

Inhaltsübersicht

Vorwort	V
Autorenverzeichnis	VII
Inhaltsverzeichnis	XI
Abkürzungsverzeichnis	XXXV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XLV

1. Teil:

Rechtsschutz im allgemeinen Völkerrecht

§ 1	Rechtsschutz durch den Internationalen Gerichtshof (Walter)	3
§ 2	Rechtsschutz durch die Vereinten Nationen, insbesondere nach dem Internationalen Pakt über bürgerliche und politische Rechte (Kadelbach)	25
§ 3	Rechtsschutz und Streitbeilegung in der Welthandelsorganisation (Tietje)	37
§ 4	Internationaler Investitionsrechtsschutz (Tietje)	63

2. Teil:

Rechtsschutz im europäischen Völkerrecht

§ 5	Rechtsschutz durch den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte (Kadelbach)	101
-----	--	-----

3. Teil:

Rechtsschutz im Europäischen Unions- und Gemeinschaftsrecht

§ 6	Anforderungen an den Rechtsschutz nach dem Europäischen Unions- und Gemeinschaftsrecht (Ehlers)	133
§ 7	Vertragsverletzungsklage (Ehlers)	153
§ 8	Nichtigkeitsklage (Ehlers)	167
§ 9	Untätigkeitsklage (Ehlers)	191
§ 10	Schadensersatzklage (Ehlers)	201
§ 11	Vorabentscheidungsverfahren (Wernsmann)	219
§ 12	Vorläufiger Rechtsschutz im Europäischen Gemeinschaftsrecht (Schoch)	245

4. Teil:

Rechtsschutz im Verfassungsrecht

§ 13	Individualverfassungsbeschwerde (Scherzberg)	273
§ 14	Kommunale Verfassungsbeschwerde (Mückl)	343
§ 15	Abstrakte Normenkontrolle (Mückl)	363
§ 16	Konkrete Normenkontrolle (Wernsmann)	383
§ 17	Organstreitverfahren (Ehlers)	407
§ 18	Föderative Streitigkeiten vor dem Bundesverfassungsgericht (Pünder)	423
§ 19	Vorläufiger Rechtsschutz durch das Bundesverfassungsgericht (Schoch)	455

**5. Teil:
Rechtsschutz im Verwaltungsrecht**

§ 20	Widerspruchsverfahren (Schoch)	485
§ 21	Allgemeine Sachentscheidungsvoraussetzungen verwaltungsgerichtlicher Rechtsschutzanträge (Ehlers)	521
§ 22	Verwaltungsgerichtliche Anfechtungsklage (Ehlers)	603
§ 23	Verwaltungsgerichtliche Verpflichtungsklage (Ehlers)	641
§ 24	Allgemeine verwaltungsgerichtliche Leistungsklage (Ehlers)	659
§ 25	Verwaltungsgerichtliche Feststellungsklage (Ehlers)	673
§ 26	Verwaltungsgerichtliche Fortsetzungsfeststellungsklage (Ehlers)	699
§ 27	Verwaltungsgerichtliche Normenkontrolle (Ehlers)	725
§ 28	Verwaltungsgerichtlicher Organstreit (Schoch)	745
§ 29	Aufschiebende Wirkung und verwaltungsgerichtliches Aussetzungsverfahren (Schoch)	785
§ 30	Verwaltungsgerichtliche einstweilige Anordnung (Schoch)	851
Sachverzeichnis		889

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Autorenverzeichnis	VII
Inhaltsübersicht	IX
Abkürzungsverzeichnis	XXXV
Verzeichnis der abgekürzt zitierten Literatur	XLV

1. Teil

Rechtsschutz im allgemeinen Völkerrecht

§ 1 Rechtsschutz durch den Internationalen Gerichtshof

I. Begriff und Entwicklung der internationalen Gerichtsbarkeit	3
1. Internationale Gerichtsbarkeit, internationale Schiedsgerichtsbarkeit und andere quasi-gerichtliche Streitbeilegungsverfahren	3
2. Der Ständige Internationale Gerichtshof (1921–1946)	4
3. Die Entwicklung der Internationalen Gerichtsbarkeit nach 1945	5
II. Rechtsstellung des Internationalen Gerichtshofs	5
1. Der Internationale Gerichtshof als „Hauptrechtsprechungsorgan“ der Vereinten Nationen	5
2. IGH-Statut als eigener völkerrechtlicher Vertrag	6
3. Statut, Verfahrensordnung und „Practice Directions“	6
4. Verhältnis zum Sitzstaat	7
5. Verhältnis zu anderen Organen der Vereinten Nationen (insb Sicherheitsrat)	7
III. Organisation des Internationalen Gerichtshofs	8
1. Zahl, Qualifikation und Rechtsstellung der Richter	8
2. Wahl der Richter	8
3. Plenum und Kammern	10
4. Rolle der Präsidenten	10
5. Kanzlei	10
IV. Streitige Gerichtsbarkeit	11
1. Parteifähigkeit	11
2. Grundsätzliche Bedeutung des Konsensprinzips	11
3. Die einzelnen Formen der Zuständigkeitsbegründung	12
a) Vertragliche Vereinbarung	12
b) Zustimmung nach Klageerhebung und forum prorogatum	13
c) Fakultativklausel (Art 36 II IGH-Statut)	13
d) Das Sonderproblem der Vorbehalte zur Fakultativklausel	14
4. Einzelfragen des Verfahrensrechts	16
a) Ad-hoc-Richter	16
b) Einstweiliger Rechtsschutz	18
c) Widerklage (counter-claim)	19
d) Intervention	19
e) Nichterscheinen einer Partei	20

5. Urteile, Urteilswirkungen und Durchsetzung	20
a) Rechtskraft und Rechtskraftdurchbrechung	20
b) Internationale Durchsetzung	21
c) Nationale Durchsetzung im deutschen Verfassungsrecht	21
V. Gutachtenverfahren (Art 96 UN-Charta)	22
VI. Ausblick: Der IGH und die wachsende Bedeutung spezieller Streitbeilegungsverfahren	23

§ 2 Rechtsschutz durch die Vereinten Nationen, insbesondere nach dem Internationalen Pakt über bürgerliche und politische Rechte

I. Funktion und Bedeutung des Rechtsschutzes durch die Vereinten Nationen	25
1. System des Menschenrechtsschutzes durch die Vereinten Nationen	25
a) Zuständigkeiten der Vereinten Nationen nach der UN-Charta	25
b) Vertraglicher Menschenrechtsschutz	27
(1) Verfahren	27
(2) Mit Individualbeschwerden befasste Ausschüsse	30
2. Das Individualbeschwerdeverfahren vor dem Menschenrechtsausschuss	32
II. Zulässigkeit einer Beschwerde zum Menschenrechtsausschuss	33
III. Begründetheit der Beschwerde	35

