

Die verwaltungsgerichtliche Assessorklausur

Gerichtliche Entscheidungen, Prozessuale Anwaltsklausuren

Bearbeitet von
Von Horst Wüstenbecker, Rechtsanwalt und Repetitor

11. Auflage 2019. Buch. 248 S. Softcover
ISBN 978 3 86752 680 7
Format (B x L): 21,0 x 29,7 cm
Gewicht: 659 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 VERWALTUNGSGERICHTLICHE ASSESSORKLAUSUR

**Gerichtliche Entscheidungen
Prozessuale Anwaltsklausuren**

2019

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: Wüstenbecker, Verwaltungsgerichtliche Assessorklausur, Rn.

Wüstenbecker, Horst

Die verwaltungsgerichtliche Assessorklausur
Gerichtliche Entscheidungen – Prozessuale Anwaltsklausuren

11. Auflage 2019

ISBN: 978-3-86752-680-7

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

A. Die Aufgabenstellung	1
B. Die Klausurtypen	2
C. Die Vorbereitung der Klausurlösung	2
I. Lesen des Aktenauszugs	2
II. Chronologie und rechtliche Würdigung	2
III. Die Klausurbearbeitung	3
1. Teil: Die verwaltungsgerichtliche Entscheidung	5
1. Abschnitt: Das Urteil	6
A. Inhalt und Aufbau des Urteils	6
I. Überschrift	6
II. Rubrum	6
1. Die Beteiligten (§ 117 Abs. 2 Nr. 1 VwGO)	7
a) Kläger	7
b) Beklagter	7
c) Beigeladene	7
d) Vertreter des öffentlichen Interesses	8
2. Streitgegenstand	8
3. Das Gericht (§ 117 Abs. 2 Nr. 2 VwGO)	8
III. Der Tenor	9
IV. Der Tatbestand (§ 117 Abs. 2 Nr. 4 VwGO)	12
1. Geschichtserzählung	12
a) Ausgangsverfahren	13
b) Widerspruchsverfahren	13
c) Klageerhebung	14
2. Klägervorbringen	14
3. Anträge der Hauptbeteiligten	14
4. Beklagtenvorbringen	14
5. Antrag und Vorbringen sonstiger Beteiligter	15
6. Prozessgeschichte	15
V. Die Entscheidungsgründe (§ 117 Abs. 2 Nr. 5 VwGO)	15
1. Prozessuale Sondersituationen	15
2. Rechtliche Würdigung	17
a) Zulässigkeit der Klage	17
b) Begründetheit der Klage	18
aa) Rechtliche Argumentation	19
bb) Sprachliche Gestaltung	20
cc) Mehrfachbegründungen	20
dd) Umfang der Darstellung	21
c) Begründung der Nebenentscheidungen	23
VI. Rechtsmittelbelehrung	23
VII. Unterschrift	23
B. Einzelheiten zu den Bestandteilen des Urteils	26
I. Rubrum	26
1. Die Beteiligten	26
a) Beteiligungsfähigkeit	26
b) Prozessfähigkeit	27
c) Postulationsfähigkeit	28
2. Die Hauptbeteiligten	29
a) Der Kläger	29

b) Der Beklagte	29
3. Die Beiladung	30
a) Beteiligung Dritter am Verfahren	30
b) Die Arten der Beiladung	31
aa) Notwendige Beiladung	31
bb) Einfache Beiladung	32
cc) Prozessuale Bedeutung	32
II. Der Tenor	33
1. Der Tenor in der Hauptsache	33
a) Anfechtungsklage	33
aa) Erfolgreiche Anfechtungsklage	33
bb) Teilweise erfolgreiche Anfechtungsklage	34
cc) Annexantrag	34
dd) Festsetzungstenor (§ 113 Abs. 2 VwGO)	35
ee) Zurückverweisung an die Behörde (§ 113 Abs. 3 VwGO)	35
b) Verpflichtungsklage	35
aa) Vornahmeurteil	35
bb) Bescheidungsurteil	36
c) Leistungsklage	36
d) Feststellungsklage	37
e) Fortsetzungsfeststellungsklage	37
f) Besondere Fallgestaltungen	38
aa) Haupt- und Hilfsantrag	38
bb) Zinsen	38
2. Die Kostenentscheidung	40
a) Umfang der Kostenentscheidung	40
b) Vollständiges Obsiegen	41
c) Teilweises Obsiegen	42
d) Kosten bei Beiladung	43
aa) Kostenlast des Beigeladenen	43
bb) Kostenerstattungsanspruch des Beigeladenen	44
e) Mehrere Kostenpflichtige	46
aa) Grundsatz: Haftung nach Kopfteilen	46
bb) Ausnahme: Haftung als Gesamtschuldner	46
cc) Unterschiedlich erfolgreiche Streitgenossen	47
3. Vorläufige Vollstreckbarkeit	48
a) Vollstreckbarkeit ohne Sicherheitsleistung	49
b) Abwendungsbefugnis	50
c) Vollstreckbarkeit gegen Sicherheitsleistung	50
d) Mehrere Vollstreckungsschuldner	51
2. Abschnitt: Besondere prozessuale Situationen	52
A. Klagehäufung	52
B. Klagerücknahme	53
I. Wirksamkeit der Klagerücknahme	53
II. Rechtsfolge der Klagerücknahme	54
III. Die teilweise Klagerücknahme	55
C. Klageänderung	56
I. Fälle der Klageänderung	56
II. Zulässigkeit der Klageänderung	57
III. Zulässigkeit der geänderten Klage	58
IV. Darstellung der Klageänderung im Urteil	59

