

Dr. iur. Vera Marantelli-Sonanini

Einführung in das öffentliche Recht

Verwaltungsrecht

Band II

Zweite, überarbeitete Auflage



Stämpfli Verlag AG Bern • 2007

Inhaltsverzeichnis

INHALTSVERZEICHNIS.....	VII
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS.....	XV
LITERATURHINWEISE.....	XXI
VORWORT.....	XXIII
1 GRUNDLAGEN.....	1
1.1 Legalitätsprinzip (Gesetzmässigkeitsprinzip).....	1
1.2 Auslegung.....	1
1.2.1 Allgemeines.....	1
1.2.2 Die verschiedenen Auslegungsmethoden und -elemente ..	3
1.2.2.1 Grammatikalischen Auslegung.....	3
1.2.2.2 Systematischen Auslegung.....	4
1.2.2.2.1 Verfassungskonforme Auslegung.....	4
1.2.2.2.2, Völkerrechtskonforme Auslegung.....	6
1.2.2.2.3 "teleologische Auslegung" (Auslegung nach "Sinn und Zweck einer Norm").....	7
1.2.2.3 Historischen Auslegung.....	8
1.2.2.4 Sog. geltungszeitliche Auslegung.....	8
1.2.3 Auslegung des Steuerrechts.....	10
1.3 Unvollständigkeit einer Rechtsnorm.....	11
1.3.1 Allgemeines.....	11
1.3.2 Qualifiziertes Schweigen.....	12
1.3.3 Die Lücke.....	13
1.3.3.1 Echte Lücken.....	14
1.3.3.2 Unechte Lücken.....	16
1.3.4 Gesetzgeberisches Versehen.....	16
1.4 Unbestimmte Rechtsbegriffe.....	17
1.5 Ermessen und Ermessensbetätigung.....	18
1.5.1 Allgemeines.....	18

1.5.2	Verpflichtung der Behörden zum Handeln nach pflichtgemäßem Ermessen.....	21
1.5.3	Fehler in der Ermessensausübung.....	22
1.5.3.1	Unangemessenheit.....	22
1.5.3.2	Ermessensmissbrauch.....	24
1.5.3.3	Ermessensüberschreitung.....	25
1.5.3.4	Ermessensunterschreitung.....	25
1.5.4	Ermessen im Bereich des Steuerrechts.....	26
2	ORGANISATION DER ÖFFENTLICHEN VERWALTUNG. . . .	29
2.1	Die Verwaltung.....	29
2.1.1	Die Zentralverwaltung.....	29
2.1.2	Die Dienstaufsicht.....	29
2.1.3	Die Aufsichtsanzeige.....	30
2.2	Erfüllung von Verwaltungsaufgaben ausserhalb der Zentralverwaltung.....	31
2.2.1	Allgemeines.....	31
2.2.2	Öffentliche Anstalten.....	32
2.2.3	Öffentlich-rechtliche Körperschaften.....	36
2.2.4	Öffentlich-rechtliche Stiftungen.....	37
2.2.5	Übertragung von Verwaltungsaufgaben an Personen des privaten Rechts.....	37
3	DAS HANDELN DER VERWALTUNG.....	43
3.1	Allgemeines.....	43
3.2	Verfügung.....	43
3.2.1	Begriff.....	43
3.2.2	Betrachtung der einzelnen Merkmale einer Verfügung....	46
3.2.2.1	Einzelfall (individuell und konkret).....	46
3.2.2.2	Regelung von Rechten und Pflichten.....	47
3.2.2.3	Einseitigkeit.....	49
3.2.2.4	Durchsetzbarkeit/Erzwingbarkeit.....	51
3.2.2.5	Abstützen auf öffentliches Recht.....	51
3.2.3	Zwei Sonderfälle.....	52
3.2.3.1	Allgemeinverfügung.....	52
3.2.3.2	Mitwirkungsbedürftige Verfügung.....	53
3.2.4	Verfügende Behörde.....	53

