

# Schweizerische Verwaltungsrechtsprechung

Die Rechtsgrundsätze der Verwaltungspraxis,  
erläutert an Entscheiden der Verwaltungsbehörden  
und Gerichte

von

Prof. Dr. iur. Max Imboden

Fünfte, neubearbeitete und erweiterte Auflage von

Dr. iur. Rene A. Rhinow

Band I: Allgemeiner Teil

Verlag Helbing & Lichtenhahn Basel und Stuttgart 1976

# Inhaltsverzeichnis

## Band I und II

Zum Geleit . . . . .	III
Vorwort . . . . .	V
Quellen und Abkürzungen . . . . .	XV

## Band I: Allgemeiner Teil

### 1. öffentliches Recht und Privatrecht in der Verwaltung

Literatur . . . . .	1
Nr. 1 Allgemeines zur Grenzziehung zwischen Verwaltungsrecht und Privatrecht . . . . .	1
Nr. 2 Zur Bedeutung des Privatrechts für die Verwaltung. . . . .	6
Nr. 3 öffentlichrechtliche, privatrechtliche und gemischte Normen . . . . .	13
Nr. 4 Verwaltungsjustiz und Zivilgerichtsbarkeit . . . . .	18

### 2. Quellen des Verwaltungsrechts

#### 2.1 Begriff und Formen des Rechtssatzes

Literatur . . . . .	29
Nr. 5 Der Begriff des Rechtssatzes . . . . .	30
Nr. 6 Rechtsetzung und authentische Gesetzesinterpretation . . . . .	39
Nr. 7 Gewohnheitsrecht . . . . .	41
Nr. 8 Vollziehungsverordnung. . . . .	48
Nr. 9 Verwaltungsverordnung. . . . .	51
Nr. 10 Selbständiges Verordnungsrecht, namentlich polizeiliches Not- verordnungsrecht . . . . .	57
Nr. 11 Zur Rechtsnatur des Raumplans. . . . .	61
Nr. 12 Gemeinderecht . . . . .	67
Nr. 13 Rechtsetzende Staatsverträge. . . . .	76

#### 2.2 Geltungsbereich und Geltungsbedingungen der Erlasse

Literatur . . . . .	85
Nr. 14 Inkraftsetzung und Ausserkrafttreten von Erlassen und Staats- verträgen . . . . .	85
Nr. 15 Zeitlicher Geltungsbereich der Erlasse. . . . .	93
Nr. 16 Rückwirkung der Erlasse. . . . .	100
Nr. 17 Vorwirkung der Erlasse. . . . .	108
Nr. 18 Räumlicher Geltungsbereich der Erlasse. . . . .	115
Nr. 19 Bindung an das Recht untergeordneter Gebietskörperschaften . . . . .	122

## 2.3 Die Auslegung der Erlasse

Literatur.	. . . . .	.127
Nr. 20	Allgemeines zur Auslegungsmethodik . . . . .	.127
Nr. 21	Wörtliche und sinngemässe Auslegung . . . . .	.135
Nr. 22	Bedeutung der Gesetzesmaterialien. . . . .	.141
Nr. 23	Gesetzeslücken. . . . .	.144
Nr. 24	Verfassungskonforme Auslegung . . . . .	.151
Nr. 25	Zivilrechtliche Auslegung verwaltungsrechtlicher Begriffe. . . . .	.157
Nr. 26	Wirtschaftliche Betrachtungsweise. . . . .	.160
Nr. 27	Analogieschluss. . . . .	.169

## 3. Formen der Verwaltungstätigkeit

### 3.1 Das Verwaltungsrechtsverhältnis im allgemeinen

Literatur.	. . . . .	.173
Nr. 28	Rechts- und Handlungsfähigkeit . . . . .	.173
Nr. 29	Stellvertretung und Rechtsbeistand . . . . .	.178
Nr. 30	Übergang von Rechten und Pflichten, Verzicht auf Rechte . . . . .	.182
Nr. 31	Verzugszins. . . . .	.187
Nr. 32	Rückforderung einer grundlos erbrachten Leistung. . . . .	.189
Nr. 33	Verrechnung . . . . .	.193
Nr. 34	Verjährung und Verwirkung. . . . .	.198

