

# Inhaltsverzeichnis

---

|   |              |
|---|--------------|
| Vorwort .....   | V            |
| Abkürzungsverzeichnis .....                                     | XI           |
| <br><b>I. Das Legalitätsprinzip – eine Einleitung .....</b>     | <br><b>1</b> |
| A. Grundlegung .....  | 1            |
| B. Gesetzesvorbehalt und Determinierungsgebot .....             | 2            |
| <br><b>II. Der Gesetzesvorbehalt in Art 18 Abs 1 B-VG .....</b> | <br><b>5</b> |
| A. Entstehung und Entwicklung .....                             | 5            |
| 1. Die Herrschaft des Rechts im B-VG 1920 .....                 | 7            |
| a. Die Parlamentsherrschaft .....                               | 7            |
| b. Die Rechtsabhängigkeit von Gerichtsbarkeit und Verwaltung    | 8            |
| aa Rechtsabhängigkeit vor dem B-VG 1920 .....                   | 8            |
| bb Rechtsabhängigkeit im B-VG 1920 .....                        | 13           |
| c. Die Gesetzesabhängigkeit der Verwaltung .....                | 18           |
| 2. Republik Österreich bis Mitte 1950: Die Ära des Gesetzes-    |              |
| vorbehaltes .....   | 23           |
| 3. Ab Mitte 1950: Der Gesetzesvorbehalt wird vom Determinie-    |              |
| rungsgebot überlagert .....                                     | 27           |
| 4. Der Zwischenstand heute: Verwirrung .....                    | 30           |
| B. Geltungsbereich .....  | 38           |
| 1. Adressaten: „Die gesamte staatliche Verwaltung“ .....        | 38           |
| a. „Verwaltung“ als Rechtsfunktion .....                        | 41           |
| b. „Verwaltung“ als Ausübung einer Kompetenz .....              | 43           |
| aa Art 18 Abs 1 B-VG: Ein Vorbehalt für die Ausübung von        |              |
| Verwaltungskompetenzen .....                                    | 43           |
| bb Ausübung einer Kompetenz vs Erlassung einer Norm ....        | 52           |
| cc Die Abgrenzung: Verwaltung als institutionalisiertes         |              |
| Staatshandeln .....   | 63           |
| c. Die Rechtssetzung als Adressatin des Art 18 Abs 1 B-VG ....  | 67           |
| 2. Sachlicher Geltungsbereich: auf Grund „der Gesetze“ .....    | 69           |
| a. Innerstaatliches Recht .....                                 | 69           |
| b. Unionsrecht? .....   | 77           |

|   |            |
|---|------------|
| C. Struktur und Inhalt  | 81         |
| 1. Ein Erlaubnisvorbehalt für die Inanspruchnahme von Verwaltungskompetenzen                | 81         |
| a. Verwaltung „auf Grund“ einer Erlaubnisnorm   | 83         |
| b. Verwaltung „nur auf Grund“ einer Erlaubnisnorm?  | 87         |
| c. Einhaltung von und Verstoß gegen Art 18 Abs 1 B-VG in der Praxis                         | 90         |
| d. Alternativkonzepte   | 99         |
| aa Wieso ist die Erlaubnisnorm nicht determinierungspflichtig?                              | 99         |
| bb Wieso kein Kompetenzvorbehalt für die Inanspruchnahme von Verwaltungskompetenzen?        | 102        |
| 2. Abgrenzung: Der Gesetzesvorbehalt und die „Gesetzesbindung“                              | 108        |
| a. Art 18 Abs 1 B-VG und die Rechtsnormqualität des Gesetzes                                | 109        |
| b. Art 18 Abs 1 B-VG und der Vorrang des Gesetzes   | 112        |
| D. Folgerungen  | 116        |
| 1. Art 18 Abs 1 B-VG gilt für die Privatwirtschaftsverwaltung                               | 116        |
| 2. Art 18 Abs 1 B-VG gilt für die Selbstverwaltung  | 127        |
| 3. Gilt Art 18 Abs 1 B-VG für die „schlicht-hoheitliche Verwaltung“?                        | 130        |
| a. Typenfreie Verwaltungsakte   | 137        |
| b. Rein tatsächliches Verwaltungshandeln  | 146        |
| 4. Weisungen und Art 18 Abs 1 B-VG  | 150        |
| 5. Art 18 Abs 1 B-VG gilt nicht für die Gerichtsbarkeit                                     | 152        |
| a. Gründe   | 152        |
| b. Konsequenzen   | 165        |
| 6. Art 18 Abs 1 B-VG normiert keinen Eingriffsvorbehalt                                     | 171        |
| 7. Subjektive Rechte und Art 18 Abs 1 B-VG  | 174        |
| <b>III. Das Determinierungsgebot</b>  | <b>177</b> |
| A. Die Genese des Determinierungsgebots   | 177        |
| B. Struktur und Inhalt des Determinierungsgebots  | 188        |
| 1. Eine methodische Bemerkung   | 188        |
| 2. Der Begriff „Determinierungsgebot“   | 189        |
| a. Das Determinierungsgebot als Sammelbegriff für Prinzipien                                | 191        |
| b. Das Determinierungsgebot als Sammelbegriff für Regeln                                    | 197        |
| 3. Gründe für und gegen eine Determinierung in der Judikatur des VfGH                       | 201        |
| a. Beispiele für Regeln, die Determinierungsgebote normieren                                | 203        |
| b. Beispiele für Prinzipien, die für eine Determinierung sprechen                           | 216        |
| c. Beispiele für rechtliche und tatsächliche Gründe, die gegen eine Determinierung sprechen | 231        |
| d. Reaktive vs proaktive Determinierungspflichten   | 249        |

|   |            |
|---|------------|
| 4. Die Ermittlung der Determinierungspflicht: Regeln, Prinzipien und ihre Kollisionen ..... | 251        |
| 5. Die Struktur des Grades gebotener Determinierung .....                                   | 261        |
| 6. Subjektive Rechte auf Determinierung .....   | 265        |
| C. Geltungsbereich des Determinierungsgebots .....  | 266        |
| 1. Adressaten: Potenziell jeder Rechtssetzer .....  | 266        |
| 2. Sachlicher Geltungsbereich: Potenziell jeder Rechtsakt .....                             | 272        |
| <b>IV. Gesetzesvorbehalt und Determinierungsgebot: Nebeneinander und Miteinander .....</b>  | <b>281</b> |
| A. Das Determinierungsgebot in Art 18 Abs 1 B-VG: ein Missverständnis .....                 | 281        |
| B. Vom Determinierungsgebot zu Art 18 Abs 1 B-VG: ein Zusammenspiel .....                   | 289        |
| 1. Determinierungspflichten intensivieren die Gesetzesbindung ...                           | 289        |
| 2. Determinierungspflichten aktivieren Art 18 Abs 1 B-VG .....                              | 291        |
| <b>V. Resümee .....</b>   | <b>299</b> |
| A. Schlussbemerkungen .....   | 299        |
| B. Zusammenfassung der wichtigsten Ergebnisse .....   | 300        |
| Literaturverzeichnis .....  | 311        |
| Stichwortverzeichnis .....  | 327        |