

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXVII
1. Teil Ausgangslage.....	1
§ 1 Einleitung und Fragestellung	3
§ 2 Normative Grundlage	9
2. Teil Anfechtungsobjekt	27
§ 3 Rechtskräftige Verfügung.....	29
§ 4 Noch nicht rechtskräftige Verfügung.....	45
§ 5 Sonderfälle	55
3. Teil Revisionsgründe	59
§ 6 Überblick.....	61
§ 7 Neue erhebliche Tatsachen und Beweismittel.....	65
§ 8 Einwirkung durch eine Straftat oder mittels Arglist.....	73
§ 9 Fehlerhafte Behördenzusammensetzung.....	79
§ 10 Nichtbeteiligung einer Partei am Verfahren	81
§ 11 Nichtbeurteilung von Rechtsbegehren.....	83
§ 12 Irreführung durch die verfügende Behörde	85
§ 13 Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör.....	87
§ 14 Nichtberücksichtigung von aktenkundigen Tatsachen.....	89
§ 15 Verletzung des Untersuchungsgrundsatzes	93
§ 16 Offenkundiger Irrtum der Behörde	95
§ 17 Andere Beurteilung durch das Zivil- oder Strafgericht	97
§ 18 Ungültiger verwaltungsrechtlicher Vergleich.....	99
§ 19 Aufgrund eines Entscheides des EGMR	101
§ 20 Unregelmässigkeiten bei Volksabstimmungen	103
§ 21 Qualifiziert falsche Anwendung von materiellem Recht.....	105
§ 22 Subsidiarität.....	113

Inhaltsübersicht

4. Teil Anpassungsgründe.....	121
§ 23 Überblick	123
§ 24 Zeitlich offener Dauersachverhalt.....	129
§ 25 Sachverhaltsänderungen.....	135
§ 26 Rechtsänderungen.....	139
§ 27 Praxisänderungen.....	141
§ 28 Wesentlichkeit der Änderungen	143
5. Teil Weitere Verfahrensvoraussetzungen.....	145
§ 29 Anstoss zur Wiedererwägung.....	147
§ 30 Berechtigung (Legitimation).....	151
§ 31 Zuständige Instanz.....	161
§ 32 Relative und absolute Fristen	173
§ 33 Formelle und inhaltliche Anforderungen an das Gesuch.....	183
§ 34 Wirkungen des Gesuchs	193
6. Teil Verfahrensablauf.....	197
§ 35 Anwendbares Verfahrensrecht	199
§ 36 Überblick über den Verfahrensablauf	201
§ 37 Vorprüfung (1. Schritt).....	205
§ 38 Zulässigkeitsprüfung (2. Schritt).....	209
§ 39 Begründetheitsprüfung (3. Schritt)	213
§ 40 Neuentscheidverfahren (4. Schritt)	221
§ 41 Ein- statt zweistufiges Verfahren.....	227
§ 42 Widerruf als Thema des materiellen Rechts	231
§ 43 Rechtsmittel gegen Wiedererwägungsverfügungen	247
7. Teil Zusammenfassung und Gesetzesvorschlag.....	255
§ 44 Zusammenfassung	257
§ 45 Gesetzesvorschlag.....	265
Sachregister	269

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Inhaltsverzeichnis	IX
Abkürzungsverzeichnis	XIX
Literaturverzeichnis	XXVII
1. Teil Ausgangslage.....	1
§ 1 Einleitung und Fragestellung.....	3
I. Ausgangslage	3
II. Begrifflichkeit	4
III. Thematische Eingrenzung.....	7
§ 2 Normative Grundlage	9
I. Überblick.....	9
II. Regelung in den Verwaltungsverfahrensgesetzen.....	9
1. Einfache Wiedererwägung.....	9
2. Qualifizierte Wiedererwägung	10
3. Wiedererwägung während eines hängigen Rechtsmittelverfahrens.....	13
4. Widerruf.....	14
III. Regelung im materiellen Recht.....	15
IV. Analoge Gesetzesanwendung	15
V. Konstante Verwaltungspraxis.....	16
VI. Feststellungsverfügung.....	17
VII. Bundesverfassung.....	17
1. Überblick	17
2. Vorrang des Bundesrechts (Art. 49 Abs. 1 BV)	18
3. Willkürverbot (Art. 9 BV)	18
4. Materielle Grundrechte	19
5. Verbot der formellen Rechtsverweigerung und Anspruch auf rechtliches Gehör (Art. 29 BV).....	20
6. Petitionsrecht (Art. 33 BV).....	24
VIII. Grundsatz in maiore minus	25