§ 3 Rechtsschutz und Streitbeilegung in der Welthandelsorganisation

I. Funktion und Bedeutung der Rechtsschutzmechanismen im Welthandelsrecht	37
1. Einleitung	37
a) Entwicklung und Grundstrukturen der Welthandelsordnung	37
b) Entwicklung des Rechtsschutzsystems im GATT 1947	40
c) Grundstrukturen und tatsächliche Bedeutung des WTO-Rechtsschutzsystems	42
2. Rechtsquellen	43
3. Das WTO-Rechtsschutzverfahren im Überblick	46
a) Konsultationen	46
b) Panelverfahren	47
c) Verfahren vor dem Appellate Body	50
II. Zulässigkeit eines Panelverfahrens	51
1. Vorverfahren (Konsultationen)	51
2. Weitere Sachentscheidungsvoraussetzungen	52
a) Terms of References	53
b) Zuständigkeit <i>ratione personae</i>	53
(1) WTO-Mitglieder als Beschwerdeführer und Beschwerdegegner	53
(2) Dritte Parteien	55
(3) Unterstützung durch Rechtsanwälte und Aufgaben des Advisory Centre on WTO Law	56
c) Zuständigkeit <i>ratione materiae</i>	57
d) <i>Res iudicata</i> und konkurrierende Zuständigkeitsklauseln	58
e) Multiple Complaints und Counterclaims	58
III. Begründetheit	59

§ 4 Internationaler Investitionsrechtsschutz

I. Funktion und Bedeutung des internationalen Investitionsrechtsschutzes . . .	63
1. Einleitung	63
a) Funktion und Bedeutung des internationalen Investitionsrechtsschutzes	63
b) Grundstrukturen der unterschiedlichen Rechtsschutzmöglichkeiten ausländischer Investoren	64
c) Entwicklung und Grundlagen der gemischten Investitionsschiedsgerichtsbarkeit	67
d) Strukturmerkmale der Schiedsgerichtsbarkeit	68
2. Rechtsquellen	70
a) Überblick	70
b) Einzelne schiedsgerichtliche Institutionen und Verfahren	73
(1) ICSID	73
(2) Internationale Handelskammer (ICC)	75
(3) Schiedsgerichtsinstitut der Stockholmer Handelskammer (SCC-Institute)	76
(4) UNCITRAL Arbitration Rules	77
II. Einleitung und Zulässigkeit eines ICSID Schiedsgerichtsverfahrens	78
1. Einleitung des Verfahrens	78
a) Einreichung der Schiedsklage und Registrierung	78
b) Bestellung der Schiedsrichter	79
2. Verfahrensgrundsätze	79
3. Zulässigkeit (Jurisdiction)	81
a) Schiedsvereinbarung	82
b) Zuständigkeit ratione personae	83
c) Zuständigkeit ratione materiae	86
(1) Investition	87
(2) Investition im Einklang mit der innerstaatlichen Rechtsordnung	88
(3) Rechtsstreit bzw Meinungsverschiedenheit	88
(4) Treaty v. Contract Claim	89
d) Zuständigkeit ratione temporis	92
e) Weitere mögliche Zulässigkeitsprobleme	93
(1) Gerichtsstandsklauseln	93
(2) Obligatorische Verhandlungen	93
(3) Prozessuale Wirkung einer Meistbegünstigungsklausel	93
f) Schlüssigkeit	95
III. Begründetheit	97

2. Teil

Rechtsschutz im europäischen Völkerrecht

§ 5 Rechtsschutz durch den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte

I. Funktion und Bedeutung des europäischen Menschenrechtsschutzes	101
1. Der Europäische Gerichtshof für Menschenrechte	101

2. Die Europäische Menschenrechtskonvention	103
a) Anwendungsbereich	103
b) Innerstaatlicher Status	105
3. Der Europäische Gerichtshof für Menschenrechte und die Wirkung seiner Urteile	107
a) Innere Organisation	107
b) Verfahrensarten	108
c) Ablauf des Individualbeschwerdeverfahrens	110
d) Wirkungen der Urteile des EGMR	112
II. Zulässigkeit einer Individualbeschwerde	114
1. Partei- und Prozessfähigkeit des Beschwerdeführers	114
2. Beschwerdebefugnis (Opfereigenschaft)	116
3. Rechtswegerschöpfung	117
4. Beschwerdefrist	119
5. Form	120
6. Keine Anonymität	120
7. Keine rechtskräftige oder anderweitige Anhängigkeit in derselben Sache	121
8. Kein Missbrauch	121
9. Keine Unvereinbarkeit mit der Konvention	122
10. Keine offensichtliche Unbegründetheit	123
11. Rechtsschutzbedürfnis	124
III. Begründetheit einer Individualbeschwerde	124
1. Prüfungsabfolge	124
2. Freiheitsrechte	125
a) Schutzbereich	125
b) Eingriff	126
c) Rechtfertigung	126
3. Justizgrundrechte	127
4. Handlungspflichten	128
5. Gleichheitsrechte	128

3. Teil

Rechtsschutz im Europäischen Unions- und Gemeinschaftsrecht

§ 6 Anforderungen an den Rechtsschutz nach dem Europäischen Unions- und Gemeinschaftsrecht

I. Der gemeinschaftliche Rechtsschutz	134
II. Der Rechtsschutz in der Europäischen Union	134
III. Der nationale Rechtsschutz	135
IV. Der Rechtsschutz im Falle des Zusammenwirkens der Europäischen Gemeinschaft und der Mitgliedstaaten	136
V. Verklammerung des gemeinschaftlichen und nationalen Gerichtsschutzes	140
VI. Die Gerichtsbarkeit der Europäischen Gemeinschaften und der Euro- päischen Union	147
VII. Die Rechtsschutzformen, Verfahrensarten und gerichtlichen Kontrollbefug- nisse der Gemeinschafts- bzw Unionsgerichte	149
VIII. Das Verfahren vor dem EuGH und dem Gericht erster Instanz	150

§ 7 Vertragsverletzungsklage

I. Funktion und Bedeutung der Vertragsverletzungsklage	153
II. Zulässigkeit der Vertragsverletzungsklage	154
1. Zuständigkeit der Gemeinschaftsgerichtsbarkeit und des Europäischen Gerichtshofs	154
2. Parteifähigkeit	154
3. Klagegegenstand	155
4. Durchführung eines Vorverfahrens	156
a) Vorverfahren im Rahmen einer Klage nach Art 226 EGV (258 AEUV-E)	156
(1) Mahnschreiben der Kommission	157
(2) Begründete Stellungnahme	158
b) Vorverfahren im Rahmen einer Klage nach Art 227 EGV (259 AEUV-E)	159
5. Klagebefugnis	159
6. Klagegegner	160
7. Klagefrist	160
8. Ordnungsgemäße Klageerhebung	160
9. Rechtsschutzinteresse	161
III. Begründetheit der Vertragsverletzungsklage	162
IV. Wirkungen des Urteils	164

§ 8 Nichtigkeitsklage

I. Funktion und Bedeutung der Nichtigkeitsklage	167
II. Zulässigkeit der Nichtigkeitsklage	168
1. Zuständigkeit der Gemeinschaftsgerichtsbarkeit, des Europäischen Gerichtshofs und des Gerichts erster Instanz	168
2. Parteifähigkeit	168
a) Aktive Parteifähigkeit	168
b) Passive Parteifähigkeit	169
3. Klagegegenstand	170
a) Rechtlich existente Akte	170
b) Zurechenbarkeit zur Gemeinschaft	171
c) Rechtsbindungswirkung	172
d) Außenwirkung	173
e) Ausklammerung vertragsbezogener Handlungen	173
f) Ausklammerung der Entscheidungen nach Art 62 Nr 1 EGV	173
g) Klagegegenstand im Falle der Erhebung von Klagen natürlicher oder juristischer Personen	174
4. Klagebefugnis	175
a) Privilegierte Träger	175
b) Klagebefugnis des Rechnungshofs und der Europäischen Zentralbank	176
c) Klagebefugnis der natürlichen oder juristischen Personen	176
(1) Betroffenheit	176
(2) Unmittelbarkeit	177

