

Skript Die behördliche Assessorklausur

Ausgangs- und Widerspruchsverfahren

Bearbeitet von
Thomas Müller, Frank Hansen, Horst Wüstenbecker

10. Auflage 2017. Buch. 160 S. Kartoniert
ISBN 978 3 86752 489 6
Format (B x L): 21,0 x 29,7 cm
Gewicht: 454 g

[Recht > Öffentliches Recht > Verwaltungsrecht](#)

Zu [Leseprobe](#) und [Sachverzeichnis](#)

schnell und portofrei erhältlich bei

The logo for beck-shop.de features the text 'beck-shop.de' in a bold, red, sans-serif font. Above the 'i' in 'shop' are three red dots of increasing size. Below the main text, the words 'DIE FACHBUCHHANDLUNG' are written in a smaller, red, all-caps, sans-serif font.

beck-shop.de
DIE FACHBUCHHANDLUNG

Die Online-Fachbuchhandlung beck-shop.de ist spezialisiert auf Fachbücher, insbesondere Recht, Steuern und Wirtschaft. Im Sortiment finden Sie alle Medien (Bücher, Zeitschriften, CDs, eBooks, etc.) aller Verlage. Ergänzt wird das Programm durch Services wie Neuerscheinungsdienst oder Zusammenstellungen von Büchern zu Sonderpreisen. Der Shop führt mehr als 8 Millionen Produkte.

DIE BEHÖRDLICHE ASSESSORKLAUSUR

Ausgangs- und Widerspruchsverfahren

2017

Thomas Müller, Rechtsanwalt
Frank Hansen, Rechtsanwalt
Horst Wüstenbecker, Rechtsanwalt

ALPMANN UND SCHMIDT Juristische Lehrgänge Verlagsges. mbH & Co. KG
48143 Münster, Alter Fischmarkt 8, 48001 Postfach 1169, Telefon (0251) 98109-0
AS-Online: www.alpmann-schmidt.de

Zitiervorschlag: Müller/Hansen/Wüstenbecker, Die behördliche Assessorklausur, Rn.

Müller, Thomas

Hansen, Frank

Wüstenbecker, Horst

Die behördliche Assessorklausur
Ausgangs- und Widerspruchsverfahren
10. Auflage 2017
ISBN: 978-3-86752-489-6

Verlag Alpmann und Schmidt Juristische Lehrgänge
Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Münster

Die Vervielfältigung, insbesondere das Fotokopieren der Skripten,
ist nicht gestattet (§§ 53, 54 UrhG) und strafbar (§ 106 UrhG).
Im Fall der Zuwiderhandlung wird Strafantrag gestellt.

Unterstützen Sie uns bei der Weiterentwicklung unserer Produkte.
Wir freuen uns über Anregungen, Wünsche, Lob oder Kritik an:
feedback@alpmann-schmidt.de.