D. Erledigung des Rechtsstreits.....	60
I. Übereinstimmende Erledigungserklärungen	60
1. Voraussetzungen	61
2. Die gerichtliche Entscheidung	61
3. Teilweise übereinstimmende Erledigungserklärung	63
II. Einseitige Erledigungserklärung	65
1. Zulässigkeit des Erledigungsfeststellungsantrags	65
a) Umstellung des Antrags	65
b) Zulässigkeit der geänderten Klage	66
2. Begründetheit des Erledigungsfeststellungsantrags	67
a) Eintritt eines erledigenden Ereignisses	67
b) Verhältnis zum ursprünglichen Antrag	68
3. Gerichtliche Entscheidung	70
E. Prozessvergleich	73
F. Prozessaufrechnung	75
I. Materielle Voraussetzungen und Rechtsfolgen	75
II. Prozessuale Auswirkungen	76
III. Aufrechnung durch den Kläger	77
G. Prozesskostenhilfe	78
I. Voraussetzungen	79
1. Antrag	79
2. Erfolgsaussichten	79
3. Keine Mutwilligkeit	79
4. Bedürftigkeit	80
II. Rechtsfolge	80
1. Anspruch auf PKH	80
2. Entscheidung durch Beschluss	80
3. Abschnitt: Der Gerichtsbescheid	83
A. Voraussetzungen.....	83
B. Form des Gerichtsbescheides.....	83
C. Rechtsbehelfe und Rechtswirkungen.....	84
4. Abschnitt: Der Beschluss	86
A. Gestaltung	86
B. Besonderheiten.....	86
2. Teil: Die Anwaltsklausur	90
1. Abschnitt: Das Gutachten in der Anwaltsklausur	90
A. Ermittlung des Sachverhalts	91
B. Feststellung des Begehrens des Mandanten	92
C. Rechtliche Würdigung.....	92
I. Materieller Aufbau	92
II. Prozessualer Aufbau	93
III. Begründungselemente	93
1. Rechtswidrigkeit und Rechtsverletzung	93
2. Eilverfahren	95
D. Zweckmäßigkeitsüberlegungen	95
I. Prozessrisiko	96
II. Kostenrisiko	98
III. Folgerisiken	99