(3) Individualität	178
(4) Kasuistik	179
(5) Rechtsprechungstendenzen	180
(6) Vertrag von Lissabon	181
5. Klagegegner	182
6. Klagefrist	183
a) Fristbeginn	183
b) Fristablauf	184
7. Ordnungsgemäße Klageerhebung	185
8. Rechtsschutzinteresse	185
III. Begründetheit der Nichtigkeitsklage	185
1. Unzuständigkeit	186
2. Verletzung wesentlicher Formvorschriften	187
3. Ermessensmissbrauch	187
4. Verletzung des Vertrages oder einer bei seiner Durchführung anzuwendenden Rechtsnorm	188
IV. Wirkungen des Urteils	188

§ 9 Untätigkeitsklage

I. Funktion und Bedeutung der Untätigkeitsklage	191
II. Zulässigkeit der Untätigkeitsklage	192
1. Zuständigkeit der Gemeinschaftsgerichtsbarkeit, des Europäischen Gerichtshofs und des Gerichts erster Instanz	192
2. Parteifähigkeit	192
a) Aktive Parteifähigkeit	192
b) Passive Parteifähigkeit	192
3. Klagegegenstand	193
4. Ordnungsgemäße Durchführung des Vorverfahrens	195
5. Klagebefugnis	196
6. Klagegegner	197
7. Klagefrist	197
8. Ordnungsgemäße Klageerhebung	197
9. Rechtsschutzinteresse	198
III. Begründetheit der Untätigkeitsklage	198
IV. Wirkungen des Urteils	199

§ 10 Schadensersatzklage

I. Funktion und Bedeutung der Schadensersatzklage	201
II. Zulässigkeit der Schadensersatzklage	203
1. Zuständigkeit der Gemeinschaftsgerichtsbarkeit des Europäischen Gerichtshofs und des Gerichts erster Instanz	203
2. Parteifähigkeit	203
a) Aktive Parteifähigkeit	203
b) Passive Parteifähigkeit	204

Inhaltsverzeichnis

3. Klagegegenstand	206
4. Klagebefugnis	207
5. Klagegegner	207
6. Klagefrist	207
7. Ordnungsgemäße Klageerhebung	209
8. Rechtsschutzinteresse	209
a) Verhältnis zur Nichtigkeits- und Untätigkeitsklage	210
b) Verhältnis zu den nationalen Rechtsbehelfen	211
III. Begründetheit der Schadensersatzklage	213
1. Handeln der Gemeinschaftsorgane oder ihrer Bediensteten in Ausübung ihrer Amtstätigkeit	213
2. Rechtsverletzung	214
3. Schaden	216
4. Kausalität	216
5. Art und Umfang des Ersatzanspruchs	217
IV. Wirkungen des Urteils	217

§ 11 Vorabentscheidungsverfahren

I. Funktion und Bedeutung im Rechtsschutzsystem der Gemeinschaft	219
1. Grundlagen	219
2. Fallkonstellationen	220
3. Rechtstatsächliche Bedeutung	222
II. Zulässigkeit einer Vorlage an den EuGH	222
1. Vorlageberechtigung	223
2. Vorlagegrund	224
a) Entscheidung über die Auslegung des Vertrages (Art 234 I a EGV; 267 I a AEUV-E)	224
b) Entscheidung über die Gültigkeit und Auslegung der Handlungen der Gemeinschaftsorgane (Art 234 I b EGV; 267 I b AEUV-E)	225
3. Entscheidungserheblichkeit	226
a) Grundsatz: Maßgeblichkeit der Rechtsauffassung des vorlegenden Gerichts	226
b) Kein Vorrang der Sachverhaltsaufklärung vor dem Zwischenverfahren	227
c) Bindungswirkung von Entscheidungen eines Obergerichts?	228
d) Keine Präklusion	231
4. Begründungserfordernisse	233
III. Sachentscheidung des EuGH	233
1. Prüfungsinhalt und Tenor	234
2. Entscheidungswirkungen	234
IV. Vorlageberechtigung oder Vorlagepflicht?	236
1. Vorlagepflicht für letztinstanzliche Gerichte	236
2. Vorlagepflicht bei Verwerfung von sekundärem Gemeinschaftsrecht	237
3. Ausnahmsweise übergangsweise Anwendung gemeinschaftsrechtswidrigen nationalen Rechts	238

4. Vorlage im vorläufigen Rechtsschutz	238
5. Kein Verwerfungsmonopol des EuGH für gemeinschaftsrechtswidriges nationales Recht	239
V. Rechtsfolgen eines Verstoßes gegen die Vorlagepflicht	239
1. Rechtsschutz vor nationalen Gerichten	240
2. Vertragsverletzungsverfahren	242
3. Durchbrechung der Bestandskraft gemeinschaftsrechtswidriger Verwal- tungsakte	242
4. Staatshaftung der Mitgliedstaaten	243
VI. Hinweise zur Falllösung	243

§ 12 Vorläufiger Rechtsschutz im Europäischen Gemeinschaftsrecht

I. Funktion und Bedeutung des vorläufigen Rechtsschutzes im EG-Recht	246
1. Rechtsgrundlagen	246
2. System des vorläufigen Rechtsschutzes	247
3. Funktionen des vorläufigen Rechtsschutzes	248
II. Zulässigkeit des Eilantrags	250
1. Zuständigkeit der Gemeinschaftsgerichtsbarkeit	250
2. Sachliche Zuständigkeit	250
3. Anhängigkeit des Hauptsacheverfahrens	251
a) Akzessorietät zwischen Eilverfahren und Hauptsacheverfahren	251
b) Zulässigkeit der Hauptsacheklage	252
c) Klagen nach dem EU-Vertrag	253
4. Antragsgegenstand	253
5. Antragsberechtigung	254
6. Form des Eilantrags	255
7. Antragsfrist	256
8. Rechtsschutzbedürfnis	256
III. Begründetheit des Eilantrags	256
1. Maßstababildung	257
2. Entscheidungskriterien	258
a) Notwendigkeit des vorläufigen Rechtsschutzes	258
b) Dringlichkeit des vorläufigen Rechtsschutzes	260
(1) Begriffsbestimmung	260
(2) Schwere des Schadens	260
(3) Irreversibilität des Schadens	261
(4) Zeitliche Schadensnähe	263
c) Interessenabwägung	263
d) Glaubhaftmachung	265
IV. Entscheidung und Entscheidungsinhalt	266
1. Verfahren	266
2. Entscheidungsinhalt	266
V. Rechtsbehelfe	268
1. Rechtsmittel	268
2. Abänderungsverfahren	269

