

<b>§ 1 EINFÜHRUNG</b>	<b>1</b>
<b>A) Die verwaltungsrechtliche Klausur im Juristischen Staatsexamen</b>	<b>1</b>
<b>B) Überblick</b>	<b>1</b>
I. Arten der Rechtsbehelfe	2
II. Außergerichtliche Rechtsbehelfe	2
1. Widerspruch	2
2. Formlose außergerichtliche Rechtsbehelfe	3
III. Gerichtliche Rechtsbehelfe	3
1. Leistungsklage als Klageform	4
2. Gestaltungsklage als Klageform	4
3. Feststellungsklage als Klageform	5
<b>C) Technik der Zulässigkeitsprüfung</b>	<b>7</b>
<b>§ 2 ANFECHTUNGSKLAGE</b>	<b>9</b>
<b>A) Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges, § 40 I S. 1 VwGO</b>	<b>9</b>
I. Vorabprüfung: Aufdrängende Sonderzuweisung	10
II. Vorliegen einer Streitigkeit	10
1. Regierungsakte	11
2. Gnadenakte	11
3. Innerkirchliche Streitigkeiten	11
4. Besonderes Gewaltverhältnis (Sonderstatusverhältnis)	12
III. Vorliegen einer öffentlich-rechtlichen Streitigkeit	12
1. Gedankliche Vorprüfung	12
2. Streitgegenstand	13
3. Zuordnungsprobleme	14
a) Hausverbotsfälle	14
aa) Abstellen auf den Besuchszweck	14
bb) Abstellen auf den Zweck des Hausverbotes	15
cc) Vorgehen in der Klausur	15
b) Subventionsfälle	15
aa) Typische Fallkonstellationen bei der Anfechtungsklage	15
bb) Zuordnungsproblem und Zwei-Stufen-Theorie	16
c) Benutzung öffentlicher Einrichtungen	18
4. Qualifikationsproblem	19
a) Normalfall: keine Probleme	19
b) Qualifikationstheorien	20
aa) Interessentheorie	20
bb) Subordinationstheorie	20
cc) Modifizierte Subjektstheorie	20
IV. Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art	21
V. Keine andere Rechtswegzuweisung, § 40 I S. 1 HS 2 und S. 2 VwGO (sog. abdrängende Sonderzuweisung)	22
VI. Richterliche Entscheidung	23
VII. Besonderheit bei § 17 II GVG	24
VIII. Zusammenfassung	25
<b>B) Zulässigkeit der Anfechtungsklage</b>	<b>25</b>
I. Statthafte Klageart	25
1. VA als Gegenstand der Anfechtungsklage	26
2. Prozessuale Bedeutung des VA-Begriffs	27
3. actus-contrarius-Theorie	29

4. Qualifikation nach dem äußeren Erscheinungsbild .....	29
a) Grundsatz: äußere Form für Qualifikation ausreichend .....	29
b) Sonderproblem: Als VA behandelter Nicht-VA.....	30
5. Abstellen auf den Inhalt der Maßnahme .....	31
a) Handeln einer Behörde .....	31
b) Auf dem Gebiet des öffentlichen Rechts.....	31
c) Regelung .....	31
aa) Realakte .....	31
bb) „Zweitbescheid“ und „wiederholende Verfügung“ .....	32
cc) Gesetzeskonkretisierender VA .....	33
dd) Negative Feststellungen.....	34
ee) Vorbereitende Regelungen .....	35
d) Einzelfallbezogenheit .....	35
aa) Abgrenzungen.....	35
bb) Insbesondere Allgemeinverfügung .....	36
e) Außenwirkung .....	38
aa) Innerdienstliche Weisungen .....	39
bb) Maßnahmen der Kommunalaufsicht .....	39
cc) Sonderstatusverhältnisse (früher: besondere Gewaltverhältnisse) .....	41
6. Sonderfälle zur Statthaftigkeit der Anfechtungsklage.....	43