2. Teil Anfechtungsobjekt	27
§ 3 Rechtskräftige Verfügung.....	29
I. Allgemeines	29
1. Verwaltungsverfügungen	29
2. Urteilsähnliche Verfügungen	30
3. Dauerverfügungen	30
4. Qualifizierte Wiedererwägung	31
5. Einfache Wiedererwägung	32
6. Wiedererwägung während eines hängigen Rechtsmittelverfahrens.....	32
7. Aufsichtsanzeige.....	32
II. Erstinstanzlichkeit.....	33
III. Rechtswirksamkeit vs. Nichtigkeit	34
IV. Formelle Rechtskraft	35
1. Voraussetzungen	35
2. Abgrenzung zur Fristwiederherstellung.....	36
V. Materielle Rechtskraft (Rechtsbeständigkeit)	38
1. Der umstrittene Begriff der materiellen Rechtskraft.....	38
2. Reichweite der materiellen Rechtskraft.....	43
§ 4 Noch nicht rechtskräftige Verfügung.....	45
I. Wiedererwägung direkt nach Eröffnung der Verfügung.....	45
II. Wiedererwägung während eines Rechtsmittelverfahrens (pendente lite).....	48
1. Zweck	48
2. Spätestmöglicher Wiedererwägungszeitpunkt	49
3. Zulässigkeit von ergänzenden Sachverhaltsabklärungen.....	51
4. Umfassende oder bloss teilweise Wiedererwägung	51
§ 5 Sonderfälle	55
I. Mehrfache Wiedererwägung	55
II. Wiedererwägung von Gemeindeversammlungsbeschlüssen	56
3. Teil Revisionsgründe	59
§ 6 Überblick.....	61
I. Die vier möglichen Wiedererwägungskonstellationen	61
II. Die geläufigsten Wiedererwägungsgründe.....	62
§ 7 Neue erhebliche Tatsachen und Beweismittel.....	65
I. Neue Tatsachen	65

1. Tatsachen	65
2. Neuheit	66
II. Neue Beweismittel.....	67
1. Beweismittel	67
2. Neuheit	68
III. Erheblichkeit der Tatsachen oder Beweismittel.....	70
§ 8 Einwirkung durch eine Straftat oder mittels Arglist.....	73
I. Objektives Vorliegen einer Straftat.....	73
II. Beeinflussung der Verfügung.....	74
III. Nachweis der Straftat.....	76
IV. Arglist	77
§ 9 Fehlerhafte Behördenzusammensetzung	79
I. Ausstandsvorschriften	79
II. Regeln der Spruchkörperbildung	79
§ 10 Nichtbeteiligung einer Partei am Verfahren.....	81
I. Ausgangslage und Problematik.....	81
II. Lösungsansätze	81
§ 11 Nichtbeurteilung von Rechtsbegehren	83
I. Ausgangslage	83
II. Sachbegehren vs. prozessuale Begehren	83
III. Stillschweigende Abweisung von Begehren	84
IV. Begehren vs. Vorbringen	84
§ 12 Irreführung durch die verfügende Behörde.....	85
I. Ausgangslage	85
II. Fallgruppen	85
§ 13 Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör	87
I. Ausgangslage	87
II. Praxisbedeutung.....	87
§ 14 Nichtberücksichtigung von aktenkundigen Tatsachen	89
I. Ausgangslage	89
II. Fallgruppen	89

