

NOMOSREFERENDARIAT

Dr. Markus Kenntner
Richter am Bundesverwaltungsgericht

Öffentliches Recht Baden-Württemberg

3. Auflage

Dr. Wilfried Holz, VGH Mannheim | Dr. Christian Hug, VGH Mannheim | Dr. Robert Keller, BVerwG, Leipzig | Dr. Markus Kenntner, BVerwG, Leipzig | Alexandra Ott, VG Karlsruhe | Dr. Thomas Stuhlfauth, VGH Mannheim



Nomos

Inhalt

Vorwort des Herausgebers 5

Klausurschreiben 17

POLIZEIRECHT (KENNTNER)

A. ÜBERBLICK 21

I. Organisation 21

1. Polizeibegriff 21

2. Polizeibehörden 22

3. Polizeivollzugsdienst 23

4. Gemeindliche Vollzugsbedienstete 24

5. Einschaltung Dritter 25

a) „Stellvertretung“: öffentlich-rechtliches Mandat 25

b) Verwaltungshelfer 26

c) Beliehene 26

II. Befugnisse 27

1. Aufgabenzuweisung 27

2. Spezialgesetzliche Handlungsermächtigung 28

3. Polizeiliche Standardmaßnahmen 30

4. Polizeiliche Generalklausel 36

a) Öffentliche Sicherheit 36

b) Öffentliche Ordnung 39

5. Schranken 40

III. Gefahrbegriff 41

IV. Polizeipflicht: Störereigenschaft 43

V. Zwangsvollstreckung und unmittelbare Ausführung 47

1. Zwangsvollstreckung 47

2. Unmittelbare Ausführung 48

3. Abschleppfälle 49

VI. Kostentragung 52

VII. Obdachloseneinweisung 55

1. Einweisung 55

2. Räumung 57

3. Ersatzansprüche 59

VIII. Polizeiverordnungen 59

B. VERTIEFUNGSFÄLLE 63

1. Fall: Kollidierende Demonstrationen 63

2. Fall: Der Liegeradfahrer 69

3. Fall: Platzverweis im Botanischen Garten 71

4. Fall: Keine Hooligans zur WM 76

5. Fall: Markierungsarbeiten 79

Inhalt

6. Fall: Die blockierte Garagenzufahrt	83
7. Fall: Die Bürgerschutzverordnung	88
8. Fall: Durchsuchungsanordnung gegen Reichsbürger	92

VERSAMMLUNGSRECHT (HUG)

A. ÜBERBLICK	101
I. Rechtsgrundlagen	101
1. Grundrecht der Versammlungsfreiheit	101
a) Grundgesetz	101
b) Landesverfassung	103
2. Einfachgesetzliche Grundlagen	103
a) Versammlungsgesetz und allgemeines Polizeirecht	103
b) Versammlungsgesetz und Straßen- sowie Straßenverkehrsrecht	108
3. Ordnungsrecht: VersGZuV	110
II. Öffentliche Versammlungen unter freiem Himmel	111
1. Anmeldepflicht	111
2. Auflagen und Verbote	112
a) Tatbestand des § 15 Abs. 1 VersG	112
b) Rechtsfolge des § 15 Abs. 1 VersG	114
c) Bedeutung von § 15 Abs. 2 VersG	117
3. Auflösung	117
a) Auflösung nach § 15 Abs. 3 VersG	117
b) Auflösung nach § 15 Abs. 4 VersG	118
4. Sonderfall: Inanspruchnahme von Grundstücken im Privateigentum	118
III. Öffentliche Versammlungen in geschlossenen Räumen	120
B. VERTIEFUNGSFÄLLE	122
1. Fall: Kollidierende Demonstrationen	122
2. Fall: „Stecker ziehen!“	122
3. Fall: Radeln auf der Autobahn	128

KOMMUNALRECHT (KENNTNER)

