

## Fälle zum Besonderen Verwaltungsrecht

Polizei- und Ordnungsrecht, Kommunalrecht mit Bezügen zum Verwaltungsprozessrecht

von

Prof. Dr. Stefan Muckel, Prof. Dr. Wolfgang Rüfner

5., völlig neu bearbeitete Auflage

Fälle zum Besonderen Verwaltungsrecht – Muckel / Rüfner

schnell und portofrei erhältlich bei [beck-shop.de](http://beck-shop.de) DIE FACHBUCHHANDLUNG

Thematische Gliederung:

Besonderes Verwaltungsrecht - Gesamtdarstellungen – Arbeitsrecht – Öffentliches Recht

Verlag Franz Vahlen München 2013

Verlag Franz Vahlen im Internet:

[www.vahlen.de](http://www.vahlen.de)

ISBN 978 3 8006 3912 0



**beck-shop.de**

## Fälle zum Besonderen Verwaltungsrecht

Polizei- und Ordnungsrecht  
Kommunalrecht  
mit Bezügen zum Verwaltungsprozessrecht

Von  
Dr. iur. Stefan Muckel  
Professor an der Universität zu Köln

begründet von  
Dr. iur. Wolfgang Rübner  
em. Professor an der Universität zu Köln

5., völlig neu bearbeitete Auflage

Verlag Franz Vahlen München 2013

# beck-shop.de

Zitervorschlag: *Muckel* Fälle VerwR BT

[www.vahlen.de](http://www.vahlen.de)

ISBN 978 3 8006 3912 0

© 2013 Verlag Franz Vahlen GmbH  
Wilhelmstraße 9, 80801 München

Druck: Druckhaus Nomos, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim  
Satz: R. John + W. John GbR, Köln  
Umschlagkonzeption: Martina Busch, Grafikdesign, Homburg-Kirrburg

Gedruckt auf säurefreiem, alterungsbeständigem Papier  
(hergestellt aus chlorfrei gebleichtem Zellstoff)

## Vorwort zur fünften Auflage

Für die fünfte Auflage wurden die Fälle und Lösungen abermals neu bearbeitet und aktualisiert, um das Buch auf den Stand der Rechtsentwicklung bis zum Frühjahr 2013 zu bringen. Glücklicherweise konnte ich auf die tatkräftige Unterstützung der wissenschaftlichen Hilfskräfte *David Altmaier*, *Linda Krewerth*, *Marie Landsberg* und – in der entscheidenden Schlussphase der letzten Monate – der wissenschaftlichen Mitarbeiterin *Sarah Röhrig* zurückgreifen. Ihnen allen danke ich sehr. Widmen möchte ich das Buch meinem verehrten akademischen Lehrer Herrn *Professor Dr. Wolfgang Riefner*, der am 8. September 2013 sein 80. Lebensjahr vollendet. Er hat diese Fallsammlung begründet und mit der wissenschaftlichen Genauigkeit seiner Arbeit hohe Maßstäbe gesetzt, denen wir alle verpflichtet bleiben.

Köln, im Mai 2013

*Stefan Muckel*

## Aus dem Vorwort zur ersten Auflage

Für Studierende der Rechtswissenschaften ist es unumgänglich, möglichst viele Fälle zu lösen. In Übungen und Examina, aber auch in der beruflichen Praxis (jedenfalls für den größten Teil der Absolventen) müssen Fälle bearbeitet werden. Gerade im Öffentlichen Recht fällt es den Studierenden oft schwer, das anhand von Lehrbüchern erarbeitete abstrakte Wissen in der Falllösung anzuwenden. Hier möchte das vorliegende Buch im Hinblick auf die zentralen Fächer des Besonderen Verwaltungsrechts, das Polizei- und Ordnungsrecht sowie das Kommunalrecht, helfen.

Die Lösungen der Fälle sollen nicht nur inhaltlich, sondern auch im Hinblick auf Stil und Formulierungen den Anforderungen entsprechen, die an der Universität und im Staatsexamen an Studierende gestellt werden. Entstanden ist ein Fallkompendium, das wesentliche Teile des examensrelevanten Stoffes im Polizei- und Ordnungsrecht sowie im Kommunalrecht erfaßt. Da sich nicht alles anhand von Fällen darstellen läßt, wurden diesen vielfach ergänzende Hinweise angefügt, um Lücken zu schließen.