3.2.5	Das Verfahren auf Erlass einer Verfügung (sog. Verwaltungsverfahren).....	54
3.2.6	Form und Inhalt der Verfügungen.....	56
3.2.7	Verschiedene Verfügungsarten.....	58
3.2.7.1	Die positiven (rechtsgestaltenden) Verfügungen.....	59
3.2.7.2	Die negativen Verfügungen.....	59
3.2.7.3	Die feststellende Verfügung (Feststellungsverfügung).....	60
3.2.7.4	Weitere Verfügungsarten.....	63
3.2.8	Fehlerhafte und nichtige Verfügungen.....	67
3.2.8.1	Fehlerhafte Verfügungen (Rechtsbeständigkeit).....	67
3.2.8.1.1	Grundsatz: Sofortige Anfechtung nach Eröffnung der fehlerhaften Verfügung....	67
3.2.8.1.2	Zurückkommen auf eine Verfügung., . . .	67
3.2.8.2	Nichtige Verfügungen.....	71
3.2.9	Exkurs: Bewilligungen.....	74
3.3	Verwaltungsrechtliche Verträge.....	81
3.4	Einfaches Verwaltungshandeln/Realakt.....	86
4	RECHTSPFLEGE UND RECHTSSCHUTZ.....	89
4.1	Grundsätzliches.....	89
4.2	Bundesverwaltungsgericht.....	92
4.2.1	Anfechtungsobjekt.....	92
4.2.2	Zulässige Rügen.....	94
4.2.3	Beschwerdelegitimation.....	95
4.2.4	Beschwerdefrist.....	100
4.2.5	Anforderungen an die Beschwerdeschrift.....	101
4.2.6	Vertretung.....	102
4.2.7	Wirkung der Beschwerdeeinreichung.....	102
4.2.8	Verfahren und Entscheid.....	102
4.2.9	Kosten und Parteientschädigung.....	104
4.2.10	Rechtsmittel im Anschluss an den Entscheid des Bundesverwaltungsgericht.....	105
4.2.11	Revision.....	106
4.3	Beschwerde ans Bundesgericht.....	106
4.3.1	Allgemeines.....	106
4.3.1.1	Subsidiarität der Einheitsbeschwerde.....	107

4.3.1.2	Zulässige Rügen.....	108
4.3.1.3	Beschwerdefrist.....	109
4.3.1.4	Anforderungen an die Beschwerdeschrift.....	109
4.3.1.5	Vertretung.....	110
4.3.1.6	Wirkung der Beschwerde.....	111
4.3.1.7	Rechtsanwendung.....	111
4.3.1.8	Entscheid und Urteilsfindung.....	111
4.3.1.9	Kosten und Parteientschädigung.....	113
4.3.1.10	Rechtskraft der Urteile.....	115
4.3.1.11	Revision.....	115
4.3.2	Zur Beschwerde in öffentlich-rechtlichen Angelegenheiten.....	117
4.3.2.1	Anfechtungsobjekt und Vorinstanzen.....	117
4.3.2.2	Beschwerdelegitimation.....	119
4.3.3	Subsidiäre Verfassungsbeschwerde.....	121
4.4	Das Klageverfahren.....	122
4.5	Die Beschwerde an den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte.....	123
5	DURCHSETZUNG DES VERWALTUNGSRECHTS (VERWALTUNGSRECHTLICHE SANKTIONEN).....	125
5.1	Grundlagen.....	125
5.2	Vorgehen beim Vollzug einer durch eine Verfügung konkretisierten Rechtsnorm.....	126
5.3	Massnahmen.....	127
5.3.1	Allgemeines.....	127
5.3.2	Exekutorische Massnahmen.....	130
5.3.3	Repressive Massnahmen.....	134
5.3.4	Kumulation von Massnahmen.....	137
6	VERWALTUNGSSTRAFRECHT.....	139
6.1	Allgemeines.....	139
6.2	Verwaltungsstrafverfahren.....	140
6.3	Art. 292 StGB.....	141

7	ABGABERECHT.....	143
7.1	Allgemeines.....	143
7.2	Die Steuern.....	144
7.2.1	Begriff (3 Elemente).....	144
7.2.2	Unterscheidung diverser Steuerarten.....	144
7.2.2.1	Direkte und indirekte Steuern.....	145
7.2.2.2	Haupt- und Nebensteuern.....	145
7.2.2.3	Objektsteuern.....	146
7.2.2.4	Sondersteuern.....	146
7.2.2.4.1	Zwecksteuern.....	146
7.2.2.4.2	Lenkungssteuern.....	146
7.2.2.4.3	Exkurs: Lenkende Kausalabgaben.....	147
7.2.2.4.4	Kostenanlastungssteuern.....	148
7.3	Kausalabgaben.....	148
7.3.1	Begriff.....	148
7.3.2	Gebühren.....	149
7.3.2.1	Begriff.....	149
7.3.2.2	Verwaltungsgebühren.....	149
7.3.2.2.1	Begriff.....	149
7.3.2.2.2	Die Kanzleigebühren.....	150
7.3.2.3	Benutzungsgebühren.....	151
7.3.2.4	Konzessionsgebühren (Monopol-, Regal- oder Sondernutzungsgebühren).....	152
7.3.3	Beiträge (oder Vorzugslasten).....	152
7.3.4	Mehrwertabschöpfung/Mehrwertabgabe.....	153
7.3.5	Ersatzabgaben.....	155
7.4	Die Kostenanlastungssteuer.....	156
7.5	Gemengsteuern.....	158
7.6	Relevanz der Unterscheidung Kausalabgaben - Steuern.....	158
7.6.1	Das Doppelbesteuerungsverbot (Art. 127 Abs. 3 BV bzw. Art. 46 Abs. 2 aBV).....	158
7.6.2	Befreiung der Eidgenossenschaft von Steuern.....	159
7.6.3	Abgabenerhebung für den Gemeingebrauch.....	162
7.7	Verfassungsrechtliche Anforderungen an die Begründung und Ausgestaltung öffentlicher Abgaben.....	164
7.7.1	Erfordernis einer hinreichenden gesetzlichen Grundlage.....	164
7.7.2	Das Kostendeckungs- und Äquivalenzprinzip (Ausnahmen vom Erfordernis der formellgesetzlichen" Grundlage).....	167