A. ÜBERBLICK	132
I. Gegenstand	132
II. Aufgaben	134
III. Kommunale Selbstverwaltung	136
IV. Kommunalaufsicht	140
V. Binnenorganisation („Gemeindeverfassung“)	141
1. Bürgerbeteiligung	141
2. Gemeinderat	143
3. Bürgermeister	148

Inhalt

VI. „Kommunalverfassungsstreit“	152
VII. Satzungshoheit	155
VIII. Öffentliche Einrichtungen	157
IX. Wirtschaftliche Betätigung	164
X. Andere Kommunalverbände	166
B. VERTIEFUNGSFÄLLE	168
1. Fall: Ausländerfreie Zone?	168
2. Fall: Bürgerbegehren Saubere Stadt	172
3. Fall: Ein streitbares Ratsmitglied	175
4. Fall: Beschlussfreudiger Gemeinderat	181
5. Fall: Streit im Gemeinderat	185
6. Fall: Parteijugendtreffen	190
7. Fall: Kommunale Konkurrenzsauna	195
BAURECHT (KENNTNER/STUHLFAUTH)	
A. BAUPLANUNGSRECHT	199
I. Bauleitpläne	199
1. Formelle Fehler	200
a) Zuständigkeit und kommunalrechtliche Anforderungen	200
b) (Baurechtliche) Verfahrenserfordernisse	201
c) Beteiligungen	202
d) Ermittlungs- oder Bewertungsfehler	202
2. Materielle Fehler	205
a) Erforderlichkeit der Planung (§ 1 Abs. 3 S. 1 BauGB)	205
b) Verstoß gegen gesetzliche Schranken (höherrangiges Recht)	207
aa) Festsetzungskatalog	207
bb) Entwicklungsgebot	209
cc) Fachrechtliche Sonderregelungen	209
dd) Allgemeine Planungsprinzipien	210
c) Materielle Abwägungsfehler	210
3. Fehlerfolgen	212
a) Planerhaltungsvorschriften für Verfahrens- und Formvorschriften	212
b) Spezielle Heilungsvorschriften	213
c) Fehlerfolgen bei beachtlichen Mängeln	213
II. Planungsrechtliche Zulässigkeit von Bauvorhaben	214
1. Allgemeines	214
2. Vorhaben im Geltungsbereich eines Bebauungsplans	215
3. Bauvorhaben im unbeplanten Bereich	217
a) Innenbereich	217
b) Außenbereich	219
4. Beteiligung der Gemeinde	222

B. BAUORDNUNGSRECHT	228
I. Formelles Bauordnungsrecht	228
1. Zuständigkeit	228
2. Die Baugenehmigung	228
a) Genehmigungsbedürftigkeit	228
b) Prüfungsumfang/Regelungsgegenstand	230
c) Rechtswirkungen	233
d) Bauvorbescheid	234
3. Eingriffsmaßnahmen	234
4. Verfahrensregelungen	237
II. Materielles Bauordnungsrecht	238
1. Das Abstandsflächenrecht (§§ 5 ff. LBO)	238
2. Stellplatzanforderungen (§ 37 LBO)	240
3. Das Verunstaltungsverbot (§ 11 LBO)	240
4. Örtliche Bauvorschriften (§ 74 LBO)	241
5. Sonstiges	241
C. RECHTSSCHUTZ	242
I. Rechtsschutz des Bauherrn	242
II. Rechtsschutz des Nachbarn	243
1. Der Nachbarbegriff	243
2. Nachbarschützende Vorschriften	244
a) Bauplanungsrecht	244
b) Bauordnungsrecht	245
c) Präklusion	246
3. Eilrechtsschutz	247
III. Normenkontrollen	247
D. VERTIEFUNGSFÄLLE	250
1. Fall: Baugenehmigung im Außenbereich	250
2. Fall: Lagerplatz im Außenbereich	252
3. Fall: Ärger mit der Nutzungsänderung	255
4. Fall: Bebauungsgenehmigung	261
5. Fall: Stellplatzerrichtung	264
6. Fall: Nachbarrechtsschutz	268
7. Fall: Der übergangene Nachbar	271
8. Fall: Zusagewidrige Baugenehmigung	274
9. Fall: Die Straßenerweiterung	278
10. Fall: Flachdach forever?	282

