

# Die verwaltungsrechtliche Klage

**Dr. Michael Merker**

Baur Hürlimann AG  
Zürich und Baden

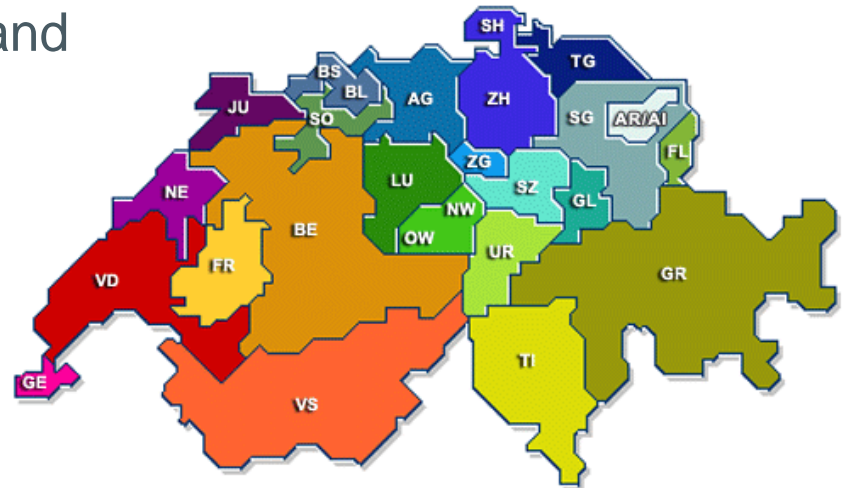
# Inhaltsübersicht

## verwaltungsrechtliche Klage

- Begriff und Bedeutung
- Historische Ursachen
- Aktuelle Rechtfertigung des verwaltungsrechtlichen Klageverfahrens
- Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren
- Ersatz der verwaltungsrechtlichen Klage durch das nachträgliche Beschwerdeverfahren ?
- Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage
- Klage der besonderen Art ?

# Begriff und Bedeutung

- Ursprüngliche vs. nachträgliche Verwaltungsrechtspflege
  - Unterscheidungskriterien
    - formelle
    - materielle ?
      - Verwirklichung materiellen Rechts vs. Verfügungsfreiheit über Streitgegenstand
- Bedeutung ?
  - Bund
  - Kantone



# Historische Ursachen

- Fiskustheorie
  - Individualrechtsschutz in vermögensrechtlichen Streitigkeiten
  - Dr. Jekyll and Mr. Hyde
- Nachwirkungen der Fiskustheorie
  - heute wegen Ausbau Rechtsschutz gering
  - vermögens- und konzessionsrechtliche Streitigkeiten mit Sonderstellung



# Aktuelle Rechtfertigung des verwaltungsrechtlichen Klageverfahrens

- **Besondere Natur der Streitsache**  
(„Sachgerechtigkeit“)
  - Welche Streitsachen sollen weshalb „besonderer Natur“ sein ?
    - direkter Gerichtszugang erforderlich ?  
(kein Erstentscheidungsrecht der Verwaltung)
    - Schwere eines Eingriffs ?
    - historische Gründe ?
    - psychologische Gründe ?

# Aktuelle Rechtfertigung des verwaltungsrechtlichen Klageverfahrens

- **Fehlende Verfügungskompetenz ?**
  - Grundsatz Verfügungskompetenz
  - sachgesetzliche Ausnahmen
    - selten
    - Pflicht zum Abschluss verwaltungsrechtlicher Verträge
    - sachliche Zuständigkeit eines Gerichts im verwaltungsrechtlichen Verfahren als Wegbedingung der Verfügungskompetenz in der Sache ?

# Aktuelle Rechtfertigung des verwaltungsrechtlichen Klageverfahrens

- **Gleichordnung der Rechtssubjekte ?**
  - Gebietskörperschaften
  - verwaltungsrechtliche Verträge
- **Fehlen von gerichtlichem Rechtsschutz ?**

# Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren

- Grundsatz
  - nur so gross, wie es Verfahrensrecht zulässt
- Anwendbares Verfahrensrecht im Bund
  - Einheitsklage nach BGG
    - Bundeszivilprozess
  - Klage nach VGG
    - Bundeszivilprozess
  - Anwendbares Verfahrensrecht in den Kantonen
    - Zivilprozessordnung
    - Verwaltungsverfahrenrecht



# Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren

## Prozessmaximen

- Dispositionsmaxime – Officialmaxime
- Verhandlungsmaxime – Untersuchungsmaxime
- Eventualmaxime – (Untersuchungsmaxime)



# Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren

- Rechtliches Gehör ?
  - von Verfahrensstruktur abhängig
  - Verfügung?
  - Verwaltungsrechtliche Klage
    - Klageschrift als rechtliches Gehör
    - formalisierte Gehörsgewährung durch Verfahrensablauf (Antwort, Replik, Duplik)
  - Kein prinzipieller Unterschied

# Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren

- Kognition der angerufenen Rechtsschutzinstanz ?
- Bindung an die Klagebegehren ?