2. Abschnitt: Praktischer Teil	100
A. Mandantenschreiben	100
B. Schriftsätze im gerichtlichen Verfahren	101
I. Klageschrift	101
1. Obligatorischer Inhalt	101
2. Antrag	102
3. Klagebegründung	104
II. Klageerwiderung	105
1. Antrag	105
2. Sachverhalt	105
3. Rechtliche Würdigung	105
III. Anträge im Eilverfahren	106
3. Teil: Das Klageverfahren in der Assessorklausur	108
1. Abschnitt: Die Gutachtenklausur	108
2. Abschnitt: Das verwaltungsprozessuale Gutachten	109
A. Zulässigkeit der Klage	109
I. Verwaltungsrechtsweg	109
1. Aufdrängende Spezialzuweisungen zum VG	109
2. Die Generalklausel des § 40 Abs. 1 S. 1 VwGO	110
a) Öffentlich-rechtliche Streitigkeit	110
b) Nichtverfassungsrechtliche Streitigkeit	114
c) Abdrängende Zuweisungen	114
d) Rechtsfolgen bei Unzulässigkeit des Rechtswegs	117
aa) Rechtswegverweisung	117
bb) Positive Vorabentscheidung	117
II. Klagearten	119
1. Anfechtungsklage	119
a) Statthaftigkeit der Anfechtungsklage	119
b) Besondere Sachurteilsvoraussetzungen der Anfechtungsklage	121
c) Begründetheit der Anfechtungsklage	121
2. Verpflichtungsklage	127
a) Statthaftigkeit der Verpflichtungsklage	127
b) Sachurteilsvoraussetzungen der Verpflichtungsklage	129
c) Begründetheit der Verpflichtungsklage	130
3. Fortsetzungsfeststellungsklage	133
a) Prozessuale Ausgangslage	133
b) Statthaftigkeit der Fortsetzungsfeststellungsklage (FFK)	135
c) Besondere Sachurteilsvoraussetzungen der FFK	136
4. Allgemeine Leistungsklage	139
a) Statthaftigkeit der allgemeinen Leistungsklage	139
b) Besondere Sachurteilsvoraussetzungen	139
5. Feststellungsklage	142
a) Statthaftigkeit der Feststellungsklage	142
b) Besondere Sachurteilsvoraussetzungen der Feststellungsklage	143
c) Zwischenfeststellungsklage	143
III. Besondere Sachurteilsvoraussetzungen	146
1. Klagebefugnis	146
a) Anwendungsbereich	146
b) Fallgruppen	147
aa) Baurecht	147

bb) Immissionsschutzrecht	148
cc) Konkurrentenklagen	148
2. Vorverfahren	149
a) Erforderlichkeit eines Vorverfahrens	149
b) Entbehrlichkeit eines Vorverfahrens	150
c) Durchführung des Vorverfahrens	151
3. Klagefrist	153
a) Zustellung des Widerspruchsbescheids	153
aa) Zustellung durch die Post mit Zustellungsurkunde (§ 3 VwZG)	154
bb) Zustellung durch die Post mittels Einschreiben (§ 4 VwZG)	155
cc) Zustellung durch die Behörde gegen EB (§ 5 VwZG)	156
dd) Allgemeine Vorschriften für alle Zustellungsarten	158
b) Bekanntgabe des Ausgangsbescheides	159
c) Fristberechnung	161
d) Frist bei nicht ordnungsgemäßer Rechtsbehelfsbelehrung	162
e) Wiedereinsetzung in den vorigen Stand	165
aa) Gesetzliche Frist versäumt	165
bb) Ohne Verschulden	165
cc) Wiedereinsetzungsantrag	168
dd) Antragsfrist	168
ee) Glaubhaftmachung	168
ff) Nachholen der versäumten Rechtshandlung	169
gg) Rechtsfolge	169
IV. Allgemeine Sachurteilsvoraussetzungen	171
1. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	171
2. Ordnungsgemäße Klageerhebung	172
a) Form der Klage	172
b) Der Inhalt der Klageschrift	173
3. Entgegenstehende Rechtskraft	174
4. Sonstige Unzulässigkeitsgründe	175
a) Verzicht	175
b) Verwirkung des Klagerechts	176
c) Verlust des Klagerechts durch Zeitablauf	177
B. Begründetheit der Klage	177
I. Entscheidung über den Streitgegenstand	177
1. Anfechtungsklage	178
a) Prüfungsumfang	179
b) Ermessensentscheidungen	179
2. Verpflichtungsklage	180
II. Rechtsverletzung	181
III. Entscheidungserheblicher Zeitpunkt	181
4. Teil: Das Eilverfahren in der Assessorklausur	183
1. Abschnitt: Verfahrensarten	183
A. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 VwGO.....	183
B. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 a VwGO	185
C. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 123 VwGO	185
D. Fallgruppen	186
I. Ausländerrecht	186
1. Ablehnung eines Aufenthaltstitels	186
2. Ausweisung	186