STRASSENRECHT (KENNTNER)

A. ÜBERBLICK	288
I. Gegenstand und Abgrenzung	288
II. Statusrecht öffentlicher Straßen	290
1. Widmung	290
2. Einziehung	292
3. Umstufung	294
4. Rechtsschutz	295
5. Exkurs: straßenverkehrsrechtliche Straßenschilder	296
III. Benutzung öffentlicher Straßen	298
1. Gemeingebrauch	298
2. Kommunikativer Verkehr	299
3. Anliegergebrauch	302
4. Sondernutzung	303
IV. Planung und Bau	307
V. Straßenbaulast und sonstige straßenrechtliche Verpflichtungen	312
B. VERTIEFUNGSFÄLLE	314
1. Fall: Schwieriger Autoverkauf	314
2. Fall: Missionierender Buchverkauf	318
3. Fall: Die störende Uhrensäule	321
4. Fall: Heidelberger Postkartenstände	324
5. Fall: Standvergabe auf dem „Kartoffelmarkt“	327
6. Fall: Straßentrommler	328
7. Fall: Musizieren in der Fußgängerzone	330
8. Fall: Beate-Uhse-Straße	332
9. Fall: Rangieren vor der Garagenzufahrt?	334
10. Fall: Steintrog auf Privatgrund?	336

IMMISSIONSSCHUTZRECHT (HOLZ)

A. ÜBERBLICK	342
I. Gegenstand	342
1. Systematische Einordnung und Bedeutung	342
2. Rechtsquellen	342
3. Anwendbarkeit des BImSchG	343
II. Formelle Rechtmäßigkeit der Errichtung und des Betriebs von Anlagen	345
1. Erforderlichkeit und Umfang der Anlageneignung	345
2. Zuständigkeit	346
3. Verfahren	347
4. Form	348

III. Materielle Rechtmäßigkeit der Errichtung und des Betriebs von Anlagen	348
1. § 5 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 1 BImSchG	349
a) Schädliche Umwelteinwirkungen	349
b) Vorgaben zur Zumutbarkeit	351
c) Rechtsschutz	353
2. § 5 Abs. 1 Nr. 1 Alt. 2 BImSchG	354
3. § 5 Abs. 1 Nr. 2 BImSchG	354
4. § 22 BImSchG	355
IV. Einschreiten der Immissionsschutzbehörde	356
V. Gebietsbezogener Immissionsschutz	358
B. VERTIEFUNGSFÄLLE	360
1. Fall: Die laute Skateboard-Anlage	360
2. Fall: Die Schrottzerkleinerungsanlage	366
3. Fall: Der enge Hühnerstall	369
4. Fall: Das Diesel-Fahrverbot	370
GEWERBE- UND GASTSTÄTTENRECHT (KELLER)	
A. GEWERBERECHT	372
I. Gegenstand und Grundlagen	372
II. Der Begriff des Gewerbes	373
1. Allgemeines	373
2. Die Elemente des Gewerbebegriffs im Einzelnen	374
a) Positive Voraussetzungen	374
b) Negative Voraussetzungen	375
III. Formen gewerblicher Tätigkeit	376
1. Stehendes Gewerbe	377
a) Anzeigepflicht	377
b) Zulassungspflicht	377
c) Stilllegung	378
d) Gewerbeuntersagung	379
e) Zulassungsbedürftige Gewerbe	383
2. Reisegewerbe	383
a) Allgemeines	383
b) Begriff des Reisegewerbes	384
c) Erlaubnispflicht	384
3. Messen- und Marktgewerbe	385
a) Allgemeines	385
b) Festsetzung	385
c) Verteilung der Teilnehmerplätze	386
IV. Zuständigkeiten	387