a) Anfechtungsklage gegen Rücknahme-/WiderrufsVAe .....	43
b) Isolierte Anfechtungsklage auch gegen Versagungs- bescheide? .....	44
c) Isolierte Anfechtung des Widerspruchsbescheides .....	45
aa) § 79 I Nr. 2 VwGO .....	45
bb) § 79 II VwGO .....	46
7. Wirksamkeit des VA.....	47
8. Zusammenfassung der wichtigsten Problemkreise i.R.d. Statthaftigkeit .....	49
II. Klagebefugnis, § 42 II VwGO .....	49
1. Möglichkeitstheorie .....	49
a) Sog. Adressatentheorie.....	50
b) Verletzung von Verfahrensvorschriften .....	50
c) Drittbeteiligungsfälle .....	51
aa) Keine Schutznorm, sondern rein objektiv-rechtliche Norm.....	51
bb) Sonderfall: Drittanfechtungsklage gegen Ermessens-VAe.....	51
cc) Vorgehen in der Klausur.....	52
2. Problemfälle .....	53
a) Baurecht .....	53
aa) Nachbarschützende Normen .....	53
bb) Art. 14 S. 1 GG im Baurecht .....	55
cc) Begriff des Nachbarn.....	56
dd) Ausschluss der Klagebefugnis.....	56
b) Immissionsschutzrecht .....	57
aa) Drittschutznormen .....	57
bb) Nachbarbegriff.....	57
cc) Präklusion .....	57
dd) Fallbeispiel .....	58
c) Konkurrentenklagen .....	59
aa) Begriffliche Klärung .....	59
bb) Einzelfälle .....	59
d) Sonderproblem: Verbandsklage.....	61
aa) „Egoistische“ Verbandsklage .....	61
bb) „Altruistische“ Verbandsklage .....	61
e) Sonderproblem: „Erkaufte Klagebefugnis“ .....	61
3. Zusammenfassende Übersicht zur Klagebefugnis.....	62
III. Vorverfahren, §§ 68 ff. VwGO .....	62
1. Allgemeines .....	62
2. Qualifikation eines Verhaltens als Widerspruch .....	63
a) Allgemeines .....	63
b) Einzelne Rechtsbehelfe.....	64
aa) Petition .....	64
bb) Gegenvorstellung .....	65
cc) Fachaufsichtsbeschwerde .....	65
dd) Dienstaufsichtsbeschwerde .....	65
c) Fallbeispiel.....	65

3. Entbehrlichkeit der Durchführung eines Widerspruchsverfahrens .....	66
a) Besondere gesetzliche Bestimmungen, § 68 I S. 2 HS 1 VwGO.....	66
aa) § 74 I S. 2 VwVfG i.V.m. § 70 VwVfG .....	66
bb) § 75 S. 1 Alt. 1 VwGO .....	66
cc) Landesrechtliche Bestimmungen .....	68
b) Erlassbehörde des Ausgangs-VA ist eine oberste Bundes- oder Landesbehörde, § 68 I S. 2 Nr. 1 VwGO.....	68
c) Erstmalige Beschwer, § 68 I S. 2 Nr. 2 VwGO .....	69
aa) Erste Variante.....	69
bb) Zweite Variante .....	69
d) Weitere unregelte Fälle der Entbehrlichkeit .....	71
4. Form des Widerspruchs, § 70 I S. 1 VwGO .....	74
5. Frist des Widerspruchs, § 70 I S. 1 VwGO .....	75
a) Fristberechnung .....	75
aa) Bekanntgabe eines VA.....	75
bb) Fehlende Bekanntgabe .....	78
cc) Richtige Rechtsbehelfsbelehrung.....	79
b) Einlegung des Widerspruchs bei der falschen Behörde .....	80
aa) Einordnung als Fristproblem .....	80
bb) Fallbeispiel .....	81
c) Möglichkeit der Wiedereinsetzung .....	81
aa) Allgemeines.....	82
bb) Rechtsschutz gegen die Entscheidung über die Wiedereinsetzung.....	82
