

POR

Kurseinheit 3

## Wiederholung: Staatshaftungsrecht

1. Pflichtverletzung bei Schuldverhältnissen (vermutetes Verschulden)
  - öff.-rechtlicher Vertrag: § 62 S. 2 VwVfG i.V.m. § 280 I BGB
  - vertragsähnliche Schuldverhältnisse: § 280 I BGB analog
2. Amtshaftung: § 839 I BGB, Art. 34 S. 1 GG (verschuldensabhängig)
3. Aufopferungsentschädigung (verschuldensunabhängig)
  - normiert: § 59 ASOG, § 38 OBG (§ 70 PolG)
  - i.Ü. Gewohnheitsrecht (Rechtsgedanke aus §§ 74, 75 EALR)
  - Rechtsgüter i.S.v. Art. 2 II GG und Art. 14 I GG
  - rechtmäßig = enteignender Eingriff ↔ rechtswidrig = enteignungsgleicher Eingriff ↔ Enteignung i.S.v. Art. 14 III GG = final zur Güterbeschaffung)

## AspGL im ÖR: Rechtswegzuweisungen



### Verwaltungsrechtsweg:

1. Beamtenrecht: § 40 II 2 VwGO, § 126 I BBG / § 54 I BeamtStG
2. Ausgleichspflichtige I + S (Art. 14 I 2 GG): § 40 II 1, 2. Hs. VwGO
3. Öff.-rechtlicher Vertrag: § 40 I 1 VwGO (Umkehrschluss zu § 40 II 1 VwGO)
4. Öff.-rechtl. Erstattungsanspruch (§§ 812 ff BGB analog): § 40 I 1 VwGO
5. Öff.-rechtl. GoA (§§ 677 ff BGB analog): § 40 I 1 VwGO

### Ordentlicher Rechtsweg:

1. Amtshaftung (§ 839 I BGB, Art. 34 S. 1 GG): Art. 34 S. 3 GG
2. Enteignungsentschädigung: Art. 14 III 4 GG
3. Aufopferung (§§ 59, 65 ASOG / §§ 38, 42 OBG / GewohnhR): § 40 II 1 VwGO
4. Öff.-rechtl. Verwahrung (§ 39 ASOG / § 26 PolG): § 40 II 1 VwGO
5. Vertragsähnliche Pflichtverletzungen (§ 280 I BGB analog): § 40 II 1 VwGO

## Übersicht POR (1. Teil)

### I. Systematik Polizei = Alternativität (Doppelfunktionalität)

#### Präventiv:

Gefahrenabwehr

→ § 40 I 1 VwGO:  
Verwaltungs-Rweg

→ § 38 ASOG / § 25 PolG:  
Sicherstellung

#### Repressiv:

Strafverfolgung

→ § 23 EGGVG:  
ordentlicher Rweg

→ §§ 94 ff StPO:  
Beschlagnahme

Schwerpunkt der Tätigkeit?

### Ordnungsbehörden = Spezialität / Stufenverhältnis

1. Sonderrecht Bund  
(z.B. BImSchG, GewO)

2. Sonderrecht Land  
(z.B. LImSchG, BauO)

3. allg. Gefahrenabwehrrecht  
(z.B. ASOG, PolG / OBG)

## **II. Zuständigkeit Polizei / Ordnungsbehörde**

→ Polizei ist i.d.R. eilzuständig: § 4 I ASOG (§ 2 S. 1 PolG)

→ i.Ü. originäre Zuständigkeit der Polizei zur vorbeugenden Bekämpfung von Straftaten: § 1 III ASOG (§ 1 I 2 PolG)

## **III. Kein allgemeines Gefahrenabwehrgesetz des Bundes**

→ Gefahrenabwehr = grds. Landesgesetzgebungskompetenz (Art. 70 I GG)

