

§ 1 EINFÜHRUNG	1
A) Die verwaltungsrechtliche Klausur im Juristischen Staatsexamen	1
B) Überblick	1
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
C) Technik der Zulässigkeitsprüfung	7
 § 2 ANFECHTUNGSKLAGE	 9
A) Eröffnung des Verwaltungsrechtsweges, § 40 I S. 1 VwGO	9
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) Zulässigkeit der Anfechtungsklage	25
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) Drittbeziehungsfälle	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: „Erkauftes 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 ungeregelte 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. Beteiligungsfähigkeit, § 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
E) Sonderfälle.....	164
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