

Winkler

# Klausurtraining Besonderes Verwaltungsrecht

3. Auflage



Nomos

**NOMOSSTUDIUM**

**Prof. Dr. Markus Winkler**  
Universität Mainz

# **Klausurtraining Besonderes Verwaltungsrecht**

**3. Auflage**



**Nomos**

**Die Deutsche Nationalbibliothek** verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

ISBN 978-3-8487-6261-3 (Print)

ISBN 978-3-7489-0368-0 (ePDF)

3. Auflage 2022

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden 2022. Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung bei der Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG. Alle Rechte, auch die des Nachdrucks von Auszügen, der fotomechanischen Wiedergabe und der Übersetzung, vorbehalten.

## **Vorwort zur 3. Auflage**

Das Besondere Verwaltungsrecht, das sich aus bundesrechtlichen und voneinander in vielen Details abweichenden landesrechtlichen Regeln zusammensetzt, ist vielgestaltig und heterogen. Die Fälle des vorliegenden „Klausurtraining“ sind im Wesentlichen in der Reihenfolge der Sachgebiete Beamtenrecht, Polizei- und Ordnungsrecht, Baurecht und Kommunalrecht angeordnet. Da es jedoch auch kombinierte Klausuren z. B. aus Bau- und Kommunalrecht gibt, das Bauordnungsrecht als besonderes Ordnungsrecht auf dem Polizeirecht aufbaut, das Besondere nicht ohne das Allgemeine Verwaltungsrecht funktioniert und kaum ein verwaltungsrechtlicher Fall ohne prozessuale oder verfassungsrechtliche Elemente auskommt, ist diese Reihenfolge nicht im Sinne strikt voneinander abgeschotteter Lernblöcke zu verstehen. Namentlich umfassen die ersten beiden Fälle relativ große Anteile an staatshaftungsrechtlichen Aspekten. Den Nutzerinnen und Nutzern soll dies den Übergang von den ihnen bereits besser bekannten Bereichen in das Besondere Verwaltungsrecht erleichtern.

Das „Klausurtraining Besonderes Verwaltungsrecht“ folgt der Grundkonzeption der Reihe und klammert Nachweise aus der Literatur demgemäß weitgehend aus. Aus der Rechtsprechung hatten diejenigen Entscheidungen Vorrang, an die die Fälle ganz oder teilweise angelehnt sind. Die Nutzerinnen und Nutzer des Buchs sollen so die Möglichkeit erhalten, Klausursachverhalte mit ihren Vorbildern in der Realität zu vergleichen, so dass sie ein Gespür dafür entwickeln, welche Fälle aus der aktuellen Rechtsprechung als Vorlage für Übungs- oder Examensklausuren dienen könnten und wie diese sich auf dem Weg durch die Klausurenwerkstatt verändern: oft nämlich werden einprägsame Konstellationen aus der Wirklichkeit als Rohmaterial benutzt und mit sachlich naheliegenden Standardproblemen und -definitionen angereichert.

Gewidmet ist das Buch erneut meiner Tochter – nunmehr zum Übergang ins Gymnasium. Auch für diese Neuauflage wird noch gelten: Sollte sie einmal Jura studieren, so wird sie es wohl als kurioses Dokument vergangener Zeiten lesen. Allen heutigen Leserinnen und Lesern wünsche ich indes, dass sie auch praktischen Nutzen aus der Lektüre ziehen können.