3. Aufenthaltsbeendende Maßnahmen	187
II. Baurecht	187
1. Baugenehmigung	187
2. Bauordnungsverfügung	188
3. Drittbeteiligungsfälle	188
III. Beamtenrecht	189
1. Konkurrentenstreit	189
a) Statuskonkurrenz	189
b) Dienstpostenkonkurrenz	189
c) Umsetzungskonkurrenz	190
2. Sonstige beamtenrechtliche Maßnahmen	190
IV. Gewerberecht, Gaststättenrecht	191
1. Erteilung einer Erlaubnis	191
2. Nachbarklage gegen die Erlaubnis	191
3. Entzug der Erlaubnis	191
4. Untersagung eines erlaubnisfreien Gewerbes	192
V. Kommunalrecht	192
1. Kommunalaufsichtliche Maßnahmen	192
2. Kommunalverfassungsstreitverfahren	192
3. Bürgerbegehren, Bürgerentscheid	192
VI. Schul- und Prüfungsrecht	193
1. Schulbesuch	193
2. Anspruch auf Begünstigung	193
3. Abwehr belastender Verwaltungsakte	194
4. Schulorganisationsakte	194
VII. Straßenverkehrsrecht	195
1. Erteilung der Fahrerlaubnis (§ 2 StVG)	195
2. Entziehung der Fahrerlaubnis (§ 3 StVG)	195
3. Fahrtenbuchauflage (§ 31 a StVZO)	195
4. Verkehrszeichen	196
2. Abschnitt: Das Verfahren nach § 80 Abs. 5 VwGO	197
A. Zulässigkeit des Antrags nach § 80 Abs. 5 S. 1 VwGO	197
I. Bedeutung in der Assessor Klausur	197
II. Besondere Klausursituationen	197
1. Statthaftigkeit	197
a) Vorliegen eines Verwaltungsakts	198
b) Ausschluss der aufschiebenden Wirkung nach § 80 Abs. 2 VwGO	198
c) Rechtsbehelf in der Hauptsache erhoben	198
d) Sonderfall: Faktischer Vollzug	198
aa) Analoge Anwendung des § 80 Abs. 5 VwGO	199
bb) Keine Interessenabwägung	199
2. Rechtsschutzbedürfnis	199
3. Antragsgegner	200
B. Begründetheit des Antrags nach § 80 Abs. 5 S. 1 VwGO	200
I. Interessenabwägung	200
1. Rechtswidrigkeit des angefochtenen Verwaltungsakts	201
2. Rechtmäßigkeit des angefochtenen Verwaltungsakts	201
II. Sonderfall: Anordnung der sofortigen Vollziehung	202
1. Begründung des Vollzugsinteresses nach § 80 Abs. 3 VwGO	202
2. Anhörung analog § 28 VwVfG	203
3. Rechtsfolge bei fehlerhafter Vollziehungsanordnung	203

C. Die gerichtliche Entscheidung nach § 80 Abs. 5 VwGO	204
I. Der Tenor des Beschlusses nach § 80 Abs. 5 VwGO	204
1. Erfolgloser Antrag	204
2. Erfolgreicher Antrag	205
3. Kostenentscheidung	207
4. Keine Vollstreckbarkeitsentscheidung	207
5. Streitwertfestsetzung	207
II. Die Begründung des Beschlusses nach § 80 Abs. 5 VwGO	208
1. Anordnung der aufschiebenden Wirkung	208
2. Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung	208
3. Aufhebung der Vollziehungsanordnung aus formellen Gründen	209
4. Faktischer Vollzug	210
5. Hängebeschlüsse	210
D. Das Abänderungsverfahren nach § 80 Abs. 7 VwGO	210
3. Abschnitt: Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 a VwGO	212
A. Begünstigender VA mit drittbelastender Wirkung	212
I. Antrag auf Anordnung der sofortigen Vollziehung	212
1. Zulässigkeit des Antrags	213
2. Begründetheit des Antrags	213
3. Gerichtliche Entscheidung	214
II. Antrag auf Aussetzung der Vollziehung	216
1. Zulässigkeit des Aussetzungsantrags	216
2. Begründetheit des Aussetzungsantrags	217
a) Tenor	217
b) Gründe	218
III. Antrag auf Sicherungsmaßnahmen	219
1. Zulässigkeit des Antrags auf Sicherungsmaßnahmen	219
2. Begründetheit des Antrags auf Sicherungsmaßnahmen	220
3. Gerichtliche Entscheidung	220
B. Belastender VA mit drittbegünstigender Wirkung	221
I. Antrag auf Anordnung der sofortigen Vollziehung	221
II. Antrag auf Aussetzung der Vollziehung	222
4. Abschnitt: Die einstweilige Anordnung nach § 123 VwGO	223
A. Zulässigkeit des Antrags nach § 123 Abs. 1 VwGO	223
I. Statthaftigkeit	224
II. Antragsbefugnis	224
III. Allgemeines Rechtsschutzbedürfnis	224
B. Begründetheit des Antrags nach § 123 VwGO	225
I. Anordnungsanspruch und Anordnungsgrund	225
II. Keine Vorwegnahme der Hauptsache	225
III. Nicht mehr als in der Hauptsache	226
C. Die gerichtliche Entscheidung im Verfahren nach § 123 VwGO	226
I. Zuständigkeit	226
II. Verfahren	227
III. Entscheidungsentwurf	227
IV. Zwischenentscheidungen	229
Stichwortverzeichnis	231

