

Inhaltsübersicht

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsverzeichnis | XI |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| § 1 Einleitung | 1 |
| A. <i>Problemstellung</i> | 1 |
| B. <i>Zu untersuchende Fragestellungen und Gang der Untersuchung</i> | 3 |
| C. <i>Begrifflichkeiten und Eingrenzung</i> | 4 |
| § 2 Verfassungs- und unionsrechtliche Grundlagen | 9 |
| A. <i>Verfassungsrechtliche Grundlagen</i> | 9 |
| B. <i>Unionsrechtliche Grundlagen</i> | 20 |
| § 3 Verwaltungsrechtliche Grundlagen des genehmigungsrechtlichen Bestandsschutzes | 39 |
| A. <i>Anforderungen und Funktionen der Genehmigung</i> | 39 |
| B. <i>Legalisierungswirkung der Genehmigung</i> | 43 |
| C. <i>Beständigkeit der Genehmigung: Ausgestaltung des Genehmigungsrechts</i> | 64 |
| § 4 Genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz im Immissionsschutzrecht und die Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte | 67 |
| A. <i>Materielle Anforderungen an das immissionsschutzrechtlich genehmigungsbedürftige Vorhaben</i> | 68 |
| B. <i>Legalisierungswirkung der immissionsschutzrechtlichen Genehmigung</i> | 77 |

| | | |
|---|--|-----|
| X | <i>Inhaltsübersicht</i> | |
| C. | <i>Grundstruktur der Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte</i> | 107 |
| D. | <i>Nachträgliche Konfliktbewältigung im Immissionsschutzrecht</i> | 150 |
| E. | <i>Zwischenergebnis</i> | 199 |
| § 5 Genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz im Planfeststellungsrecht und die Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte | | 203 |
| A. | <i>Das Instrument der Planfeststellung und die materiellen Anforderungen</i> | 203 |
| B. | <i>Legalisierungswirkung des Planfeststellungsbeschlusses</i> | 207 |
| C. | <i>Nachträgliche Konfliktbewältigung im Planfeststellungsrecht</i> | 212 |
| D. | <i>Zwischenergebnis</i> | 245 |
| § 6 Umweltschadensrecht und genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz | | 247 |
| A. | <i>Grundstrukturen des Umweltschadensrechts</i> | 248 |
| B. | <i>Auswirkungen auf den genehmigungsrechtlichen Bestandsschutz</i> | 276 |
| § 7 Zusammenfassung in Thesen | | 307 |
| Literaturverzeichnis | | 313 |
| Register | | 329 |

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----|
| Vorwort | VII |
| Inhaltsübersicht | IX |
| Abkürzungsverzeichnis | XIX |
| § 1 Einleitung | 1 |
| A. Problemstellung | 1 |
| B. Zu untersuchende Fragestellungen und Gang der Untersuchung | 3 |
| C. Begrifflichkeiten und Eingrenzung | 4 |
| I. Der Genehmigungsbegriff | 4 |
| II. Genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz | 5 |
| III. Nachträgliche naturschutzrechtliche Konflikte | 7 |
| § 2 Verfassungs- und unionsrechtliche Grundlagen | 9 |
| A. Verfassungsrechtliche Grundlagen | 9 |
| I. Grundrechte des Vorhabenträgers | 9 |
| II. Gemeinwohlziele | 13 |
| III. Vertrauensschutz | 14 |
| IV. Grundrechte Dritter | 17 |
| V. Umweltschutz | 19 |
| B. Unionsrechtliche Grundlagen | 20 |
| I. Verankerung des Arten- und Habitatschutzes | 20 |
| 1. Grundzüge des Habitatschutzrechts | 21 |
| 2. Grundzüge des Artenschutzrechts | 23 |
| II. Effektivitätsmaximen und Bestandsschutz | 25 |
| III. Rigorosität der unionsrechtlichen Vorgaben zum Arten- und Habitatschutzrecht | 30 |
| 1. Befund der größeren Rigorosität | 31 |
| 2. Der Qualitätszielbezug des europäischen Naturschutzrechts | 32 |
| 3. Zweigleisige Umsetzung des Qualitätszielbezugs | 33 |
| 4. Gründe für den hohen Bindungsgrad der Vorgaben | 34 |