### 3.2 Begriff und Arten der Verfügung

Literatur.	. . . . .	.206
Nr. 35	Wesen und Begriff der Verfügung . . . . .	.206
Nr. 36	Feststellende Verfügungen . . . . .	.220
Nr. 37	Ausnahmebewilligung . . . . .	.225
Nr. 38	Privatrechtsgestaltende Verfügung. . . . .	.229
Nr. 39	Nebenbestimmungen einer Verfügung . . . . .	.231

### 3.3 Geltungsbedingungen der Verfügung

Literatur.	. . . . .	.236
Nr. 40	Anfechtbare und nichtige Verfügungen. . . . .	.236
Nr. 41	Widerruf (Rücknahme) fehlerhafter Verfügungen . . . . .	.244
Nr. 42	Tragweite einer rechtskräftigen Verfügung. . . . .	.256
Nr. 43	Revision rechtskräftiger Verfügungen . . . . .	.260
Nr. 44	Berichtigung von Kanzleifehlern. . . . .	.266
Nr. 45	Widerruf (Anpassung) ursprünglich fehlerfreier Verfügungen . . . . .	.269

### 3.4 Der Abschluss von Rechtsgeschäften durch die Verwaltung

Literatur.	. . . . .	.275
Nr. 46	Verwaltungsrechtliche Verträge. . . . .	.276
Nr. 47	Privatrechtliche Verträge. . . . .	.286
Nr. 48	Privatrechtliche Verträge zur Sicherung von Verwaltungsrechts- verhältnissen. . . . .	.290

### 3.5 Verwaltungsrechtliche Sanktionen

Literatur	296	
Nr. 49	Verwaltungszwang im allgemeinen	297
Nr. 50	Schuldbetreibung für öffentlichrechtliche Geldforderungen	300
Nr. 51	Bestrafung wegen Ungehorsams	303
Nr. 52	Ersatzvornahme	308
Nr. 53	Ordnungsbusse	311
Nr. 54	Disziplinarrecht	315
Nr. 55	Gesetzliche Grundlage von Verwarnungen und hinweisenden Verfügungen	319
Nr. 56	Verhältnismässigkeit und Rangordnung der Sanktionen	321

## 4. Prinzipien der Verwaltungstätigkeit

### 4.1 Öffentliches Interesse und Verhältnismässigkeit

Literatur	329	
Nr. 57	Erfordernis des öffentlichen Interesses	329
Nr. 58	Grundsatz der Verhältnismässigkeit von Verwaltungsmassnahmen	337

### 4.2 Gesetzmässigkeit und Ermessen

Literatur	347	
Nr. 59	Grundsatz der Gesetzmässigkeit der Verwaltung	348
Nr. 60	Gesetzliche Grundlage für besonders schwere Eingriffe in Freiheit und Eigentum	358
Nr. 61	Verweisung auf anderes Recht	362
Nr. 62	Selbstbindung des Gesetzgebers	366
Nr. 63	Gesetzesdelegation	368
Nr. 64	Die Bedeutung individueller Zugeständnisse von Privaten und Behörden	384
Nr. 65	Sonderstatusverhältnisse («besondere Gewalt Verhältnisse»)	388
Nr. 66	Ermessen und unbestimmte Rechtsbegriffe	398
Nr. 67	Ausübung und Schranken des Ermessens	415
Nr. 68	Haftung des Privaten gegenüber dem Gemeinwesen	420

### 4.3 Rechtsgleichheit und Gerechtigkeitsgebot

Literatur	423	
Nr. 69	Gleichbehandlungsgebot im allgemeinen	423
Nr. 70	Ungleichbehandlung von Einwohnern und Bürgern anderer Gebietskörperschaften	433
Nr. 71	Anspruch auf unrechtsgleiche Behandlung	439
Nr. 72	Praxisänderung	442
Nr. 73	Verbot von Willkür	445

### 4.4 Treu und Glauben

Literatur	454	
Nr. 74	Treu und Glauben im allgemeinen, insbesondere Vertrauensschutz	454
Nr. 75	Wirkungen unrichtiger behördlicher Auskünfte	467
Nr. 76	Duldung eines rechtswidrigen Zustandes	473