Wiesbaden, im Juli 2021

Markus Winkler



## Inhalt

|                                                                 |    |
|-----------------------------------------------------------------|----|
| <b>Vorwort zur 3. Auflage</b>                                   | 5  |
| <b>Abkürzungsverzeichnis</b>                                    | 15 |
| <b>§ 1 BEAMTENRECHT</b>                                         | 19 |
| <b>Fall 1 Irrtümlich gewährte Beihilfe</b>                      | 20 |
| <b>A. Erstattungspflicht der B gegenüber dem Land</b>           | 21 |
| <b>I. Vermögensverschiebung durch Leistung</b>                  | 22 |
| <b>II. Fehlender rechtlicher Grund</b>                          | 22 |
| <b>III. Wegfall des rechtlichen Grundes</b>                     | 23 |
| 1. Jahresfrist gemäß § 48 Abs. 4 SaarIVwVfG                     | 24 |
| 2. Vertrauensschutz gemäß § 48 Abs. 2 SaarIVwVfG                | 24 |
| <b>IV. Ergebnis</b>                                             | 26 |
| <b>B. Erfolgsaussichten einer Klage des Landkreises K</b>       | 26 |
| <b>I. Sachentscheidungsvoraussetzungen</b>                      | 26 |
| 1. Gerichtsbezogene Voraussetzungen                             | 26 |
| a) Verwaltungsrechtsweg                                         | 26 |
| b) Gerichtszuständigkeit                                        | 26 |
| 2. Statthafte Klageart                                          | 26 |
| 3. Besondere Voraussetzungen der Anfechtungsklage               | 27 |
| a) Vorverfahren                                                 | 27 |
| b) Klagefrist                                                   | 27 |
| c) Klagebefugnis                                                | 27 |
| 4. Form                                                         | 27 |
| 5. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                          | 27 |
| 6. Zwischenergebnis                                             | 27 |
| <b>II. Begründetheit</b>                                        | 27 |
| 1. Formelle Rechtswidrigkeit des Bescheids                      | 28 |
| 2. Materielle Rechtswidrigkeit des Bescheids                    | 28 |
| a) Kein gesetzlicher Forderungsübergang                         | 28 |
| b) § 105 SGB X                                                  | 28 |
| c) § 8 Abs. 1 Satz 2 SaarIVwVfG                                 | 29 |
| d) Öffentlich-rechtliche GoA                                    | 29 |
| e) § 49a SaarIVwVfG                                             | 30 |
| f) Öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch                   | 30 |
| 3. Rechtsverletzung des K                                       | 32 |
| <b>III. Gesamtergebnis</b>                                      | 32 |
| <b>§ 2 ALLGEMEINES POLIZEI- UND ORDNUNGSRECHT</b>               | 33 |
| <b>Fall 2 Osthessische Jungviehjagd</b>                         | 34 |
| <b>A. Erstattungsforderungen wegen Ansprüchen des F gegen H</b> | 35 |
| <b>I. Folgenbeseitigungsanspruch</b>                            | 35 |

## Inhalt

|                                                                                             |    |
|---------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>II. § 64 Abs. 1 Satz 2 HSOG</b>                                                          | 35 |
| 1. Maßnahme der Polizei- oder Gefahrenabwehrbehörden                                        | 35 |
| 2. Rechtswidrige Maßnahme                                                                   | 36 |
| 3. Kausalität                                                                               | 36 |
| 4. Schutzmaßnahme; Mitverschulden                                                           | 36 |
| 5. Rechtsfolge                                                                              | 36 |
| <b>III. Amtshaftung, Art. 34 GG i. V. mit § 839 BGB</b>                                     | 37 |
| 1. Ausübung eines öffentlichen Amtes, Art. 34 Satz 1 GG                                     | 37 |
| 2. Verletzung der einem Dritten gegenüber bestehenden Amtspflicht                           | 38 |
| a) Amtspflicht                                                                              | 38 |
| b) Drittbezogenheit der Pflicht                                                             | 38 |
| 3. Verschulden                                                                              | 38 |
| 4. Verweisungsprivileg                                                                      | 39 |
| 5. Passivlegitimation                                                                       | 39 |
| 6. Zwischenergebnis                                                                         | 39 |
| <b>IV. Erstattungsanspruch des Landes gegenüber L</b>                                       | 40 |
| 1. § 69 Abs. 1, § 8 Abs. 2 oder § 49 Abs. 1 HSOG?                                           | 40 |
| 2. Allgemeiner öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch?                                  | 40 |
| 3. Ergebnis                                                                                 | 40 |
| <b>B. Ersatzforderungen für die Kosten der Bergung</b>                                      | 41 |
| I. Anspruch auf Ersatz der Kosten aus § 49 Abs. 1 HSOG                                      | 41 |
| II. Anspruch auf Aufwendungsersatz aus öffentlich-rechtlicher Geschäftsführung ohne Auftrag | 42 |
| <b>C. Ersatzforderungen für die Schädigung des P</b>                                        | 43 |
| I. Anspruch auf Ersatz der Kosten aus § 8 Abs. 2 HSOG                                       | 43 |
| II. Anspruch des Landes H aus übergegangenem Recht gegen L                                  | 44 |
| 1. Aufwendungsersatzansprüche                                                               | 44 |
| 2. Deliktische Ansprüche                                                                    | 44 |
| 3. Ergebnis                                                                                 | 44 |
| <b>Fall 3 Schulhofüberwachung</b>                                                           | 45 |
| I. Rechtsnatur der „Schulhofordnung“                                                        | 47 |
| 1. Schulordnung                                                                             | 47 |
| 2. Benutzungssatzung                                                                        | 47 |
| 3. Gefahrenabwehrverordnung                                                                 | 48 |
| 4. Bildaufzeichnung als Standardmaßnahme                                                    | 48 |
| II. Zulässigkeit der Bildaufzeichnung                                                       | 48 |
| 1. Formelle Rechtmäßigkeit der Bildaufzeichnung                                             | 49 |
| a) Zuständigkeit                                                                            | 49 |
| b) Form und Frist                                                                           | 50 |
| 2. Materielle Rechtmäßigkeit der Bildaufzeichnung                                           | 50 |
| a) Voraussetzungen der Standardermächtigung                                                 | 51 |
| b) Verhältnismäßigkeit der Bildaufzeichnung                                                 | 51 |
| 3. Ergebnis zu II                                                                           | 52 |
| III. Verfahrensrechtliche Überlegungen                                                      | 52 |