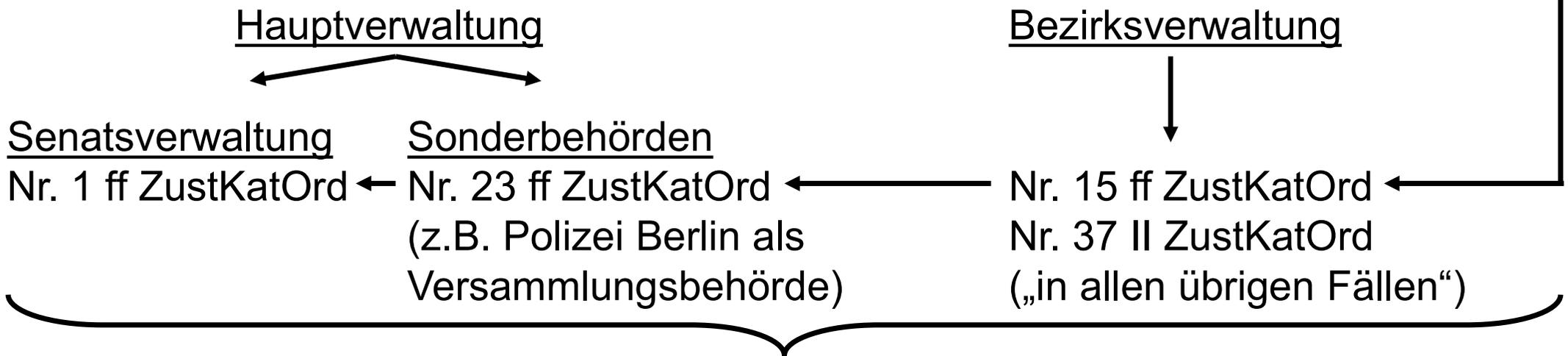
→ Bundesbehörden vollziehen grds. nicht Landesgesetze (Art. 30, 83 GG)

→ für Bundesgefahrenabwehrbehörden eigene Bundesgesetze (z.B. BPolG)

#### IV. Landesbehördenaufbau

→ zweistufig: → Art. 67 VvB, §§ 2, 3, 4 II AZG, § 2 IV ASOG, ZustKatOrd  
(§ 3 LOG und einzelne ZuständigkeitsVO)

→ in Berlin mit folgenden zwei Stufen



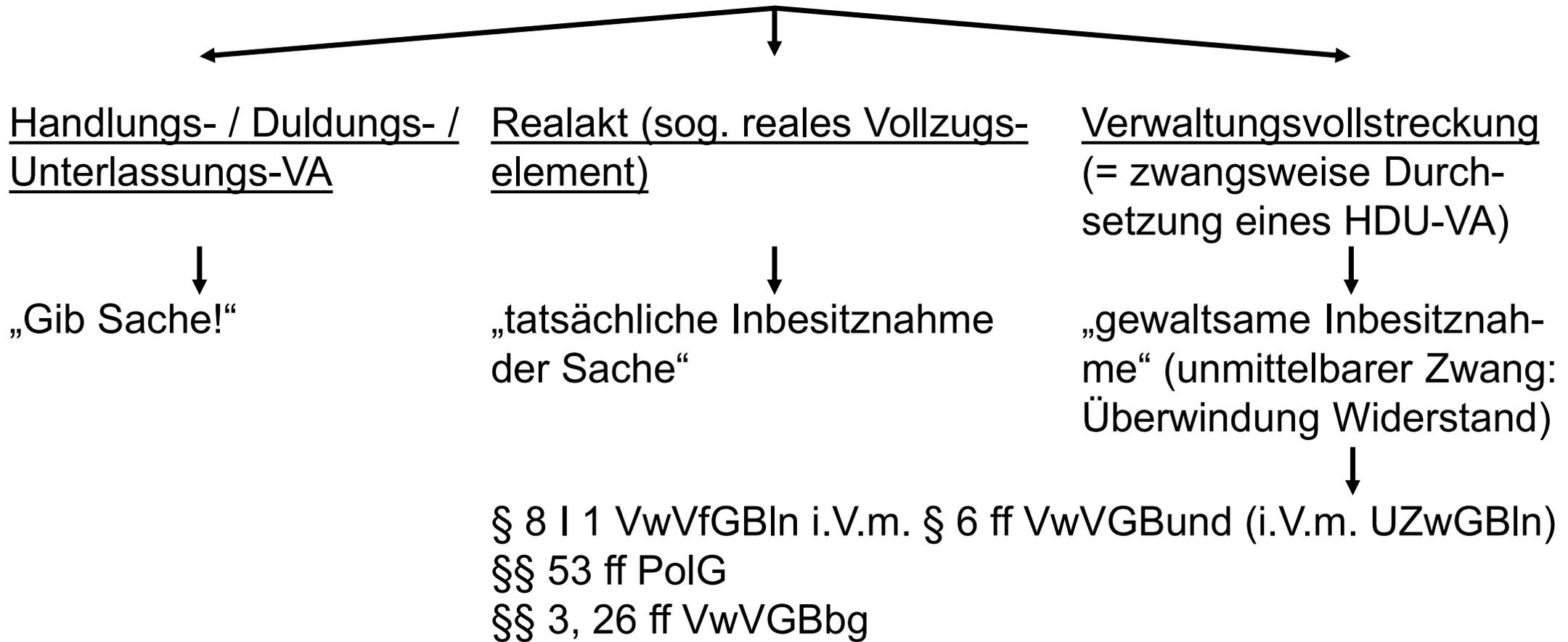
→ relevant auch für Behördenidentität im Vorverfahren bei „rip“: § 73 I 2 Nr. 2 VwGO

