

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsverzeichnis	VII
Abkürzungsverzeichnis	XIII

1 Das Bleiberecht – ein vielschichtiges Grundrecht 1

1.1 Einleitung	1
1.2 Begriffe	4
1.3 Rechtsgrundlagen des Schutzes vor Aufenthaltsbeendigung aufgrund des Privat- und Familienlebens	5
1.3.1 Art 8 EMRK	5
1.3.2 Sonstige auf Fremde anwendbare Bestimmungen der EMRK.....	9
1.3.3 Willkürverbot	12
1.3.4 Unionsrecht	15
1.3.4.1 Grundrechtecharta.....	17
1.3.4.2 Unionsbürgerschaft.....	25
1.3.4.3 Schranken für Aufenthaltsbeendigungen nach sekundärrechtlichen Regelungen	29
1.3.4.3.1 Freizügigkeitsrichtlinie.....	29
1.3.4.3.2 Familienzusammenführungsrichtlinie.....	31
1.3.4.3.3 Richtlinie über die Rechtsstellung langfristig aufenthaltberechtigter Drittstaatsangehöriger.....	32
1.3.4.3.4 Rückführungsrichtlinie	33
1.3.5 Kinderrechte	36
1.3.6 Soft Law Instrumente des Europarats	38

2 Die Schutzbereiche des Familienlebens und des Privatlebens im Zusammenhang mit Aufenthaltsbeendigungen 41

2.1 Einleitung	41
2.2 Familienleben	43
2.2.1 Die eheliche Familie – <i>de iure</i> Familie.....	44
2.2.2 Unverheiratete Paare	45
2.2.3 Beziehungen zwischen Eltern und Kindern außerhalb der Ehe	46
2.2.4 Beziehungen zwischen Kindern und Adoptiv- oder Pflegeeltern.....	50
2.2.5 Beziehungen erwachsener Kinder zu ihren Eltern	52
2.2.6 Sonstige Verwandtschaftsverhältnisse.....	56

2.2.7 Homosexuelle Paare	58
Exkurs: Die im Herkunftsland eingegangene Mehrhe	59
2.2.8 Beendigung des Familienlebens	65
2.3 Privatleben	66
2.4 Abgrenzung der Schutzbereiche Privatleben und Familienleben	72
2.5 Beendigung des Aufenthalts einer gesamten Familie.....	74
2.6 Zeitpunkt, zu dem das Privat- oder Familienleben begründet wurde.....	77
3 Eingriff in das Grundrecht auf Privat- und Familienleben durch Aufenthaltsbeendigungen	85
3.1 Einleitung.....	85
3.2 Der Eingriffsbegriff.....	85
3.2.1 Grundrechtseingriff und Gewährleistungspflicht.....	87
3.2.2 Der <i>elsewhere approach</i> als Grenze des Eingriffsbegriffs?.....	94
3.2.3 Der Fortbestand der Opfereigenschaft.....	97
3.2.4 Eingriff in das Recht auf Familienleben der im Aufenthaltsstaat bleibenden Familienmitglieder?	99
3.2.5 Eingriffs- und Beeinträchtigungstypen im Zusammenhang mit fremdenrechtlichen Konstellationen.....	107
3.3 Eingriffe in Art 8 EMRK durch Aufenthaltsbeendigungen im österreichischen Fremden- und Asylrecht	109
3.3.1 Rückkehrentscheidung und Einreiseverbot gegen Drittstaatsangehörige ohne Aufenthaltstitel	111
3.3.2 Beendigung des Aufenthalts Drittstaatsangehöriger mit Aufenthaltstitel	118
3.3.2.1 Ausweisung	118
3.3.2.2 Aufenthaltsverbot	120
3.3.2.3 Aufenthaltsverfestigung	124
3.3.3 Beendigung des Aufenthalts von EWR-BürgerInnen, Schweizer BürgerInnen, deren Angehörigen, begünstigten Drittstaatsangehörigen und Angehörigen von ÖsterreicherInnen	129
3.3.4 Beendigung des Aufenthalts von AsylwerberInnen	131
3.3.4.1 Asylrechtliche Ausweisung	131
3.3.4.2 Rückkehrverbot	132
3.3.5 Durchsetzung fremdenpolizeilicher Maßnahmen	134
4 Die Rechtfertigung aufenthaltsbeendender Maßnahmen: Abwägung nach Kriterien	137
4.1 Einleitung.....	137
4.2 Gesetzliche Grundlage.....	138
4.3 Eingriffsziele des Art 8 Abs 2 EMRK	140
4.4 Verhältnismäßigkeit des Grundrechtseingriffs	142
4.4.1 Maßgeblichkeit der Judikatur verschiedener Gerichtshöfe.....	143
4.4.2 Kriterien der Interessenabwägung als Determinanten der Verhältnismäßigkeitsprüfung	148
4.4.2.1 „Katalogisierung“ der Kriterien.....	149