| | |
|--|-----------|
| 5. Folgewirkungen für das nationale Recht | 35 |
| § 3 Verwaltungsrechtliche Grundlagen des genehmigungsrechtlichen Bestandsschutzes | 39 |
| A. <i>Anforderungen und Funktionen der Genehmigung</i> | 39 |
| I. Kontroll- und Schutzfunktion | 42 |
| II. Konkretisierungs- und Stabilisierungsfunktion | 42 |
| B. <i>Legalisierungswirkung der Genehmigung</i> | 43 |
| I. Begriffsherkunft | 43 |
| II. Dogmatische Grundlagen | 45 |
| 1. Rechtswirkungen eines Verwaltungsakts | 45 |
| a) Bindungswirkung | 46 |
| b) Tatbestandswirkung | 48 |
| c) Bestandskraft | 50 |
| 2. Folgerungen für die Legalisierungswirkung | 52 |
| III. Kriterien zur Bestimmung der Legalisierungswirkung von Genehmigungen | 54 |
| 1. Auslegungshorizont | 55 |
| 2. Tenor und Begründung | 56 |
| 3. Antragsunterlagen | 57 |
| 4. Rechtsgrundlagen der Genehmigung | 57 |
| 5. Ordnungsziele – insbesondere: Inzidentfeststellungen | 59 |
| IV. Zwischenergebnis | 63 |
| C. <i>Beständigkeit der Genehmigung: Ausgestaltung des Genehmigungsrechts</i> | 64 |
| § 4 Genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz im Immissionsschutzrecht und die Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte | 67 |
| A. <i>Materielle Anforderungen an das immissionsschutzrechtlich genehmigungsbedürftige Vorhaben</i> | 68 |
| I. Immissionsschutzrechtliche Anforderungen | 69 |
| II. Naturschutzrecht als sonstige Anforderung des öffentlichen Rechts | 71 |
| 1. Habitatschutz | 72 |
| 2. Artenschutz | 75 |
| B. <i>Legalisierungswirkung der immissionsschutzrechtlichen Genehmigung</i> | 77 |
| I. Gestattender Teil des Regelungsgehalts | 78 |
| II. Feststellender Teil des Regelungsgehalts (Legalitätsfeststellung) | 80 |

