

Isabelle Häner, Sabina Töndury-Albrecht,
Ulrich Keusen, Kathrin Lanz Kneissler

Verwaltungsrecht

Kurz gefasste Darstellung (Repetitorium)

Tafeln

Fälle mit Lösungen

2. überarbeitete Auflage

INHALTSVERZEICHNIS

Zur Reihe «Repetitorien Recht»	5
Vorwort zur 2. Auflage des Repetitoriums «Verwaltungsrecht»	6
Inhaltsübersicht	7
Inhaltsverzeichnis	9
Abkürzungsverzeichnis	20
Literaturverzeichnis	23
1. Teil: Die Verwaltung	25
Aufbau des 1. Teils	25
Verwendete Literatur	25
A. Begriff der Verwaltung	25
1. Verwaltung im organisatorischen Sinn	25
2. Funktioneller Begriff der Verwaltung	25
B. Verwaltungsaufgaben und deren Erfüllung	26
1. Verwaltungsaufgaben	26
1.1 Ordnungsaufgaben	26
1.2 Sozialpolitische Aufgaben	26
1.3 Lenkungsaufgaben	26
1.4 Infrastrukturaufgaben	26
2. Arten der Aufgabenerfüllung	26
2.1 Hoheitliche und nicht hoheitliche Verwaltungstätigkeit	27
2.2 Schematische Übersicht über die Arten der Aufgabenerfüllung	27
C. Fälle zum 1. Teil	28
2. Teil: Verwaltungsrecht	29
Aufbau des 2. Teils	29
Verwendete Literatur	29
A. Die Rechtsquellen des Verwaltungsrechts	29
1. Gesetzmässigkeit der Verwaltung	29
2. Verfassung	30
2.1 Verfassungsgrundsätze	30
3. Gesetz	31
3.1 Gesetz im materiellen Sinn	31
3.2 Gesetz im formellen Sinn	31
4. Verordnung	31
4.1 Arten von Verordnungen	32
4.2 Parlamentsverordnung	32
4.3 Gerichtsverordnung	32
4.4 Regierungsverordnung	32

5.	Autonome Satzung	34
6.	Staatsverträge	34
7.	Konkordate	34
8.	Allgemeine Rechtsgrundsätze	35
9.	Gewohnheitsrecht	35
10.	Richterrecht	35
B.	Auslegung	36
1.	Methodenpluralismus und Interessenabwägung	36
1.1	Methodenpluralismus	36
1.2	Interessenabwägung	36
2.	Formale Auslegungsregeln	36
2.1	Vorrang der lex specialis und der lex posterior	36
2.2	Umkehr- und Analogieschluss	36
2.3	Verbot extensiver Auslegung von Polizei- und Ausnahmevorschriften	37
3.	Verfassungs- und völkerrechtskonforme Auslegung von Verwaltungsrecht	37
4.	Lückenfüllung im Verwaltungsrecht	37
C.	Verwaltungsrecht und andere Rechtsgebiete	38
1.	Vier Abgrenzungstheorien im Verhältnis öffentliches Recht – Privatrecht	38
1.1	Subordinationstheorie (Subjektions- oder Mehrwerttheorie)	38
1.2	Interesstheorie	38
1.3	Funktionstheorie	38
1.4	Modifizierte Funktionstheorie (auch modale Theorie)	39
2.	Stellung der Methoden zueinander	39
3.	Privatrechtliches Handeln öffentlichrechtlicher Körperschaften	39
3.1	Administrative Hilfstätigkeit	39
3.2	Verwaltung des Finanzvermögens	39
3.3	Privatwirtschaftliche Staatstätigkeit	39
3.4	Wirtschaftliche Leistung im Rahmen der Leistungsverwaltung	39
4.	Zweistufentheorie beim Abschluss von Verträgen im Beschaffungswesen	40
5.	Bindung des Gemeinwesens an die Grundrechte	40
6.	Privatrechtliche Haftung des Staates	40
7.	Begriffe und Normen des Privatrechts im Verwaltungsrecht	40
7.1	Anknüpfung an privatrechtliche Tatbestände	40
7.2	Verweisung auf Normen des Privatrechts	41
7.3	Analoge Anwendung des Privatrechts zur Lückenfüllung	41
D.	Geltungsbereich des Verwaltungsrechts	41
1.	Zeitlicher Geltungsbereich	41
1.1	Inkrafttreten – Geltung – Ausserkraftsetzung	41
1.2	Anwendung neuen Rechts auf hängige Verfahren	41