## V. Gesetzesaufbau ASOG (PoIG, OBG)

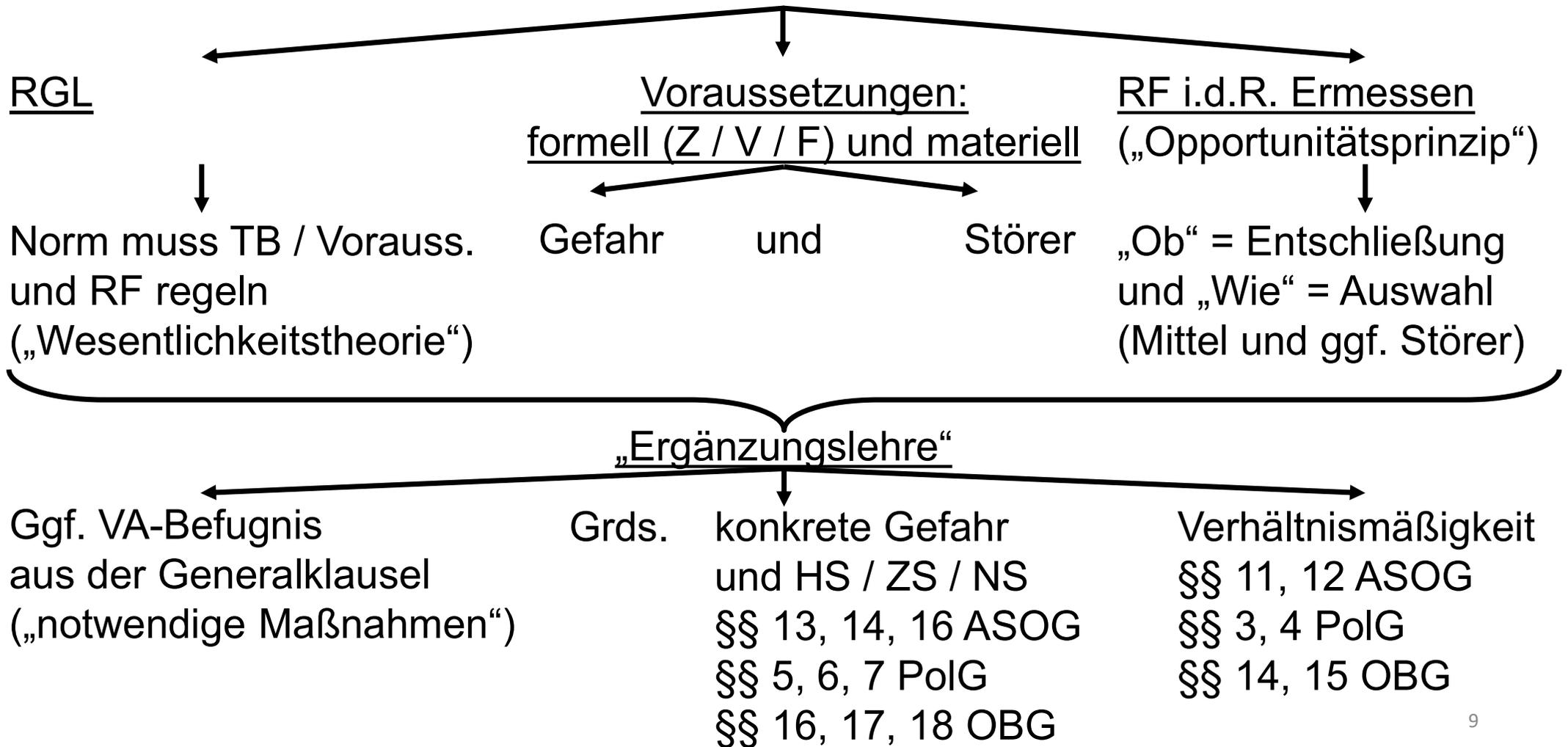
<u>Allgemeine Vorschriften</u>	<u>Generalklausel und Standardmaßnahmen</u>	<u>Rechtsverordnungen zur Gefahrenabwehr</u>	<u>Aufopferungsentschädigung</u>
§§ 1 ff ASOG §§ 1 ff PoIG §§ 1 ff OBG	§ 17 + §§ 18 ff ASOG § 10 + §§ 11 ff PoIG § 13 + § 23 OBG	§§ 55 ff ASOG §§ 24 ff OBG	§§ 59 ff ASOG § 70 PoIG §§ 38 ff OBG