# Unterschiede Klage- und Beschwerdeverfahren

- Kann die verwaltungsrechtliche Klage durch das nachträgliche Beschwerdeverfahren ersetzt werden ?
  - *Voraussetzung*: Anfechtungsobjekt
  - *Folge*: Pflicht und Recht zum Erlass eines (Feststellungs-)Entscheids
    - bei vermögensrechtlichen Streitigkeiten
    - Leistungsstörungen aus verwaltungsrechtlichen Verträgen
    - Streitigkeiten zwischen Gebietskörperschaften
    - Konzessionen
  - *Antwort*: ja

# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage

- Sachurteilsvoraussetzungen
  - Begriff
  - Verwaltungsrechtliche Streitigkeit
  - Ausschluss des Beschwerdeverfahrens
    - Grundsatz der Subsidiarität ?
    - Bundesrechtlicher Subsidiaritätsgrundsatz
    - Kantonalrechtliche Subsidiaritätsgrundsätze
  - Partei- und Prozessfähigkeit
  - Klagelegitimation vs. Beschwerdebefugnis
  - Rechtsschutzinteresse

# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage

- Durchgeführtes Vorverfahren
  - Grundsätze
  - Fakultative Vorverfahren
  - Folgen bei Unterlassung ?
- Klagefrist ?



# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage

- Zuständigkeit
  - funktionelle
  - sachliche
    - Bund
      - Bundesgericht
        - Kompetenzkonflikte
        - öffentlichrechtliche Streitigkeiten zwischen Bund – Kanton – Kanton
      - Bundesverwaltungsgericht
        - öffentlichrechtliche Verträge des Bundes
        - Datenschutz
        - Nationalbank
        - Einziehung von Vermögenswerten politisch exponierter Personen

# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage



## – Kantone

- Vermögensrechtliche Streitigkeiten
  - Beteiligung öffentlich-rechtlicher Körperschaft
  - keine Beschwerdemöglichkeit
  - keine zivilgerichtliche Zuständigkeit



# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage

- Verwaltungsrechtliche Verträge
  - Begriff
  - Abgrenzung
- Zulässigkeit Klageart
  - Leistungsklage
  - Feststellungsklage
  - Gestaltungsklage

# Sachurteilsvoraussetzungen der verwaltungsrechtlichen Klage



- Gabelung des Rechtsschutzweges in Beschwerde und Klage bei identischem Lebenssachverhalt
  - Personalrechtliche Streitigkeiten
  - konzessionsrechtliche Streitigkeiten
  - Andere Streitigkeiten
  - Folgen aus diesen verfahrensrechtlich unbefriedigenden Konstellationen ?

# Klage ?

- Verwaltungsrechtliche Klage ohne Beschränkung der sachlichen Zuständigkeit ?
- Ist die Rechtsverzögerungsbeschwerde eine verwaltungsrechtliche Klage ?
- Prinzipale Normenkontrolle als Klageart ?

# Verwaltungsrechtliche Klage ohne Beschränkung der sachlichen Zuständigkeit ?

- Verfügung als Ausgangspunkt des Verwaltungsrechtsschutzes
- Rechtsschutz gegen Realakte ?
  - Ausdehnung Verfügungsbegriff
  - Feststellungsverfügung
  - Verfügung über Realakte (Art. 25a VwVG)
    - Realakte ?
    - Rechte und Pflichten berühren (str.)
    - schutzwürdiges Interesse
    - Zulässigkeit der gestellten Begehren

# Verwaltungsrechtliche Klage ohne Beschränkung der sachlichen Zuständigkeit ?

- verwaltungsrechtliche Klage ?
  - Klage für „allerlei Anstände“
  - Subsidiaritätsprinzip
  - Vorverfahren
  - Kostenregelung für erstinstanzliches Verfahren
  - Zuständige Instanz kann Verwaltungsbehörde sein
  - Vorteile ?
  - Nachteile ?

# Ist die Rechtsverzögerungsbeschwerde eine verwaltungsrechtliche Klage ?

- Kein Anfechtungsobjekt als „Prozessvoraussetzung“
- Umständliche Fiktionen („Rechtswidrigkeit“ als Anfechtungsobjekt)
- Klage ?

# Prinzipale Normenkontrolle als Klageart ?

- Beschwerde oder Klage ?
  - Keine Verfügung
  - Antragsbefugnis  $\neq$  Beschwerdebefugnis
  - Normenkontrollklagen unterliegen Rügeprinzip
  - Gericht ist Normenkontrollinstanz
  - Frist ?