4. Teil
Rechtsschutz im Verfassungsrecht

§ 13 Individualverfassungsbeschwerde

I. Funktion und Bedeutung der Verfassungsbeschwerde	273
II. Zulässigkeit der Verfassungsbeschwerde	274
1. Ordnungsgemäßer Antrag	274
a) Schriftform	274
b) Substantiierungserfordernis	276
2. Zuständigkeit des Bundesverfassungsgerichts	277
3. Beteiligtenfähigkeit	277
a) Begriff	278
b) Natürliche Personen	278
c) Juristische Personen	279
d) Juristische Personen des öffentlichen Rechts	281
e) Ausländische juristische Personen	282
f) Verfahrensgewährleistungen	283
4. Prozessfähigkeit	284
5. Beschwerdegegenstand	286
a) Deutsche öffentliche Gewalt	287
b) Tun oder Unterlassen	287
c) Legislative	288
d) Exekutive	289
e) Judikative	290
6. Beschwerdebefugnis	292
a) Möglichkeit der Grundrechtsverletzung	293
b) Art der Betroffenheit	295
(1) Selbst betroffen	295
(2) Gegenwärtig betroffen	296
(3) Unmittelbar betroffen	297
7. Rechtswegerschöpfung und Subsidiarität	299
a) Rechtswegerschöpfung	300
b) Subsidiarität	301
c) Vorabentscheidung	304
8. Frist	306
9. Einwand der Rechtskraft	308
10. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	309
III. Begründetheit der Verfassungsbeschwerde	310
1. Prüfungsgegenstand und Prüfungsmaßstab	310
2. Prüfungsumfang und Prüfungsdichte	310
a) Kontrolle gerichtlicher Entscheidungen	311
b) Kontrolle von Rechtsverordnungen	312
c) Kontrolle legislativer Prognosen und Wertungen	312
3. Grundrechtsverletzung – Vorbemerkungen	314
4. Prüfung der Grundrechtsverletzung	315
a) Abwehr imperativer und mittelbar-faktischer Freiheitsbeeinträchtigungen („klassische“ Eingriffsabwehr)	315

(1) Bestimmung des Schutzbereiches	316
(2) Grundrechtserheblichkeit der Beeinträchtigung (sog Eingriff)	319
(3) Verfassungsmäßigkeit der Beeinträchtigung	321
(a) Rechtsgrundlage der Grundrechtsbeeinträchtigung	322
(b) Schranken-Schranken	324
(aa) Verbot des grundrechtseinschränkenden Einzelfallgesetzes, Art 19 I 1 GG	324
(bb) Zitiergebot, Art 19 I 2 GG	325
(cc) Übermaßverbot	326
(α) Legitimer Zweck	326
(β) Geeignetheit	326
(γ) Erforderlichkeit	326
(δ) Angemessenheit	327
(dd) Wesensgehalts- und Institutsgarantie, Art 19 II GG	328
(ee) Sonstiges Verfassungsrecht, insbesondere Bestimmtheits- grundsatz und Rückwirkungsverbot	329
b) Schutzpflichten	331
(1) Bestehen der Schutzpflicht	332
(2) Schutzpflichtauslösende Gefährdungslage	332
(3) Maß und Umfang der Schutzpflicht	333
c) Gleichheitsrechte	334
(1) (Un-)Gleichbehandlung	335
(2) Verfassungsmäßigkeit der (Un-)Gleichbehandlung	335
IV. Entscheidung des BVerfG	339
1. Annahme der Verfassungsbeschwerde	339
2. Sachentscheidung	339
a) Urteil oder Beschluss	339
b) Mehrheit, Sondervotum	340
c) Rechtsfolgenausspruch	340
(1) Nichtigkeitsausspruch bzw Aufhebung	340
(2) Unvereinbarkeitserklärung	340
(3) Appellentscheidung	341
d) Entscheidungswirkung	342

§ 14 Kommunale Verfassungsbeschwerde

I. Funktion und Bedeutung der kommunalen Verfassungsbeschwerde	343
II. Zulässigkeit der kommunalen Verfassungsbeschwerde	344
1. Parteifähigkeit	344
2. Prozessfähigkeit	348
3. Beschwerdegegenstand	348
4. Beschwerdebefugnis	351
a) Zulässiges Rügepotential	352
b) Betroffenheit des Beschwerdeführers	353
c) Möglichkeit der Rechtsverletzung	354
5. Subsidiarität der (bundesrechtlichen) kommunalen Verfassungs- beschwerde	356

6. Rechtswegerschöpfung und (allgemeine) Subsidiarität der Verfassungsbeschwerde	358
7. Beschwerdefrist	359
III. Begründetheit der kommunalen Verfassungsbeschwerde	360
IV. Entscheidung des BVerfG	360

§ 15 Abstrakte Normenkontrolle

I. Funktion und Bedeutung der abstrakten Normenkontrolle	363
II. Zulässigkeit des Antrags	364
1. Ordnungsgemäßer Antrag	364
2. Antragsberechtigung	365
3. Antragsgegenstand	368
4. Antragsgrund	371
a) Divergenz in der Normenhierarchie	372
b) Grad der Überzeugung vom Bestehen der Divergenz	374
5. Objektives Klarstellungsinteresse	375
6. Frist	377
7. Verfahren	378
III. Begründetheit des Antrags	379
IV. Entscheidung des BVerfG	380

§ 16 Konkrete Normenkontrolle

I. Funktion und Bedeutung der konkreten Normenkontrolle	383
1. Arten der Normenkontrollverfahren	384
2. Fallkonstellationen	385
3. Vorlagekonkurrenzen	385
4. Rechtstatsächliche Bedeutung und Aktenzeichen	386
II. Zulässigkeit der konkreten Normenkontrolle	387
1. Vorlageberechtigung: Gericht	387
2. Vorlagegegenstand: Gesetz	388
a) Nur formelle nachkonstitutionelle Gesetze	388
b) Normen des Gemeinschaftsrechts und Zustimmungsgesetze zu völkerrechtlichen Verträgen	392
(1) Grundrechte als Prüfungsmaßstab für sekundäres Gemeinschaftsrecht	392
(2) Sekundäres Gemeinschaftsrecht als Gesetz iSd Art 100 I GG?	394
(3) Innerstaatliche Umsetzungsakte von Gemeinschaftsrecht (Richtlinien)	395
c) Unterlassen und gleichheitswidriger Begünstigungsausschluss	397
3. Überzeugung von der Verfassungswidrigkeit des Gesetzes	398
4. Entscheidungserheblichkeit	398
a) Grundlagen	398
b) Verhältnis zu anderen Vorlageverfahren	399
c) Vorlage in gerichtlichen Eilverfahren	400

d) Prognose der Fortgeltung einer verfassungswidrigen Norm	400
e) Gleichheitswidriger Begünstigungsausschluss	400
5. Begründungserfordernisse (§ 80 II BVerfGG)	403
6. Kein Verfahrenshindernis	403
III. Begründetheit der konkreten Normenkontrolle	403
IV. Entscheidung des BVerfG	404
V. Aufbauschema	406