6. Weitere Problemfälle der ordnungsgemäßen Durchführung.....	84
a) Entscheidung der Widerspruchsbehörde über einen verfristeten Widerspruch .....	84
b) Fehlerhafter Widerspruchsbescheid .....	85
c) Fallbeispiel.....	85
IV. Klagefrist, § 74 I S. 1 VwGO .....	87
1. Zustellung des Widerspruchsbescheides .....	87
a) Allgemeines .....	87
b) 1. Fallbeispiel: .....	89
c) 2. Fallbeispiel.....	89
d) 3. Fallbeispiel aus dem Baunachbarrecht.....	90
2. Rechtsbehelfsbelehrung .....	91
V. Weitere Zulässigkeitsvoraussetzungen.....	91
1. Ordnungsgemäße Klageerhebung, §§ 81, 82 VwGO .....	92
a) Allgemeines .....	92
b) Fallbeispiel.....	93
c) Klausurprobleme .....	94
aa) Klage einer Gemeinde .....	94
bb) Klage durch Faxschreiben .....	94
cc) Telefonische Klageeinreichung .....	95
d) Gerichtliche Vertretung – Anwaltszwang .....	95
aa) Rechtsanwalt oder Rechtslehrer an einer deutschen Hochschule .....	96
bb) Art. 50 BayGO (und entsprechende Ländergesetze) .....	96
2. Beteiligtenfähigkeit, § 61 VwGO .....	97
a) Allgemeines .....	97
b) § 61 Nr. 1 VwGO .....	97
c) § 61 Nr. 2 VwGO .....	98
d) § 61 Nr. 3 VwGO .....	99
3. Prozessfähigkeit, § 62 VwGO.....	100
a) Allgemeines .....	100
b) Fallbeispiel.....	100
4. Klagegegner, § 78 VwGO.....	101
5. Sachliche und örtliche Zuständigkeit des VG bzw. des OVG/VGH, §§ 45 ff., 52 VwGO .....	101
a) Sachliche Zuständigkeit .....	101
b) Örtliche Zuständigkeit.....	101
c) Keine Prorogation.....	102
d) Einreichung der Klage bei unzuständigem Gericht.....	102
6. Keine rechtskräftige Entscheidung in der gleichen Sache .....	102
a) Allgemeines .....	102
b) Verständnisfall: .....	103

3. Keine Rechtsverletzung wegen §§ 46, 47 VwVfG.....	162
a) Unbeachtlichkeitsregelung des § 46 VwVfG .....	162
aa) Beispiele für Fehler i.S.d. § 46 VwVfG.....	163
bb) Voraussetzungen des § 46 VwVfG .....	163
b) Umdeutung nach § 47 VwVfG.....	163
<b>E) Sonderfälle.....</b>	<b>164</b>
I. Anfechtungsklage gegen VAe mit Zusätzen – Problematik der Nebenbestimmungen.....	164
1. Zulässigkeit, insbesondere Statthaftigkeit der Klage.....	164
a) Keine Nebenbestimmungen im Rechtssinne .....	165
aa) Bloß begriffliches Vorliegen einer Nebenbestimmung .....	165
bb) Bloßer Hinweis auf die Rechtslage .....	166
cc) Bloße Inhaltsbestimmung .....	166
dd) Teilgenehmigung.....	166
ee) Modifizierte Gewährung .....	166
b) Echte Nebenbestimmungen .....	167
aa) Befristung .....	167
bb) Bedingung .....	167
cc) Widerrufsvorbehalt .....	168
dd) Auflage .....	168
ee) Auflagenvorbehalt .....	169
ff) Modifizierende Auflage.....	169
c) Streit um den Rechtsschutz gegen Nebenbestimmungen .....	170
aa) Verpflichtungsklage bei allen Nebenbestimmungen .....	171
bb) Abgrenzung nach Art der Nebenbestimmung .....	171
cc) Keine isolierte Anfechtung bei unteilbaren Ermessensentscheidungen .....	172