1.3	Rückwirkung	42
1.4	Vorwirkung.....	42
2.	Räumlicher Geltungsbereich.....	43
E.	Fälle zum 2. Teil	43
3. Teil: Grundprinzipien des Verwaltungsrechts.....		45
Aufbau des 3. Teils		45
Verwendete Literatur		45
A.	Grundsatz der Gesetzmässigkeit	46
1.	Allgemeines	46
2.	Inhalt und Funktionen.....	46
2.1	Inhalt.....	46
2.2	Rechtsstaatliche Funktion.....	46
2.3	Demokratische Funktion	47
3.	Erfordernis des Rechtssatzes	47
3.1	Generell-abstrakte Norm	47
3.2	Genügende Bestimmtheit	47
4.	Erfordernis der Gesetzesform	47
4.1	Bestimmung der Rechtssetzungsstufe	47
4.2	Gesetzesdelegation	47
5.	Ermessen und unbestimmte Rechtsbegriffe.....	48
5.1	Allgemeines und Begriff	48
5.2	Ermessensarten	48
5.3	Unbestimmte Rechtsbegriffe	49
5.4	Ermessensfehler.....	49
B.	Öffentliches Interesse.....	50
1.	Begriff und Inhalt	50
2.	Interessenabwägung.....	50
C.	Grundsatz der Verhältnismässigkeit	51
1.	Allgemeines	51
2.	Teilgehalte der Verhältnismässigkeit.....	51
2.1	Eignung	51
2.2	Erforderlichkeit.....	51
2.3	Verhältnismässigkeit von Eingriffszweck und Eingriffswirkung (Zumutbarkeit).....	52
D.	Treu und Glauben.....	52
1.	Allgemeines	52
2.	Anspruch auf Vertrauensschutz.....	52
2.1	Inhalt und Bedeutung des Vertrauensschutzes	52
2.2	Voraussetzungen des Vertrauensschutzes	52
2.3	Unrichtige behördliche Auskunft im Besonderen	53

2.4	Folgen des Vertrauensschutzes	54
3.	Verbot widersprüchlichen Verhaltens	55
3.1	Verwaltungsbehörden	55
3.2	Private	55
4.	Verbot des Rechtsmissbrauchs	55
E.	Rechtsgleichheit und Willkürverbot	55
1.	Allgemeines	55
2.	Anspruch auf Gleichbehandlung	56
2.1	In der Rechtssetzung	56
2.2	In der Rechtsanwendung	56
3.	Willkürverbot	57
F.	Fälle zum 3. Teil	57
4. Teil: Verwaltungsrechtliche Rechtsbeziehungen	60
Aufbau des 4. Teils	60	
Verwendete Literatur	60	
A.	Formen des Verwaltungshandelns	61
B.	Begründung, Änderung, Übertragung und Beendigung von verwaltungsrechtlichen Rechtsbeziehungen	61
1.	Begründung	61
2.	Änderung	62
3.	Übertragung	62
4.	Beendigung	62
C.	Verfügung	63
1.	Begriff	63
2.	Arten	64
2.1	Nach Adressatenkreis	64
2.2	Nach Inhalt	64
2.3	Nach Wirkung	65
2.4	Nach Partizipation der Partei	65
2.5	Nach Dauer	65
2.6	Nach instanzabschliessender Wirkung	65
2.7	Nach Subjekt der Erfüllung	65
3.	Nebenbestimmungen	66
4.	Form	66
5.	Verfahren auf Erlass einer Verfügung und Grundsätze	67
5.1	Schriftlichkeit	67
5.2	Öffentlichkeit	67
5.3	Offizialmaxime – Dispositionsmaxime	67
5.4	Untersuchungsmaxime	67
5.5	Rechtsanwendung von Amtes wegen	68