§ 17 Organstreitverfahren

I. Funktion und Bedeutung des bundesverfassungsgerichtlichen Organstreitverfahrens	407
II. Zulässigkeit des Antrags	408
1. Ordnungsgemäßer Antrag	408
2. Beteiligungsfähigkeit	408
a) Oberste Bundesorgane	409
b) Andere Beteiligte	409
c) Verlust der Beteiligungsfähigkeit	412
3. Antragsgegenstand	412
4. Antragsbefugnis	414
a) Eigene Rechte	415
b) Prozessstandschaft	416
c) Geltendmachung einer Verletzung oder unmittelbaren Gefährdung	417
5. Passive Prozessführungsbefugnis	417
6. Antragsfrist	417
7. Rechtsschutzbedürfnis	419
III. Verfahren	420
IV. Begründetheit des Antrags	420

§ 18 Föderative Streitigkeiten vor dem Bundesverfassungsgericht

I. Überblick und historischer Hintergrund	423
II. Grundgesetzbezogener Bund-Länder-Streit (Art 93 I Nr 3 GG)	424
1. Funktion und Bedeutung	424
2. Zulässigkeitsvoraussetzungen	426
a) Partei- und Prozessfähigkeit	427
b) Statthaftigkeit der Verfahrensart	429
(1) Beschränkung auf grundgesetzbezogene föderative Verfassungsstreitigkeiten	429
(2) Abgrenzung zwischen verfassungsrechtlichen und nichtverfassungsrechtlichen Streitigkeiten	430
(3) Vorlagepflichten des Bundesverwaltungsgerichts und des Bundessozialgerichts	431
c) Antragsbefugnis	431
(1) Mögliche Verletzung oder Gefährdung von subjektiven Verfassungsrechten, die im Bundesstaatsprinzip wurzeln	432
(2) In Betracht kommende Verfahrensgegenstände	433

d) Mängelrügeverfahren als Vorverfahren bei Streitigkeiten um die Ausführung von Bundesgesetzen	436
e) Ordnungsgemäße Antragstellung. Antragsrücknahme	436
f) Antragsfrist	437
g) Rechtsschutzbedürfnis	438
3. Begründetheit	439
III. Sonstiger Bund-Länder-Streit (Art 93 I Nr 4 Alt 1 GG)	440
1. Funktion und Bedeutung	440
2. Zulässigkeitsvoraussetzungen	441
a) Statthaftigkeit der Verfahrensart und Subsidiarität des bundesverfassungsgerichtlichen Verfahrens	441
b) Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen	442
3. Begründetheit	443
IV. Streit zwischen Bundesländern (Art 93 I Nr 4 Alt 2 GG)	444
1. Funktion und Bedeutung	444
2. Zulässigkeitsvoraussetzungen	444
a) Parteifähigkeit und Vertretungsbefugnis	445
b) Statthaftigkeit der Verfahrensart und Subsidiarität des bundesverfassungsgerichtlichen Verfahrens	445
c) Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen	446
3. Begründetheit	447
V. Landesinterne Streitigkeiten (Art 93 I Nr 4 Alt 3 GG)	448
1. Funktion und Bedeutung	448
2. Zulässigkeitsvoraussetzungen	449
a) Parteifähigkeit	449
b) Statthaftigkeit der Verfahrensart und Subsidiarität des bundesverfassungsgerichtlichen Verfahrens	450
c) Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen	451
3. Begründetheit	453
VI. Prüfungsschema	453

§ 19 Vorläufiger Rechtsschutz durch das Bundesverfassungsgericht

I. Funktion und Bedeutung des verfassungsgerichtlichen vorläufigen Rechtsschutzes	455
1. Die einstweilige Anordnung im System des verfassungsgerichtlichen Rechtsschutzes	455
2. Funktionen der einstweiligen Anordnung	456
3. Bedeutung der einstweiligen Anordnung in der Praxis	458
II. Zulässigkeit des Eilantrags	460
1. Zuständigkeit des BVerfG („Rechtsweg“)	461
2. Antragserfordernis	461
3. Statthaftigkeit des Eilantrags	462
4. Beteiligtenfähigkeit	463
5. Antragsbefugnis	463
6. Zeitpunkt der Antragstellung	464

7. Rechtsschutzbedürfnis	464
8. Vorwegnahmeverbot der Hauptsache	465
III. Begründetheit des Eilantrags	466
1. Entscheidungsmaßstab	466
2. Abwägungsmodell des BVerfG	467
3. Maßstabsverschärfung	469
4. Ausnahmen vom Abwägungsmodell - summarisches Verfahren	471
5. Kritik am Abwägungsmodell des BVerfG	474
IV. Entscheidung und Entscheidungsinhalt	477
1. Erlass der Eilentscheidung	477
2. Vorläufige Maßnahmen	478
V. Entscheidungswirkungen und Entscheidungsfolgen	480

5. Teil

Rechtsschutz im Verwaltungsrecht

§ 20 Widerspruchsverfahren

I. Funktion und Bedeutung des Widerspruchsverfahrens	485
1. Das Widerspruchsverfahren als Verwaltungsverfahren und gerichtliches Vorverfahren	485
2. Zielsetzungen des Widerspruchsverfahrens	486
II. Zulässigkeit des Widerspruchs	487
1. Ordnungsgemäße Erhebung des Widerspruchs	487
a) Widerspruchserhebung	487
b) Form der Widerspruchserhebung	488
2. Statthaftigkeit des Widerspruchs	490
3. Widerspruchsbefugnis	491
4. Widerspruchsfrist	492
a) Bekanntgabe des VA und Rechtsbehelfsbelehrung	492
b) VA mit Drittwirkung	493
c) Berechnung der Frist	494
d) Verfristeter Widerspruch	495
5. Widerspruchsinteresse	497
III. Ablauf des Verfahrens und Entscheidung über den Widerspruch	497
1. Aufschiebende Wirkung und Devolutiveffekt	497
a) Aufschiebende Wirkung des Widerspruchs	498
b) Devolutiveffekt des Widerspruchs	498
2. Abhilfeverfahren und Abhilfeentscheidung	500
3. Entscheidung der Widerspruchsbehörde	502
a) Erlass des Widerspruchsbescheids	502
b) Inhalt der Entscheidung	504
c) Insbesondere: reformatio in peius	508
(1) Zulässigkeit der reformatio in peius	509
(2) Voraussetzungen der reformatio in peius	510
IV. Rechtliche Folgen des Widerspruchsbescheids und Rechtsschutz	512
1. Bindungswirkung des Widerspruchbescheids	512
2. Verwaltungsgerichtlicher Rechtsschutz	513