## Inhaltsverzeichnis

Vorwort zur fünften Auflage . . . . .	V
Aus dem Vorwort zur ersten Auflage . . . . .	VI
Abkürzungsverzeichnis . . . . .	XI
Literaturverzeichnis . . . . .	XVII
<b>1. Teil. Polizei- und Ordnungsrecht . . . . .</b>	<b>1</b>
<b>1. Fall: Ameisenplage . . . . .</b>	<b>3</b>
Grundfall zur polizei- und ordnungsrechtlichen Generalklausel; Subsidiaritätsprinzip; rechtliche Unmöglichkeit im Verhältnis Ver- mieter– Mieter; Prozessual: Anfechtungsklage; Prüfungsschema: Verfügung zur Gefahrenabwehr	
<b>2. Fall: Streunender Hund I . . . . .</b>	<b>17</b>
Zuständigkeitsabgrenzung Polizei – Ordnungsbehörden (Gefahren- abwehr, Eilfallkompetenz)	
<b>3. Fall: Nächtliches Geschrei . . . . .</b>	<b>22</b>
Abgrenzung präventives Handeln nach Polizeirecht – repressives Handeln nach Strafprozessrecht; doppelfunktionale Maßnahmen	
<b>4. Fall: Schwarzbau . . . . .</b>	<b>27</b>
Abgrenzung Allgemeine Ordnungsbehörden – Sonderordnungs- behörden (Zuständigkeit)	
<b>5. Fall: Auf Streife . . . . .</b>	<b>31</b>
Begriff der öffentlichen Sicherheit; Unterschied Gefahr – Störung; Schutzgüter der öffentlichen Sicherheit; Verbringungsgewahrsam	
<b>6. Fall: Radarwarner . . . . .</b>	<b>40</b>
Begriff der öffentlichen Sicherheit (Vertiefung); Prozessual: An- fechtungsklage, Fortsetzungsfeststellungsklage; Erledigung eines Verwaltungsaktes vor Klageerhebung	
<b>7. Fall: Laserdrome . . . . .</b>	<b>50</b>
Anwendbarkeit des allgemeinen Polizei- und Ordnungsrechts; Begriff der öffentlichen Ordnung; Prozessual: Anfechtungsklage, richtiger Klagegegner	

## Inhaltsverzeichnis

<b>8. Fall:</b>	<b>Reichskriegsflagge</b> . . . . .	65
	Öffentliche Sicherheit in Abgrenzung zur öffentlichen Ordnung; falsche Begründung eines Verwaltungsakts; Prozessual: Nachschieben von Gründen gemäß § 114 Satz 2 VwGO	
<b>9. Fall:</b>	<b>Streunender Hund II</b> . . . . .	72
	Zurücktreten staatlichen Schutzes bei Beeinträchtigung privater Rechte (Subsidiaritätsprinzip); unmittelbare Verursachung bei gefährträchtigem Verhalten eines Tieres; Prozessual: Anwaltliche Fragestellung; einstweiliger Rechtsschutz gemäß § 80 Abs. 5 VwGO	
<b>10. Fall:</b>	<b>Fallender Baum</b> . . . . .	81
	Gefahrenverdacht; Auswahl zwischen mehreren Störern	
<b>11. Fall:</b>	<b>Betrunkener Preuße</b> . . . . .	95
	Sicherstellung; Anscheinsgefahr; Entschädigungsanspruch des Anscheinstörers; Prozessual: Rechtsweg bei Entschädigungs- und Schadensersatzansprüchen	
<b>12. Fall:</b>	<b>Ligaalltag</b> . . . . .	103
	Theorie der unmittelbaren Verursachung; Zweckveranlasser; Anwendung von Zwangsmitteln (Zwangsgeld) bei fehlender Wiederholungsgefahr; Prozessual: Klagehäufung im Verwaltungsprozess; Gegenüberstellung Fortsetzungsfeststellungsklage – Anfechtungsklage	
<b>13. Fall:</b>	<b>Der betrunkene Makler</b> . . . . .	114
	Polizeigewahrsam; Prozessual: Feststellungsklage; Fortsetzungsfeststellungsklage	
<b>14. Fall:</b>	<b>Leben auf prinzlichem Grund</b> . . . . .	128
	Platzverweis; Eilfallkompetenz und Vollzugshilfe; Subsidiaritätsprinzip beim Schutz privater Rechte; Grundrechte als Rechtfertigungsgründe; Allgemeinverfügung; Opportunitätsprinzip; Ermessensreduzierung; Prozessual: Verpflichtungsklage, insbesondere Klagebefugnis bei Ermessensentscheidungen	
<b>15. Fall:</b>	<b>Schöner Wohnen</b> . . . . .	141
	Einweisung von Obdachlosen in eine Wohnung; gesonderte Anhörung bei Anordnung der sofortigen Vollziehung; Sicherstellung; polizeilicher/ordnungsbehördlicher Notstand Prozessual: einstweiliger Rechtsschutz gemäß § 80 Abs. 5 VwGO Beseitigung von Vollzugsfolgen im einstweiligen Rechtsschutz; Drittbetroffenheit beim Folgenbeseitigungsanspruch Prozessual: Annexantrag gemäß § 80 Abs. 5 Satz 3 VwGO	