Inhaltsverzeichnis

§ 15 Verletzung des Untersuchungsgrundsatzes	93
I. Ausgangslage	93
II. Praxisbedeutung.....	93
§ 16 Offenkundiger Irrtum der Behörde.....	95
I. Ausgangslage	95
II. Problematik dieses Revisionsgrundes.....	95
§ 17 Andere Beurteilung durch das Zivil- oder Strafgericht.....	97
I. Ausgangslage	97
II. Problematik dieses Revisionsgrundes.....	98
§ 18 Ungültiger verwaltungsrechtlicher Vergleich.....	99
I. Ausgangslage	99
II. Unterschied zum Zivilprozessrecht	99
§ 19 Aufgrund eines Entscheides des EGMR	101
I. Ausgangslage	101
II. Praxisbedeutung.....	101
§ 20 Unregelmässigkeiten bei Volksabstimmungen	103
I. Ausgangslage	103
II. Rechtsprechungsgrundsätze	103
§ 21 Qualifiziert falsche Anwendung von materiellem Recht	105
I. Grundsätzlich kein Revisionsgrund.....	105
II. Erste Ausnahme bei besonders schweren Mängeln.....	105
1. Rechtsprechung	105
2. Lehre	106
3. Vermittelnder Ansatz	107
4. Mögliche Rechtsgrundlage für diesen vermittelnden Ansatz.....	108
III. Zweite Ausnahme bei Dauerverfügungen.....	111
§ 22 Subsidiarität	113
I. Bedeutung des Subsidiaritätserfordernisses	113
II. Unmöglichkeit oder fehlende Veranlassung der früheren Beibringung.....	114
III. Sorgfaltsmassstab.....	116
IV. Untersuchungsmaxime und Mitwirkungspflicht.....	117
V. Nachweis	118
VI. Nichteintreten.....	118

VII. Eingriff in den Kerngehalt eines Grundrechtes.....	118
VIII. Revision von Amtes wegen.....	120
4. Teil Anpassungsgründe.....	121
§ 23 Überblick.....	123
I. Strukturelle Unterschiede zwischen Obligationen- und Verwaltungsrecht	123
II. Nachträglichkeit der Änderungen	124
III. Zweck der Anpassung	125
IV. Kantonale Regelungen	126
§ 24 Zeitlich offener Dauersachverhalt.....	129
I. Fortdauernde positive Verfügung.....	129
II. Neues Gesuch nach negativer Erstverfügung.....	131
III. Neues Gesuch nach widerrufener Erstverfügung.....	132
§ 25 Sachverhaltsänderungen	135
I. Echte Novern.....	135
II. Arten von Tatsachen	135
III. Prognosen.....	137
§ 26 Rechtsänderungen	139
§ 27 Praxisänderungen.....	141
§ 28 Wesentlichkeit der Änderungen	143
I. Wesentlichkeit	143
II. Eignung, ein anderes Ergebnis herbeizuführen.....	143
5. Teil Weitere Verfahrensvoraussetzungen.....	145
§ 29 Anstoss zur Wiedererwägung	147
I. Revision.....	147
II. Anpassung.....	148
§ 30 Berechtigung (Legitimation)	151
I. Fehlende gesetzliche Regelung.....	151
II. Partei- und Prozessfähigkeit.....	151
III. Formelle und materielle Beschwer	153
1. Formelle Beschwer	153

Inhaltsverzeichnis

2.	Materielle Beschwer.....	154
2.1	Besondere Berührtheit	154
2.2	Schutzwürdiges Interesse.....	155
2.3	Aktuelles und praktisches Interesse.....	157
IV.	Vorgängiger Verzicht auf spätere Wiedererwägung.....	158
§ 31	Zuständige Instanz	161
I.	Ausgangslage	161
II.	Anpassung.....	161
III.	Revision.....	162
1.	Massgebliche Kriterien.....	162
2.	Unangefochtene ursprüngliche Verfügung.....	163
3.	Gutheissender Rechtsmittelentscheid	163
4.	Rein kassatorischer Rechtsmittelentscheid.....	164
5.	Abweisender Rechtsmittelentscheid.....	164
6.	Nichteintretender Rechtsmittelentscheid	167
7.	Rückweisender Rechtsmittelentscheid.....	167
8.	Abschreibungsentscheid infolge Gegenstandslosigkeit	168
IV.	Gleichzeitiges Vorliegen von Revisions- und Anpassungsgründen	168
V.	Zusammenfassung	168
VI.	Sonderfall: Aufsichtsbehörde als Wiedererwägunginstanz.....	169
VII.	Vorbefassung als Ausstandsgrund.....	169
§ 32	Relative und absolute Fristen.....	173
I.	Revision.....	173
1.	Zweck der Fristen	173
2.	Relative Frist	173
3.	Absolute Frist	176
4.	Fehlen von Fristen	177
5.	Verwirkungsfristen und Fristenstillstand	177
6.	Nachweis der Fristwahrung	178
7.	Folgen einer versäumten relativen oder absoluten Revisionsfrist.....	179
II.	Anpassung.....	180
III.	Einfache Wiedererwägung	181
§ 33	Formelle und inhaltliche Anforderungen an das Gesuch.....	183
I.	Revision.....	183
1.	Massgebliche Vorschriften.....	183
2.	Schriftlichkeit, Rechtsmittelbezeichnung und Anfechtungserklärung....	184