INHALTSVERZEICHNIS

Einleitung: Klausurtypen in der öffentlich-rechtlichen Assessorklausur	1
A. Die Aufgabenstellung in der Assessorklausur	1
B. Entscheidungsformen	1
I. Entscheidungen der Ausgangsbehörde	1
II. Entscheidungen im Widerspruchsverfahren	2
III. Entscheidungen über nichtförmliche Rechtsbehelfe	2
IV. Anwaltliche Aufgabenstellungen	2
C. Vorbereitung der Klausurlösung	2
I. Lesen des Aktenauszugs und des Bearbeitungshinweises	3
II. Erstellung einer chronologischen Zeittafel	4
III. Gegenüberstellung der rechtlichen Argumente	4
IV. Erstellen einer gutachterlichen Lösungsskizze	5
1. Teil: Entscheidungen im Ausgangsverfahren	6
1. Abschnitt: Der belastende Verwaltungsakt	6
A. Entwurf eines belastenden Verwaltungsaktes	6
I. Bescheidkopf	8
II. Bekanntgabe/Zustellung	8
III. Anschrift	8
IV. Betreff etc.	9
V. Überschrift	9
VI. Anrede	9
VII. Tenor	10
1. Der Hauptausspruch	10
2. Die Anordnung sofortiger Vollziehung	12
3. Androhung von Zwangsmitteln	13
4. Kostenentscheidung	14
VIII. Begründung des Bescheids	14
1. Der Sachverhalt	14
2. Die rechtlichen Gründe für die Verfügung	15
3. Die rechtlichen Gründe für die Androhung von Zwangsmitteln	20
4. Die Begründung für die Anordnung der sofortigen Vollziehung	20
5. Die Begründung der Kostenentscheidung	21
IX. Die Rechtsbehelfsbelehrung	21
X. Grußformel und Unterschrift	24
B. Gutachten zum belastenden Verwaltungsakt	24
I. Erforderlichkeit einer Ermächtigungsgrundlage	25
II. Formelle Rechtmäßigkeit	27
III. Materielle Rechtmäßigkeit	32
IV. Spezialfall: Aufhebung von Verwaltungsakten gemäß §§ 48, 49 VwVfG	38
1. Widerruf nach § 49 VwVfG	38
2. Rücknahme nach § 48 VwVfG	40
3. Rückforderungen gemäß § 49 a VwVfG	43
a) Voraussetzungen	43
b) Rechtsfolgen	44
2. Abschnitt: Der begünstigende Verwaltungsakt	46
A. Entwurf eines begünstigenden Verwaltungsaktes	46
I. Allgemeine Anforderungen	48

II. Betreff, Bezug, Anlagen	48
III. Tenor	48
IV. Sachverhalt	49
V. Rechtliche Gründe	49
B. Gutachten zum begünstigenden Verwaltungsakt	51
I. Die Anspruchsgrundlage	51
II. Formelle Voraussetzungen	52
III. Materielle Voraussetzungen	53
IV. Die Rechtmäßigkeit von Nebenbestimmungen	54
V. Wiederaufgreifen des Verfahrens, § 51 VwVfG	56
1. Wiederaufgreifen im engeren Sinne	57
2. Wiederaufgreifen im weiteren Sinne	57
3. Abschnitt: Entwurf von untergesetzlichen Rechtsnormen	58
A. Kommunale Satzungsgebung	58
I. Satzungsautonomie	58
II. Erlass einer Satzung	59
1. Ermächtigungsgrundlage	59
2. Formelle Anforderungen	59
3. Materielle Anforderungen	60
4. Gestaltung von Satzungen	64
a) Formale Gestaltung	64
aa) Überschrift	64
bb) Einleitungsformel	64
cc) Normenteil	65
dd) Haftungsregeln	65
ee) Ausfertigungsvermerk	65
ff) Bekanntmachung	65
b) Beispiel für eine Satzung zur Benutzung einer kommunalen Einrichtung	66
c) Beispiel für eine Gebührensatzung	70
5. Rechtsfolgen fehlerhafter Satzungen	71
B. Ordnungsbehördliche oder polizeibehördliche Verordnungen	73
2. Teil: Entscheidungen im Widerspruchsverfahren	74
1. Abschnitt: Widerspruchsbescheid als zulässige Entscheidungsform	74
A. Auslegung der Eingabe des Bürgers	75
B. Zuständigkeit der Widerspruchsbehörde	77
C. Abhilfeverfahren durchgeführt	79
2. Abschnitt: Der Widerspruchsbescheid	80
A. Entwurf eines Widerspruchsbescheides	82
I. Der Tenor des Widerspruchsbescheides	82
1. Erfolgloser Widerspruch	82
2. Erfolgreicher Anfechtungswiderspruch	83
3. Erfolgreicher Verpflichtungswiderspruch	83
4. Teilweise erfolgreicher Anfechtungswiderspruch	84
5. Teilweise erfolgreicher Verpflichtungswiderspruch	85
6. Sonstige Fälle	85
II. Nebenentscheidungen	85
1. Anordnung der sofortigen Vollziehung	85
2. Aussetzung der Vollziehung	85