5.6	Wahrung des rechtlichen Gehörs.....	68
5.7	Ablauf des Verfahrens.....	68
6.	Verbindlichkeit, Fehlerhaftigkeit und Änderung der Verfügung.....	69
6.1	Verbindlichkeit.....	69
6.2	Fehlerhaftigkeit.....	69
6.3	Änderung.....	70
D.	Verwaltungsrechtlicher Vertrag.....	71
1.	Begriff, Abgrenzung und Arten.....	71
1.1	Begriff.....	71
1.2	Abgrenzung.....	71
1.3	Arten.....	72
2.	Zulässigkeit von subordinationsrechtlichen Verträgen.....	72
3.	Entstehung und Beendigung.....	72
3.1	Entstehung.....	72
3.2	Beendigung.....	73
4.	Auslegung.....	73
5.	Rechtsbeständigkeit.....	73
6.	Durchsetzung und Streitigkeiten.....	74
6.1	Durchsetzung.....	74
6.2	Streitigkeiten.....	74
E.	Plan.....	74
1.	Allgemeines.....	74
2.	Raumpläne.....	75
F.	Realakt.....	77
G.	Sanktionen.....	78
1.	Allgemeine Grundsätze.....	78
2.	Exekutorische Sanktionen.....	78
3.	Repressive Sanktionen.....	79
H.	Fälle zum 4. Teil.....	79
5. Teil: Verwaltungsführung und Organisation der Verwaltung	82
Aufbau des 5. Teils.....	82
Verwendete Literatur.....	82
A.	Grundsätze der Organisation und Verwaltungsführung.....	83
1.	Demokratische Ausgestaltung.....	83
2.	Gesetzmässigkeit der Verwaltungsorganisation.....	83
3.	Hierarchieprinzip.....	83
3.1	Begriff.....	83
3.2	Zweck.....	83
3.3	Wirkungen.....	84

4.	Zentralisation – Dezentralisation.....	84
4.1	Zentralisation	84
4.2	Sachliche Dezentralisation	84
4.3	Örtliche Dezentralisation	84
4.4	Aufsicht und Autonomie.....	84
5.	Zusammenarbeit Verwaltungsbehörde – Private.....	85
6.	Amtshilfe.....	85
7.	New Public Management	85
7.1	Begriff und Wesensmerkmale.....	85
7.2	Neuerungen	85
7.3	Vor- und Nachteile – Gefahren	86
B.	Zentralverwaltung – dezentralisierte Verwaltungsorganisation	86
1.	Zentralverwaltung	86
2.	Dezentrale Verwaltungsorganisation.....	87
2.1	Öffentlich-rechtliche Anstalt.....	87
2.2	Öffentlichrechtliche Stiftung.....	87
2.3	Öffentlich-rechtliche Körperschaft	88
2.4	Gemeinden im Besonderen	88
C.	Privatrechtliche Verwaltungsträger	90
1.	Öffentliche Unternehmen in Privatrechtsform	90
2.	Spezialgesetzliche Aktiengesellschaft.....	90
3.	Gemischtwirtschaftliche Unternehmung	90
4.	Übertragung von Verwaltungsaufgaben auf Private	91
5.	Privatisierung	91
D.	Grundsätze des öffentlichen Personalrechts	92
1.	Kategorien der öffentlichen Bediensteten	92
2.	Besonderheiten des Dienstverhältnisses, Begründung und Beendigung.....	92
2.1	Besonderheiten des Dienstverhältnisses	92
2.2	Begründung.....	92
2.3	Beendigung	92
2.4	Pflichten des Personals.....	93
2.5	Rechte des Personals	93
2.6	Verantwortlichkeiten.....	93
2.7	Rechtsschutz.....	93
E.	Fälle zum 5. Teil.....	94
	6. Teil: Bewilligungen, Konzessionen, Subventionen	96
	Aufbau des 6. Teils.....	96
	Verwendete Literatur.....	96
A.	Bewilligungen.....	96
1.	Zulässigkeit der Bewilligungspflicht.....	96