| | |
|--|-----|
| 1. Begründung eines feststellenden Regelungsgehalts | 80 |
| 2. Begriffliches | 83 |
| 3. Umfang der Legalitätsfeststellung | 84 |
| a) Beschränkung auf die Rechtslage im Genehmigungszeitpunkt | 85 |
| b) Maßgeblichkeit des Prüfungsumfangs | 85 |
| c) Beschränkung auf die Sachlage: Erkennbarkeit der Auswirkungen als zentrales Abgrenzungskriterium | 88 |
| d) Konkretisierung der Erkennbarkeit von Auswirkungen | 93 |
| aa) Erkennbarkeit und Prognose | 93 |
| bb) Besonderheiten bei strukturellem Erkenntnisdefizit | 95 |
| e) Beispielhafte Anwendung auf das Arten- und Habitatschutzrecht | 98 |
| aa) Nachträgliches Einwandern von Exemplaren geschützter Arten | 98 |
| bb) Nachträgliches Entdecken von bereits vorhandenen Exemplaren geschützter Arten | 99 |
| cc) Nachträgliche Erkenntnisse über die Auswirkungen des Vorhabens | 100 |
| (1) Wissenschaftliche Erkenntnisse über die Schädlichkeit bestimmter Auswirkungen | 101 |
| (2) Neue Erkenntnisse im konkreten Fall | 101 |
| (3) Abgrenzungsfragen | 103 |
| 4. Zusammenfassung | 104 |
| III. Folgerung für die Legalisierungswirkung | 106 |
| C. <i>Grundstruktur der Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte</i> | 107 |
| I. Behördliche Handlungspflicht: Anforderungen des Arten- und Habitatschutzrechts nach Genehmigungserteilung | 108 |
| 1. Habitatschutzrecht: Art. 6 Abs. 2 FFH-RL | 109 |
| a) Grundsätzliche Anwendbarkeit auf genehmigte Projekte ... | 110 |
| b) Voraussetzungen der Anwendbarkeit | 114 |
| aa) Altvorhaben | 114 |
| bb) Neuvorhaben | 116 |
| (1) Ordnungsgemäße Verträglichkeitsprüfung | 117 |
| (2) Fehlerhafte Verträglichkeitsprüfung | 119 |
| c) Inhalt und Umsetzung der Handlungspflicht | 119 |
| d) Zusammenfassung | 123 |
| 2. Artenschutzrecht: Art. 12 FFH-RL und Art. 5 Vogelschutz-RL | 124 |
| II. Hierarchie der Instrumente nachträglicher Konfliktbewältigung ... | 126 |
| 1. Instrumente der nachträglichen Bewältigung | 127 |
| a) Vermeidungs- und Minderungsmaßnahmen | 127 |

| | |
|--|-----|
| aa) Begriffliche Abgrenzung | 128 |
| bb) Anforderungen und Inhalt | 129 |
| b) Ausnahmeerteilung | 131 |
| c) (Teil-)Aufhebung der Genehmigung | 136 |
| 2. Einordnung in eine Hierarchie | 137 |
| a) Vorrang von Vermeidungs- und Minderungsmaßnahmen vor der Ausnahmeerteilung | 137 |
| b) Vorrang der Ausnahmeerteilung vor der Aufhebung der Genehmigung | 139 |
| 3. Besonderheiten bei der nachträglichen Konfliktbewältigung | 141 |
| a) Ausnahmegrund | 142 |
| b) Zumutbarkeit von Alternativen | 145 |
| 4. Zusammenfassung | 148 |
| <i>D. Nachträgliche Konfliktbewältigung im Immissionsschutzrecht</i> | 150 |
| I. Geteilte Aufsichtsbefugnisse bei alleiniger Aufhebungskompetenz der Genehmigungsbehörde | 150 |
| II. Anordnung von Vermeidungs- und Minderungsmaßnahmen | 153 |
| 1. Befugnisse der Genehmigungsbehörde | 153 |
| a) Nachträgliche Anordnung | 154 |
| b) Auflagenvorbehalt | 155 |
| c) Untersagung | 156 |
| d) Zwischenergebnis | 156 |
| 2. Befugnisse der Naturschutzbehörde | 156 |
| a) Anwendbarkeit der Generalklausel | 157 |
| b) Erste Schranke der Legalisierungswirkung: die Begrenzung durch die Legalitätsfeststellung | 159 |
| c) Zweite Schranke der Legalisierungswirkung: die Begrenzung durch die Gestattung | 161 |
| aa) Erfordernis der Abgrenzung zur (teilweisen) Aufhebung | 162 |
| bb) Praxisbeispiel Windenergieanlagen | 165 |
| cc) Grenze der Anordnungsbefugnis gemäß § 3 Abs. 2 BNatSchG | 166 |
| (1) Grenzen von Vermeidungs- und Minderungsmaßnahmen nach der Grundstruktur der nachträglichen Konfliktbewältigung | 166 |
| (2) Parallelproblem innerhalb des Immissionsschutzrechts | 167 |
| (3) Schlussfolgerung für § 3 Abs. 2 BNatSchG | 170 |
| (4) Konkretisierung der Verhältnismäßigkeit mit Blick auf Abschaltanordnungen bei Windenergieanlagen | 174 |
| (5) Keine materiellen Inhaltsbestimmungen | 176 |
| 3. Zusammenfassung | 178 |

