

# Die Assessorprüfung im öffentlichen Recht

Entwurf von Entscheidungen im Verwaltungsrecht  
Technik für Klausur und Aktenvortrag  
Hauptgebiete des allgemeinen Verwaltungsrechts  
und des Verwaltungsprozessrechts

von

Dr. Ulrich Ramsauer

Vorsitzender Richter am VG Hamburg  
Professor an der Universität Hamburg  
Nebenamtlicher Arbeitsgemeinschaftsleiter  
beim Hanseatischen Oberlandesgericht

5., überarbeitete Auflage



Verlag C.H. Beck München 2001

# Inhaltsverzeichnis

Abkürzungsverzeichnis .....	XIII
-----------------------------	------

## Teil 1. Die Examensanforderungen im öffentlichen Recht

<b>§ 1 Überblick über die Leistungsformen .....</b>	<b>1</b>
I. Die Examensklausur im Öffentlichen Recht .....	2
II. Aktenvortrag und Kurzvortrag im öffentlichen Recht .....	3
<b>§ 2 Aktenvortrag und Kurzvortrag .....</b>	<b>3</b>
I. Grundstruktur .....	4
II. Aufbau .....	4
III. Hinweise zur Vorbereitung und Durchführung .....	6
IV. Der maßgebliche Zeitpunkt der Sach- und Rechtslage .....	7
<b>§ 3 Das öffentlichrechtliche Gutachten .....</b>	<b>8</b>
I. Ziel und Funktion des Gutachtens .....	8
II. Aufbau eines öffentlichrechtlichen Gutachtens .....	10
III. Gedankenführung im Gutachten .....	16

## Teil 2. Das verwaltungsgerichtliche Urteil

<b>§ 4 Grundsätzliches zum verwaltungsgerichtlichen Urteil .....</b>	<b>20</b>
I. Die Urteilsarten im Verwaltungsprozess .....	20
II. Verkündung und Zustellung .....	23
III. Bindungswirkungen verwaltungsgerichtlicher Urteile .....	24
IV. Vollstreckung aus verwaltungsgerichtlichen Titeln .....	27
<b>§ 5 Das Rubrum .....</b>	<b>29</b>
I. Die Elemente des Rubrums .....	29
II. Beispiel eines Rubrums .....	32
III. Einzelfragen .....	33
<b>§ 6 Der Tenor .....</b>	<b>34</b>
I. Hauptentscheidung .....	34
II. Kostenentscheidung .....	40
III. Vorläufige Vollstreckbarkeit .....	45
IV. Abwendungsbefugnis (§ 711 ZPO) .....	46
V. Notwendigkeit eines Bevollmächtigten im Vorverfahren .....	46
VI. Zulassung von Rechtsmitteln .....	46
<b>§ 7 Der Tatbestand .....</b>	<b>47</b>
I. Grundsätzliches .....	47
II. Der Aufbau des Tatbestandes .....	48
III. Aufbau des Tatbestandes von Berufungsurteilen .....	51
IV. Einzelfragen .....	52
<b>§ 8 Die Entscheidungsgründe .....</b>	<b>54</b>
I. Grundsätzliches .....	54
II. Aufbau der Entscheidungsgründe .....	58