1.1	Gesetzliche Grundlage.....	96
1.2	Öffentliches Interesse	97
1.3	Verhältnismässigkeit	97
2.	Begriff, Funktion und Arten	97
2.1	Begriff	97
2.2	Funktion.....	97
2.3	Arten	97
3.	Polizeibewilligung	98
4.	Wirtschaftspolitische Bewilligung.....	98
5.	Bewilligung für gesteigerten Gemeingebrauch	98
6.	Ausnahmebewilligung	99
7.	Koordination	99
8.	Erteilung, Verlängerung, Übertragung und Änderung	99
8.1	Erteilung	99
8.2	Verlängerung	100
8.3	Übertragung	100
8.4	Änderung	100
B.	Konzessionen	100
1.	Staatliche Monopole	100
2.	Konzessionen: Begriff, Rechtsnatur und Arten	100
2.1	Begriff	100
2.2	Rechtsnatur	101
2.3	Arten	101
3.	Begründung, Übertragung, Beendigung	101
3.1	Begründung	101
3.2	Übertragung	101
3.3	Beendigung.....	102
C.	Subventionen.....	102
1.	Begriff, Funktion und Arten	102
1.1	Begriff	102
1.2	Funktion.....	102
1.3	Arten	102
2.	Merkmale des Subventionsverhältnisses	103
D.	Fälle zum 6. Teil	104
7. Teil: Das öffentliche Entschädigungsrecht.....		106
Aufbau des 7. Teils		106
Verwendete Literatur		106
A.	Übersicht des öffentlichen Entschädigungsrechts.....	106
B.	Eigentumsgarantie.....	107

1.	Wesen	107
2.	Teilgehalte der Eigentumsgarantie	107
2.1	Institutsgarantie	107
2.2	Bestandesgarantie	107
2.3	Wertgarantie	107
3.	Geltungsbereich	107
4.	Einschränkung der Eigentumsgarantie	108
5.	Formelle Enteignung	108
5.1	Begriff	108
5.2	Enteigner	109
5.3	Anwendbares Recht	109
5.4	Besonderheiten bei den Objekten der Enteignung	109
5.5	Voraussetzungen der formellen Enteignung	110
5.6	Entschädigung	110
5.7	Verfahren	110
5.8	Vollzug	111
5.9	Rechtsschutz im Bund	111
6.	Materielle Enteignung	111
6.1	Begriff	111
6.2	Gebrauch der Sache	111
6.3	Art des Eingriffs	112
6.4	Entschädigung	112
6.5	Verfahren und Rechtsschutz	112
7.	Entschädigungslos hinzunehmende Eigentumsbeschränkungen	113
C.	Staats- und Beamtenhaftung	113
1.	Begriffe und Unterscheidungen	113
2.	Rechtsquellen	113
3.	Staatshaftung im Bund	114
3.1	Sachlicher und persönlicher Geltungsbereich des Verantwortlichkeitsgesetzes	114
3.2	Haftungsvoraussetzungen	114
3.3	Haftung für rechtmässig zugefügten Schaden	115
3.4	Verfahren und Rechtsschutz	115
4.	Interne Beamtenhaftung im Bund	115
D.	Fälle zum 7. Teil	116
8. Teil: Öffentliche Sachen	119
Aufbau des 8. Teils	119
Verwendete Literatur	119
A.	Begriff und Arten von öffentlichen Sachen	119
1.	Begriff	119