## Inhalt

---

|                                                                                  |    |
|----------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Fall 4 Public Viewing</b>                                                     | 54 |
| <b>Teil 1</b>                                                                    | 56 |
| <b>A. Anfechtungsklage, Widerspruch oder Anträge nach § 80 Abs. 4 und 5 VwGO</b> | 56 |
| <b>I. Anfechtungsklage</b>                                                       | 56 |
| <b>II. Widerspruch und Aussetzungs- bzw. Wiederherstellungsantrag</b>            | 57 |
| 1. Vorüberlegungen                                                               | 57 |
| 2. Prüfung des Widerspruchs                                                      | 57 |
| a) Verwaltungsrechtsweg, § 68 Abs. 1 i. V. mit § 40 Abs. 1 VwGO                  |    |
| analog                                                                           | 58 |
| b) Statthaftigkeit, § 68 Abs. 1 Satz 1, Abs. 2 VwGO                              | 58 |
| c) Ergebnis                                                                      | 59 |
| <b>B. Einstweilige Anordnung im Normenkontrollverfahren</b>                      | 59 |
| <b>I. Rechtsweg und Zuständigkeit</b>                                            | 60 |
| <b>II. Statthaftigkeit des Antrags</b>                                           | 60 |
| 1. Gefahrenabwehrzweck                                                           | 60 |
| 2. Generell-abstrakter Regelungscharakter                                        | 61 |
| 3. Zwischenergebnis                                                              | 61 |
| <b>III. Antragsberechtigung und Frist</b>                                        | 61 |
| <b>IV. Antragsbefugnis</b>                                                       | 61 |
| 1. Alkoholverbot                                                                 | 61 |
| 2. Aufenthaltsverbot                                                             | 62 |
| <b>V. Rechtsschutzinteresse</b>                                                  | 63 |
| <b>VI. Teilergebnis zur Zulässigkeit</b>                                         | 63 |
| <b>VII. Begründetheit</b>                                                        | 64 |
| <b>VIII. Gesamtergebnis zu Teil 1</b>                                            | 65 |
| <b>Teil 2</b>                                                                    | 66 |
| <b>A. Zulässigkeit der Klage</b>                                                 | 66 |
| <b>I. Verwaltungsrechtsweg und zuständiges Gericht</b>                           | 66 |
| 1. Rechtsweg                                                                     | 66 |
| 2. Gerichtszuständigkeit                                                         | 66 |
| <b>II. Statthafte Klageart</b>                                                   | 66 |
| 1. Anfechtungsklage?                                                             | 66 |
| 2. Fortsetzungsfeststellungsklage                                                | 67 |
| <b>III. Besonderes Feststellungsinteresse</b>                                    | 68 |
| <b>IV. Beteiligtenbezogene und formale Voraussetzungen</b>                       | 69 |
| 1. Klägerin                                                                      | 69 |
| 2. Beklagte                                                                      | 69 |
| 3. Antragsbezogene Voraussetzungen                                               | 69 |
| <b>V. Ergebnis</b>                                                               | 69 |
| <b>B. Begründetheit der Klage</b>                                                | 69 |
| <b>I. Rechtswidrigkeit der Durchsuchungsanordnung</b>                            | 69 |
| 1. Ermächtigungsgrundlage                                                        | 69 |
| 2. Voraussetzungen der Ermächtigungsgrundlage                                    | 70 |
| a) Gegenstände                                                                   | 70 |
| b) Gefahrverdacht                                                                | 71 |
| c) Zwischenergebnis                                                              | 72 |
| 3. Richtige Maßnahmedressatin                                                    | 72 |