<b>§ 9 Weitere Elemente des Urteils</b> .....	63
I. Die Unterschriften .....	63
II. Die Rechtsmittelbelehrung .....	63
III. Die Streitwertentscheidung .....	64
<b>Teil 3. Weitere öffentlichrechtliche Entscheidungen</b>	
<b>§ 10 Der verwaltungsgerichtliche Beschluss</b> .....	66
I. Allgemeines .....	66
II. Grundregeln für das Abfassen von Beschlüssen .....	67
<b>§ 11 Der Gerichtsbescheid</b> .....	69
I. Begriff und Voraussetzungen .....	69
II. Erlass des Gerichtsbescheides, äußere Form .....	69
III. Anfechtungsmöglichkeiten, Fortsetzung des Verfahrens .....	70
<b>§ 12 Widerspruchsbescheid und Abhilfeentscheidung</b> .....	70
I. Allgemeines zum Widerspruchsverfahren .....	70
II. Der Widerspruchsbescheid .....	71
III. Die Prüfung der Zulässigkeit des Widerspruches .....	76
IV. Die Prüfung der Begründetheit des Widerspruches .....	79
V. Die Abhilfeentscheidung .....	83
VI. Die Zustellung nach dem VwZG .....	84
<b>Teil 4. Prüfungsaufbau in einzelnen Klage- und Antragsverfahren</b>	
<b>§ 13 Allgemeine Zulässigkeitsvoraussetzungen nach der VwGO</b> .....	88
I. Bestehen der deutschen staatlichen Gerichtsbarkeit .....	88
II. Der Rechtsweg zu den Verwaltungsgerichten .....	89
III. Zuständigkeit des Verwaltungsgerichts .....	97
IV. Beteiligungsfähigkeit (§ 61 VwGO) .....	99
V. Prozessfähigkeit (§ 62 VwGO) .....	100
VI. Postulationsfähigkeit, ordnungsgemäße Vertretung .....	101
VII. Ordnungsgemäße Klagerhebung .....	101
VIII. Statthaftigkeit der Klage- bzw Antragsart .....	102
IX. Anderweitige Rechtskraft bzw Rechtshängigkeit .....	103
X. Sonstige Rechtsschutzhindernisse .....	104
XI. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis .....	104
XII. Zulässigkeit subjektiver und objektiver Klagehäufung .....	104
XIII. Zulässigkeit einer Klageänderung (§ 91 VwGO) .....	106
<b>§ 14 Die Anfechtungsklage</b> .....	107
I. Grundsätzliches zur Anfechtungsklage .....	107
II. Die besonderen Sachurteilsvoraussetzungen .....	109
III. Der Aufbau der Begründetheitsprüfung .....	115
<b>§ 15 Die Verpflichtungsklage</b> .....	121
I. Grundsätzliches zur Verpflichtungsklage .....	121
II. Die besonderen Sachurteilsvoraussetzungen .....	122
III. Der Aufbau der Begründetheitsprüfung .....	123
IV. Besondere Probleme der Verpflichtungsklage .....	127
<b>§ 16 Die Feststellungsklage</b> .....	129
I. Grundsätzliches zur Feststellungsklage .....	129
II. Die besonderen Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	130