III. Die Kostenentscheidung im Vorverfahren	86
1. Grundsätze der Kostenentscheidung	86
a) Kosten des Widerspruchsverfahrens	86
b) Die Kostengrundentscheidung	87
c) Anwendbarkeit des § 80 VwVfG	87
d) Kosten der Widerspruchsbehörde	88
2. Erstattung der Aufwendungen der Beteiligten	91
3. Die Notwendigkeit der Zuziehung eines Bevollmächtigten	93
IV. Kostenfestsetzung nach § 80 Abs. 3 VwVfG	94
V. Begründung des Widerspruchsbescheids	94
1. Sachverhalt	95
2. Rechtliche Würdigung	95
VI. Rechtsbehelfsbelehrung	97
VII. Form des Widerspruchsbescheids – Bescheid- oder Beschlussform	98
VIII. Begleitende Maßnahmen	99
1. Begleitverfügung	99
2. Schreiben an die Ausgangsbehörde	100
3. Vermerke	101
B. Entscheidungen der Ausgangsbehörde im Widerspruchsverfahren.....	101
I. Abhilfebescheid	101
II. Vorlagebericht bei Nichtabhilfe	103
C. Das Gutachten im Widerspruchsverfahren.....	105
I. Zulässigkeit des Widerspruchs	105
1. Vorliegen einer verwaltungsrechtlichen Streitigkeit	105
2. Statthaftigkeit des Widerspruchs	105
a) Anfechtungswiderspruch	106
b) Verpflichtungswiderspruch	109
c) Leistungs- und Feststellungswidersprüche	109
d) Unstatthaftigkeit des Widerspruchs	110
aa) Gesetzlicher Ausschluss des Vorverfahrens	110
bb) Verwaltungsakte oberster Bundes- oder Landesbehörden	111
cc) Beschwerde durch Abhilfe- oder Widerspruchsbescheid	112
dd) Fortsetzungsfeststellungswiderspruch	112
ee) Entbehrlichkeit des Widerspruchs	114
3. Widerspruchsbefugnis	114
4. Die Form des Widerspruchs	117
5. Widerspruchsfrist	118
a) Fristberechnung	119
b) Einhaltung der Widerspruchsfrist	122
c) Wiedereinsetzung in den vorigen Stand im Vorverfahren	123
aa) Voraussetzungen für die Wiedereinsetzung	124
bb) Rechtsfolge	128
6. Verwirkung des Widerspruchsrechts	128
7. Sachentscheidung trotz Verfristung	130
8. Sonstige Zulässigkeitsvoraussetzungen	131
II. Begründetheit des Widerspruchs	132
1. Prüfungsmaßstab	132
2. Rechtmäßigkeit des VA	133
a) Form- und Verfahrensfehler	135
aa) Anhörungsfehler, § 28 VwVfG	135
bb) Begründungsfehler, § 39 VwVfG	136