Standardmaßnahmen sind spezifisch auf GR zugeschnitten (z.B. Art. 13 II GG) und sperren die Generalklausel, soweit die RF in der Standardmaßnahme geregelt ist

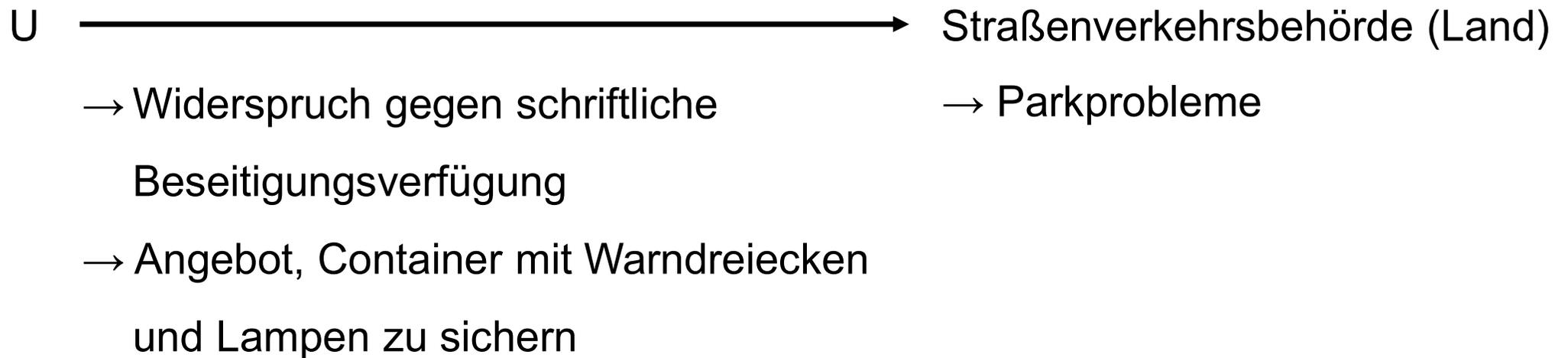
## VI. Rechtsnatur von POR Maßnahmen: Sicherstellung, § 38 ASOG (§ 25 PolG)



## VII. Rechtmäßigkeit von POR Maßnahmen



## Fall 2: Containervermietung



## **Fall 2: Containervermietung**

Vorüberlegung: → Widerspruch / Vorverfahren geregelt in §§ 68 ff VwGO

→ ratio: 1. Selbstkontrolle der Verwaltung (Art. 20 III GG)

2. Entlastung der Gerichte

3. effektiver Rechtsschutz (Art. 19 IV GG)

→ Prüfung von Rechtmäßigkeit und Zweckmäßigkeit (Fachaufsicht)

des VA (§ 68 I 1 VwGO): W.-Behörde übt selbst Ermessen aus

→ str., ob bei erfolgreichem Widerspruch bei Behördenidentität (§ 73

I 2 Nr. 2 VwGO, § 27 I b AZG, § 67 S. 2 ASOG bzw. § 3 LOG) Ab-

hilfebescheid (§ 72 VwGO) oder stattgebender Widerspruchsbe-

scheid ergeht (§ 73 VwGO)

## Fall 2: Containervermietung

### A. Zulässigkeit

#### I. Statthaft: § 68 I VwGO

##### 1. VwGO anwendbar: (+)

→ mangels aufdrängender Sonderzuweisung: § 40 I 1 VwGO

→ öff.-rechtliche Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art

→ öff.-rechtliche streitentscheidende Normen: § 32 I StVO, ggf. i.V.m. Rechtsfolge „erforderliche Maßnahmen“ aus der Generalklausel (§ 17 ASOG / § 13 OBG)

