

Herausgegeben im Auftrag der Rechtswissenschaftlichen Fakultät
der Universität Zürich von G. Biaggini, O. Diggelmann, T. Gächter, A. Glaser,
A. Griffel, C. Kaufmann, H. Keller, R. Kiener, A. Kley, R. Matteotti,
D. Moeckli, M. Oesch, J. Reich, M. Simonek und F. Uhlmann

Mei Yi Lew

Ein Recht auf ein Visum

**Verpflichtungen der Schweiz zur Visum-
erteilung gestützt auf das Recht auf Familien-
leben und das Refoulement-Verbot**

Inhalt

Abkürzungsverzeichnis.....	XIII
Literatur	XXIII
Materialien.....	LI
Weitere Quellen	LIII
 1. Teil: Einleitung.....	 1
1.1. Fragestellung.....	1
1.2. Prüfmassstab und Methodik	3
1.3. Struktur	7
1.4. Ausgangslage: Einreiserecht und Völkerrecht	8
 2. Teil: Grundlagen.....	 13
2.1. Einreisevoraussetzungen im schweizerischen Gesetzes- und Verordnungsrecht sowie im Schengen-Recht.....	13
2.1.1. Angehörige von FZA-Staaten.....	13
2.1.2. Angehörige von Drittstaaten.....	14
2.1.2.1. Einreise für einen Kurzaufenthalt	14
2.1.2.1.1. Einheitliche Visa für den Schengen-Raum.....	15
2.1.2.1.2. Visa mit räumlich beschränkter Gültigkeit.....	16
2.1.2.2. Einreise für einen längeren Aufenthalt	17
2.1.2.2.1. Aufenthalte mit Erwerbstätigkeit.....	18
2.1.2.2.2. Aufenthalte ohne Erwerbstätigkeit	19
2.1.2.2.3. Familiennachzug.....	20
2.1.2.2.3.1. Familiennachzug nach FZA.....	20
2.1.2.2.3.2. Familiennachzug für Staatsangehörige der Schweiz	20
2.1.2.2.3.3. Familiennachzug für in der Schweiz niederlassungsberechtigte Personen.....	21

2.1.2.2.3.4. Familiennachzug für in der Schweiz aufenthaltsberechtigte Personen.....	21
2.1.2.2.3.5. Familiennachzug für in der Schweiz vorläufig aufgenommene Personen	22
2.1.2.2.4. Einreise zum Zweck der Stellung eines Asylantrags	22
2.1.2.2.4.1. Botschaftsasyl.....	22
2.1.2.2.4.2. Visum aus humanitären Gründen	24
2.1.2.2.4.3. Asylgesuche an der Grenze oder am Flughafen	27
2.1.2.2.4.4. Familienasyl	29
2.1.2.2.4.5. Familienzusammenführung im Rahmen des Dublin-Verfahrens.....	30
2.1.2.2.4.6. <i>Resettlement</i> und <i>Relocation</i>	31
2.1.2.2.4.7. Fehlen von legalen Zugangswegen.....	32
2.1.3. Einreise von in der Schweiz längerfristig anwesenden Personen	33
2.1.4. Abweichen von den Einreisevoraussetzungen: Härtefallbewilligungen.....	34
2.2. Einreiseverbote.....	34
2.3. Mittel der Einreisekontrolle	35
2.3.1. Visa.....	35
2.3.2. Kontrollen an der Grenze und am Flughafen.....	37
2.3.3. <i>Carrier Sanctions</i>	39
2.4. Rechtswidrige Einreise als Straftatbestand	44
2.5. Zwischenfazit	45
3. Teil: Berücksichtigung von Grund- und Menschenrechten bei Visumentscheiden	47
3.1. Einleitende Bemerkungen und Begriffsklärungen	47
3.1.1. Hoheitsgewalt.....	48
3.1.2. Extraterritorialität und extraterritoriale Hoheitsgewalt.....	51
3.1.3. Positive menschenrechtliche Obligationen.....	52