4.4.2.2	Dauer des Aufenthalts im Aufenthaltsstaat	157
4.4.2.2.1	Welcher Aufenthalt ist einzubeziehen?	158
4.4.2.2.2	Einteilung in „Etappen“?	161
4.4.2.2.3	Gleichstellung langfristig integrierter Fremder mit Staatsbürgern beim Ausweisungsschutz?	164
4.4.2.2.4	Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung.....	167
4.4.2.3	Verfahrensdauer.....	168
4.4.2.3.1	Hintergrund: Das Problem zu langer Asylverfahren in Österreich.....	168
4.4.2.3.2	Verfahrensdauer als Interessenabwägungskriterium.....	171
	Exkurs: Säumnisschutz im fremden- und asylrechtlichen Verfahren	175
4.4.2.4	(Un-)Rechtmäßigkeit des Aufenthalts	184
4.4.2.4.1	Differenzierung nach der „Art“ des rechtmäßigen Aufenthalts?.....	190
4.4.2.5	Alter bei der Einreise – Fremde „zweiter Generation“	193
4.4.2.6	Die familiären Beziehungen im Aufenthaltsstaat	202
4.4.2.6.1	Die Intensität der familiären Bindungen.....	204
4.4.2.6.2	Alter der im Aufenthaltsstaat bleibenden Kinder	209
4.4.2.6.3	Aufenthaltsstatus der im Aufenthaltsstaat bleibenden Familienmitglieder	211
4.4.2.6.4	Zumutbarkeit des Nachzugs	215
4.4.2.6.5	Wann besteht ein Familienleben „tatsächlich“?	219
4.4.2.6.6	Zeitpunkt der Begründung des Familienlebens	221
4.4.2.6.7	Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung.....	221
4.4.2.7	Schutzwürdigkeit des Privatlebens	223
4.4.2.8	Sonstige Integration im Aufenthaltsstaat	227
4.4.2.8.1	Integrationsfaktoren	229
4.4.2.8.1.1	Sprache und Kultur	230
4.4.2.8.1.2	Erwerbstätigkeit, Ausbildung, Selbsterhaltungsfähigkeit	231
4.4.2.8.1.3	Unbescholtenheit als „soziale Komponente“ der Integration ...	233
4.4.2.8.1.4	Einbürgerung	234
4.4.2.8.2	Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung.....	235
4.4.2.9	Zeitpunkt der Begründung des Privat- und Familienlebens	237
4.4.2.9.1	Unsicherheit des „aufenthaltsrechtlichen Schicksals“	239
4.4.2.9.2	Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung.....	244
4.4.2.9.3	Vorwurf der Integration?.....	245
4.4.2.10	Situation im Herkunftsstaat.....	250
4.4.2.10.1	Bindungen zum Herkunftsstaat	251
4.4.2.10.2	Perspektive auf „Reintegration“	253
4.4.2.10.3	Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung.....	255
4.4.2.11	Alter des Adressaten bei der Aufenthaltsbeendigung.....	256
4.4.2.12	Strafbare Handlungen.....	259
4.4.2.12.1	Natur und Schwere der Straftaten	261
4.4.2.12.2	Jugendliche Delinquenz.....	267
4.4.2.12.3	Zeitraum zwischen Begehung der Straftat und Aufenthaltsbeendigung	269
4.4.2.12.4	Die Wirkung des Gerichtsurteils bzw des Straferkenntnisses.....	271
4.4.2.12.5	Aufenthaltsbeendigung und Doppelbestrafungsverbot	276