dd) Grundsätzlich isolierte Anfechtbarkeit.....	172
d) Vorgehen in der Klausur.....	173
e) Weitere problematische Fallkonstellationen bei Nebenbestimmungen: .....	176
aa) Verpflichtungsklage auf Erlass einer anderen Nebenbestimmung? .....	176
bb) Nachträgliche Nebenbestimmungen .....	176
cc) Kläger ist nicht Adressat von VA bzw. Nebenbestimmung .....	176
2. Begründetheit der Anfechtungsklage bei der Anfechtung von Nebenbestimmungen.....	177
a) Problematik der materiellen Teilbarkeit.....	177
b) Prüfung der Rechtmäßigkeit der Nebenbestimmung .....	179
aa) Festlegen der Rechtsgrundlage .....	179
bb) Formelle Rechtmäßigkeit der Nebenbestimmung .....	180
cc) Materielle Rechtmäßigkeit der Nebenbestimmung .....	180
II. Rücknahme und Widerruf von Verwaltungsakten .....	181
1. Zulässigkeit.....	181
2. Begründetheit .....	181
a) Existenz des Ursprungs-VA .....	181
b) Vorab: Speziellere Rechtsgrundlage der Aufhebung .....	182
aa) § 15 GastG .....	182
bb) § 21 BImSchG .....	182
cc) Abhilfeverfahren, § 72 VwGO.....	182
dd) Widerspruchsverfahren, § 73 VwGO .....	183
c) §§ 48, 49 VwVfG .....	183
aa) Grundsatz: Zeitpunkt des Erlasses .....	183
bb) Ausnahme bei VAen mit Dauerwirkung? .....	183
d) Rücknahme nach § 48 VwVfG .....	184
aa) Belastende VAe .....	184
bb) Begünstigende VAe .....	185
cc) Richtige Ausübung des Aufhebungsermessens, § 48 I S. 1 VwVfG.....	190
dd) Rechtsfolgen der Rücknahme.....	191
ee) Fallbeispiel zu § 48 VwVfG .....	191
e) Widerruf, § 49 VwVfG.....	192
aa) Belastender VA .....	193
bb) Begünstigender VA .....	193
f) Erstattung und Verzinsung von rechtsgrundlos gewährten Leistungen,	
§ 49a VwVfG .....	195
aa) Regelungsinhalt .....	195
bb) Umfang der Erstattung .....	195
cc) Verzinsungsregelung.....	196

---

g) Fallbeispiel zu §§ 48, 49 VwVfG .....	196
h) Die erleichterte Aufhebung im Rechtsbehelfsverfahren, § 50 VwVfG .....	198
aa) Allgemeines.....	198
bb) Anforderungen an den Rechtsbehelf .....	198
III. Reformatio in peius im Widerspruchsverfahren (rip) .....	200
1. Zulässigkeit.....	200
a) Statthaftigkeit der Klage .....	200
b) Widerspruchsverfahren, §§ 68 ff. VwGO .....	201
c) Frist.....	201
d) Je nach Bundesland: Klagegegner .....	202
2. Begründetheit .....	202
a) Obersatz, § 113 I S. 1 VwGO.....	202
aa) Anfechtung des gesamten VA.....	202
bb) Anfechtung ausschließlich der Verböserung .....	202
b) Passivlegitimation.....	202
c) Formelle Rechtmäßigkeit der Verböserung.....	203
d) Materielle Rechtmäßigkeit der Verböserung.....	204
aa) Argumente gegen die Zulässigkeit der Verböserung.....	204
bb) Argumente für die Zulässigkeit der Verböserung.....	204
cc) Die vermittelnde Ansicht des BVerwG .....	204
dd) Rechtsgrundlage der Verböserung nach h.M. ....	205
ee) Materiell-rechtliche Grenzen der zulässigen rip.....	205