V. Das Widerspruchsverfahren als gerichtliche Sachentscheidungs- voraussetzung	514
1. Widerspruchsverfahren als gerichtliches Vorverfahren	514
2. Entbehrlichkeit eines (ordnungsgemäßen) Vorverfahrens	517
a) Gesetzlicher Ausschluss des Vorverfahrens	517
b) Richterrechtliche Ausnahmen vom Erfordernis eines Vorverfahrens	519
§ 21 Allgemeine Sachentscheidungsvoraussetzungen verwaltungsgerichtlicher Rechtsschutzanträge	
I. Unterscheidung von Zulässigkeit und Begründetheit	521
1. Erforderlichkeit der Unterscheidung	521
2. Arten der Zulässigkeitsvoraussetzungen	523
3. Einteilung der Sachentscheidungsvoraussetzungen	524
4. Behandlung der Zulässigkeitsvoraussetzungen	526
II. Ordnungsgemäße Klageerhebung	527
1. Erhebung einer Klage	528
2. Form der Klageerhebung	528
3. Bezeichnung des Klägers und des Beklagten	529
4. Bezeichnung des Gegenstandes des Klagebegehrens	530
5. Sollensanforderungen der §§ 81, 82 VwGO	530
III. Deutsche Gerichtsbarkeit	531
1. Räumlicher Bereich der deutschen Gerichtsbarkeit	531
2. Personeller Bereich der deutschen Gerichtsbarkeit	532
IV. Internationale Zuständigkeit	535
V. Eröffnung des Verwaltungswegs	536
1. Aufdrängende Rechtswegzuweisungen	537
2. Generalklausel des § 40 I 1 VwGO	538
a) Erfordernis einer Streitigkeit	540
b) Erfordernis einer Rechtsstreitigkeit	540
c) Erfordernis einer nichtverfassungsrechtlichen Streitigkeit	543
d) Erfordernis einer öffentlich-rechtlichen Streitigkeit	546
(1) Bezugspunkt des Charakters der Streitigkeit	546
(a) Maßgeblichkeit einer eindeutigen Rechtswahl der verklagten Verwaltung	547
(b) Maßgeblichkeit der Rechtsnatur des Rechtsverhältnisses	547
(c) Maßgeblichkeit des Rechtsschutzbegehrens bzw der Rechtsnatur der streitentscheidenden Norm (Regelung)	550
(d) Unmaßgebliche Gesichtspunkte	552
(2) Unterscheidung des öffentlichen und privaten Rechts	553
(3) Geltung des öffentlichen und privaten Rechts	554
(4) Anforderungen an das Rechtsschutzvorbringen	555
(5) Einzelfälle	556
(a) Klagen aus Vertrag	556
(b) Klagen gegen Realakte der Verwaltung oder auf Erlass von Real- akten	559
(c) Klagen gegen behördliche Hausrechtsmaßnahmen	560

3. Keine abdrängenden Sonderzuweisungsnormen	561
a) Allgemeine Grundsätze	561
b) Sonderzuweisungen an die ordentlichen Gerichte	563
(1) Verfassungsrechtliche Zuweisung	563
(2) Zuweisungen des § 40 II VWGO	563
(3) Zuweisung der §§ 23 EGGVG, 109 StVollzG	566
(4) Zuweisungen in Bezug auf polizeiliche Maßnahmen	567
c) Zuweisung an die Arbeitsgerichte	570
d) Zuweisungen an die Sozial- und Finanzgerichte	570
e) Zuweisungen an Sondergerichtsbarkeiten	571
4. Zuständigkeit der Verwaltungsgerichtsbarkeit für rechtswegfremde Ansprüche	571
5. Rechtswegentscheidung und Rechtswegverweisung	573
VI. Zuständigkeit des Verwaltungsgerichts	573
VII. Beteiligungsfähigkeit	574
1. Beteiligte des Rechtsstreits	574
2. Anforderungen an die Beteiligtenstellung	576
a) Natürliche und juristische Personen	577
b) Vereinigungen	578
c) Behörden	580
VIII. Prozessfähigkeit	581
IX. Keine Rechtshängigkeit	583
X. Keine rechtskräftige Entscheidung	584
XI. Kein Ausschluss des Rechtsschutzes durch § 44a VwGO	587
XII. Keine schiedsvertragliche Vereinbarung	591
XIII. Kein Rechtsschutzverzicht	591
XIV. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	592
1. Inhalt und Rechtsgrundlage	592
2. Abgrenzung zu anderen Rechtsinstituten	593
3. Fallgestaltungen fehlenden Rechtsschutzbedürfnisses	593
a) Ineffektivität des Rechtsschutzes	594
b) Nutzlosigkeit des Rechtsschutzes	596
c) Verbot missbilligenswerter Ziele	598
d) Verfrühter Rechtsschutz	599
e) Prozessuale Verwirkung	600

§ 22 Verwaltungsgerichtliche Anfechtungsklage

I. Funktion und Bedeutung der verwaltungsgerichtlichen Anfechtungsklage	603
II. Zulässigkeit der verwaltungsgerichtlichen Anfechtungsklage	603
1. Statthaftigkeit der Anfechtungsklage	604
a) Vorliegen eines Verwaltungsaktes	604
(1) Gesetzliche Tatbestandsmerkmale des § 35 VwVfG	604
(2) Rechtliche Existenz (äußere Wirksamkeit) eines Verwaltungsaktes	606
b) Teilaufhebung eines Verwaltungsakts	608
c) Isolierte Anfechtungsklage	610

d) Anfechtung des Ablehnungs- oder Widerspruchsbescheides	611
e) Verbindung des Anfechtungsantrags mit weiteren Anträgen	612
2. Besondere Sachentscheidungs Voraussetzungen der Anfechtungsklage	613
a) Erfolgreiche, form- und fristgerechte Widerspruchserhebung	613
b) Klagebefugnis	615
(1) Erfordernis der Geltendmachung einer eigenen Rechtsverletzung	615
(2) Vorbehalt anderweitiger gesetzlicher Bestimmungen	620
(3) Einwirkung des Europäischen Gemeinschaftsrechts	621
c) Richtiger Klagegegner	623
d) Klagefrist	625
III. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Anfechtungsklage	627
1. Allgemeines	627
2. Aufbaufragen	628
a) Klassischer Aufbau	628
b) Subjektiv-rechtlich orientierter Aufbau	630
c) Objektiv-rechtlich orientierter Aufbau	631
3. Gerichtliche Kontrolldichte	631
4. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung des angefochtenen Verwaltungsaktes	635
5. Zulässigkeit eines Nachholens oder Nachschiebens von Begründungen	637
6. Besondere Entscheidungen der Verwaltungsgerichtsbarkeit	640

§ 23 Verwaltungsgerichtliche Verpflichtungsklage

I. Funktion und Bedeutung der verwaltungsgerichtlichen Verpflichtungsklage	641
II. Zulässigkeit der verwaltungsgerichtlichen Verpflichtungsklage	641
1. Statthaftigkeit der Verpflichtungsklage	641
a) Verwaltungsaktqualität des begehrten Behördenhandelns	642
b) Unterscheidung von Versagungsgegenklage und Untätigkeitsklage	644
c) Unterscheidung von Vornahmeklage und Bescheidungsklage	645
d) Abgrenzung zu anderen Klagearten	646
2. Besondere Sachentscheidungs Voraussetzungen der Verpflichtungsklage	649
a) Erfolgreiche, form- und fristgerechte Widerspruchserhebung	649
b) Klagebefugnis	650
c) Richtiger Klagegegner	651
d) Klagefrist	652
III. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Verpflichtungsklage	652
1. Aufbaufragen	652
2. Maßgeblicher Zeitpunkt für die Beurteilung des Verpflichtungsbegehrens	655
3. Urteilsarten	656
4. Rechtskraft des Verpflichtungsurteils	657

