

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

Catherine Reiter

Gerichtsinterne Organisation: Best Practices

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
Inhaltsübersicht.....	IX
Inhaltsverzeichnis	XI
Abbildungsverzeichnis.....	XXI
Abkürzungsverzeichnis.....	XXIII
Erlassverzeichnis Kantone	XXXI
Literaturverzeichnis	XLIII
Materialien-/Soft-Law-Verzeichnis.....	XCIV
1. Kapitel: Einleitung.....	1
§ 1 Forschungsumfeld	1
§ 2 Forschungsziel.....	2
I. Gerichtsinterne Organisation.....	2
A. Gericht.....	2
B. Intern	4
C. Organisation	5
II. Best Practice	6
A. Begriff	6
B. Evaluationsmasstab	6
C. Evaluationsgegenstand.....	7
III. Zusammenfassung.....	8
§ 3 Methode.....	8
§ 4 Aufbau	9
2. Kapitel: Begriffe	11
§ 1 Einleitung	11
§ 2 Organ und Funktionsträger.....	11
§ 3 Gesamtes Gericht, Gesamtgericht und Plenum	12

§ 4	Gesamtgerichtspräsidium und Gesamt-gerichts(vize)präsident/-in....	13
§ 5	Gerichtsleitung und Geschäftsleitung.....	13
§ 6	Stab.....	14
§ 7	Abteilung und Abteilungspräsident/-in.....	15
§ 8	Spruchkörper und Vorsitzende(r).....	16
§ 9	Richterinnen und Richter.....	16
	I. Einleitung.....	16
	II. Hauptamtliche Richter/-innen.....	17
	III. Nebenamtliche Richter/-innen.....	17
	A. Ersatzrichter/-innen.....	18
	B. Andere nebenamtliche Richter/-innen.....	18
§ 10	Gerichtsschreiber/-innen.....	18
§ 11	Auditorinnen und Auditoren.....	19
3. Kapitel: Grundlagen.....		21
§ 1	Formelle Grundlagen.....	21
	I. Kompetentes Gemeinwesen.....	21
	A. Vorbemerkungen.....	21
	B. Bund.....	21
	C. Kantone.....	22
	II. Kompetentes Organ innerhalb des Gemeinwesens.....	23
	A. Vorbemerkung.....	23
	B. Verfassungswürdigkeit.....	23
	C. Gesetz oder Verordnung – Gesetzgeber oder Gerichte?.....	27
	1. Gesetz: Grundlage staatlichen Handelns.....	27
	1.1. Grundlagen.....	27
	1.2. Gerichtsinterne Organisation.....	28
	2. Verordnung.....	33
	2.1. Vollzugsverordnungen.....	34
	2.2. Gesetzesvertretende Verordnungen.....	35
	2.3. Verwaltungsverordnungen.....	37
	2.4. Geschäftsordnung eines Gerichts?.....	41
	3. Gewohnheitsrecht.....	43
	3.1. Derogation.....	43
	3.2. Art. 6 Abs. 1 EMRK.....	45
	3.3. Schluss.....	45
	4. Zwischenfazit.....	46

III.	Kompetentes Organ innerhalb des Gerichts	48
IV.	Genehmigung des Erlasses im weiteren Sinn.....	48
V.	Publikation der Erlasse.....	49
	A. Grundsatz	49
	B. Form	50
VI.	Fazit.....	51
VII.	Praxis.....	52
	A. Bund.....	52
	B. Kantone	53
§ 2	Materielle Grundlagen.....	54
I.	Einleitung	54
II.	Gewaltenteilung	55
	A. Herrschender Ansatz	55
	B. Innergerichtliche Gewaltenteilung	56
III.	Effizienz	59
	A. Begriff.....	59
	B. Streitfragen.....	60
	C. Zeitliche Effizienz.....	60
	1. Einleitung.....	60
	2. Verhältnis Organisation–Verfahren.....	61
	3. Zeitliche Effizienz in der Rechtsprechung.....	62
	4. Zeitliche Effizienz in der Organisation.....	63
	D. Finanzielle Effizienz	65
IV.	Richterliche Unabhängigkeit.....	66
	A. Schutz im Innenverhältnis.....	66
	1. Literatur.....	66
	2. Rechtsprechung.....	67
	3. Soft Law.....	67
	4. Fazit.....	68
	B. Tatsächliche Unabhängigkeit	68
	1. Fokus: Sinn und Zweck der Unabhängigkeit.....	68
	2. Rechtsprechung.....	70
	3. Soft Law.....	71
	4. Fazit.....	72
	C. Weisungsfreiheit.....	74
	1. Einleitung.....	74
	2. Begriff: Anordnung mit Bindungswirkung	75
	3. Formelle oder informelle Bindungswirkung.....	75
	4. Quellenanalyse.....	76