b) Materielle Fehler	137
c) reformatio in peius (Verböserung)	138
aa) Zulässigkeit der reformatio in peius	138
bb) Rechtmäßigkeit einer reformatio in peius	139
III. Das behördliche Aussetzungsverfahren nach § 80 Abs. 4 VwGO	141
1. Formelle Voraussetzungen für eine Aussetzung	142
2. Materielle Voraussetzungen für eine Aussetzung	142
3. Entscheidung	143
3. Abschnitt: Sonstige Aufhebung des Ausgangsbescheides	144
A. Aufhebung außerhalb des Widerspruchsverfahrens.....	144
B. Aufhebung nach Abschluss des Widerspruchsverfahrens	145
3. Teil: Entscheidungen über formlose Rechtsbehelfe	146
1. Abschnitt: Gegenvorstellung und Aufsichtsbeschwerde	146
2. Abschnitt: Petitionsbescheide	146
A. Zulässigkeit einer Petition	146
B. Petitionsbescheid	147
C. Rechtsschutz.....	147
4. Teil: Die Anwaltsklausur	148
1. Abschnitt: Aufbau der Anwaltsklausur	148
2. Abschnitt: Das Gutachten in der Anwaltsklausur	148
A. Sachverhaltsdarstellung.....	149
B. Feststellung des Begehrens des Mandanten.....	150
C. Prüfung der Erfolgsaussichten des Vorgehens.....	150
I. Materieller Aufbau	151
II. Prozessualer Aufbau	151
III. Inhalt des Gutachtens	151
D. Zweckmäßigkeits- und taktische Überlegungen und Entscheidung über die Vorgehensweise	152
I. Kostenrisiko	152
II. Folgerisiken	152
E. Anwaltliche Schreiben im behördlichen Verfahren.....	153
I. Widerspruch und Aussetzungsantrag	154
II. Antrag auf Aussetzung der Vollziehung einer Baugenehmigung und Stilllegung der Baustelle § 80 a Abs. 1 Nr. 2 VwGO	155
III. Antrag auf Anordnung der sofortigen Vollziehung nach §§ 80 a Abs. 1 Nr. 1, 80 Abs. 2 S. 1 Nr. 4 VwGO	155
IV. Mandantenschreiben	156
Stichwortverzeichnis	158

LITERATURVERZEICHNIS

Bader/Funke-Kaiser/ Stuhlfauth/von Albedyll	Verwaltungsgerichtsordnung 6. Aufl. 2015
Bader/Ronellenfitsch	BeckOK-VwVfG Online-Kommentar, München Stand: 01.10.2015
Bosch/Schmidt/Vondung	Praktische Einführung in das verwaltungs- gerichtliche Verfahren 9. Aufl. 2012
Engelhardt/App/Schlatmann	Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz, Verwaltungszustellungsgesetz 10. Aufl. 2014
Ehlers/Plünder (Hrsg.)	Allgemeines Verwaltungsrecht 15. Aufl. 2015
Eyermann	Verwaltungsgerichtsordnung 14. Aufl. 2014
Fehling/Kastner/Störmer	Verwaltungsrecht VwVfG – VwGO 4. Aufl. 2016
Huck/Müller	Verwaltungsverfahrensgesetz 2. Aufl. 2016
Hufen	Verwaltungsprozessrecht 10. Aufl. 2016
Knack/Henneke	Verwaltungsverfahrensgesetz (VwVfG) 10. Aufl. 2014
Kopp/Ramsauer	Verwaltungsverfahrensgesetz 17. Aufl. 2016
Kopp/Schenke	Verwaltungsgerichtsordnung 22. Aufl. 2016
Maurer	Allgemeines Verwaltungsrecht 18. Aufl. 2011
Pietzner/Ronellenfitsch	Das Assessorexamen im Öffentlichen Recht 13. Aufl. 2014
Posser/Wolff	BeckOK-VwGO Stand: 01.01.2017
Redeker/v.Oertzen	Verwaltungsgerichtsordnung 16. Aufl. 2014

Sadler	Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz Verwaltungszustellungsgesetz 9. Aufl. 2014
Schoch/Schneider/Bier	Verwaltungsgerichtsordnung München, Loseblatt Stand: Juni 2016
Sodan/Ziekow	Verwaltungsgerichtsordnung 4. Aufl. 2014
Stelkens/Bonk/Sachs	Verwaltungsverfahrensgesetz 8. Aufl. 2014
Wolff/Decker	Verwaltungsgerichtsordnung (VwGO) Verwaltungsverfahrensgesetz (VwVfG) 3. Aufl. 2012
Wysk	Verwaltungsgerichtsordnung 2. Aufl. 2016
Ziekow	Verwaltungsverfahrensgesetz 3. Aufl. 2013