## Inhalt

|                                                                           |        |
|---------------------------------------------------------------------------|--------|
| 4. Verhältnismäßigkeit                                                    | 72     |
| a) Erforderlichkeit                                                       | 72     |
| b) Angemessenheit                                                         | 73     |
| II. Rechtsverletzung                                                      | 74     |
| C. Ergebnis                                                               | 74     |
| D. Abwandlung                                                             | 74     |
| <br>§ 3 BAUORDNUNGS- UND BAUPLANUNGSRECHT                                 | <br>77 |
| <br>Fall 5 Agenda 2020                                                    | <br>78 |
| I. Zulässigkeit des Widerspruchs                                          | 79     |
| 1. Eröffnung des Verwaltungsrechtswegs,<br>§ 40 Abs. 1 Satz 1 VwGO analog | 79     |
| 2. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen, §§ 79, 11, 12 HessVwVfG           | 79     |
| 3. Statthaftigkeit des Widerspruchs, § 68 Abs. 1 VwGO                     | 80     |
| 4. Widerspruchsbefugnis, § 42 Abs. 2 VwGO analog                          | 80     |
| 5. Form und Frist, § 70 Abs. 1 Satz 1 VwGO                                | 81     |
| 6. Richtige Widerspruchsbehörde, § 73 Abs. 1 VwGO, und Teilergebnis       | 81     |
| II. Begründetheit des Widerspruchs                                        | 81     |
| 1. Beseitigungsanordnung                                                  | 82     |
| a) Aufgabenbereich und Ermächtigungsgrundlage                             | 82     |
| b) Formelle Rechtmäßigkeit                                                | 82     |
| c) Materielle Rechtmäßigkeit                                              | 83     |
| aa) Verstoß des Vorhabens gegen öffentliches Recht                        | 83     |
| bb) Maßnahmerichtung und Verhältnismäßigkeit                              | 83     |
| d) Teilergebnis                                                           | 84     |
| 2. Terminanforderung und Duldungsverfügung für eine Besichtigung          | 85     |
| a) Aufgabenbereich und Ermächtigungsgrundlage                             | 85     |
| b) Formelle Rechtmäßigkeit                                                | 85     |
| c) Materielle Rechtmäßigkeit                                              | 86     |
| d) Teilergebnis                                                           | 88     |
| III. Gesamtergebnis                                                       | 88     |
| <br>Fall 6 Marienerscheinungen in der Pfalz                               | <br>89 |
| A. Zulässigkeit der Klage                                                 | 90     |
| I. Verwaltungsrechtsweg und zuständiges Gericht                           | 90     |
| 1. Rechtsweg                                                              | 90     |
| 2. Gerichtszuständigkeit                                                  | 90     |
| II. Streitgegenstand und statthafte Klageart                              | 91     |
| 1. Streitgegenstand                                                       | 91     |
| 2. Klageart                                                               | 91     |
| III. Durchführung eines (erneuten) Widerspruchsverfahrens                 | 91     |
| IV. Klagebefugnis                                                         | 91     |
| V. Beteiligtenbezogene und formale Zulässigkeitsvoraussetzungen           | 92     |
| 1. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                                    | 92     |
| 2. Form und Frist                                                         | 92     |

## Inhalt

---

|                                                                      |     |
|----------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>VI. Zwischenergebnis</b>                                          | 93  |
| <b>B. Begründetheit der Klage</b>                                    | 93  |
| <b>I. Formelle Rechtswidrigkeit des Widerspruchsbescheids?</b>       | 93  |
| <b>II. Materielle Rechtswidrigkeit des Widerspruchsbescheids?</b>    | 93  |
| 1. Fehlende Zuständigkeit der Kreisverwaltung?                       | 94  |
| 2. Fehlende Genehmigungsbedürftigkeit des Vorhabens?                 | 95  |
| a) Grundsatz                                                         | 95  |
| b) Ausnahmen                                                         | 96  |
| c) Teilergebnis                                                      | 96  |
| 3. Fehlende Genehmigungsfähigkeit des Vorhabens                      | 96  |
| a) Verstöße gegen Bauordnungsrecht                                   | 96  |
| b) Verstöße gegen Bauplanungsrecht                                   | 97  |
| aa) Anwendbarer Maßstab                                              | 97  |
| bb) Privilegierung nach § 35 Abs. 1 BauGB?                           | 98  |
| cc) Entgegenstehen öffentlicher Belange                              | 100 |
| dd) Ausreichende Erschließung                                        | 101 |
| <b>C. Ergebnis</b>                                                   | 102 |
| <br><b>Fall 7 Auslegeware</b>                                        | 103 |
| <b>A. Genehmigungsfiktion</b>                                        | 105 |
| <b>I. Vorhaben gem. § 62 Abs. 1 Satz 1 HBO</b>                       | 105 |
| <b>II. Voraussetzungen des § 64 HBO</b>                              | 105 |
| <b>III. Fristanlauf</b>                                              | 106 |
| 1. Ursprünglicher Antrag                                             | 106 |
| 2. Ergänzung vom 21.2.2020                                           | 106 |
| <b>IV. Fristablauf</b>                                               | 107 |
| 1. Statthaftigkeit einer zweiten Fristverlängerung                   | 107 |
| 2. Rechtmäßigkeit der zweiten Fristverlängerung                      | 107 |
| 3. Wirksamkeit der zweiten Fristverlängerung                         | 108 |
| <b>V. Rücknahme der fingierten Baugenehmigung</b>                    | 108 |
| <b>VI. Ergebnis</b>                                                  | 109 |
| <b>B. Widerspruch</b>                                                | 109 |
| <b>I. Zulässigkeit</b>                                               | 110 |
| <b>II. Begründetheit</b>                                             | 110 |
| 1. Bauordnungsrecht                                                  | 110 |
| 2. Anwendbarer bauplanungsrechtlicher Maßstab                        | 111 |
| 3. Grundsätzliche bauplanungsrechtliche Zulässigkeitsvoraussetzungen | 112 |
| 4. Ausschluss der Zulässigkeit durch § 34 Abs. 3 BauGB               | 113 |
| a) Zentrale Versorgungsbereiche                                      | 113 |
| b) Schädliche Auswirkungen                                           | 114 |
| <b>III. Ergebnis</b>                                                 | 115 |
| <b>C. Endergebnis</b>                                                | 115 |