	4.1. Literatur	76
	4.2. Rechtsprechung.....	78
	4.3. Soft Law	80
	5. Fazit.....	81
	D. Informelle Hierarchien	82
V.	Verlässliche Rechtsprechung?	85
VI.	Verhältnisse zwischen Anforderungen/Zielwerten	86
	A. Arten.....	86
	B. Vorgehen bei Kollisionen	86
	1. Kerngehaltsgarantie	86
	2. Normenhierarchie	88
	3. Praktische Konkordanz	90
	4. Kapitel: Gerichtsinterne Organisation	93
§ 1	Einleitung	93
§ 2	Zuständigkeiten	93
	I. Einleitung	93
	II. Konstituierung.....	94
	III. Vertretung und Repräsentation	95
	A. ... gegenüber anderen Staatsgewalten.....	95
	B. ... gegenüber der Öffentlichkeit.....	96
	IV. Führung der Gerichtsverwaltung.....	97
	V. Gerichtsverwaltung	100
	VI. Interessenabwägungen vor dem Kontakt mit der Öffentlichkeit	101
	VII. Rechtsetzung	102
	VIII. Wahlen, Wahlvorschläge und wichtige Anstellungsentscheide.....	103
	IX. Rechtsprechung	104
	A. Kernfunktion	104
	B. Gerichtsverwaltung	105
	X. Sicherheit.....	105
	XI. Unentgeltliche Rechtsauskunft.....	107
§ 3	Zuteilung der Zuständigkeiten.....	109
	I. Allgemeine Vorgaben	109
	II. Grundstruktur Gericht	110
	III. Praxis.....	111

§ 4	Stellvertretung	116
§ 5	Grösse und Anzahl der Organe und Funktionsträger	118
	I. Gesamtes Gericht	118
	II. Gesamtgericht/Plenum	120
	A. Gesamtgericht	120
	B. Plenum	123
	III. Weitere kollegiale Organe der Gerichtsverwaltung.....	125
	IV. Abteilungen	127
	V. Spruchkörper	132
	A. Kollegium versus Einzelrichter.....	132
	B. Grösse Kollegium.....	135
	C. Zusammenfassung.....	136
	D. Exkurs: Überbesetzte Spruchkörper.....	136
§ 6	Zusammensetzung der Organe und Funktionsträger	137
	I. Einleitung	137
	II. Organe und Funktionsträger der Gerichtsverwaltung	138
	A. Gesamtgerichtspräsidium.....	138
	1. Auswahl	138
	1.1. Zuständigkeit	138
	1.2. Kriterien.....	140
	2. Voraussetzungen der Funktionsausübung	141
	B. Stab.....	144
	C. Zusätzliche Organe und Funktionsträger	144
	III. Spruchkörper	148
	A. Einleitung.....	148
	B. Aufgabe unvereinbarer Tätigkeiten.....	148
	1. Einleitung.....	148
	2. Beschränkungen der Grundrechte von Richterinnen und Richtern.....	149
	2.1. Gesetzliche Grundlage.....	150
	2.2. Öffentliches bzw. privates Interesse und Verhältnismässigkeit	152
	2.2.1. Sicherung der richterlichen Arbeitskraft.....	153
	2.2.2. Ansehen des Gerichts	156
	2.2.3. Richterliche Unabhängigkeit.....	157
	2.3. Gleichbehandlung der Richter	159
	2.4. Weiteres Vorgehen	161

3. Kategorien von Nebenbeschäftigungen	162
3.1. Kumulation von Richterämtern	162
3.1.1. Vor- und Rechtsmittelinstanz	162
3.1.2. Eigenes Gericht	164
3.1.3. Schiedsgericht	166
3.1.4. Ausländisches Gericht	167
3.1.5. Gericht einer Organisation oder eines Staatenbundes	168
3.1.6. Praxis	169
3.2. Gerichtsschreiber als Richter	170
3.3. Richter im Dienst	172
3.3.1. ... der Schweiz	172
3.3.2. ... anderer Staaten	174
3.3.3. ... von Organisationen oder Staatenbünden	174
3.4. Anwältinnen als Richterinnen	174
3.4.1. Rechtsprechung	174
3.4.2. Eigener Standpunkt	177
3.4.3. Soft Law	180
3.4.4. Praxis	181
3.5. Rechtsberater als Richter	182
3.6. Privatwirtschaftliche Erwerbstätigkeit und Richteramt	183
3.7. Investoren als Richter	185
3.8. Professorinnen, Forschende und Lehrer als Richter/-innen	186
3.9. Richterinnen als wissenschaftliche Schriftstellerinnen	187
3.10. Richterinnen als politische Personen	188
3.10.1. Passive Mitgliedschaften	188
3.10.2. Aktive Mitgliedschaften	189
3.10.3. Öffentliche Stellungnahmen	192
3.10.4. Praxis	193
3.11. Richter als Vereinsmitglieder	193
3.12. Richter als Gläubige	195
3.13. Soziale Beziehungen	198
3.13.1. im Allgemeinen	198