§ 24 Allgemeine verwaltungsgerichtliche Leistungsklage

I. Funktion und Bedeutung der allgemeinen verwaltungsgerichtlichen Leistungsklage	659
---	-----

II. Zulässigkeit der allgemeinen verwaltungsgerichtlichen Leistungsklage . . .	660
1. Statthaftigkeit der allgemeinen Leistungsklage	660
a) Vornahmeklage	661
(1) Erklärungen mit Regelungscharakter	661
(2) Erklärungen ohne Regelungscharakter	663
(3) Verrichtungen	664
b) Unterlassungsklage	665
2. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen der allgemeinen Leistungs- klage	666
a) Erfolgreiche, form- und fristgerechte Widerspruchserhebung	666
b) Klagebefugnis	667
c) Richtiger Klagegegner	668
d) Klagefrist	669
3. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	669
III. Begründetheit der allgemeinen verwaltungsgerichtlichen Leistungsklage . .	670

§ 25 Verwaltungsgerichtliche Feststellungsklage

I. Funktion und Bedeutung der verwaltungsgerichtlichen Feststellungsklage . .	673
II. Zulässigkeit der verwaltungsgerichtlichen Feststellungsklage	674
1. Statthaftigkeit der Feststellungsklage	674
a) Bestehen oder Nichtbestehen eines Rechtsverhältnisses	674
(1) Begriff des Rechtsverhältnisses	674
(a) Vorliegen einer rechtlichen Regelung	675
(b) Vorliegen rechtlicher Beziehungen	676
(2) Entbehrlichkeit weiterer Begriffsmerkmale	679
(a) Vorliegen öffentlich-rechtlicher Beziehungen	679
(b) Vorliegen eines Meinungsstreits	679
(c) Vorliegen eines konkreten Sachverhalts	679
(d) Vorliegen subjektiver Berechtigungen	680
(e) Vorliegen rechtlicher Beziehungen zwischen Kläger und Be- klagten	680
(f) Zeitlicher Bezug des Rechtsverhältnisses	681
(3) Unterscheidung zwischen Bestehen und Nichtbestehen eines Rechts- verhältnisses	682
b) Nichtigkeit eines Verwaltungsaktes	682
c) Subsidiarität der Feststellungsklage	684
(1) Grundsatz	684
(2) Ausnahmen	688
2. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen der Feststellungsklage . .	688
a) Erfolgreiche, form- und fristgerechte Widerspruchserhebung	668
b) Berechtigtes Feststellungsinteresse	689
(1) Allgemeine Anforderungen	689
(2) Zeitliche Komponente	690
(3) Vorbeugende Feststellungsklage	692
(4) Negative Feststellungsklage	693
(5) Nichtigkeitsfeststellungsklage	693

(6) Feststellungsklagen von Verwaltungsträgern und Verwaltungsorganen	693
c) Klagebefugnis	693
d) Richtiger Klagegegner	695
e) Klagefrist	695
3. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	695
III. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Feststellungsklage	696

§ 26 Verwaltungsgerichtliche Fortsetzungsfeststellungsklage

I. Funktion und Bedeutung der verwaltungsgerichtlichen Fortsetzungsfeststellungsklage	699
II. Zulässigkeit der verwaltungsgerichtlichen Fortsetzungsfeststellungsklage	700
1. Statthaftigkeit der Klage	700
a) Erledigung des Verwaltungsakts nach Erhebung einer Anfechtungsklage	700
(1) Voraussetzungen	700
(2) Antrag	704
b) Erledigung des Verwaltungsakts vor Erhebung einer Anfechtungsklage	705
(1) Bestehen einer Regelungslücke	705
(2) Planwidrigkeit der Lücke	707
(3) Vergleichbare Interessenlage	707
c) Erledigung vor oder nach Erhebung einer Verpflichtungsklage in Form einer Versagungsgegenklage	708
d) Erledigung vor oder nach Erhebung einer Verpflichtungsklage in Form einer Unterlassungsklage	709
e) Erledigung eines Realaktes	710
f) Erledigung eines Feststellungsbegehrens	710
g) Erledigung einer Norm	710
h) Erledigung eines Innenrechtsaktes	710
i) Erledigung eines Verfahrens auf Gewährung vorläufigen Rechtsschutzes	711
j) Analoge Anwendung des § 113 I 4 VwGO in sonstigen Fällen	711
2. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen der Fortsetzungsfeststellungsklage	712
a) Erfolgreiche Erhebung eines Widerspruchs	712
(1) Erledigung nach Klageerhebung	712
(2) Erledigung vor Klageerhebung	712
b) Klagebefugnis	714
c) Fortsetzungsfeststellungsinteresse	715
(1) Allgemeines	715
(2) Präjudizinteresse für einen zivilgerichtlichen Schadensersatz- oder Entschädigungsprozess	716
(3) Wiederholungsvorbeugungsinteresse	717
(4) Rehabilitationsinteresse	718
d) Richtiger Klagegegner	719
e) Klagefrist	720
III. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Fortsetzungsfeststellungsklage	721

§ 27 Verwaltungsgerichtliche Normenkontrolle

I. Funktion und Bedeutung der verwaltungsgerichtlichen Normenkontrolle . . .	725
II. Zulässigkeit der verwaltungsgerichtlichen Normenkontrolle	726
1. Statthaftigkeit der Normenkontrolle	727
a) Rechtsvorschriften	727
b) Überprüfung der Gültigkeit	732
c) Vorschriften aufgrund des BauGB	733
d) Analoge Anwendung des § 47 I Nr 1 VwGO	734
e) Andere untergesetzliche Landesvorschriften	735
2. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen der Normenkontrolle	736
a) Antragsbefugnis	736
(1) Natürliche oder juristische Personen	736
(2) Behörden	739
(3) Anderweitige Regelung	739
b) Antragsgegner	739
c) Antragsfrist	740
III. Begründetheit der verwaltungsgerichtlichen Normenkontrolle	741
IV. Gerichtliches Verfahren und vorläufiger Rechtsschutz	743

§ 28 Verwaltungsgerichtlicher Organstreit

I. Funktion und Bedeutung innerorganisatorischer Rechtsstreitigkeiten	745
1. Erscheinungsformen des Organstreits	746
a) Rechte und Pflichten im Verwaltungsorganisationsrecht	746
b) Beispiele aus der Praxis	747
2. Unterscheidung vom Insichprozess	748
3. Kompetenzen als versubjektivierte Rechtspositionen	749
II. Begriffliche Präzisierung und Abgrenzungen	750
1. Begriff des Kommunalverfassungsstreits	751
2. Abgrenzung von Außenrechtsstreitigkeiten	752
a) Klagen außenstehender Dritter	752
b) Rechtsschutz gegen Maßnahmen der Aufsichtsbehörde	753
c) Streit um Zulassung von Bürgerbegehren	754
III. Zulässigkeitsvoraussetzungen beim Kommunalverfassungsstreit	755
1. Allgemeine Sachentscheidungsvoraussetzungen	755
a) Verwaltungsrechtsweg	756
(1) Öffentlichrechtliche Streitigkeit	756
(2) Keine verfassungsrechtliche Streitigkeit	757
b) Beteiligungsfähigkeit	758
(1) Rechtliche Grundlage	759
(2) Wehrfähige Innenrechtsposition	760
(3) Beispiele aus der Praxis	761
(a) Mitglieder der kommunalen Vertretungskörperschaft	761
(b) Fraktionen	763
(c) Ausschüsse	764