III. Die Begründetheitsprüfung bei der Feststellungsklage .....	132
IV. Die vorbeugende Feststellungsklage .....	133
<b>§ 17 Die Fortsetzungsfeststellungsklage .....</b>	<b>134</b>
I. Allgemeines zur Fortsetzungsfeststellungsklage .....	134
II. Die besonderen Sachurteilsvoraussetzungen .....	136
III. Begründetheitsprüfung .....	139
<b>§ 18 Die allgemeine Leistungsklage .....</b>	<b>140</b>
I. Grundsätzliches zur allgemeinen Leistungsklage .....	140
II. Die besonderen Sachurteilsvoraussetzungen .....	141
III. Begründetheit der allgemeinen Leistungsklage .....	141
IV. Die vorbeugende Unterlassungsklage .....	141
<b>§ 19 Einstweiliger Rechtsschutz nach §§ 80, 80 a VwGO .....</b>	<b>142</b>
I. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 oder § 123 VwGO .....	142
II. Die aufschiebende Wirkung nach § 80 Abs. 1 VwGO .....	144
III. Die sofortige Vollziehbarkeit kraft Gesetzes .....	146
IV. Die Anordnung der sofortigen Vollziehbarkeit .....	149
V. Die Aussetzung der Vollziehung (§ 80 Abs. 4 VwGO) .....	150
VI. Antrag auf Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung .....	151
VII. Antrag auf Anordnung der aufschiebenden Wirkung .....	156
VIII. Antrag auf Feststellung der aufschiebenden Wirkung .....	158
IX. Antrag auf Anordnung der sofortigen Vollziehbarkeit .....	159
X. Die Rückgängigmachung der Vollziehung .....	160
XI. Rechtsbehelfe, Abänderungsbefugnis .....	161
<b>§ 20 Anträge auf Erlass einstweiliger Anordnungen .....</b>	<b>161</b>
I. Der vorläufige Rechtsschutz nach § 123 VwGO .....	161
II. Die Sicherungsanordnung (§ 123 Abs. 1 S. 1 VwGO) .....	163
III. Die Regelungsanordnung (§ 123 Abs. 1 S. 2 VwGO) .....	165
IV. Tenorierungsfragen, Rechtsbehelfe und Abänderbarkeit .....	168
<b>§ 21 Normenkontrollanträge nach § 47 VwGO .....</b>	<b>169</b>
I. Allgemeines zur abstrakten Normenkontrolle nach § 47 VwGO .....	169
II. Die Zulässigkeitsvoraussetzungen .....	171
III. Die Begründetheitsprüfung .....	176
IV. Die Entscheidung im Normenkontrollverfahren .....	177
V. Vorläufiger Rechtsschutz im Normenkontrollverfahren .....	178
<b>§ 22 Anträge im Kommunalverfassungs- und Organstreit .....</b>	<b>179</b>
I. Der Begriff des Kommunalverfassungs- und Organstreits .....	179
II. Justiziabilität .....	180
III. Zulässigkeit von Rechtsschutzanträgen .....	180
IV. Begründetheitsprüfung .....	183
<b>§ 23 Verfassungsgerichtliche Entscheidungen .....</b>	<b>183</b>
I. Das Verfassungsbeschwerdeverfahren .....	183
II. Das abstrakte Normenkontrollverfahren .....	194
III. Die Richtervorlage .....	196
IV. Das Organstreitverfahren .....	197
V. Der Bund-Länder-Streit .....	199
VI. Die einstweilige Anordnung nach § 32 BVerfGG .....	200
<b>§ 24 Klagen auf Schadensersatz und Entschädigung .....</b>	<b>201</b>
I. Allgemeines zum Staatshaftungsrecht .....	201
II. Der Amtshaftungsanspruch .....	204

III. Ansprüche aus vertragsähnlichen Sonderbeziehungen .....	210
IV. Enteignung und Aufopferung .....	212
V. Ansprüche aus enteignungsgleichem Eingriff .....	218
VI. Ansprüche aus enteignendem Eingriff .....	223
VII. Ansprüche bei entschädigungspflichtiger Inhaltsbestimmung .....	224
<b>§ 25 Klagen auf Unterlassung, Folgenbeseitigung und Erstattung .....</b>	<b>225</b>
I. Der allgemeine öffentlichrechtliche Abwehranspruch .....	225
II. Der Folgenbeseitigungsanspruch (FBA).....	225
III. Der öffentlichrechtliche Erstattungsanspruch .....	233
IV. Der öffentlichrechtliche Unterlassungsanspruch .....	235
<b>Teil 5. Besondere Probleme des Verwaltungsprozesses</b>	
<b>§ 26 Die Beiladung .....</b>	<b>239</b>
I. Die Bedeutung der Beiladung .....	239
II. Die Voraussetzungen der Beiladung .....	239
III. Die Entscheidung über die Beiladung .....	241
IV. Die Stellung des Beigeladenen im Prozess .....	242
<b>§ 27 Entscheidungen zur Sachverhaltsermittlung .....</b>	<b>242</b>
I. Der Untersuchungsgrundsatz .....	242
II. Die Prozessförderungspflicht der Beteiligten .....	243
III. Die Fristsetzung mit Ausschlussmöglichkeit .....	243
IV. Die Beweiserhebung (§§ 96–98 VwGO).....	244
V. Die Ablehnung eines Beweisantrages .....	247
VI. Aktenvorlagepflicht und Einsichtsrecht der Beteiligten .....	248
VII. Verweigerung der Aussagegenehmigung für Beamte .....	248
<b>§ 28 Entscheidungen über Anträge auf Prozesskostenhilfe .....</b>	<b>249</b>
I. Formelle Voraussetzungen .....	249
II. Materielle Voraussetzungen .....	249
III. Entscheidung .....	250
IV. Wirkung, Anfechtbarkeit, Abänderbarkeit .....	250
<b>§ 29 Klagerücknahme, Vergleich, Erledigung in der Hauptsache .....</b>	<b>251</b>
I. Die Klage- oder Antragsrücknahme .....	251
II. Der Vergleich .....	252
III. Erledigung durch übereinstimmende Erledigungserklärungen .....	254
IV. Die einseitige Erledigungserklärung .....	255
<b>Teil 6. Besondere Probleme öffentlichrechtlicher Fallbearbeitung</b>	
<b>§ 30 Gesetzmäßigkeit der Verwaltung, Normprüfung.....</b>	<b>257</b>
I. Der Grundsatz der Gesetzmäßigkeit der Verwaltung .....	257
II. Inzidentkontrolle von Bundes- und Landesgesetzen .....	264
III. Rechtsverordnungen .....	268
IV. Satzungen.....	272
V. Verwaltungsvorschriften .....	277
VI. Sonderverordnungen .....	281
<b>§ 31 Die Grundrechtsprüfung .....</b>	<b>281</b>
I. Allgemeines zur Grundrechtsprüfung .....	281
II. Aufbau einer Grundrechtsprüfung in der Abwehrfunktion .....	285
III. Die Prüfung anderer Gewährleistungsfunktionen .....	290