3.2. Räumliche Anwendbarkeit von Grund- und Menschenrechten.....	54
3.2.1. Rechtsprechung des EGMR.....	54
3.2.2. Praxis ausgewählter UN-Ausschüsse	61
3.2.2.1 UN-Menschenrechtsausschuss und UNO-Pakt II	62
3.2.2.2. UN-Kinderrechtsausschuss und KRK.....	65
3.2.2.3. Zwischenfazit.....	66
3.2.3. Extraterritoriale Hoheitsgewalt bei positiven Obligationen.....	67
3.2.4. Fallkonstellationen zur Einreise	72
3.2.4.1. Einreisegesuche oder Rückweisungen an der Landesgrenze	73
3.2.4.2. Einreise über die hohe See	74
3.2.4.3. Schutzgesuche aus dem Ausland	79
3.2.4.4. Einreisegesuche im Rahmen des Familiennachzuges	83
3.2.4.5. Einreisegesuche für Kurzaufenthalte und Einreiseverbote	85
3.2.4.6. Repatriierung eigener Staatsangehöriger	87
3.2.4.7. Fazit zur Hoheitsgewalt bei Urteilen zur Einreise des EGMR....	91
3.2.4.8. Fazit zur Praxis von UN-Ausschüssen zur Hoheits- bzw. Herrschaftsgewalt bei der Einreise.....	94
3.2.5. Regelung der extraterritorialen Geltung von Grundrechten in der BV und Umsetzung der internationalen Menschenrechtskonventionen in der Schweiz.....	96
3.2.5.1. Regelung in der BV	96
3.2.5.2. Praxis des Bundesgerichtes und des Bundesverwaltungs- gerichtes	99
3.3. Materielle Voraussetzungen eines menschenrechtlichen Einreiseanspruches	104
3.3.1. Recht auf Familienleben.....	104
3.3.2. <i>Refoulement</i> -Verbot.....	107
3.3.3. Regelung menschenrechtlicher Einreiseansprüche in der BV und Umsetzung internationaler Menschenrechtskonventionen in der Schweiz	115
3.3.3.1. Recht auf Familienleben	115

3.3.3.2. Refoulement-Verbot	120
3.3.4. Zwischenfazit	123
3.4. Menschenrechtliche Zulässigkeit der Verweigerung von Einreisevisa	123
3.4.1. Recht auf Familienleben	124
3.4.2. Refoulement-Verbot.....	125
3.4.2.1. Extraterritoriale Hoheitsgewalt bei Visumgesuchen.....	125
3.4.2.2. Konkrete Anwendungsfälle	126
3.4.2.3. Materielle Aspekte.....	130
3.4.2.4. Prüfschema	132
3.4.3. Abweichende Positionen zur Frage der Hoheitsgewalt bei Visumentscheiden	132
3.4.4. Exkurs: Rechtslage nach EU-Recht.....	136
3.5. Menschenrechtliche Zulässigkeit von <i>Carrier Sanctions</i> zur Durchsetzung von Visumpflichten	138
3.5.1. Verantwortlichkeit privater Akteure.....	140
3.5.2. Extraterritoriale Hoheitsgewalt bei <i>Carrier Sanctions</i>	141
3.5.3. Konkrete Anwendungsfälle	144
3.5.4. Materielle Aspekte.....	146
3.5.5. Prüfschema	148
3.6. Geltendmachung von Grund- und Menschenrechtsverletzungen aufgrund von Visumverweigerungen	149
3.6.1. Geltendmachung im Visumverfahren	149
3.6.2. Geltendmachung bei der Einreiseverweigerung am Abflughafen.....	151
3.7. Zwischenfazit	153
4. Teil: Umsetzung eines verbesserten Schutzes von Grund- und Menschenrechten bei Visumentscheiden	157
4.1. Recht auf Familienleben	157
4.2. Refoulement-Verbot	158

4.2.1. Unbeschränktes Asylrecht?	159
4.2.2. <i>Carrier Sanctions</i>	161
4.2.3. Humanitäre Visa.....	163
4.2.4. Botschaftsasyl.....	166
4.2.5. <i>Resettlement</i> und <i>Relocation</i>	169
4.2.6. Härtefallbewilligungen	170
4.2.7. Abgrenzung: Extraterritoriale Bearbeitung von Asylanträgen	172
4.2.8. Zwischenfazit	174
5. Schlussbetrachtung.....	175
5.1. Zusammenfassung.....	175
5.2. Ausblick	177