<b>16. Fall: Parken ohne Gefahr?</b> .....	157
Abstrakte Gefahr; Verordnungen zur Gefahrenabwehr; Prozessual: Einspruch im OWiG-Verfahren	
<b>17. Fall: Urlaub für das Auto</b> .....	165
Übertragung von Hoheitsrechten auf Private (Beliehene); öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch; Ersatzvornahme und Sicherstellung; Verkehrszeichen als Verwaltungsakt; Verwaltungskosten- erstattung; abgekürztes Verfahren; Prozessual: allgemeine Leistungsklage	
<b>18. Fall: Keine Bombe im Auto</b> .....	186
Vollstreckungsmaßnahmen als Realakte, Standardermächtigungen als Rechtsgrundlagen für Verwaltungszwang, Verwaltungsvollstreckung; sofortiger Vollzug, Gefahrenverdacht und Anscheinsgefahr; Abgrenzung des unmittelbaren Zwangs von der Ersatzvornahme; Prozessual: Feststellungsklage nach beendeter Polizeimaßnahme	
<b>Fälle 19a bis e Rechtsnachfolge</b> .....	198
Rechtsnachfolge bei abstrakter Zustandsverantwortlichkeit; Rechtsnachfolge bei abstrakter Verhaltensverantwortlichkeit; Gesamtrechtsnachfolge bei konkreter Zustandsverantwortlichkeit; Einzelrechtsnachfolge bei konkreter Zustandsverantwortlichkeit; Gesamtrechtsnachfolge bei konkreter Verhaltensverantwortlichkeit	
<b>20. Fall: Werbung für den Bürgermeister</b> .....	213
Straßen- und Wegerecht (Gemeingebrauch, Sondernutzung, kommunikativer Verkehr); subsidiäre Anwendbarkeit des allgemeinen Ordnungsrechts; Verhältnismäßigkeit einer Untersagung bei erlaubnispflichtiger Tätigkeit	
<b>21. Fall: Eingekesselt</b> .....	220
Versammlungsrecht (rechtliche Handlungsmöglichkeiten zur Unterbindung einer Versammlung); Prozessual: Fortsetzungsfeststellungsklage; Klagebefugnis (sowie Grundrechtsfähigkeit) einer Vereinigung; Spontanversammlung	
<b>2. Teil. Kommunalrecht</b> .....	237
<b>22. Fall: Eingemeindung</b> .....	239
Garantie der kommunalen Selbstverwaltung; Eingemeindung; Prozessual: kommunale Verfassungsbeschwerde; Parteifähigkeit einer aufgelösten Gebietskörperschaft; Prozessfähigkeit im Fall einer Interessenkollision des gesetzlichen Vertreters	

## *Inhaltsverzeichnis*

<b>23. Fall: Vermietung der Stadthalle</b> . . . . .	250
Gemeindliche öffentliche Einrichtungen; Benutzungsanspruch; Vereinsprivileg; Prozessual: Widerspruchsverfahren; Rechtsweg- eröffnung nach der sog. Zwei-Stufen-Theorie	
<b>24. Fall: Bürgerbegehren</b> . . . . .	261
Bürgerbegehren; Rechtsschutz gegen die ablehnende Zulassungs- entscheidung; Frage der vollzugshemmenden Wirkung; Prozessual: Verpflichtungs- und Anfechtungsklage	
<b>25. Fall: Abstimmung des befangenen Ratsmitglieds</b> . . . . .	278
Befangenheit von Ratsmitgliedern; Folgen der Mitwirkung trotz Befangenheit; Prozessual: Normenkontrolle nach § 47 VwGO	
<b>26. Fall: Probleme mit dem neuen Einkaufszentrum</b> . . . . .	288
Prüfungskompetenz des Bürgermeisters hinsichtlich der Tagesord- nung; Ausschluss eines Ratsmitglieds von der Sitzung; Prozessual: Kommunalverfassungsverfahren	
<b>27. Fall: Ferienreisen mit städtischen Omnibussen</b> . . . . .	311
Kommunalaufsicht (Anordnung); Grenzen gemeindlicher wirt- schaftlicher Betätigung; Eigengesellschaften; Grundrechtsfähigkeit von Gemeinden; Prozessual: Anfechtungsklage	
<b>28. Fall: Anschluss an die Wasserversorgung</b> . . . . .	333
Aufhebung eines Ratsbeschlusses im Rahmen der Kommunalauf- sicht; Zugangsfiktion bei Zustellung mittels eingeschriebenen Briefs; Vertretung des Bürgermeisters bei Vertretungshindernis; Anschluss- und Benutzungszwang; gebührenrechtliches Äquiva- lenzprinzip; Rückwirkungsverbot; Prozessual: Rechtsschutz gegen kommunalaufsichtliche Maßnahmen; Prozessfähigkeit bei Interes- senkollision	
<b>Sachverzeichnis</b> . . . . .	355