

Zürcher Studien zum öffentlichen Recht

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von A. Auer, G. Biaggini, O. Diggelmann, T. Gächter,
A. Griffel, T. Jaag, C. Kaufmann, H. Keller, R. Kiener, A. Kley,
M. Simonek, F. Uhlmann

Mathias Kaufmann

Der öffentlichrechtliche Anspruch

**unter besonderer Berücksichtigung seiner
Rolle im Prozessrecht**

Schulthess § 2015

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|-----------|
| Inhaltsübersicht..... | VII |
| Abkürzungsverzeichnis..... | XIII |
| Literaturverzeichnis..... | XXXI |
| 1. Kapitel: Einleitung..... | 1 |
| 2. Kapitel: Der Begriff des Anspruchs im öffentlichen Recht..... | 5 |
| I. Der Anspruchsbegriff im Staatsrecht..... | 7 |
| A. Bundesverfassungsrecht..... | 7 |
| B. Staatsvertragliche Menschenrechtsverbürgungen..... | 11 |
| C. Übriges Bundesstaatsrecht..... | 12 |
| 1. Vorbemerkung..... | 12 |
| 2. Bürgerrecht und politische Rechte..... | 13 |
| 3. Staatsorganisation..... | 14 |
| 4. Geschlechter- und Behindertengleichstellung..... | 15 |
| 5. Datenschutz und Öffentlichkeitsprinzip..... | 19 |
| 6. Staats- und Beamtenhaftung..... | 21 |
| D. Kantonales Verfassungsrecht..... | 22 |
| 1. Vorbemerkung..... | 22 |
| 2. Aargau..... | 22 |
| 3. Basel-Land und Basel-Stadt..... | 23 |
| 4. Bern und Appenzell Ausserrhoden..... | 24 |
| 5. Freiburg und Schaffhausen..... | 24 |
| 6. Glarus, Nidwalden, Obwalden, Solothurn, Thurgau und Uri..... | 25 |
| 7. St. Gallen..... | 26 |
| 8. Zürich..... | 26 |
| 9. Nichtdeutschsprachige Kantone..... | 27 |
| II. Der Anspruchsbegriff im öffentlichen Verfahrensrecht des Bundes..... | 28 |
| A. Verwaltungsverfahrensgesetz..... | 28 |
| B. Bundesgerichts- und Verwaltungsgerichtsgesetz..... | 29 |

| | |
|---|-----------|
| III. Gesamtschau, Folgerungen, Seitenblick und Überleitung | 32 |
| A. Vorbemerkungen | 32 |
| B. Gesamtschau | 32 |
| C. Folgerungen..... | 35 |
| 1. Begriffselemente..... | 35 |
| 2. Begriffseinordnung..... | 36 |
| 3. Begriffsgebrauch..... | 38 |
| D. Exkurs: Der Anspruchsbegriff im deutschen Recht..... | 39 |
| E. Überleitung | 40 |
| | |
| 3. Kapitel: Der Anspruch im System der Staats- und | |
| Verwaltungsrechtspflege | 43 |
| | |
| I. Anspruch und verfassungsmässiges Recht..... | 45 |
| A. Vorbemerkung | 45 |
| B. Ausgangslage | 45 |
| 1. Mit Blick auf die Verwendung des Begriffs..... | 45 |
| 2. Mit Blick auf die Rolle der Figur | 47 |
| C. Begriffselemente..... | 49 |
| 1. Überblick..... | 49 |
| 2. Justiziabilität..... | 51 |
| a. Einordnungsfragen | 51 |
| aa. Terminologisches Grundgerüst..... | 51 |
| bb. Zum Verhältnis zwischen Justiziabilität und Anspruch.... | 55 |
| aaa. Vorbemerkung..... | 55 |
| bbb. Einklagbares Verfassungsrecht ohne | |
| Anspruchscharakter?..... | 56 |
| ccc. Unanrufbare Ansprüche? | 59 |
| b. Zwischenfazit und Überleitung | 63 |
| c. Kasuistik..... | 65 |
| d. Justiziabilitätsermittlung I: Kontext..... | 80 |
| aa. Ausgangslage | 80 |
| bb. Justiziabilität und Beschwerdemotiv..... | 88 |
| cc. Justiziabilität und Normschutzbereich..... | 93 |
| dd. Justiziabilität und Verfassungsverletzung..... | 97 |
| e. Zwischenfazit..... | 102 |