## Inhalt

|                                                                                |     |
|--------------------------------------------------------------------------------|-----|
| § 4 KOMMUNALRECHT                                                              | 117 |
| <b>Fall 8   Granit und Gewissen</b>                                            | 118 |
| I. <b>Zulässigkeit eines Normenkontrollantrags</b>                             | 119 |
| 1. Rechtsweg und zuständiges Gericht                                           | 119 |
| 2. Statthaftigkeit                                                             | 119 |
| 3. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                                         | 120 |
| 4. Antragsbefugnis                                                             | 120 |
| 5. Sonstige Voraussetzungen und Teilergebnis                                   | 121 |
| II. <b>Begründetheit eines Normenkontrollantrags</b>                           | 121 |
| 1. Formelle Rechtswidrigkeit der Vorschrift                                    | 121 |
| a) Zuständigkeit der Stadtverordnetenversammlung                               | 122 |
| b) Öffentlichkeit des Satzungsbeschlusses                                      | 123 |
| 2. Materielle Rechtswidrigkeit der Vorschrift                                  | 125 |
| a) Gesetzliche Grundlage                                                       | 125 |
| b) Verhältnismäßigkeit des Eingriffs                                           | 126 |
| 3. Ergebnis zu I und II                                                        | 128 |
| III. <b>Zusatzfrage: Normenkontrolle gegen die Geschäftsordnungsvorschrift</b> | 128 |
| <b>Fall 9   Das Bürgerbadebegehren</b>                                         | 130 |
| A. <b>Sachentscheidungs Voraussetzungen</b>                                    | 132 |
| I. <b>Gerichtsbezogene Voraussetzungen</b>                                     | 132 |
| 1. Rechtsweg                                                                   | 132 |
| 2. Zuständiges Gericht                                                         | 132 |
| II. <b>Richtige Klageart</b>                                                   | 132 |
| 1. Feststellungsantrag                                                         | 132 |
| 2. Verpflichtungsantrag                                                        | 133 |
| a) Behördeneigenschaft der Stadtverordnetenversammlung                         | 133 |
| b) Einzelfall, Regelungscharakter und öffentliches Recht                       | 134 |
| c) Außenwirkung                                                                | 134 |
| 3. Ergebnis                                                                    | 135 |
| III. <b>Klagebefugnis, § 42 Abs. 2 VwGO</b>                                    | 135 |
| IV. <b>Vorverfahren, §§ 68 ff. VwGO</b>                                        | 136 |
| V. <b>Klagefrist, § 74 VwGO</b>                                                | 136 |
| VI. <b>Beteiligtenbezogene Voraussetzungen</b>                                 | 136 |
| VII. <b>Ergebnis</b>                                                           | 137 |
| B. <b>Begründetheit der Klage</b>                                              | 137 |
| I. <b>Formale Voraussetzungen des Bürgerbegehrens</b>                          | 137 |
| 1. Bestimmter Antrag                                                           | 137 |
| 2. Durchführbarer Kostendeckungsvorschlag                                      | 138 |
| 3. Sonstige formale Voraussetzungen und Zwischenergebnis                       | 139 |
| II. <b>Materielle Voraussetzungen des Bürgerbegehrens</b>                      | 139 |
| 1. Wichtige Angelegenheit der Gemeinde                                         | 139 |
| a) Verbandskompetenz                                                           | 139 |
| b) Bedeutung                                                                   | 140 |
| 2. Ausgeschlossener Gegenstand?                                                | 141 |
| a) Gesetzwidriger Zweck                                                        | 141 |