(d) Vertretungskörperschaft	764
(e) Hauptverwaltungsbeamter	765
c) Prozessfähigkeit	767
2. Rechtsschutzform	767
a) Anfechtungs- und Verpflichtungsklage	768
b) Allgemeine Leistungsklage	769
c) Feststellungsklage	770
d) Allgemeine Gestaltungsklage	772
e) Normenkontrolle	773
f) Vorläufiger Rechtsschutz	775
3. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen	776
a) Klagebefugnis und Antragsbefugnis	776
(1) Anwendungsbereich des § 42 II VwGO	776
(2) Funktion „eigener“ organschaftlicher Rechte	778
(3) Möglichkeit der Rechtsverletzung	779
(4) Rechtsschutz gegen Verfahrenshandlungen	780
b) Feststellungsinteresse bei der Feststellungsklage	780
c) Passive Verfahrensbefugnis	782
4. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	782
IV. Begründetheit der Klage	783

§ 29 Aufschiebende Wirkung und verwaltungsgerichtliches Aussetzungsverfahren

I. System und Funktionen des vorläufigen Rechtsschutzes nach der VwGO	785
1. Verfassungs- und europarechtliche Vorgaben	785
a) Verfassungsrechtliche Rechtsschutzgarantie	786
b) Determinanten des EG-Rechts	787
2. Konzept des vorläufigen Rechtsschutzes nach der VwGO	789
3. Funktionen des vorläufigen Rechtsschutzes	790
II. Eintritt der aufschiebenden Wirkung kraft Gesetzes	791
1. Gesetzliche „Suspensionsautomatik“ im System des § 80 VwGO	791
2. Voraussetzungen für den Eintritt der aufschiebenden Wirkung	792
a) Angriffsgegenstand: Verwaltungsakt	792
b) Rechtsbehelf: Anfechtungswiderspruch oder Anfechtungsklage	794
3. Folgen der aufschiebenden Wirkung	796
4. Dauer der aufschiebenden Wirkung	798
III. Ausschluss der aufschiebenden Wirkung	800
1. Gesetzlicher Ausschluss der aufschiebenden Wirkung	800
a) Anforderung öffentlicher Abgaben und Kosten	801
(1) Anforderung öffentlicher Abgaben	802
(2) Anforderung öffentlicher Kosten	804
b) Unaufschiebbare Maßnahmen von Polizeivollzugsbeamten	805
c) Spezialgesetzlicher Ausschluss der aufschiebenden Wirkung	805
2. Behördlicher Ausschluss der aufschiebenden Wirkung	807
a) Formelle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Anordnung der sofortigen Vollziehbarkeit	808

b) Materielle Rechtmäßigkeitsvoraussetzungen der Anordnung der sofortigen Vollziehbarkeit	811
c) Erlass, Inhalt und Folgen der Anordnung der sofortigen Vollziehbarkeit	813
IV. Funktion und Bedeutung verwaltungsgerichtlicher Eilverfahren	814
1. Verfassungs- und europarechtliche Vorgaben	815
2. Praktische Bedeutung verwaltungsgerichtlicher Eilverfahren	816
3. Formen des vorläufigen Rechtsschutzes und gerichtliche Entscheidungsbefugnisse	817
V. Zulässigkeit des Eilantrags im Aussetzungsverfahren	820
1. Allgemeine Sachentscheidungs Voraussetzungen	821
2. Rechtsschutzformvoraussetzungen für den statthaften Eilantrag	822
a) Grundkonstellation: Anfechtung eines Verwaltungsakts	822
b) Feststellungsantrag bei der „faktischen Vollziehung“	823
c) Anträge beim Verwaltungsakt mit Drittwirkung	824
d) Auslegung und Umdeutung	825
3. Besondere Sachentscheidungs Voraussetzungen	826
a) Einlegung eines Rechtsbehelfs in der Hauptsache	826
b) Antragsbefugnis	827
c) Passive Verfahrensbefugnis	828
d) Gerichtliche Zuständigkeit	828
e) Antragsfrist	829
4. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	830
VI. Begründetheit des Eilantrags im Aussetzungsverfahren	833
1. Problem der Maßstababwägung	833
a) Interessenabwägung mit (summarischer) Prüfung der Erfolgsaussichten in der Hauptsache	834
b) Kritik an Beliebigkeit und Dezisionismus	836
2. Wiederherstellung und Anordnung der aufschiebenden Wirkung im zweiseitigen Rechtsverhältnis	837
a) Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung	838
b) Anordnung der aufschiebenden Wirkung	839
c) Verfassungsrechtliche und europarechtliche Besonderheiten	839
3. Eilentscheidung beim Verwaltungsakt mit Drittwirkung	841
4. Sonstige Fallgestaltungen im Aussetzungsverfahren	844
VII. Entscheidungsinhalt	845
VIII. Rechtswirkungen und Folgen der Eilentscheidung	847
1. Bindungswirkung der Eilentscheidung	847
2. Gerichtliches Abänderungsverfahren	848

§ 30 Verwaltungsgerichtliche einstweilige Anordnung

I. Funktion und Bedeutung der einstweiligen Anordnung	851
1. Verfassungsrechtliche Vorgaben	851
2. Bedeutung der einstweiligen Anordnung in der Praxis	852
3. Abgrenzung zwischen einstweiliger Anordnung und aufschiebender Wirkung	856

Inhaltsverzeichnis

II. Zulässigkeit des Eilantrags nach § 123 VwGO	858
1. Allgemeine Sachentscheidungsvoraussetzungen	859
2. Rechtsschutzformvoraussetzungen	860
3. Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen	863
4. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	864
III. Begründetheit des Eilantrags nach § 123 VwGO	865
1. Entscheidungsmaßstab	866
2. Anordnungsanspruch	868
3. Anordnungsgrund	873
IV. Entscheidungsinhalt	876
1. Richterliche Gestaltungsbefugnis	876
2. Vorläufige Vorwegnahme der Hauptsache	878
a) Vorwegnahmeverbot (hM)	878
b) Kritik: Zulässigkeit der vorläufigen Maßnahmevorwegnahme	879
c) Ausnahme: Irreversible Maßnahmevorwegnahme	880
V. Rechtswirkungen und Folgen der einstweiligen Anordnung	882
1. Rechtskraft und Bindungswirkung	882
2. Vollstreckbarkeit der einstweiligen Anordnung	882
3. Gerichtliches Abänderungsverfahren	883
4. Schadenersatz bei ungerechtfertigter einstweiliger Anordnung	883
VI. Einstweilige Anordnung bei der verwaltungsgerichtlichen Normenkontrolle	884
1. Zulässigkeit des Eilantrags	884
2. Begründetheit des Eilantrags	886
a) Folgenabwägung nach der Doppelhypothese (hM)	886
b) Kritik: Notwendigkeit von Anordnungsanspruch und Anordnungsgrund	886
3. Einscheidung und Entscheidungswirkungen	887