→ i.Ü. Verfügung = VA (§ 35 S. 1 VwVfG): typisch hoheitliche Handlungsform

2. VA-Bezug: Anfechtungs- / Verpflichtungssituation i.S.v. § 68 I 1 / II VwGO (+)

3. Kein Ausschluss: § 68 I 2 VwGO (+)

a) 1. Hs.: → „wenn ein Gesetz dies bestimmt“

(z.B. § 70 VwVfG: VA im förmlichen Verwaltungsverfahren)

b) 2. Hs., Nr. 1: → VA von einer obersten Bundes- / Landesbehörde

(Ministerium bzw. Senatsverwaltung)

c) 2. Hs., Nr. 2: → Abhilfe- / Widerspruchsbescheid mit erstmaliger Beschwer

II. Form und Frist: § 70 I VwGO (+)

→ schriftlich, in elektronischer Form nach § 3a II VwVfG (d.h. mit qualifizierter elektronischer Signatur) oder zur Niederschrift

→ innerhalb eines Monats nach Bekanntgabe (§ 41 VwVfG) des VA

### III. Beschwer:

#### 1. Widerspruchsbefugnis: § 42 II VwGO analog (+)

→ Möglichkeit subj. RV: Art. 12 I, 14 I, 2 I GG („Adressatentheorie“)

#### 2. Keine Erledigung: § 43 II VwVfG (+)

→ kein Wegfall der Beschwer (Wirkung dauert an)

### IV. Ergebnis: zulässig (+)

## B. **Begründetheit**

(+), soweit → VA rechtswidrig oder zweckwidrig (§ 68 I 1 VwGO)

→ und subj. RV (vgl. § 113 I 1 VwGO)

I. Rechtmäßigkeit des VA:

1. RGL:

→ § 32 I StVO?

→ Norm muss TB / Vorauss. und RF regeln, um RGL zu sein („Wesentlichkeitstheorie“)

→ § 32 I StVO regelt Ge- / Verbot (sog. „Nichtstörerpflicht“), nicht aber die RF (VA-Befugnis)

→ „Ergänzungslehre“: Rechtsfolge „erforderliche Maßnahmen“ aus der Generalklausel (§ 17 ASOG / § 13 OBG) = VA-Befugnis

2. Vorausss.:

a) Formell: (+)

aa) Zuständigkeit:

→ Straßenverkehrsbehörde (§ 44 I StVO, sog. „Funktionsbezeichnung“)

bb) Verfahren:

→ Anhörung (§ 28 I VwVfG)

cc) Form:

→ formlos möglich (§ 37 II VwVfG)

(anders § 19 I OBG: grds. Schriftform, außer bei Gefahr im Verzug)

b) Materiell:

aa) konkrete Gefahr i.S.v. § 32 I StVO: (+)

→ „*Gegenstand auf Straße*“: Container

→ „*dadurch der Verkehr gefährdet oder erschwert*“: Parkprobleme (auch ruhender Verkehr wird erfasst)

bb) Störer / Ordnungspflicht: (+)

→ „*Verantwortlicher*“ i.S.v. § 32 I 2 StVO

→ U = Handlungs- und Zustandsstörer i.S.v. §§ 13, 14 ASOG (§§ 16, 17 OBG)  
(„Ergänzungslehre“)

### 3. RF:

→ zwar § 32 I 2 StVO: „*hat sie unverzüglich zu beseitigen*“

→ aber RF aus Generalklausel (§ 17 ASOG / § 13 OBG): „können“ = Ermessen

→ Vorgaben zur Verhältnismäßigkeit und zum Ermessen in §§ 11, 12 ASOG  
(§§ 14, 15 OBG)

→ „Austauschmittel“ (Warndreieck und Lampe) ≠ „*ebenso wirksam*“ i.S.v. § 12  
II 2 ASOG (§ 20 S. 2 OBG), vgl. auch § 32 I 2 StVO: „*bis dahin ausreichend  
kenntlich zu machen*“

### 4. Zw.-Erg: VA rechtmäßig

II. Zweckmäßigkeit des VA: (+)

→ Effektivität der Gefahrenabwehr (auf Primärebene)

→ Sicherheit und Leichtigkeit des (ruhenden) Verkehrs: Parkprobleme vermeiden

III. Ergebnis: Widerspruch unbegründet