

# Inhalt

|   |    |
|---|----|
| <b>Vorwort</b>  | 5  |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>                              | 17 |
| <b>§ 1 WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT UND BEAMTENRECHT</b>   | 19 |
| <b>Fall 1 Weltweite Weinwerbung</b>                       | 20 |
| <b>A. Zulässigkeit der Vorlage</b>                        | 21 |
| <b>I. Vorlageberechtigung und Vorlagegegenstand</b>       | 21 |
| <b>II. Vorlagebedürfnis</b>                               | 21 |
| 1. Überzeugung von der Verfassungswidrigkeit der Norm     | 21 |
| 2. Entscheidungserheblichkeit der Norm                    | 22 |
| a) Unzulässigkeit der Klage?                              | 23 |
| b) Alternative Anwendungshindernisse?                     | 24 |
| <b>III. Begründung</b>                                    | 25 |
| <b>B. Begründetheit der Vorlage</b>                       | 25 |
| <b>I. Gesetzgebungskompetenz des Bundes</b>               | 26 |
| 1. Sach- und Organisationsregelung                        | 26 |
| 2. Abgabenregelung  | 26 |
| <b>II. Vereinbarkeit mit Art. 12 Abs. 1 GG</b>            | 29 |
| 1. Schutzbereich  | 29 |
| 2. Eingriff   | 30 |
| 3. Rechtfertigung   | 30 |
| a) Gesetzgebungskompetenz                                 | 30 |
| b) Legitimes Ziel   | 31 |
| c) Verhältnismäßigkeit                                    | 31 |
| <b>C. Gesamtergebnis</b>                                  | 32 |
| <b>Fall 2 Irrtümlich gewährte Beihilfe</b>                | 33 |
| <b>A. Erstattungspflicht der B gegenüber dem Land</b>     | 34 |
| <b>I. Vermögensverschiebung durch Leistung</b>            | 35 |
| <b>II. Fehlender rechtlicher Grund</b>                    | 35 |
| <b>III. Wegfall des rechtlichen Grundes</b>               | 36 |
| 1. Jahresfrist gemäß § 48 Abs. 4 SaarlVwVfG               | 36 |
| 2. Vertrauensschutz gemäß § 48 Abs. 2 SaarlVwVfG          | 37 |
| <b>IV. Ergebnis</b>                                       | 38 |
| <b>B. Erfolgsaussichten einer Klage des Landkreises K</b> | 38 |
| <b>I. Sachentscheidungsvoraussetzungen</b>                | 38 |
| 1. Gerichtsbezogene Voraussetzungen                       | 38 |
| a) Verwaltungsrechtsweg                                   | 38 |
| b) Gerichtszuständigkeit                                  | 39 |
| 2. Statthafte Klageart                                    | 39 |
| 3. Besondere Voraussetzungen der Anfechtungsklage         | 39 |
| a) Vorverfahren   | 39 |
| b) Klagefrist   | 39 |