4.4.2.12.6 Einfluss auf andere Kriterien der Interessenabwägung	280
4.4.2.13 Erfordernisse der öffentlichen Ordnung in Bezug auf die Einhaltung fremdenrechtlicher Bestimmungen.....	286
4.4.2.14 Art der Aufenthaltsbeendigung.....	293
4.4.3 Gleichgewicht öffentlicher und individueller Interessen	297
4.5 Zusammenfassende Analyse der Interessenabwägung nach Kriterien.....	299
4.5.1 Zusammenfassung in Kriteriengruppen	299
4.5.1.1 Situation im Aufenthaltsstaat	300
4.5.1.2 Situation im Herkunftsstaat	302
4.5.1.3 Öffentliches Interesse an der Aufenthaltsbeendigung.....	302
4.5.1.4 Art der Aufenthaltsbeendigung	303
4.5.2 Bewertung der Kriterien.....	303
4.5.2.1 Einfachgesetzliche Kriterien.....	304
4.5.2.2 Verfassungsrechtliche Kriterien	307
 5 Die Konsequenzen eines Bleiberechts für den weiteren Aufenthalt in Österreich	 311
5.1 Einleitung.....	311
5.2 Grundrecht auf Erteilung eines (bestimmten) Aufenthaltstitels?	313
5.3 Dauerhafte Unzulässigkeit der Aufenthaltsbeendigung	317
5.4 Aufenthaltstitel nach dem NAG als Folge eines Bleiberechts.....	326
5.4.1 Allgemeine Voraussetzungen gem § 11 NAG	329
5.4.1.1 Absolute Erteilungshindernisse	332
5.4.1.1.1 Durchsetzbare Rückkehrentscheidung, aufrehtes Aufenthalts- oder Rückkehrverbot	332
5.4.1.1.2 Aufenthaltsehe/Aufenthaltspartnerschaft	334
5.4.1.1.3 Aufenthaltsadoption	337
5.4.2 Rot-Weiß-Rot – Karte plus bzw Niederlassungsbewilligung	338
5.4.3 Verfahren zur Erteilung von Aufenthaltstiteln.....	344
5.4.3.1 Titelerteilung von Amts wegen	344
5.4.3.2 Titelerteilung auf Antrag.....	347
5.4.3.2.1 Antragstellung nach rechtskräftiger Entscheidung über die Aufenthaltsbeendigung	348
5.4.3.2.2 Antragstellung vor rechtskräftiger Entscheidung über die Aufenthaltsbeendigung	352
Exkurs: Vereinbarkeit der Stellungnahme der Sicherheitsdirektion mit rechtsstaatlichen Prinzipien	358
5.4.3.2.3 Auswirkungen eines Antrags auf Titelerteilung auf fremdenpolizeiliche Verfahren und umgekehrt	365
5.4.3.2.3.1 Kein Ausweisungsschutz	365
5.4.3.2.3.2 Kein Abschiebeschutz	367
5.4.3.2.4 Rechtsmittel	373
5.4.3.3 Folgeanträge	373
5.5 Aufenthaltstitel ohne (dauerhaftes) Bleiberecht	377
5.5.1 Maßgeblich geänderter Sachverhalt	377
5.5.2 „Altfälle“	381
5.5.2.1 Materielle Voraussetzungen	381

Exkurs: Patenschaftserklärung	387
5.5.2.2 Verfahren	389
5.6 Nichtigerklärung von Aufenthaltstiteln durch die BMI	395
5.7 Zusammenfassung und Bewertung	395
6 Fazit	401
7 Anhang	407
7.1 Literaturverzeichnis	407
7.2 Judikaturverzeichnis	418
7.2.1 EGMR	418
7.2.2 EKMR	421
7.2.3 EuGH	421
7.2.4 VfGH	422
7.2.5 VwGH	423
7.3 Stichwortverzeichnis	426