## Inhalt

---

|                                                                     |         |
|---------------------------------------------------------------------|---------|
| b) Haushalt, Abgaben, Tarife                                        | 141     |
| 3. Teilergebnis                                                     | 143     |
| III. Rechtsverletzung                                               | 143     |
| C. Ergebnis                                                         | 143     |
| D. Abwandlung                                                       | 143     |
| <br>Fall 10 St. Wendeler Weihnachtsmarkt                            | <br>145 |
| Teil 1                                                              | 146     |
| I. Formelle Voraussetzungen einer Entscheidung                      | 146     |
| 1. Zuständigkeit                                                    | 146     |
| 2. Verfahren                                                        | 147     |
| II. Inhalt der Entscheidung                                         | 148     |
| 1. Rechtswidrigkeit der Wahl                                        | 148     |
| a) Legitimationsdefizit                                             | 148     |
| b) Besetzungsfehler                                                 | 150     |
| c) Verfahrensfehler                                                 | 150     |
| 2. Ermessensausübung und Ergebnis                                   | 153     |
| Teil 2                                                              | 153     |
| A. Antrag auf Aufhebung der Änderung der Gebührenfestsetzung        | 154     |
| I. Sachurteilsvoraussetzungen                                       | 154     |
| 1. Verwaltungsrechtsweg                                             | 154     |
| 2. Gerichtszuständigkeit                                            | 154     |
| 3. Statthafte Klageart                                              | 154     |
| 4. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                              | 155     |
| 5. Klagebefugnis                                                    | 155     |
| 6. Widerspruchsverfahren                                            | 155     |
| 7. Form und Frist                                                   | 156     |
| 8. Ergebnis                                                         | 156     |
| II. Begründetheit                                                   | 156     |
| 1. Passivlegitimation                                               | 156     |
| 2. Formelle Rechtmäßigkeit des Widerspruchsbescheids                | 156     |
| 3. Satzungsvorbehalt für Kommunalabgaben                            | 157     |
| a) Wirksame Gebührensatzung                                         | 157     |
| b) Fehlerfreie Anwendung im Einzelfall                              | 158     |
| 4. Rechtsverletzung                                                 | 158     |
| III. Ergebnis                                                       | 158     |
| B. Antrag auf Verurteilung zur Neubescheidung des Zulassungsantrags | 159     |
| I. Sachurteilsvoraussetzungen                                       | 159     |
| 1. Verwaltungsrechtsweg und Gerichtszuständigkeit                   | 159     |
| 2. Statthafte Klageart                                              | 159     |
| 3. Beteiligtenbezogene Voraussetzungen                              | 159     |
| 4. Klagebefugnis                                                    | 159     |
| 5. Widerspruchsverfahren                                            | 160     |
| 6. Form und Frist                                                   | 160     |
| 7. Ergebnis                                                         | 160     |
| II. Begründetheit                                                   | 160     |
| 1. Passivlegitimation                                               | 160     |

## Inhalt

---

|                                                        |     |
|--------------------------------------------------------|-----|
| 2. Bestehen eines Zulassungsanspruchs                  | 160 |
| a) Formelle Voraussetzungen                            | 161 |
| b) Materielle Voraussetzungen                          | 161 |
| c) Zwischenergebnis                                    | 163 |
| 3. Verletzung von Rechten des Klägers                  | 163 |
| <b>III. Teilergebnis</b>                               | 163 |
| <b>C. Gesamtergebnis</b>                               | 163 |
| <br>§ 5 KOMMUNALRECHT UND BAURECHT                     | 165 |
| <br><b>Fall 11 Wer Wind sät</b>                        | 165 |
| <b>A. Zulässigkeit des Widerspruchs</b>                | 167 |
| I. Statthaftigkeit                                     | 167 |
| II. Beteiligtenfähigkeit und Vertretung der V          | 167 |
| III. Widerspruchsbefugnis                              | 167 |
| IV. Form, Frist, Zuständigkeit und Teilergebnis zu A   | 168 |
| <b>B. Begründetheit des Widerspruchs</b>               | 168 |
| I. Unzulässigkeit des Vorhabens?                       | 169 |
| 1. Privilegierung                                      | 169 |
| 2. Erschließung                                        | 169 |
| 3. Entgegenstehen öffentlicher Belange                 | 170 |
| a) Ortsbild                                            | 170 |
| b) Denkmalschutz                                       | 171 |
| c) Natürliche Eigenart der Landschaft                  | 171 |
| d) Rücksichtnahmegebot                                 | 171 |
| 4. Zwischenergebnis                                    | 172 |
| II. Entgegennahme des Antrags der A                    | 172 |
| III. Ordnungsgemäße Behördenbeteiligung                | 174 |
| IV. Fehlendes Einvernehmen der V?                      | 174 |
| V. Missachtung des Zurückstellungsantrags der V        | 176 |
| 1. Gemeindeschützende, hier anwendbare Rechtsgrundlage | 176 |
| 2. Tatbestandsmerkmale der Rechtsgrundlage             | 178 |
| 3. Wirksamkeit des Antrags                             | 179 |
| a) Widersprüchlichkeit?                                | 179 |
| b) „Verhinderungsplanung“?                             | 180 |
| c) Zwischenergebnis                                    | 182 |
| <b>C. Gesamtergebnis</b>                               | 182 |
| <br><b>Stichwortverzeichnis</b>                        | 183 |