|   |        |
|---|--------|
| c) Klagebefugnis  | 39     |
| 4. Form   | 39     |
| 5. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen  | 39     |
| 6. Zwischenergebnis   | 40     |
| II. Begründetheit   | 40     |
| 1. Formelle Rechtswidrigkeit des Bescheids  | 40     |
| 2. Materielle Rechtswidrigkeit des Bescheids  | 41     |
| a) Kein gesetzlicher Forderungsübergang   | 41     |
| b) § 105 SGB X  | 41     |
| c) § 8 Abs. 1 Satz 2 SaarlVwVfG   | 41     |
| d) Öffentlich-rechtliche GoA  | 42     |
| e) § 49a SaarlVwVfG   | 42     |
| f) Öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch   | 42     |
| 3. Rechtsverletzung des K   | 44     |
| III. Gesamtergebnis   | 44     |
| <br>§ 2 ALLGEMEINES POLIZEI- UND ORDNUNGSRECHT  | <br>45 |
| <br>Fall 3 Osthessische Jungviehjagd  | <br>46 |
| A. Erstattungsforderungen wegen Ansprüchen des F gegen H  | 47     |
| I. Folgenbeseitigungsanspruch   | 47     |
| II. § 64 Abs. 1 Satz 2 HSOG   | 47     |
| 1. Maßnahme der Polizei- oder Gefahrenabwehrbehörden  | 47     |
| 2. Rechtswidrige Maßnahme   | 48     |
| 3. Kausalität   | 48     |
| 4. Schutzmaßnahme; Mitverschulden   | 48     |
| 5. Rechtsfolge  | 48     |
| III. Amtshaftung, Art. 34 GG i. V. mit § 839 BGB  | 49     |
| 1. Ausübung eines öffentlichen Amtes, Art. 34 Satz 1 GG   | 49     |
| 2. Verletzung der einem Dritten gegenüber obliegenden Amtspflicht   | 50     |
| a) Amtspflicht  | 50     |
| b) Drittgerichtetheit der Pflicht   | 50     |
| 3. Verschulden  | 50     |
| 4. Verweisungsprivileg  | 51     |
| 5. Passivlegitimation   | 51     |
| 6. Zwischenergebnis   | 51     |
| IV. Erstattungsanspruch des Landes gegenüber L  | 52     |
| 1. § 69 Abs. 1, § 8 Abs. 2 oder § 49 Abs. 1 HSOG?   | 52     |
| 2. Allgemeiner öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch?  | 52     |
| 3. Ergebnis   | 52     |
| B. Ersatzforderungen für die Kosten der Bergung   | 53     |
| I. Anspruch auf Ersatz der Kosten aus § 49 Abs. 1 HSOG  | 53     |
| II. Anspruch auf Aufwendungsersatz aus öffentlich-rechtlicher<br>Geschäftsführung ohne Auftrag, §§ 670, 677, 683 Satz 1 BGB | 54     |

|  |    |
|--|----|
| <b>C. Ersatzforderungen für die Schädigung des P</b>                             | 55 |
| I. Anspruch auf Ersatz der Kosten aus § 8 Abs. 2 HSOG                            | 55 |
| 1. Unmittelbare Ausführung einer Maßnahme i. S. von § 8 Abs. 1 HSOG              | 55 |
| 2. Durch die Maßnahme entstandene Kosten   | 56 |
| 3. Ersatzfähigkeit der Kosten gemäß § 8 Abs. 2 HSOG                              | 56 |
| II. Anspruch des Landes H aus übergegangenem Recht gegen L                       | 56 |
| 1. Aufwendungsersatzansprüche  | 56 |
| 2. Deliktische Ansprüche   | 57 |
| 3. Ergebnis  | 57 |
| <br><b>Fall 4 Public Viewing</b>   | 58 |
| <b>Teil 1</b>  | 60 |
| <b>A. Anfechtungsklage, Widerspruch oder Anträge nach § 80 Abs. 4 und 5 VwGO</b> | 61 |
| I. Anfechtungsklage  | 61 |
| II. Widerspruch und Aussetzungs- bzw. Wiederherstellungsantrag                   | 61 |
| 1. Vorüberlegungen   | 61 |
| 2. Prüfung des Widerspruchs  | 62 |
| a) Verwaltungsrechtsweg, § 68 Abs. 1 i. V. mit § 40 Abs. 1 VwGO analog           | 62 |
| b) Statthaftigkeit, § 68 Abs. 1 Satz 1, Abs. 2 VwGO                              | 62 |
| c) Ergebnis  | 63 |
| <b>B. Einstweilige Anordnung im Normenkontrollverfahren</b>                      | 64 |
| I. Rechtsweg und Zuständigkeit   | 64 |
| II. Statthaftigkeit des Antrags  | 64 |
| 1. Gefahrenabwehrzweck   | 64 |
| 2. Generell-abstrakter Regelungscharakter  | 65 |
| 3. Zwischenergebnis  | 65 |
| III. Antragsberechtigung und Frist   | 65 |
| IV. Antragsbefugnis  | 65 |
| 1. Abwehr schwerwiegender Grundrechtsverletzungen                                | 65 |
| 2. Andere wichtige Gründe  | 66 |
| V. Ergebnis  | 66 |
| <b>Teil 2</b>  | 67 |
| <b>A. Zulässigkeit der Klage</b>   | 67 |
| I. Verwaltungsrechtsweg und zuständiges Gericht                                  | 67 |
| 1. Rechtsweg   | 67 |
| 2. Gerichtszuständigkeit   | 67 |
| II. Statthafte Klageart  | 67 |
| 1. Anfechtungsklage?   | 67 |
| 2. Fortsetzungsfeststellungsklage  | 68 |
| III. Besonderes Feststellungsinteresse   | 68 |
| IV. Beteiligtenbezogene und formale Voraussetzungen                              | 69 |
| 1. Klägerin  | 69 |
| 2. Beklagte  | 69 |
| 3. Antragsbezogene Voraussetzungen   | 69 |
| V. Ergebnis  | 70 |