3. Anträge	184
4. Begründung	185
II. Anpassung.....	189
1. Bei veränderten tatsächlichen Verhältnissen.....	189
2. Bei neuer Rechtslage	190
III. Einfache Wiedererwägung	191
§ 34 Wirkungen des Gesuchs	193
I. Revision.....	193
1. Keine aufschiebende Wirkung.....	193
2. Vorsorgliche Massnahmen.....	193
3. Sicherheitsleistung.....	194
4. Superprovisorisches Begehrn.....	195
II. Anpassung.....	195
III. Wiedererwägung während laufender ordentlicher Rechtsmittelfrist	195
6. Teil Verfahrensablauf.....	197
§ 35 Anwendbares Verfahrensrecht	199
I. Revision.....	199
II. Anpassung.....	200
§ 36 Überblick über den Verfahrensablauf.....	201
I. Grobgliederung des Verfahrens.....	201
II. Feingliederung des Verfahrens.....	201
§ 37 Vorprüfung (1. Schritt)	205
I. Revision.....	205
II. Anpassung.....	208
III. Entscheid	208
§ 38 Zulässigkeitsprüfung (2. Schritt).....	209
I. Vorgängige Gewährung des rechtlichen Gehörs.....	209
II. Revision.....	209
III. Anpassung.....	210
IV. Entscheid	210
§ 39 Begründetheitsprüfung (3. Schritt).....	213
I. Revision.....	213
II. Anpassung.....	215

Inhaltsverzeichnis

III.	Entscheid	216
1.	Gutheissung	216
2.	Abweisung	219
3.	Nichteintreten	220
4.	Abschreibung infolge Gegenstandslosigkeit	220
§ 40 Neuentscheidverfahren (4. Schritt)		221
I.	Prozessuale Aufhebungs- und materielle Änderungsgründe	221
II.	Umfang der Verfahrenswiederholung	222
§ 41 Ein- statt zweistufiges Verfahren		227
I.	Aus verfahrensökonomischen Gründen	227
II.	Bei vorzeitig feststehendem Endergebnis	227
III.	In strittigen Fällen	228
§ 42 Widerruf als Thema des materiellen Rechts		231
I.	Verhältnis von Wiedererwägung und Widerruf	231
II.	Rechtliche Grundlagen des Widerrufs	232
III.	Widerrufliche Verfügungen	234
IV.	Unwiderrufliche Verfügungen	235
V.	Kriterien anstelle von Kategorien	238
1.	Problematik der herkömmlichen Kategorienbildung	238
2.	Kriterien im Einzelnen	239
VI.	Zeitliche Wirkungen des Widerrufs	243
VII.	Schadenersatz	244
§ 43 Rechtsmittel gegen Wiedererwägungsverfügungen		247
I.	Überblick	247
II.	Rechtsmittel gegen reine Aufhebungsentscheide	248
III.	Rechtsmittel gegen neue Sachentscheide	251
1.	Ordentliche und ausserordentliche Rechtsschutzinstrumente	251
2.	Zulässige Rügen im ordentlichen Rechtsmittelverfahren	252
7. Teil Zusammenfassung und Gesetzesvorschlag		255
§ 44 Zusammenfassung		257
I.	Begrifflichkeit	257
II.	Normative Grundlage	258
III.	Anfechtungsobjekt	258

IV.	Revisionsgründe.....	259
V.	Anpassungsgründe.....	261
VI.	Verfahrensablauf	261
VII.	Widerruf	262
VIII.	Rechtsmittel.....	263
§ 45 Gesetzesvorschlag		265
Sachregister.....		269