

Die Klage zur Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung

**Zugleich ein Beitrag zur Rechtsvergleichung zwischen
deutschem und koreanischem Verwaltungsprozeßrecht**

Von

Prof. Dr. iur. Joon-Hyung Hong

**Juristische Fakultät der Universität Ajou
Suwon (Republik Korea)**



Duncker & Humblot · Berlin

Inhaltsverzeichnis

A. Einleitung	17
I. Allgemeines	17
II. Gegenstand und Methode der Untersuchung	22
1. Themeneingrenzung	22
a) Verwaltungsklage als förmlicher Rechtsbehelf	23
b) Die Verwaltungsklage als Mittel zur gerichtlichen Durchsetzung der Vornahmepflichten der Verwaltung	24
2. Methodologische Betrachtung	26
a) Methode der Rechtsvergleichung	26
b) Kriterien des Vergleichs	30
III. Vorgehen	31
 B. Verfassungsrechtliche Grundlage und Aufbau der Verwaltungsgerichtsbarkeit	33
I. Verfassungsrechtliche Grundlage	33
1. Rechtsstaat und Verwaltungsgerichtsbarkeit	33
2. Die Gewaltenteilung und die Stellung der Verwaltungsgerichtsbarkeit in der rechtsstaatlichen Gewaltenteilung	41
II. Aufbau der Verwaltungsgerichtsbarkeit im gewaltenteilenden Rechtsstaat	47
1. Struktur und Organisation der Verwaltungsgerichtsbarkeit	47
2. Aufgabe der Verwaltungsgerichtsbarkeit und gerichtliche Durchsetzung der Vornahmepflichten der Verwaltung	49
3. Klagen zur Durchsetzung der Vornahmepflichten in Verwaltungsrechts- schutzsystem	51
a) System der Klagearten	51
aa) Klagearten nach VwGO	52
bb) Klagearten nach VwPG	54
b) Klagen zur Durchsetzung der Vornahmepflichten der Verwaltung	57
 C. Die Klage zur Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung	60
I. Überblick	60
II. Klagen zur Durchsetzung von Vornahmepflichten in ihrer prozessualen Systematik	62
1. Abgrenzung der Klagearten	64
a) Problematik	64
b) Verpflichtungsklage und Anfechtungsklage	65
c) Verpflichtungsklage und allgemeine Leistungsklage	71
d) Allgemeine Leistungsklage, Anfechtungsklage und sonstige Klagearten	74

2. Systematik der prozessualen Ausgestaltung	76
a) Streitgegenstand	78
b) Sachurteilsvoraussetzung und Begründetheit	81
c) Wirkung und Vollstreckung des Urteils	82
d) Vorläufiger Rechtsschutz	86
3. Prozessualer Aufbau einzelner Klagen	89
a) Verpflichtungsklage	89
aa) Rechtscharakter	89
bb) Prozessuale Ausgestaltung	92
(1) Streitgegenstand	92
(2) Sachurteilsvoraussetzungen und Begründetheit	92
(a) Sachurteilsvoraussetzungen	92
α) Klagebegehren	93
ß) Klagebefugnis	97
Γ) Vorverfahren und Klagefrist	107
(b) Begründetheit	111
α) Rechtswidrigkeit-Rechtsverletzung	112
ß) Sachlegitimation	114
Γ) Spruchreife und Entscheidungsbefugnis des Gerichts	114
(3) Urteilswirkung und Vollstreckung	117
(a) Urteilswirkung	118
(b) Vollstreckung	118
(4) Vorläufiger Rechtsschutz	119
(a) Allgemeines	119
(b) Einstweilige Ordnung	121
b) Allgemeine Leistungsklage	123
aa) Rechtscharakter	123
bb) Prozessuale Ausgestaltung	125
(1) Streitgegenstand	125
(2) Sachurteilsvoraussetzungen und Begründetheit	126
(a) Sachurteilsvoraussetzungen	126
α) Klagebegehren	126
ß) Klagebefugnis	130
Γ) Vorverfahren und Klagefrist	132
(b) Begründetheit	132
(3) Wirkung und Vollstreckung des Urteils	133
(4) Vorläufiger Rechtsschutz	133
c) Andere Klagemöglichkeiten	134
aa) Isolierte Anfechtungsklage	135
(1) Begriff	136
(2) Zulässigkeit	136
(3) Konkrete Anwendung	139