B. GASTSTÄTTENRECHT	389
I. Gegenstand und Grundlagen	389
II. Das Gaststättengewerbe	389
III. Die Gaststättenerlaubnis	390
1. Erlaubnispflicht	390
2. Versagungsgründe	390
3. Form und Inhalt der Erlaubnis	391
4. Auflagen	392
5. Aufhebung der Erlaubnis	392
IV. Ausübungsregelungen	393
V. Zuständigkeiten	393
C. VERTIEFUNGSFÄLLE	394
Fall 1: Berufsbetreuer als Gewerbetreibender?	394
Fall 2: Steuerschulden, Erbschaft, Insolvenz	396
Fall 3: Kein Popcorn auf dem Wasen?	399
Fall 4: Der ungeliebte Weinbrunnen	402
Fall 5: Party ohne Ende in der Unteren Straße	405

VERWALTUNGSPROZESSRECHT (KENNTNER/OTT)

A. ÜBERBLICK	408
I. Einleitung	408
1. Strukturprinzipien	408
2. Einführungsfall zum praktischen Ablauf	409
II. Verwaltungsrechtsweg	412
1. Verweisung	413
a) Unzuständigkeit	413
b) Rechtsmittel	414
c) Aufrechnung mit rechtswegfremder Forderung	414
2. Justiz-Verwaltungsakte	414
a) Auskunft	414
b) Sperrklärung	415
3. Zivilrechtliche Überlagerungen	415
a) Privatrechtlicher Betrieb öffentlicher Einrichtungen	415
b) Hausverbot	416
c) Verwaltungsprivatrecht	417
d) Grundrechtsüberlagerung	417
e) Sparkasse	418
f) Äußerung des Bürgermeisters	418
g) Unterlassen ehrverletzender Äußerungen	419
h) Kirchliches Handeln	419
i) Privatschulen	420

III. Klageart	420
1. Anfechtungsklage	421
a) Formeller VA	421
b) Zwangsmittelandrohung	421
c) Nebenbestimmungen	421
d) Kommunalaufsicht	422
e) Maßgeblicher Zeitpunkt	423
f) Nachholung von Ermessenserwägungen	425
2. Verpflichtungsklage	426
a) Verwaltungsakt	426
b) Ermessensentscheidung	426
c) Gestuftes Verwaltungshandeln	427
d) Kommunalverfassungsstreit	428
e) Wiederholende Verfügung	429
3. Feststellungsklage	430
a) Feststellungsstreit	430
b) Negative Feststellungsklage	431
c) Realakt	432
d) Feststellungsinteresse	432
e) Feststellungsklage gegen den Normgeber	433
f) Vorbeugende Feststellungsklage	434
g) Vollstreckungsverfahren	435
4. Leistungsklage	436
a) Zahlungsbegehren	436
b) Unterlassungsklage	436
c) Allgemeine Gestaltungsklage	436
5. Normenkontrolle	437
a) Antragsbefugnis	437
b) Einbeziehung in Bebauungsplan	437
c) Antragsbefugnis von Behörden	438
d) Teilnichtigkeit	438
e) Bußgeldtatbestände	438
f) Geschäftsordnungen	439
g) Regional- und Flächennutzungspläne	440
h) Normerlassklage	440
i) Ordnungsänderung durch Gesetz	441
IV. Widerspruchsverfahren	442
1. Entbehrlichkeit	442
a) Erstmalige Beschwerde	442
b) Falsche Rechtsmittelbelehrung	442
c) Verfristung	443
d) Rechtsnachfolge	443
e) Untätigkeitsklage	444
2. Erledigung	444
3. Gegenstand	445
a) Drittschützende Normen	445
b) Zweckmäßigkeitkontrolle	445