3.13.2.... innerhalb des Gerichts	198
3.13.3.... mit Personen der Vor- oder Rechtsmittelinstanz	200
3.13.4.... mit Personen anderer Gewalten.....	200
4. Generalklauseln.....	200
4.1. Sicherung der richterlichen Arbeitskraft.....	200
4.2. Schutz der richterlichen Unabhängigkeit.....	201
4.3. Schutz des Ansehens des Gerichts	201
5. Zwischenfazit.....	202
6. Abschaffung der Teil- und Nebenämter?	204
6.1. Einleitung.....	204
6.2. Teilamt	205
6.3. Nebenamt als Ersatzrichter	210
6.4. Anderes Nebenamt.....	214
7. Fazit.....	216
C. Spruchkörperbildung.....	217
1. Einleitung.....	217
2. Rechtsprechung.....	218
3. Soft Law.....	221
4. Literatur.....	223
5. Eigener Standpunkt.....	227
6. Praxis.....	236
IV. Sonderfunktionen im Spruchkörper	242
A. Arten.....	242
1. Referent.....	242
2. Instruktionsrichterin.....	243
B. Verfassungs- und Völkerrechtskonformität.....	243
C. Zusammensetzung.....	246
V. Gerichtsschreiber/-innen	247
A. Grundsatz: Gleichbehandlung mit den Richterinnen und Richtern.....	247
B. Ausnahmen.....	248
C. Praxis.....	249
§ 7 Abläufe zwischen Organen und Funktionsträgern.....	252
I. Gerichtsinterner Informationsfluss.....	252
A. Information als Machtmittel.....	252
B. Folgen eines gestörten Informationsflusses	253
C. Organisationsrechtliche Massnahmen.....	254
1. Wissensmanagement.....	254

	2. Vorschriften zu Sitzungen, Beratungen usw.....	255
	D. Praxis.....	255
II.	Konfliktlösungsmechanismen	257
III.	Koordination der Rechtsprechung.....	258
	A. Uneinheitliche Rechtsprechung	258
	B. Verfassungs- und völkerrechtliche Aspekte	261
	1. Rechtsgleichheit in der Rechtsanwendung	261
	2. Verhältnis zur Weisungsfreiheit	265
	3. Verhältnis zu anderen verfassungs- und völkerrechtlichen Anforderungen und Zielwerten	268
	C. Evaluation der Mechanismen	268
	1. Einführung	268
	2. Anordnungen des Plenums.....	269
	3. Einbezug zusätzlicher Richter/-innen in den Entscheid über die Rechtsfrage.....	269
	4. Delegation des Entscheids über die Rechtsfrage	270
	5. Konsultation nicht Beteiligter	270
	5.1. Einleitung.....	270
	5.2. Vereinbarkeit mit dem Anspruch auf rechtliches Gehör	272
	5.3. Formelle Konsultation nicht Beteiligter	273
	5.4. Informelle Konsultation nicht Beteiligter	274
	5.5. Zwischenfazit.....	276
	D. Fazit.....	277
	E. Praxis.....	277
IV.	Verhältnis Gerichtsschreiber–Richterin.....	280
	A. Problematik	280
	B. Massnahmen.....	284
	1. Klare Zuständigkeitsabgrenzung.....	284
	2. Zahlenmässiger Rahmen für das Verhältnis	285
	3. Neue Funktionsträger – Junior Judges?	286
	4. Fazit.....	287
	C. Praxis.....	288
	1. Klare Zuständigkeitsabgrenzung.....	288
	2. Zahlenmässiger Rahmen für das Verhältnis	290
V.	Andere strukturelevante Verhältnisse zwischen Organen und Funktionsträgern.....	292
	A. Einleitung	292
	B. Direkte Abhängigkeiten	293

	C. Gerichtsinterne Aufgaben?.....	293
	D. Praxis.....	294
	1. Bund.....	294
	2. Kantone.....	295
§ 8	Verhältnis der Funktionsträger innerhalb kollegialer Organe.....	296
	I. Einleitung.....	296
	II. Allgemeine Anforderungen.....	298
	A. Methodik.....	298
	B. Modalitäten.....	299
	III. Spruchkörper.....	301
	A. Einleitung.....	301
	B. Vorabsprachen.....	301
	C. Aktenzirkulation oder mündliche Beratung?.....	302
	D. Schriftliche Anträge.....	303
	E. Zeit für Aktenstudium.....	304
	F. Reihenfolge der Diskussionspunkte.....	304
	G. Reihenfolge der Stellungnahmen.....	305
	H. Äusserungszwang.....	307
	I. Zeitliche Beschränkungen.....	307
	J. Abstimmung.....	307
	1. Teilfragen.....	307
	2. Schlussresultat.....	308
	K. Teilnahme von Sachverständigen.....	308
	IV. Form.....	309
	V. Praxis.....	309
	A. Organe der Gerichtsverwaltung.....	309
	B. Spruchkörper.....	311
§ 9	Fazit.....	313
5. Kapitel:	Best-Practice-Kriterien.....	315
6. Kapitel:	Schluss.....	321

Abbildungsverzeichnis

Abb. 1: Kompetenzverteilung innerhalb des Gemeinwesens	47
Abb. 2: Grundstruktur Gericht.....	110
Abb. 3: Massnahmen Nebenbeschäftigungen.....	202
Abb. 4: Richter-/Gerichtsschreiberstellen BVGer	290
Abb. 5: Formelle Best-Practice-Kriterien	316
Abb. 6: Materielle Best-Practice-Kriterien.....	316