LITERATURVERZEICHNIS



Verweise in den Fußnoten auf „RÜ“ und „RÜ2“ beziehen sich auf die Ausbildungszeitschriften von Alpmann Schmidt. Dort werden Urteile so dargestellt, wie sie in den Examensklausuren geprüft werden: in der Rechtsprechungsübersicht als Gutachten und in der Rechtsprechungsübersicht 2 als Urteil/Behördenbescheid/Anwaltsschriftsatz etc.

RÜ-Leser wussten mehr: Immer wieder orientieren sich Examensklausuren an Gerichtsentscheidungen, die zuvor in der RÜ klausurmäßig aufbereitet wurden. Die aktuellsten RÜ-Treffer aus ganz Deutschland finden Sie auf unserer Homepage.

Abonnenten haben Zugriff auf unser digitales RÜ-Archiv.

Bader/Funke-Kaiser/ Stuhlfauth/von Albedyll	Verwaltungsgerichtsordnung 7. Aufl. 2018
Bader/Ronellenfitsch	Beck-OK VwVfG Online-Kommentar Stand: 01.04.2019
Bosch/Schmidt/Vondung	Praktische Einführung in das verwaltungs- gerichtliche Verfahren 9. Aufl. 2012
Ehlers/Pünder (Hrsg.)	Allgemeines Verwaltungsrecht 15. Aufl. 2015
Engelhardt/App/Schlatmann	Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz Verwaltungszustellungsgesetz 11. Aufl. 2017
Eyermann	Verwaltungsgerichtsordnung 16. Aufl. 2019
Finkelnburg/Dombert/ Külpmann	Vorläufiger Rechtsschutz im Verwaltungsstreitverfahren 7. Aufl. 2017
Gärditz	VwGO – Verwaltungsgerichtsordnung mit Nebengesetzen 2. Aufl. 2018
Huck/Müller	Verwaltungsverfahrensgesetz 2. Aufl. 2016
Hufen	Verwaltungsprozessrecht 11. Aufl. 2019
Knack/Henneke	Verwaltungsverfahrensgesetz (VwVfG) 10. Aufl. 2014
Kopp/Ramsauer	Verwaltungsverfahrensgesetz 20. Aufl. 2019

Kopp/Schenke	Verwaltungsgerichtsordnung 25. Aufl. 2019
Kugele	VwGO – Verwaltungsgerichtsordnung 1. Aufl. 2013
Mann/Sennekamp/Uechtritz	Verwaltungsverfahrensgesetz 2. Aufl. 2019
Pietzner/Ronellenfitsch	Das Assessorexamen im Öffentlichen Recht 14. Aufl. 2019
Posser/Wolff	Beck-OK VwGO Online-Kommentar Stand: 01.04.2019
Redeker/v.Oertzen	Verwaltungsgerichtsordnung 16. Aufl. 2014
Sadler	Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz Verwaltungszustellungsgesetz 9. Aufl. 2014
Schenke	Verwaltungsprozessrecht 16. Aufl. 2019
Schoch/Schneider/Bier	Verwaltungsgerichtsordnung Loseblatt Stand: Februar 2019
Sodan/Ziekow	Verwaltungsgerichtsordnung 5. Aufl. 2018
Stelkens/Bonk/Sachs	Verwaltungsverfahrensgesetz 9. Aufl. 2018
Wolff/Decker	Verwaltungsgerichtsordnung (VwGO) Verwaltungsverfahrensgesetz (VwVfG) 3. Aufl. 2012
Würtenberger/Heckmann	Verwaltungsprozessrecht 4. Aufl. 2018
Wysk	Verwaltungsgerichtsordnung 2. Aufl. 2016
Ziekow	Verwaltungsverfahrensgesetz 3. Aufl. 2013