| | | |
|---|--|-----|
| III. | Nachträgliche Erteilung einer Ausnahme | 179 |
| IV. | (Teil-)Aufhebung der Genehmigung | 181 |
| 1. | Rücknahme | 182 |
| 2. | Widerruf | 183 |
| a) | Änderung der Sachlage | 184 |
| b) | Schwere Nachteile für das Gemeinwohl | 186 |
| c) | Rechtsfolge | 187 |
| aa) | Ermessen und Beseitigung der Wirksamkeit der Genehmigung | 187 |
| bb) | Keine Befugnis zu nachträglichen Nebenbestimmungen | 188 |
| cc) | Entschädigung | 190 |
| V. | Die Beweislast für den naturschutzrechtlichen Verstoß als Herausforderung für die Konfliktbewältigung | 190 |
| 1. | Konkretisierung im Artenschutzrecht | 193 |
| 2. | Konkretisierung im Habitatschutzrecht | 195 |
| 3. | Zusammenfassung | 198 |
| VI. | Zusammenfassung | 199 |
| E. | Zwischenergebnis | 199 |
| § 5 Genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz im Planfeststellungsrecht und die Bewältigung nachträglicher naturschutzrechtlicher Konflikte | | 203 |
| A. | <i>Das Instrument der Planfeststellung und die materiellen Anforderungen</i> | 203 |
| B. | <i>Legalisierungswirkung des Planfeststellungsbeschlusses</i> | 207 |
| I. | Gestattender Teil des Regelungsgehalts | 208 |
| II. | Feststellender Teil des Regelungsgehalts | 209 |
| III. | Weitere Rechtswirkungen | 211 |
| C. | <i>Nachträgliche Konfliktbewältigung im Planfeststellungsrecht</i> | 212 |
| I. | Hohe Stabilität von Planfeststellungsbeschlüssen | 213 |
| II. | Ausschluss fachbehördlicher Eingriffsbefugnisse | 216 |
| 1. | Wortlaut der Konzentrationsvorschrift | 217 |
| 2. | Gesetzliche Konzeption | 218 |
| 3. | Wertung von § 19 Abs. 4 WHG | 220 |
| III. | Anordnung von Vermeidungs- und Minderungsmaßnahmen | 221 |
| 1. | Auflagenvorbehalt | 222 |
| 2. | Anordnungsbefugnisse in bereichsspezifischen Fachplanungsgesetzen | 225 |
| 3. | § 75 Abs. 2 S. 2 VwVfG | 225 |
| 4. | Nachträgliche Nebenbestimmungen auf der Grundlage von §§ 48, 49 VwVfG | 229 |

