

Mathias Kaufmann

Dr. iur.

Leiter des Rechtsdiensts der Pädagogischen Hochschule Bern (PHBern)
Lehrbeauftragter an den Universitäten Freiburg und Zürich

Andreas Stöckli

Prof. Dr. iur.

Professor für Staats- und Verwaltungsrecht an der Universität Freiburg

Öffentliches Verfahrensrecht

IN A NUTSHELL

DIKE 

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
Inhaltsübersicht	VII
Abkürzungs- und Rechtsquellenverzeichnis	XVII
Literaturverzeichnis	XXIX

1. Teil Grundlagen 1

§ 1 Einleitung und Überblick 1

1. Entwicklung des öffentlichen Verfahrensrechts	1
a) Entwicklung im Bund	1
b) Entwicklung in den Kantonen	3
2. Begriffliches und Rechtsquellen	4
a) Begriffliches	4
b) Rechtsquellen	5
aa) Völkerrecht	5
bb) Bundesverfassung	5
cc) Öffentliches Verfahrensrecht im Bund	6
dd) Öffentliches Verfahrensrecht in den Kantonen	8
3. Verfahrens- und Rechtsmittelarten	9
a) Verwaltungsverfahren und Rechtsmittelverfahren	9
b) Nachträgliche und ursprüngliche Rechtspflege	9
c) Verwaltungsinterne und verwaltungsexterne Rechtspflege	10
d) Verwaltungsrechtspflege und Verfassungsrechtspflege	10
e) Einzelaktkontrolle und Normenkontrolle	11
f) Rechtsmittel und Rechtsbehelfe	11
g) Ordentliche und ausserordentliche Rechtsmittel	12
h) Vollkommene und unvollkommene Rechtsmittel	12
i) Reformatorische und kassatorische Rechtsmittel	13
4. Verfahrensfunktionen	13

Inhaltsverzeichnis

5. System des öffentlichen Verfahrensrechts	14
a) Föderalistische Struktur	14
b) Rechtsmittelinstanzen	15
aa) Bund	15
bb) Kantone	16
cc) Gemeinden	17
c) Rechtsmittelsysteme	17
aa) Anfechtung von Verwaltungsakten des Bundes	17
bb) Anfechtung kantonaler Hoheitsakte	18
§ 2 Verfassungs- und völkerrechtliche Vorgaben	20
1. Rechtsstaatliche Grundsätze sowie Grundrechte im Allgemeinen	20
2. Verfahrensgarantien	21
a) Überblick, allgemeine Tragweite und völkerrechtlicher Kontext	21
b) Anspruch auf faire Behandlung	22
aa) Verbot der formellen Rechtsverweigerung	22
bb) Verbot des überspitzten Formalismus	24
cc) Weitere Teilgehalte	25
c) Anspruch auf rechtliches Gehör	26
aa) Einordnung und Überblick	26
bb) Recht auf Äusserung und Mitwirkung	27
cc) Recht auf Akteneinsicht	28
dd) Recht auf Entscheidungsbegründung	30
ee) Folgen von Gehörverletzungen	31
d) Anspruch auf unentgeltliche Rechtspflege und -verbeiständung	32
e) Anspruch auf ein gesetzliches, zuständiges, unabhängiges und unparteiisches Gericht	34
aa) Einordnung	34
bb) Anspruch auf richterliche Unabhängigkeit	34
cc) Anspruch auf ein gesetzliches und zuständiges Gericht	36
dd) Anspruch auf ein Gericht mit voller Rechts- und Sachverhaltskognition?	37
f) Anspruch auf Justizöffentlichkeit	38

3. Rechtsschutzgarantien	39
a) Rechtsweggarantie gemäss Art. 29a BV	39
aa) Allgemeines	39
bb) Schutzbereich	41
cc) Ausnahmen	43
dd) Exkurs: Rechtsweggarantie und subjektives Recht	44
b) Rechtsweggarantie gemäss Art. 6 Ziff. 1 EMRK	45
c) Rechtsmittelgarantie gemäss Art. 13 EMRK	46
4. Massgebendes Recht (Art. 190 BV)	47
§ 3 Verfahrensmaximen und Verfahrensdziplini	49
1. Einordnung und Überblick	49
2. Offizial-, Dispositions- und Eventualmaxime	49
3. Untersuchungs-, Verhandlungs- und Mitwirkungs- maxime	52
4. «iura novit curia» und Rügeprinzip	53
5. Verfahrensökonomie	56
6. Verfahrensdziplini	58
2. Teil Das nichtstreitige Verwaltungsverfahren	61
§ 4 Verfahrensziel	61
1. Die Verfügung im Allgemeinen	61
a) Verfügungsbegriff und -funktionen	61
b) Verfügungsarten	64
2. Die Verfügung auf Verlangen	65
a) Ausgangslage	65
b) Charakterisierung	67
c) Die Verfügung über Realakte	68
§ 5 Verfahrensablauf und -akteure	71
1. Verfahrenseinleitung und Zuständigkeits- ordnung	71
a) Allgemeines	71
b) Fristen	73
c) Einleitungsarten	74
d) Verfahrensvoraussetzungen im Allgemeinen	75
e) Vorsorgliche Massnahmen	76