2.	Arten von öffentlichen Sachen	120
2.1	Finanzvermögen	120
2.2	Öffentliche Sachen im engeren Sinn	120
3.	Finanzreferendum	121
B.	Anwendbares Recht	121
1.	Finanzvermögen	121
2.	Öffentliche Sachen im engeren Sinn.....	121
3.	Haftung und Nachbarrecht.....	122
C.	Gebrauchsrechte am Verwaltungsvermögen.....	122
1.	Benutzung von Verwaltungssachen	122
2.	Benutzung von Anstaltssachen	123
2.1	Verfassungsgrundsätze	123
2.2	Zugang zur Anstalt	123
2.3	Regelung der Anstaltsbenutzung.....	123
2.4	Anstaltsdisziplin	123
D.	Gebrauchsrechte an öffentlichen Sachen im Gemeingebrauch.....	124
1.	Schlichter Gemeingebrauch.....	124
1.1	Begriff	124
1.2	Rechtliche Bedeutung.....	124
2.	Gesteigerter Gemeingebrauch.....	124
2.1	Begriff	124
2.2	Rechtliche Bedeutung.....	125
3.	Sondernutzung	125
E.	Besondere Anwendungsfälle.....	126
1.	Öffentliche Strassen und Plätze	126
1.1	Abgrenzung der Regelungszuständigkeit	126
1.2	Gemeingebrauch.....	126
1.3	Gesteigerter Gemeingebrauch	126
2.	Öffentliche Gewässer.....	127
F.	Fälle zum 8. Teil	127
9. Teil: Die Polizei	129
	Aufbau des 9. Teils	129
	Verwendete Literatur	129
A.	Polizeiaufgaben und Polizeigüter.....	129
1.	Begriff.....	129
2.	Polizeiliche Schutzgüter	130
2.1	Öffentliche Ordnung und Sicherheit.....	130
2.2	Weitere Schutzgüter	130
3.	Schutz vor Eigengefährdung und Schutz zivilrechtlicher Ansprüche	130
4.	Opportunitätsprinzip	130

B.	Polizeiliche Massnahmen	131
1.	Rechtssätze und Verfügungen	131
2.	Polizeiliche Bewilligungspflicht und Polizeimonopol	131
C.	Voraussetzungen polizeilicher Massnahmen.....	131
1.	Rechtliche Grundlage	131
2.	Öffentliches Interesse	131
3.	Verhältnismässigkeitsprinzip	132
4.	Störerprinzip	132
5.	Verursacherprinzip	132
D.	Polizeinotstand.....	133
1.	Begriff	133
2.	Polizeinotmassnahmen	133
E.	Polizeierlaubnis (Bewilligung, Genehmigung, Zulassung, Patent).....	133
1.	Begriff	133
2.	Voraussetzungen	133
3.	Ausnahmebewilligung.....	134
4.	Widerruf	134
F.	Fälle zum 9. Teil.....	135
	10. Teil: Abgaben	136
	Aufbau des 10. Teils.....	136
	Verwendete Literatur.....	136
A.	System des Abgaberechts	136
B.	Kausalabgaben.....	137
1.	Arten.....	137
2.	Gebühren	137
2.1	Begriff.....	137
2.2	Verwaltungsgebühren	138
2.3	Benutzungsgebühren.....	138
2.4	Konzessionsgebühren.....	138
3.	Beiträge/Vorzugslasten	138
4.	Ersatzabgaben.....	138
5.	Mehrwertabgaben.....	138
6.	Gemengsteuern.....	139
C.	Steuern.....	139
1.	Begriff	139
2.	Allgemeine Steuern	139
3.	Sondersteuern	139
3.1	Zwecksteuern	139
3.2	Kostenanlastungssteuern.....	139

3.3	Lenkungssteuern.....	139
4.	Direkte/Indirekte Steuern.....	139
D.	Gesetzliche Grundlage	140
1.	Grundsatz der Gesetzesform.....	140
2.	Ausnahmen vom strengen Grundsatz der Gesetzesform	140
E.	Bemessungsgrundsätze öffentlicher Abgaben	140
1.	Bemessungsgrundsätze bei Kausalabgaben.....	140
1.1	Kostendeckungsprinzip	141
1.2	Äquivalenzprinzip	141
2.	Bemessungsgrundsätze bei Steuern	142
2.1	Allgemeinheit, Gleichmässigkeit und Verhältnismässigkeit.....	142
2.2	Verbot konfiskatorischer oder prohibitiver Besteuerung	142
2.3	Interkantonaies Doppelbesteuerungsverbot.....	142
F.	Fälle zum 10. Teil	143
11. Teil:	Lösungen.....	145
Stichwortverzeichnis	171