessfähigkeit (§§ 61 f. VwGO) .....	480	158
VI. Rechtsschutzbedürfnis .....	481	158
VII. Ordnungsgemäße Antragstellung (§§ 81, 82 VwGO analog) .....	484	159
VIII. Zuständiges Gericht (§ 123 II 1 i.V.m. §§ 45, 52 VwGO) .....	485	159
B. Beiladung, Antragshäufung .....	486	159
C. Begründetheit des Antrags .....	490	161
1. Anordnungsgrund .....	493	161
2. Anordnungsanspruch .....	495	162
<b>§ 11 Vorverfahren nach §§ 68 ff. VwGO</b> .....	502	164
A. Zulässigkeit des Widerspruchs .....	506	165
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO analog) .....	506	165
II. Statthaftigkeit des Widerspruchs (§ 68 VwGO) .....	508	165
III. Widerspruchsbefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	512	167
IV. Widerspruchsfrist (§ 70 I VwGO) .....	516	168
V. Form des Widerspruchs (§ 70 I VwGO) .....	519	169
VI. Erhebung des Widerspruchs bei der zuständigen Behörde (§ 70 I VwGO) .....	520	169
VII. Beteiligtenfähigkeit (§§ 79, 11 VwVfG) .....	521	169
VIII. Handlungsfähigkeit (§§ 79, 12 VwVfG) .....	522	169
IX. Widerspruchsinteresse .....	523	169
X. Verwirkung .....	524	170
B. Begründetheit des Widerspruchs .....	525	170
I. Prüfungsfolge .....	525	170
II. Reformatio in peius .....	529	171
1. Allgemeines .....	529	171
2. Rechtmäßigkeit einer reformatio in peius .....	533	173
a) Formelle Rechtmäßigkeit: Zuständigkeit der Widerspruchsbehörde .....	534	173
b) Materielle Rechtmäßigkeit: Ermächtigungsgrundlage für die „Verböserung“ .....	537	174

	Rn. Seite
<b>§ 12 Organ-, insbesondere Kommunalverfassungsstreitverfahren</b> .....	540 176
A. Zulässigkeit der Klage .....	542 176
I. Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges (§ 40 I 1 VwGO) .....	542 176
1. Öffentlich-rechtliche Streitigkeit .....	543 176
2. Nichtverfassungsrechtliche Streitigkeit .....	545 177
3. Keine (abdrängende) Sonderzuweisung .....	546 177
II. Statthafte Klageart .....	547 177
III. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO analog) .....	552 178
IV. Klagegegner .....	555 179
V. Beteiligten- und Prozessfähigkeit (§§ 61 Nr. 2, 62 III VwGO [analog]) .....	556 179
VI. Bei Feststellungsklage: Feststellungsinteresse (§ 43 I VwGO und besonderes Feststellungsinteresse (bei erledigter Maßnahme) .....	558 179
B. Begründetheit der Klage .....	559 180
<i>Stichwortverzeichnis</i> .....	181