Inhaltsverzeichnis

f)	Zuständigkeit, Koordination und Ausstand	78
aa)	Zuständigkeit im Allgemeinen	78
bb)	Zuständigkeitskonflikte und -fehler	79
cc)	Verfahrenskoordination	81
dd)	Ausstandspflicht	81
2.	Die Parteien	83
a)	Parteistellung	83
b)	Einbezug von Parteien und Parteiwechsel	85
c)	Parteirechte und deren Ausübung	86
d)	Parteipflichten	88
3.	Sachverhaltsfeststellung und Rechtsanwendung	90
a)	Beweisführung und -würdigung	90
b)	Beweismittel	91
c)	Rechtsanwendung	94
4.	Verfahrensabschluss und Vollstreckung	95
a)	Abschlussarten	95
b)	Verfügungseröffnung und Eröffnungsmängel	96
c)	Kosten	98
d)	Rechtskraft, Rechtswirksamkeit und Vollstreckbarkeit	99
e)	Vollstreckung	100
3. Teil	Die Staats- und Verwaltungsrechtspflege	103
§ 6	Anfechtungsobjekte	103
1.	Verfügungen und Entscheide	103
a)	Allgemeines	103
b)	Ausnahmen	104
aa)	Überblick	104
bb)	Gemäss Bundesrecht	105
cc)	Gemäss kantonalem Recht	108
c)	Zwischenverfügungen und -entscheide im Besonderen	109
2.	Kantonale Erlasse	111
3.	Raumpläne	112
4.	Akte in Stimmrechtssachen	114

§ 7	Verfahrenseinleitung und Zuständigkeitsordnung	116
	1. Verfahrenseinleitung	116
	a) Allgemeines	116
	b) Rechtsmittelschrift	118
	c) Rechtsmittelfrist	120
	d) Schriftenwechsel	121
	e) Vorsorglicher Rechtsschutz	123
	aa) Aufschiebende Wirkung	123
	bb) Vorsorgliche Massnahmen	125
	cc) Sonderfragen	127
	f) Besonderheiten bei der abstrakten Normenkontrolle und in Stimmrechtssachen	128
	2. Zuständigkeitsordnung	130
	a) Allgemeines	130
	b) Beschwerdeinstanzen des Bundes	132
	c) Kantonale Instanzenzüge	135
	d) Ausstandspflicht und Spruchkörperbildung	137
§ 8	Legitimation	138
	1. Allgemeine Rechtsmittelbefugnis	138
	a) Einordnung und Überblick	138
	b) Formelle Beschwer	140
	c) Materielle Beschwer	140
	d) Verbände und Gemeinwesen im Speziellen	144
	e) Besonderheiten bei der abstrakten Normenkontrolle und in Stimmrechtssachen	147
	2. Besondere Anfechtungsrechte	149
	a) Behördenbeschwerde	149
	b) Ideelle Verbandsbeschwerde	150
	c) Autonomiebeschwerde	152
	d) Sonderstellung der Vorinstanz	153
§ 9	Rügen und Kognition	154
	1. Einordnung	154
	a) Begriffe	154
	b) Rügen und Begründungspflicht	154
	c) Kognition und Prüfungsintensität	155

Inhaltsverzeichnis

2. Rechtsverletzung	157
a) Allgemeines	157
b) Rechtskontrollen im Bund	159
c) Rechtskontrollen in den Kantonen	161
d) Besonderheiten bei der abstrakten Normenkontrolle und in Stimmrechtssachen	162
e) Exkurs: Rügespezifische Legitimationsbeurteilung	163
3. Fehlerhafte Sachverhaltsfeststellung	164
4. Ermessensfehler	166
5. Neue Vorbringen	168
§ 10 Ermittlungsphase, Verfahrensabschluss und Vollstreckung	170
1. Sachverhaltsfeststellung und Rechtsanwendung	170
2. Rechtsmittelentscheid	171
a) Allgemeines	171
b) Entscheidarten	173
c) Entscheidbefugnis	174
d) Entscheidstruktur und -eröffnung	176
e) Besonderheiten bei der abstrakten Normenkontrolle und in Stimmrechtssachen	177
3. Kosten und Entschädigungen	179
a) Verfahrenskosten im Allgemeinen	179
b) Vorschusspflicht im Besonderen	181
c) Parteientschädigung	182
d) Prozessuales	183
4. Vollstreckung	184
§ 11 Besondere Verfahren	185
1. Subsidiäre Verfassungsbeschwerde	185
a) Allgemeines	185
b) Beschwerdegründe	187
c) Beschwerdelegitimation	189
d) Weitere Verfahrensbestimmungen	192
2. Beschwerde an den Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR)	193
a) Allgemeines	193

b) Voraussetzungen der Zulässigkeit von Individualbeschwerden an den EGMR	194
c) Wirkungen der Urteile des EGMR	196
3. Beschwerde an die Unabhängige Beschwerdeinstanz für Radio und Fernsehen (UBI)	197
4. Teil Weitere Verfahren	201
§ 12 Klage	201
§ 13 Einsprache	202
§ 14 Revision	204
§ 15 Wiedererwägung	207
§ 16 Erläuterung und Berichtigung	209
§ 17 Aufsichtsanzeige	210
Sachregister	213