|  |           |
|--|-----------|
| <b>B. Begründetheit der Klage</b>              | <b>70</b> |
| I. Rechtswidrigkeit der Durchsuchungsanordnung | 70        |
| 1. Ermächtigungsgrundlage                      | 70        |
| 2. Voraussetzungen der Ermächtigungsgrundlage  | 70        |
| a) Gegenstände                                 | 70        |
| b) Gefahrverdacht                              | 71        |
| c) Zwischenergebnis                            | 72        |
| 3. Richtige Maßnahmedressatin                  | 72        |
| 4. Verhältnismäßigkeit                         | 72        |
| a) Erforderlichkeit                            | 72        |
| b) Angemessenheit                              | 73        |
| II. Rechtsverletzung                           | 74        |
| <b>C. Ergebnis</b>                             | <b>74</b> |
| <b>D. Abwandlung</b>                           | <b>74</b> |

---

|  |           |
|--|-----------|
| <b>§ 3 BAUORDNUNGS- UND BAUPLANUNGSRECHT</b> | <b>77</b> |
|--|-----------|

---

|  |           |
|--|-----------|
| <b>Fall 5 Agenda 2010</b>  | <b>78</b> |
| I. Zulässigkeit des Widerspruchs                                       | 79        |
| 1. Eröffnung des Verwaltungsrechtswegs, § 40 Abs. 1 Satz 1 VwGO analog | 79        |
| 2. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen, §§ 79, 11, 12 HessVwVfG        | 80        |
| 3. Statthaftigkeit des Widerspruchs, § 68 Abs. 1 VwGO                  | 80        |
| 4. Widerspruchsbefugnis, § 42 Abs. 2 VwGO analog                       | 80        |
| 5. Form und Frist, § 70 Abs. 1 Satz 1 VwGO                             | 81        |
| 6. Richtige Widerspruchsbehörde, § 73 Abs. 1 VwGO, und Teilergebnis    | 81        |
| II. Begründetheit des Widerspruchs                                     | 81        |
| 1. Beseitigungsanordnung   | 82        |
| a) Aufgabenbereich und Ermächtigungsgrundlage                          | 82        |
| b) Formelle Rechtmäßigkeit   | 82        |
| c) Materielle Rechtmäßigkeit   | 83        |
| aa) Verstoß des Vorhabens gegen öffentliches Recht                     | 83        |
| bb) Maßnahmerichtung und Verhältnismäßigkeit                           | 84        |
| d) Teilergebnis  | 85        |
| 2. Terminanforderung und Duldungsverfügung für eine Besichtigung       | 85        |
| a) Aufgabenbereich und Ermächtigungsgrundlage                          | 85        |
| b) Formelle Rechtmäßigkeit   | 85        |
| c) Materielle Rechtmäßigkeit   | 86        |
| d) Teilergebnis  | 88        |
| III. Gesamtergebnis  | 88        |