| | |
|--|-----|
| f. Justiziabilitätsmittlung II: Methode | 106 |
| aa. Im Generellen | 106 |
| bb. Gesetzgebungsaufträge | 118 |
| aaa. Ausgangslage und Auftragsarten | 118 |
| bbb. Anspruch und Rechtsetzungspflicht | 121 |
| ccc. Anspruch und Vorgaben zur Auftrags Erfüllung | 124 |
| ddd. Anspruch und Programmatik | 130 |
| eee. Sonderfragen | 137 |
| cc. Organisationsvorschriften | 153 |
| dd. Synthese | 160 |
| 3. Individualschutz | 168 |
| a. Einordnungsfragen | 168 |
| b. Schutznormtheorie und subjektives öffentliches Recht | 171 |
| aa. Ausgangslage | 171 |
| bb. Anspruch als Norm und Position | 173 |
| cc. Rechtshistorisches und Kritik an der Kritik | 176 |
| dd. Neuere Entwicklungen in der deutschen Lehre, Begriffsanalyse und Ausblick | 191 |
| ee. Exkurs: Die schadenersatzrechtliche Schutznormtheorie | 196 |
| c. Problembewältigung | 199 |
| aa. Vom Schutzzweck der Verfassungsnorm | 199 |
| bb. ... auf verschlungenen Pfaden | 205 |
| cc. ... zum objektiven Rechtsschutzinteresse | 213 |
| d. Hinwendungen zum objektiven Rechtsschutzmodell | 220 |
| 4. Verfassungsrelevanz | 223 |
| a. Ausgangslage | 223 |
| b. Infrakonstitutionelle Verfassungsansprüche? | 225 |
| c. Verfassungsansprüche auf staatsvertraglicher Basis? | 227 |
| 5. Fazit: Subjektives Recht und Gerichtsschutzgarantie | 231 |
| D. Verfassungsmässige Rechte im Bund | 238 |
| E. Gesamtschau, Seitenblick und Überleitung | 255 |
| 1. Gesamtschau | 255 |
| 2. Exkurs: Bezüge zum Privat- und zum Strafrecht | 257 |
| 3. Überleitung | 261 |

| | |
|---|------------|
| II. Anspruch, Verwaltungsrecht und Verwaltungsprozess | 264 |
| A. Das subjektive Verwaltungsrecht..... | 264 |
| 1. Allgemeine Charakterisierung..... | 264 |
| a. Verwaltungsrecht | 264 |
| b. ... im subjektiven Sinn | 267 |
| 2. Anspruch und Verwaltungsrechtsverhältnis | 275 |
| 3. Anspruch und Verwaltungsermessen | 282 |
| 4. Folgerungen | 293 |
| 5. Überleitung | 299 |
| B. Die Verfassungsgrundsätze des Verwaltungshandelns | 300 |
| 1. Vorbemerkungen..... | 300 |
| 2. Verhältnismässigkeit und Wahrung des öffentlichen Interesses..... | 302 |
| 3. Legalität, Gewaltenteilung und Vorrang des Bundesrechts | 310 |
| 4. Treu und Glauben sowie Beachtung des Völkerrechts..... | 320 |
| 5. Gesamtschau und Ausblick | 322 |
| C. Anspruch und materielle Beschwer..... | 323 |
| 1. Ausgangslage..... | 323 |
| 2. Wovon schon die Rede war und wovon noch nicht | 325 |
| 3. Anspruch und rechtlich geschütztes Interesse | 326 |
| 4. Anspruch, Betroffenheit und schutzwürdiges Interesse | 335 |
| a. Im Allgemeinen..... | 335 |
| b. Sonderfragen | 340 |
| aa. Zum Rechtsschutz gegenüber Verwaltungsrealakten..... | 340 |
| bb. Zur Autonomie- und zur Behördenbeschwerde | 348 |
| cc. Zum Verhältnis zwischen Legitimation und Normschutzbereich | 350 |
| 5. Fazit..... | 352 |
| 4. Kapitel: Zusammenfassung..... | 355 |