7.7.2.1	Allgemeines.....	167
7.7.2.2	Kostendeckungsprinzip.....	168
7.7.2.3	Äquivalenzprinzip.....	169
7.7.2.4	Gewohnheitsrechtliche Grundlage?.....	171
7.7.3	Allgemeinheit und Gleichmässigkeit der Besteuerung sowie Besteuerung nach der wirtschaftlichen Leistungsfähigkeit (Art. 127 Abs. 2 BV).....	172
7.7.4	Weitere verfassungsrechtliche Anforderungen.....	174
8	GRUNDZÜGE DES BAU-UND PLANUNGSRECHTS.....	177
8.1	Kompetenzverteilung zwischen Bund und den Kantonen im Bereich des Bau- und Planungsrechts.....	177
8.2	Rieht-und Nutzungsplanung.....	178
8.2.1	Der Richtplan.....	179
8.2.2	Nutzungspläne.....	180
8.2.2.1	Begriff und wichtigste Zonenarten.....	180
8.2.2.2	Planungsmassnahmen und Rechtsgleichheit... ..	182
8.3	Baubewilligungspflicht.....	182
8.3.1-	Grundsatz.....	182
8.3.2	Ordentliche Baubewilligung gemäss Art. 22 RPG.....	183
8.3.3	Ausnahmebewilligung nach Art. 24 RPG für Bauten und Anlagen ausserhalb der Bauzonen.....	187
8.3.3.1	Grundsätzliches.....	187
8.3.3.2	Weitere Ausnahmetatbestände.....	188
8.3.3.3	Verfahren.....	190
8.4	Entschädigungspflichtige raumplanerische Massnahmen....	191
8.4.1	Materielle Enteignung.....	191
8.4.2	Mehrwertabschöpfung.....	191
8.5	Rechtsschutz im Bereich der Raumplanung.....	191
9	PERSONALRECHT DES BUNDES.....	193
9.1	Grundsätzliches zur Revision des Beamtenrechts des Bundes.....	193
9.2	Grundsätzliches zum Bundespersonalgesetz.....	193
9.3	Begründung und Beendigung des Dienstverhältnisses.	195
9.3.1	Begründung des Dienstverhältnisses....."	195
9.3.2	Beendigung des Dienstverhältnisses.....	196

9.4	Rechte und Pflichten aus dem Arbeitsverhältnis.....	198
9.4.1	Pflichten.....	198
9.4.2	Rechte.....	199
9.5	Folgen arbeitsrechtlicher Pflichtverletzungen (Verantwortlichkeiten der Angestellten).....	199
9.5.1	Verletzung arbeitsrechtlicher Pflichten/ Disziplinarrecht... ..	200
9.5.2	Strafrechtliche Verantwortlichkeit.....	200
	9.5.2.1 Voraussetzungen.....	200
	9.5.2.2 Ermächtigung zur Strafverfolgung.....	201
9.5.3	Vermögensrechtliche Verantwortlichkeit.....	201
9.6	Rechtsschutz.....	202
10	STAATSHAFTUNG.....	205
10.1	Einleitung.....	205
10.2	Unterscheidung verschiedener Haftungsformen.....	206
10.2.1	Unterscheidungen nach dem Haftungssubjekt.....	206
	10.2.1.1 Allgemeines.....	206
	10.2.1.2 Ausschliessliche Staatshaftung als die am weitesten verbreitete Haftungsform.....	207
10.2.2	Unterscheidung nach dem Haftungsgrund (Kausal-oder Verschuldenshaftung).....	207
10.3	Voraussetzungen für die Staatshaftung des Bundes.....	208
10.3.1	Art. 3 Abs. 1 Verantwortlichkeitsgesetz.....	208
10.3.2	Schaden.....	209
10.3.3	Sog. adäquater Kausalzusammenhang.....	209
10.3.4	„Beamter“ (unmittelbare Erfüllung einer öffentliche Aufgabe).....	211
10.3.5	Schädigung beim Ausüben einer amtlichen (hoheitlichen) Tätigkeit.....	212
10.3.6	Widerrechtlichkeit.....	213
10.4	Rechtsschutz.....	217