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Fall 6 Marienerscheinungen in der Pfalz</b>  | <b>89</b> |
| <b>A. Zulässigkeit der Klage</b>                | <b>90</b> |
| I. Verwaltungsrechtsweg und zuständiges Gericht | 90        |
| 1. Rechtsweg                                    | 90        |
| 2. Gerichtszuständigkeit                        | 90        |

|  |         |
|--|---------|
| II. Streitgegenstand und statthafte Klageart                         | 91      |
| 1. Streitgegenstand  | 91      |
| 2. Klageart  | 91      |
| III. Durchführung eines (erneuten) Widerspruchsverfahrens            | 91      |
| IV. Klagebefugnis  | 91      |
| V. Beteiligtenbezogene und formale Zulässigkeitsvoraussetzungen      | 92      |
| 1. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                               | 92      |
| 2. Form und Frist  | 92      |
| VI. Zwischenergebnis   | 93      |
| B. Begründetheit der Klage   | 93      |
| I. Formelle Rechtswidrigkeit des Widerspruchsbescheids?              | 93      |
| II. Materielle Rechtswidrigkeit des Widerspruchsbescheids?           | 93      |
| 1. Fehlende Zuständigkeit der Kreisverwaltung?                       | 94      |
| 2. Fehlende Genehmigungsbedürftigkeit des Vorhabens?                 | 95      |
| a) Grundsatz   | 95      |
| b) Ausnahmen   | 96      |
| c) Teilergebnis  | 96      |
| 3. Fehlende Genehmigungsfähigkeit des Vorhabens                      | 96      |
| a) Verstöße gegen Bauordnungsrecht                                   | 96      |
| b) Verstöße gegen Bauplanungsrecht                                   | 97      |
| aa) Anwendbarer Maßstab  | 97      |
| bb) Privilegierung nach § 35 Abs. 1 BauGB?                           | 98      |
| cc) Entgegenstehen öffentlicher Belange                              | 100     |
| dd) Ausreichende Erschließung  | 101     |
| C. Ergebnis  | 102     |
| <br>Fall 7 Auslegungware   | <br>103 |
| A. Genehmigungsfiktion   | 105     |
| I. Vorhaben gem. § 56 Abs. 1 Satz 1 HBO                              | 106     |
| II. Voraussetzungen des § 56 Abs. 2 HBO                              | 106     |
| III. Fristanlauf   | 106     |
| 1. Ursprünglicher Antrag   | 106     |
| 2. Ergänzung vom 18.2.2010   | 107     |
| IV. Fristablauf  | 107     |
| 1. Statthaftigkeit einer zweiten Fristverlängerung                   | 107     |
| 2. Rechtmäßigkeit der zweiten Fristverlängerung                      | 108     |
| 3. Wirksamkeit der zweiten Fristverlängerung                         | 108     |
| V. Rücknahme der fingierten Baugenehmigung                           | 109     |
| VI. Ergebnis   | 109     |
| B. Widerspruch   | 109     |
| I. Zulässigkeit  | 110     |
| II. Begründetheit  | 110     |
| 1. Bauordnungsrecht  | 111     |
| 2. Anwendbarer bauplanungsrechtlicher Maßstab                        | 111     |
| 3. Grundsätzliche bauplanungsrechtliche Zulässigkeitsvoraussetzungen | 112     |
| 4. Ausschluss der Zulässigkeit durch § 34 Abs. 3 BauGB               | 113     |
| a) Zentrale Versorgungsbereiche                                      | 113     |
| b) Schädliche Auswirkungen   | 114     |

