

# **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

<b>A. Einleitung .....</b>	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>B. Verfassungsrechtliche Grundlage und Aufbau der Verwaltungsgerichtsbarkeit .....</b>	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
<b>C. Die Klage zur Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung .....</b>	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

<b>2. Systematik der prozessualen Ausgestaltung .....</b>	76
a) Streitgegenstand .....	78
b) Sachurteilsvoraussetzung und Begründetheit .....	81
c) Wirkung und Vollstreckung des Urteils .....	82
d) Vorläufiger Rechtsschutz .....	86
<b>3. Prozessualer Aufbau einzelner Klagen .....</b>	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
β) Klagebefugnis .....	97
Γ) Vorverfahren und Klagefrist .....	107
(b) Begründetheit .....	111
α) Rechtswidrigkeit-Rechtsverletzung .....	112
β) 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
β) 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
<b>III. Klagen zur Durchsetzung von Vornahmepflichten in materiell-rechtlicher Entfaltung des Verwaltungsrechts .....</b>	<b>158</b>
<b>1. Verwaltungsprozeßrecht und materielles Verwaltungsrecht .....</b>	<b>158</b>
a) Zur Problematik .....	158
b) Das subjektive öffentliche Recht .....	161
aa) Ausgangspunkt .....	161
bb) Subjektives öffentliches Recht als materieller Anspruch auf positive Leistung der Verwaltungs .....	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
<b>2. Materiellrechtliche Ansprüche auf Vornahme einer Verwaltungshandlung .....</b>	<b>175</b>
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 Schutzzansprüche .....	205
cc) Anspruch auf Einschreiten gegen Immissionen .....	209
e) Anspruch auf begünstigende Verwaltungshandlungen und Konkurrentenschutz 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 Informationsgesellschaft.....	238
bb) Informationelles Selbstbestimmungsrecht und Anspruch auf Auskunft ....	240
<b>D. Rechtsvergleichende Gesamtwürdigung .....</b>	<b>247</b>
<b>I. Überblick .....</b>	<b>247</b>
<b>II. Aspekte der gerichtlichen Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung</b> - Eine rechtsvergleichende Bilanz .....	247
<b>1. Gerichtliche Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung als prozessuale Problematik .....</b>	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
<b>2. Gerichtliche Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung in Wechselwirkung mit materiellem Verwaltungsrecht .....</b>	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
<b>3. Die Klage zur Durchsetzung von Vornahmepflichten der Verwaltung als Problem des Rechtsschutzes im gewaltenteilenden Rechtsstaat .....</b>	271
a) Gewaltenteilung und Verwaltungsleistungsklage .....	271
b) Die Entscheidungsbefugnis des Gerichts im Lichte der Gewaltenteilung .....	274
<b>III. Ergebnis .....</b>	<b>277</b>
<b>1. Rechtsvergleichende Schlußfolgerungen .....</b>	<b>277</b>
<b>2. Zur Ermöglichung einer Verwaltungsleistungsklage</b> - Rechtspolitische Perspektiven .....	279
<b>E. Abschließende Betrachtung .....</b>	<b>284</b>
<b>I. Zusammenfassung .....</b>	<b>284</b>
<b>II. Epilog .....</b>	<b>284</b>
<b>Literatur .....</b>	<b>286</b>