## Abkürzungsverzeichnis

|            |                                                                                                                                                                          |
|------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| AEUV       | Vertrag über die Arbeitsweise der Europäischen Union                                                                                                                     |
| AktG       | Aktiengesetz                                                                                                                                                             |
| AO         | Abgabenordnung                                                                                                                                                           |
| AS         | Amtliche Sammlung von Entscheidungen der Obergerverwaltungsgerichte Rheinland-Pfalz und Saarland (ab 2007: mit Entscheidungen der Verfassungsgerichtshöfe beider Länder) |
| BauGB      | Baugesetzbuch                                                                                                                                                            |
| BauNVO     | Baunutzungsverordnung                                                                                                                                                    |
| BauR       | Baurecht (Zeitschrift)                                                                                                                                                   |
| BayVBl.    | Bayerische Verwaltungsblätter                                                                                                                                            |
| BeamtVG    | Beamtenversorgungsgesetz                                                                                                                                                 |
| BGB        | Bürgerliches Gesetzbuch                                                                                                                                                  |
| BGH        | Bundesgerichtshof                                                                                                                                                        |
| BImSchG    | Bundes-Immissionsschutzgesetz                                                                                                                                            |
| BImSchV    | Verordnung zur Durchführung des Bundes-Immissionsschutzgesetzes                                                                                                          |
| BVerfGE    | Entscheidungen des Bundesverfassungsgerichts                                                                                                                             |
| BVerwGE    | Entscheidungen des Bundesverwaltungsgerichts                                                                                                                             |
| BWVG       | Baden-Württembergischer Verwaltungsgerichtshof                                                                                                                           |
| DatenVO    | Verordnung über die Art der Daten, die nach den §§ 8 und 9 des Bundeskriminalamtgesetzes gespeichert werden dürfen                                                       |
| DÖV        | Die Öffentliche Verwaltung (Zeitschrift)                                                                                                                                 |
| DSGVO      | Datenschutz-Grundverordnung                                                                                                                                              |
| DVBl.      | Deutsches Verwaltungsblatt                                                                                                                                               |
| ELVIS      | Elektronisches Vorschriften-Informationssystem (Saarland)                                                                                                                |
| EuGH       | Gerichtshof der Europäischen Union                                                                                                                                       |
| EuGRZ      | Europäische Grundrechte-Zeitschrift                                                                                                                                      |
| Fn.        | Fußnote                                                                                                                                                                  |
| FSchr.     | Festschrift                                                                                                                                                              |
| GbR        | Gesellschaft bürgerlichen Rechts                                                                                                                                         |
| GerOrgG    | Rheinland-pfälzisches Gerichtsorganisationsgesetz                                                                                                                        |
| GewArch    | Gewerbearchiv                                                                                                                                                            |
| GG         | Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland                                                                                                                           |
| GmbHG      | Gesetz über die Gesellschaft mit beschränkter Haftung                                                                                                                    |
| HBG        | Hessisches Beamtengesetz                                                                                                                                                 |
| HBO        | Hessische Bauordnung                                                                                                                                                     |
| HessAGVwGO | Hessisches Ausführungsgesetz zur VwGO                                                                                                                                    |
| HessFBG    | Hessisches Friedhofs- und Bestattungsgesetz                                                                                                                              |
| HessGO     | Hessische Gemeindeordnung                                                                                                                                                |
| HessVG     | Hessischer Verwaltungsgerichtshof                                                                                                                                        |
| HessVwVfG  | Hessisches Verwaltungsverfahrensgesetz                                                                                                                                   |
| HSchG      | Hessisches Schulgesetz                                                                                                                                                   |