|  |            |
|--|------------|
| III. Ergebnis  | 115        |
| C. Endergebnis   | 115        |
| § 4 KOMMUNALRECHT  | 117        |
| <b>Fall 8 Stadtreinigung Homburg</b>                     | <b>118</b> |
| I. Sachentscheidungsvoraussetzungen                      | 119        |
| 1. Gerichtsbezogene Voraussetzungen                      | 119        |
| a) Feststellungsantrag                                   | 119        |
| b) Verbotsantrag   | 122        |
| 2. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                   | 122        |
| a) Beklagte  | 122        |
| b) Kläger  | 122        |
| c) Postulationsfähigkeit                                 | 123        |
| 3. Gegenstandsbezogene Voraussetzungen                   | 123        |
| a) Klageart  | 123        |
| b) Klagebefugnis   | 124        |
| 4. Sonstige Sachentscheidungsvoraussetzungen             | 125        |
| 5. Teilergebnis  | 126        |
| II. Begründetheit  | 126        |
| 1. Entsorgungsbetrieb als „wirtschaftliches Unternehmen“ | 127        |
| a) Wirtschaftliches Unternehmen                          | 127        |
| b) Fiktiv nichtwirtschaftliche Unternehmen               | 127        |
| 2. Errichtung, Übernahme oder wesentliche Erweiterung    | 128        |
| 3. Vergleich zur Aufgabenerfüllung durch Private         | 128        |
| a) Wirtschaftlichkeit                                    | 129        |
| b) Qualität  | 129        |
| c) Nachweispflicht                                       | 129        |
| 4. Einwirkungsmöglichkeiten der Stadt auf die AG         | 130        |
| 5. Aktivlegitimation der GbR                             | 131        |
| III. Ergebnis  | 132        |
| <b>Fall 9 Das Bürgerbadebegehren</b>                     | <b>133</b> |
| A. Sachentscheidungsvoraussetzungen                      | 135        |
| I. Gerichtsbezogene Voraussetzungen                      | 135        |
| 1. Rechtsweg   | 135        |
| 2. Zuständiges Gericht                                   | 135        |
| II. Richtige Klageart                                    | 135        |
| 1. Feststellungsantrag                                   | 136        |
| 2. Verpflichtungsantrag                                  | 136        |
| a) Behördeneigenschaft der Stadtverordnetenversammlung   | 137        |
| b) Einzelfall, Regelungscharakter und öffentliches Recht | 137        |
| c) Außenwirkung  | 137        |
| 3. Ergebnis  | 138        |
| III. Klagebefugnis, § 42 Abs. 2 VwGO                     | 138        |
| IV. Vorverfahren, §§ 68 ff. VwGO                         | 139        |

|  |     |
|--|-----|
| V. Klagefrist, § 74 VwGO                                     | 139 |
| VI. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                      | 139 |
| VII. Ergebnis  | 140 |
| B. Begründetheit der Klage                                   | 140 |
| I. Formale Voraussetzungen des Bürgerbegehrens               | 140 |
| 1. Bestimmter Antrag   | 140 |
| 2. Durchführbarer Kostendeckungsvorschlag                    | 141 |
| 3. Sonstige formale Voraussetzungen und Zwischenergebnis     | 142 |
| II. Materielle Voraussetzungen des Bürgerbegehrens           | 142 |
| 1. Wichtige Angelegenheit der Gemeinde                       | 142 |
| a) Verbandskompetenz   | 142 |
| b) Bedeutung   | 143 |
| 2. Ausgeschlossener Gegenstand?                              | 143 |
| a) Gesetzwidriger Zweck                                      | 143 |
| b) Haushalt, Abgaben, Tarife                                 | 144 |
| 3. Teilergebnis  | 145 |
| III. Rechtsverletzung  | 145 |
| C. Ergebnis  | 145 |
| D. Abwandlung  | 146 |
| <br>   |     |
| Fall 10 St. Wendeler Weihnachtsmarkt                         | 148 |
| Teil 1   | 150 |
| I. Formelle Voraussetzungen einer Entscheidung               | 150 |
| 1. Zuständigkeit   | 150 |
| 2. Verfahren   | 151 |
| II. Inhalt der Entscheidung                                  | 152 |
| 1. Rechtswidrigkeit der Wahl                                 | 152 |
| a) Legitimationsdefizit                                      | 152 |
| b) Besetzungsfehler  | 154 |
| c) Verfahrensfehler  | 154 |
| 2. Ermessensausübung und Ergebnis                            | 156 |
| Teil 2   | 157 |
| A. Antrag auf Aufhebung der Änderung der Gebührenfestsetzung | 157 |
| I. Sachurteilsvoraussetzungen                                | 157 |
| 1. Verwaltungsrechtsweg                                      | 157 |
| 2. Gerichtszuständigkeit                                     | 158 |
| 3. Statthafte Klageart                                       | 158 |
| 4. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                       | 158 |
| 5. Klagebefugnis   | 159 |
| 6. Widerspruchsverfahren                                     | 159 |
| 7. Form und Frist  | 159 |
| 8. Ergebnis  | 159 |
| II. Begründetheit  | 159 |
| 1. Passivlegitimation  | 159 |
| 2. Formelle Rechtmäßigkeit des Widerspruchsbescheids         | 160 |