4. Folgen	445
a) Abhilfe	445
b) Anweisung der Ausgangsbehörde	446
V. Prozessuale Sonderkonstellationen	446
1. Wiedereinsetzung	446
a) Verschulden	446
b) Anhängiges Prozesskostenhilfesuch	447
c) Instanzenzug	447
d) Amtswegige Wiedereinsetzung	448
2. Aussetzung	448
3. Rücknahme	449
4. Erledigung der Hauptsache	449
a) Vollziehung	450
b) Übereinstimmende Erledigungserklärung	450
c) Erledigung vor Klageerhebung	451
d) Feststellungsinteresse des Beklagten	451
VI. Eilrechtsschutz	452
1. Suspensiveffekt	453
a) § 80 Abs. 2 S. 1 Nr. 1 VwGO	453
b) Faktischer Vollzug	453
c) Verkehrszeichen	454
d) Vollstreckungsverfahren	455
e) Offensichtlich unzulässiger Widerspruch	455
f) Anordnung des Sofortvollzugs	455
2. Antrag nach § 80 Abs. 5 VwGO	456
a) Antragsgegner	456
b) Besonderes Vollziehungsinteresse	456
c) Interessenabwägung	458
d) Bindung an Behördenbegründung	458
e) Dauer der aufschiebenden Wirkung	458
f) Fortsetzungsfeststellungsantrag	459
g) Fiktionswirkung	459
h) Verwaltungsakte mit Drittwirkung	459
3. Einstweilige Anordnung	460
a) Verbot der Hauptsachevorwegnahme	460
b) Innerdienstliche Weisung	460
4. Normenkontrollverfahren	461
VII. Gericht und Beteiligte	462
1. Gerichtszuständigkeit	462
a) Gerichtsstände	462
b) Instanzenzug	462
c) Verweisung	463
2. Beteiligte	463
a) Kommunalrechtliches Vertretungsverbot	464
b) Beiladung	464
c) Kostenerstattung	464
d) Zustimmung des Beigeladenen	465
e) Mandatsniederlegung	465

B. TENORIERUNG	466
I. Verweisung	466
1. Unzulässiger Rechtsweg	466
2. Örtliche Unzuständigkeit	466
II. Anfechtungsklage	467
1. Erfolgreiche Klage	467
2. Erfolgreiche Klage	468
3. Teilerfolg	468
4. Nachbarklage	468
5. Kostenerstattung für den Beigeladenen	469
6. Anwaltskosten im Widerspruchsverfahren	469
7. Fehler im Widerspruchsverfahren (Einheitsklage)	469
8. Wiedereinsetzung	470
9. Erfolgreiche Wiedereinsetzung	470
10. Annexantrag	471
11. Vorbehaltsurteil	471
12. Klagerücknahme	472
13. Rücknahmestreit	472
III. Verpflichtungsklage	473
1. Erfolgreiche Verpflichtungsklage	473
2. Bescheidungsurteil	473
3. Untätigkeitsklage	474
4. Kontrollfall	475
IV. Erledigung/Fortsetzungsfeststellungsklage	475
1. Übereinstimmende Erledigungserklärung	475
2. Teilerledigung	476
3. Einseitige Erledigungserklärung	476
4. Begründete Fortsetzungsfeststellungsklage	476
5. Verpflichtungsklagen-Konstellation	477
6. Fortsetzungsfeststellungsinteresse des Beklagten	477
V. Leistungsklage	478
1. Erfolgreiche Klage	478
2. Leistungsfestsetzung durch Verwaltungsakt	478
VI. Einstweiliger Rechtsschutz	478
1. Erfolgloser Antrag	478
2. Erfolgreicher Antrag	479
3. Befristung	479
4. Fehlende Begründung	480
5. Fehlerhafte Begründung	480
6. Abänderungsverfahren	481
7. Feststellungstenor	481
8. Drittwiderspruchsfälle	482
9. Einstweilige Anordnung	482
VII. Normenkontrolle	482
1. Erfolgreicher Antrag	483
2. Erfolgloser Antrag	483
Stichwortverzeichnis	485