## Abkürzungsverzeichnis

---

|                        |                                                                                                                                         |
|------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| HStrG                  | Hessisches Straßengesetz                                                                                                                |
| HGB                    | Handelsgesetzbuch                                                                                                                       |
| HK-VwR                 | <i>Michael Fehling/Berthold Kastner/Rainer Störmer</i> (Hrsg.), Handkommentar Verwaltungsrecht (VwGO, VwVfG, VwZG, VwVG), 5. Aufl. 2020 |
| HSGZ                   | Hessische Städte- und Gemeindezeitschrift                                                                                               |
| HSOG                   | Hessisches Gesetz über die öffentliche Sicherheit und Ordnung                                                                           |
| <i>Hufen</i>           | <i>Friedhelm Hufen</i> , Verwaltungsprozessrecht, 11. Aufl. 2019                                                                        |
| JM                     | Juris-Magazin                                                                                                                           |
| KommJur                | Der Kommunaljurist (Zeitschrift)                                                                                                        |
| KRA                    | Kreisrechtsausschuss                                                                                                                    |
| KSVG                   | Saarländisches Kommunalselbstverwaltungsgesetz                                                                                          |
| LKRZ                   | Landes- und Kommunalrechtszeitschrift                                                                                                   |
| LT-Drs.                | Landtagsdrucksache (Wahlperiode/lfd. Nr.)                                                                                               |
| <i>Maurer/Waldhoff</i> | <i>Hartmut Maurer/Christian Waldhoff</i> , Allgemeines Verwaltungsrecht, 20. Aufl. 2020                                                 |
| NdsOVG                 | Niedersächsisches Oberverwaltungsgericht                                                                                                |
| NJW                    | Neue Juristische Wochenschrift                                                                                                          |
| NuR                    | Natur und Recht (Zeitschrift)                                                                                                           |
| NVwZ                   | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht                                                                                                   |
| NVwZ-RR                | Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht-Rechtsprechungsreport                                                                             |
| NWOVG                  | Nordrhein-westfälisches Oberverwaltungsgericht                                                                                          |
| NWVBl.                 | Nordrhein-westfälische Verwaltungsblätter                                                                                               |
| OVG                    | Oberverwaltungsgericht                                                                                                                  |
| Rn.                    | Randnummer                                                                                                                              |
| RPAGVwGO               | Rheinland-pfälzisches Ausführungsgesetz zur VwGO                                                                                        |
| RPGemO                 | Rheinland-pfälzische Gemeindeordnung                                                                                                    |
| RPImSchRZuVO           | Rheinland-pfälzische Zuständigkeitsverordnung zum Immissionsschutzrecht                                                                 |
| RPKAG                  | Rheinland-pfälzisches Kommunalabgabengesetz                                                                                             |
| RPLBauO                | Rheinland-pfälzische Landesbauordnung                                                                                                   |
| RPLV                   | Rheinland-pfälzische Landesverfassung                                                                                                   |
| RPOVG                  | Rheinland-pfälzisches Oberverwaltungsgericht                                                                                            |
| RPVerfGH               | Rheinland-pfälzischer Verfassungsgerichtshof                                                                                            |
| RPVwVfG                | Rheinland-pfälzisches Verwaltungsverfahrensgesetz                                                                                       |
| SaarlAGVwGO            | Saarländisches Ausführungsgesetz zur VwGO                                                                                               |
| SaarlAWG               | Saarländisches Abfallwirtschaftsgesetz                                                                                                  |
| SaarlBesG              | Saarländisches Besoldungsgesetz                                                                                                         |
| SaarlBG                | Saarländisches Beamtengesetz                                                                                                            |
| SaarlBhV               | Saarländische Beihilfenverordnung                                                                                                       |
| SaarlKAG               | Saarländisches Kommunalabgabengesetz                                                                                                    |
| SaarlKWG               | Saarländisches Kommunalwahlgesetz                                                                                                       |
| SaarlOVG               | Saarländisches Oberverwaltungsgericht                                                                                                   |
| SaarlStrG              | Saarländisches Straßengesetz                                                                                                            |

## Abkürzungsverzeichnis

---

|               |                                                                                                      |
|---------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| SaarLV        | Saarländische Landesverfassung                                                                       |
| SaarIVwVfG    | Saarländisches Verwaltungsverfahrensgesetz                                                           |
| SachsAnhOVG   | Oberverwaltungsgericht des Landes Sachsen-Anhalt                                                     |
| SGB X         | Sozialgesetzbuch 10. Buch                                                                            |
| SPolG         | Saarländisches Polizeigesetz                                                                         |
| VBIBW         | Verwaltungsblätter Baden-Württemberg                                                                 |
| VerwArch      | Verwaltungsarchiv (Zeitschrift)                                                                      |
| VG            | Verwaltungsgericht                                                                                   |
| VGH           | Verwaltungsgerichtshof                                                                               |
| VVG           | Versicherungsvertragsgesetz                                                                          |
| VwGO          | Verwaltungsgerichtsordnung                                                                           |
| VwKostO-HMdIS | Verwaltungskostenordnung für den Geschäftsbereich des Ministeriums des Innern und für Sport (Hessen) |
| VwVfG         | Verwaltungsverfahrensgesetz                                                                          |
| ZIP           | Zeitschrift für Wirtschaftsrecht<br>(urspr.: für die gesamte Insolvenzpraxis)                        |