bb) Klagen zur Durchsetzung des Folgenbeseitigungsanspruchs.....	139
(1) Folgenbeseitigungsanspruch	139
(2) Gerichtliche Durchsetzung	142
cc) Feststellungsklage	148
(1) Feststellungsklage im allgemeinen	148
(2) Fortsetzungsfeststellungsklage	154
III. Klagen zur Durchsetzung von Vornahmepflichten in materiell-rechtlicher Entfaltung des Verwaltungsrechts	158
1. Verwaltungsprozeßrecht und materielles Verwaltungsrecht	158
a) Zur Problematik	158
b) Das subjektive öffentliche Recht.....	161
aa) Ausgangspunkt.....	161
bb) Subjektives öffentliches Recht als materieller Anspruch auf positive Leistung der Verwaltung	162
cc) Schutznormtheorie im Wandel	163
dd) Zunahme subjektiver öffentlicher Rechte.....	165
c) Ermessen und Ermessenskontrolle.....	166
aa) Ermessen und unbestimmte Rechtsbegriffe	166
bb) Anspruch auf fehlerfreie Ermessensausübung und "Ermessens- schrumpfung auf Null"	172
2. Materiellrechtliche Ansprüche auf Vornahme einer Verwaltungshandlung	175
a) Anspruch auf Fürsorgeleistung	175
b) Anspruch auf polizeiliches Einschreiten.....	178
aa) Allgemeines	178
bb) Bandsäge-Urteil des BVerwG.....	179
cc) Voraussetzung und Anwendungsbereich des Anspruchs auf polizeiliches Einschreiten.....	185
c) Rechtsanspruch auf Baugenehmigung und baurechtlicher Nachbarschutz	190
aa) Ausgangspunkt: Das Baurechtliche Dreiecksverhältnis	190
bb) Rechtsanspruch auf Baugenehmigung	191
cc) Baurechtlicher Nachbarschutz.....	197
d) Rechtsansprüche Dritter im Umweltschutz	202
aa) Problemstellung	202
bb) Grundrechtliche Schutzansprüche	205
cc) Anspruch auf Einschreiten gegen Immissionen	209
e) Anspruch auf begünstigende Verwaltungshandlungen und Konkurrenten- schutz im Wirtschaftsverwaltungsrecht	211
aa) Zur Problematik	211
bb) Anspruch auf begünstigende Verwaltungshandlung	213
cc) Konkurrentenschutzes im Wirtschaftsverwaltungsrecht	219
f) Der Anspruch auf Zugang zum öffentlichen Dienst	225
aa) Zur Problematik	225
bb) Der Anspruch auf Zugang zum öffentlichen Dienst.....	228
cc) Gerichtliche Durchsetzung - Konkurrentenklage	234

g) Recht auf informationelle Selbstbestimmung und Auskunftsanspruch im Datenschutzrecht	238
aa) Informationelle Selbstbestimmung in der modernen Informations- gesellschaft	238
bb) Informationelles Selbstbestimmungsrecht und Anspruch auf Auskunft	240
D. Rechtsvergleichende Gesamtwürdigung	247
I. Überblick	247
II. Aspekte der gerichtlichen Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung - Eine rechtsvergleichende Bilanz	247
1. Gerichtliche Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung als prozessuale Problematik	247
a) Ausgangspunkt: Rechtsschutzformen gegen Ablehnung und Untätigkeit	249
b) Feststellungsklage auf Rechtswidrigkeit der Unterlassung und Untätigkeitsklage	250
c) Anfechtungsklage gegen einen ablehnenden Bescheid und Verpflichtungsklage in Form der Versagungsgegenklage	258
d) Bescheidungsklage und Bescheidungsurteil	260
2. Gerichtliche Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung in Wechselwirkung mit materiellem Verwaltungsrecht	262
a) Subjektivierung des Bürger-Staats-Verhältnisses	263
b) Die Rolle der Prozeßrechts in der Ausdehnung der Subjektstellung des Einzelnen	265
c) Die Subjektstellung des Einzelnen in der koreanischen Rechtslage im Vergleich	267
3. Die Klage zur Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung als Problem des Rechtsschutzes im gewaltenteilenden Rechtsstaat	271
a) Gewaltenteilung und Verwaltungsleistungsklage	271
b) Die Entscheidungsbefugnis des Gerichts im Lichte der Gewaltenteilung	274
III. Ergebnis	277
1. Rechtsvergleichende Schlußfolgerungen	277
2. Zur Ermöglichung einer Verwaltungsleistungsklage - Rechtspolitische Perspektiven	279
E. Abschließende Betrachtung	284
I. Zusammenfassung	284
II. Epilog	284
Literatur	286