| | | |
|---|--|------------|
| a) | Voraussetzungen von § 48 VwVfG | 231 |
| b) | Voraussetzungen von § 49 VwVfG | 233 |
| aa) | Änderung der Sachlage, § 49 Abs. 2 S. 1 Nr. 3 VwVfG ... | 233 |
| bb) | Schwere Nachteile für das Gemeinwohl | 236 |
| c) | Mögliche Maßnahmen | 236 |
| IV. | Nachträgliche Erteilung einer Ausnahme | 240 |
| V. | (Teil-)Aufhebung des Planfeststellungsbeschlusses | 243 |
| D. | <i>Zwischenergebnis</i> | 245 |
| § 6 Umweltschadensrecht und genehmigungsrechtlicher Bestandsschutz | | 247 |
| A. | <i>Grundstrukturen des Umweltschadensrechts</i> | 248 |
| I. | Die Umwelthaftungsrichtlinie der EU | 248 |
| 1. | Entstehungsgeschichte der Richtlinie | 248 |
| 2. | Konzeption der Richtlinie | 251 |
| a) | Grundlage: Verursacherprinzip | 251 |
| b) | Konzeption öffentlich-rechtlicher Verantwortlichkeit | 252 |
| c) | Schutzgüter und Schadensbegriff | 253 |
| II. | Die Regelungen des Umweltschadensgesetzes | 255 |
| 1. | Voraussetzungen der Verantwortlichkeit | 255 |
| a) | Begriff des Umweltschadens | 255 |
| aa) | Schutzgut | 256 |
| bb) | Schaden | 258 |
| (1) | Nachteilige Auswirkungen auf den Erhaltungszustand | 258 |
| (2) | Erheblichkeit | 258 |
| cc) | Verhältnis zum Arten- und Habitatschutzrecht | 260 |
| dd) | Ausnahme | 263 |
| b) | Vom Anwendungsbereich erfasste Tätigkeiten | 264 |
| aa) | Berufliche Tätigkeit | 264 |
| bb) | Verschuldensunabhängige Verantwortlichkeit, § 3 Abs. 1 Nr. 1 USchadG | 266 |
| cc) | Verschuldensabhängige Verantwortlichkeit, § 3 Abs. 1 Nr. 2 USchadG | 267 |
| c) | Kausalität | 267 |
| 2. | Rechtsfolgen der Verantwortlichkeit | 269 |
| a) | Begriff des Verantwortlichen | 269 |
| b) | Umweltschadensrechtliche Pflichten | 270 |
| aa) | Information | 270 |
| bb) | Vermeidung | 271 |
| cc) | Sanierung | 272 |
| dd) | Kostentragung | 273 |

| | |
|--|-----|
| c) Behördliche Befugnisse und Pflichten | 274 |
| <i>B. Auswirkungen auf den genehmigungsrechtlichen Bestandsschutz</i> | 276 |
| I. Unmittelbar geltende, behördlich durchsetzbare Vermeidungs- und Sanierungspflichten | 277 |
| 1. Vermeidungs- und Sanierungspflichten | 277 |
| 2. Unmittelbare Verbindlichkeit | 278 |
| 3. Behördliche Anordnungsbefugnis gemäß § 7 Abs. 2 USchadG ... | 279 |
| a) Kein genereller Ausschluss bei genehmigten Vorhaben | 279 |
| b) Inhaltliche Grenzen von umweltschadensrechtlichen Anordnungen | 281 |
| c) Subsidiarität der Anordnungsbefugnis | 282 |
| d) Zuständigkeit für Anordnungen nach § 7 Abs. 2 USchadG | 284 |
| II. Anknüpfungspunkte für genehmigungsrechtlichen Bestandsschutz | 285 |
| 1. Enthaftung gemäß § 19 Abs. 1 S. 2 BNatSchG | 285 |
| a) Charakteristika der Enthaftung | 286 |
| b) Vorherige Prüfung der Auswirkungen | 288 |
| c) Nachträgliche Enthaftung | 289 |
| 2. Vertrauenschutz durch das Verschuldenserfordernis gemäß § 3 Abs. 1 Nr. 2 USchadG | 290 |
| a) Allgemeines | 290 |
| b) Maßstäbe der Verschuldenshaftung | 292 |
| c) Berücksichtigung einer Genehmigung | 293 |
| 3. Konsequenzen für den genehmigungsrechtlichen Bestandsschutz: der Vergleich mit der Legalitätsfeststellung | 295 |
| a) Erkennbare und auch erkannte nachteilige Auswirkungen | 296 |
| b) Erkennbare, aber nicht erkannte nachteilige Auswirkungen | 298 |
| c) Nicht erkennbare nachteilige Auswirkungen | 302 |
| III. Zusammenfassung | 304 |
| § 7 Zusammenfassung in Thesen | 307 |
| Literaturverzeichnis | 313 |
| Register | 329 |