|   |     |
|---|-----|
| 3. Satzungsvorbehalt für Kommunalabgaben                            | 160 |
| a) Wirksame Gebührensatzung   | 161 |
| b) Fehlerfreie Anwendung im Einzelfall                              | 161 |
| 4. Rechtsverletzung   | 162 |
| III. Ergebnis   | 162 |
| B. Antrag auf Verurteilung zur Neubescheidung des Zulassungsantrags | 162 |
| I. Sachurteilsvoraussetzungen                                       | 162 |
| 1. Verwaltungsrechtsweg und Gerichtszuständigkeit                   | 162 |
| 2. Statthafte Klageart  | 162 |
| 3. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                              | 163 |
| 4. Klagebefugnis  | 163 |
| 5. Widerspruchsverfahren  | 163 |
| 6. Form und Frist   | 164 |
| 7. Ergebnis   | 164 |
| II. Begründetheit   | 164 |
| 1. Passivlegitimation   | 164 |
| 2. Bestehen eines Zulassungsanspruchs                               | 164 |
| a) Formelle Voraussetzungen   | 164 |
| b) Materielle Voraussetzungen                                       | 165 |
| c) Zwischenergebnis   | 166 |
| 3. Verletzung von Rechten des Klägers                               | 166 |
| III. Teilergebnis   | 166 |
| C. Gesamtergebnis   | 166 |

---

|                                |     |
|--------------------------------|-----|
| § 5 KOMMUNALRECHT UND BAURECHT | 167 |
|--------------------------------|-----|

---

|  |     |
|--|-----|
| <b>Fall 11 Wer Wind sät</b>                          | 167 |
| A. Zulässigkeit des Widerspruchs                     | 169 |
| I. Statthaftigkeit                                   | 169 |
| II. Beteiligtenfähigkeit und Vertretung der V        | 169 |
| III. Widerspruchsbefugnis                            | 169 |
| IV. Form, Frist, Zuständigkeit und Teilergebnis zu A | 170 |
| B. Begründetheit des Widerspruchs                    | 170 |
| I. Unzulässigkeit des Vorhabens?                     | 171 |
| 1. Privilegierung                                    | 171 |
| 2. Erschließung                                      | 172 |
| 3. Beeinträchtigung öffentlicher Belange             | 172 |
| a) Ortsbild  | 172 |
| b) Denkmalschutz                                     | 173 |
| c) Natürliche Eigenart der Landschaft                | 173 |
| d) Rücksichtnahmegebot                               | 173 |
| 4. Zwischenergebnis                                  | 174 |
| II. Entgegennahme des Antrags der A                  | 174 |
| III. Ordnungsgemäße Behördenbeteiligung              | 175 |
| IV. Fehlendes Einvernehmen der V?                    | 176 |

|  |            |
|--|------------|
| <b>V. Missachtung des Zurückstellungsantrags der V</b> | <b>178</b> |
| 1. Gemeindeschützende, hier anwendbare Rechtsgrundlage | 178        |
| 2. Tatbestandsmerkmale der Rechtsgrundlage             | 179        |
| 3. Wirksamkeit des Antrags                             | 180        |
| a) Widersprüchlichkeit?                                | 180        |
| b) „Verhinderungsplanung“?                             | 181        |
| c) Zwischenergebnis                                    | 183        |
| <b>C. Gesamtergebnis</b>                               | <b>183</b> |