<b>§ 32 Die Abgrenzung von öffentlichem und privatem Recht</b> .....	291
I. Grundsätzliches zur Unterscheidung .....	292
II. Unterscheidung von öffentlichen und privaten Rechtsnormen .....	292
III. Zuordnung der Streitfälle zum öffentlichen Recht .....	293
IV. Verwaltungsprivatrecht .....	304
<b>§ 33 Die subjektiven öffentlichen Rechte in der Falllösung</b> .....	305
I. Begriff und Bedeutung subjektiver öffentlicher Rechte .....	305
II. Die Prüfung der Schutzfunktion von Rechtsnormen .....	307
III. Der Anspruch auf Zulassung und Benutzung öffentlicher Einrichtungen .....	310
IV. Drittschutz im Bau-, Planungs- und Umweltrecht .....	312
V. Drittschutz in Konkurrenzsituationen (Konkurrentenklagen) .....	315
VI. Der Anspruch auf fehlerfreie Ermessensentscheidung .....	317
<b>§ 34 Der Verwaltungsakt</b> .....	318
I. Begriff und Bedeutung .....	318
II. Allgemeine Abgrenzungsfragen .....	321
III. Maßnahmen in Sonderstatusverhältnissen .....	327
IV. Nebenbestimmungen zu Verwaltungsakten .....	328
V. Wirksamkeit, Bestandskraft, Widerruf und Rücknahme .....	331
VI. Vollstreckbarkeit von Verwaltungsakten .....	336
<b>§ 35 Öffentlichrechtliche Verträge, schlichthoheitliches Handeln</b> .....	346
I. Öffentlichrechtliche Verträge.....	346
II. Schlichthoheitliches Handeln.....	354
<b>§ 36 Das Verwaltungsermessen</b> .....	357
I. Die Entscheidungsspielräume der Verwaltung .....	357
II. Die Ermessensermächtigung .....	358
III. Die Ermessensentscheidung .....	359
IV. Allgemeine Ermessenskontrolle .....	362
V. Die Prüfung auf Ermessensfehler .....	364
VI. Kontrolle richtliniengeleiteter Ermessensentscheidungen .....	367
VII. Die Reduktion des Spielraums auf Null .....	368
<b>§ 37 Beurteilungsentscheidungen</b> .....	369
I. Der Beurteilungsspielraum .....	369
II. Die Beurteilungsermächtigung .....	371
III. Die Kontrolle von Prüfungsentscheidungen .....	373
IV. Kontrolle von Beurteilungsentscheidungen .....	375
V. Reduktion des Beurteilungsspielraums auf Null .....	379
<b>§ 38 Planungsentscheidungen</b> .....	379
I. Der planerische Gestaltungsspielraum .....	379
II. Die Planungsermächtigung .....	380
III. Die Planungsentscheidung .....	380
IV. Die Planungskontrolle .....	381
<b>Sachverzeichnis</b> .....	387