Nr. 77	Verbot widerspruchsvollen Verhaltens . . . . .	475
Nr. 78	Rechtsmissbrauch . . . . .	481
Nr. 79	Treu und Glauben im Verfahren. . . . .	484
<b>4.5 Verbot formeller Rechtsverweigerung</b>		
Literatur.	. . . . .	491
Nr. 80	Rechtsverweigerung im allgemeinen. . . . .	491
Nr. 81	Anhörung des Betroffenen vor Erlass einer Verfügung . . . . .	498
Nr. 82	Das rechtliche Gehör im Verwaltungsverfahren. . . . .	504
Nr. 83	Recht auf Akteneinsicht . . . . .	512
Nr. 84	Eröffnung einer Verfügung im allgemeinen. . . . .	523
Nr. 85	Begründung von Verfügungen und Entscheiden. . . . .	531
Nr. 86	Rechtsmittelbelehrung . . . . .	537
Nr. 87	Natur des Anspruches auf rechtliches Gehör. . . . .	544
<b>4.6 Allgemeine Verfahrensgrundsätze</b>		
Literatur.	. . . . .	549
Nr. 88	Offizialmaxime und Beweispflicht. . . . .	549
Nr. 89	Beweismittel und Beweisrecht. . . . .	553
Nr. 90	Ausstandspflicht. . . . .	555
Nr. 91	Fristen und Fristversäumnis. . . . .	559
Nr. 92	Beiladung. . . . .	562
Konkordanz-Tabelle für Band I und II . . . . .		565
Sachregister für Band I. . . . .		567

## **Band II: Besonderer Teil**

Quellen und Abkürzungen. . . . .	IX
----------------------------------	----

### 5. Besondere Verwaltungsrechtsverhältnisse

#### 5.1 Staats- und Beamtenhaftung

Literatur.	. . . . .	701
Nr. 101	Allgemeines zur Haftung des Staates und seiner Beamten . . . . .	702
Nr. 102	Grundeigentümerhaftung. . . . .	716
Nr. 103	Werkeigentümerhaftung. . . . .	724
Nr. 104	Vertragsähnliche Haftung des Gemeinwesens. . . . .	732
Nr. 105	öffentlichrechtliche Haftung des Gemeinwesens für schuldlos rechtswidrig zugefügte Schäden. . . . .	733
Nr. 106	öffentlichrechtliche Haftung des Gemeinwesens und der Beamten für schuldhaft rechtswidrig zugefügte Schäden, insbesondere für Justizschäden. . . . .	741
Nr. 107	Allgemeine Ersatzpflicht für rechtmässig zugefügten Schaden . . . . .	745

#### 5.2 öffentlichrechtliche Geldleistungen an das Gemeinwesen

Literatur.	. . . . .	751
Nr. 108	Allgemeines zu den verwaltungsrechtlichen Abgaben. . . . .	751

Nr. 109	Steuern . . . . .	758
Nr. 110	Gebühren . . . . .	775
Nr. 111	Beiträge (Vorzugslasten). . . . .	782
Nr. 112	Ersatzabgaben . . . . .	788
Nr. 113	Gesetzmässigkeit von Abgaben . . . . .	796
Nr. 114	Rechtsnatur einer Kautions . . . . .	802

### 5.3 öffentliche Sachen

Literatur. . . . .	806	
Nr. 115	Öffentliche Sachen im allgemeinen, Verwaltungs- und Finanzvermögen . . . . .	807
Nr. 116	Widmung einer öffentlichen Sache . . . . .	814
Nr. 117	Schlichter Gemeingebrauch . . . . .	818
Nr. 118	Gesteigerter Gemeingebrauch . . . . .	825
Nr. 119	Sondernutzung . . . . .	831
Nr. 120	Energieverteilungsmonopol . . . . .	836
Nr. 121	Kantonale Regalien . . . . .	840

### 5.4 Eigentumsgarantie und öffentlichrechtliche Eigentumsbeschränkungen

Literatur. . . . .	846	
Nr. 122	Der Begriff des Eigentums, insbesondere die wohlerworbenen Rechte . . . . .	849
Nr. 123	öffentlichrechtliche Eigentumsbeschränkungen . . . . .	865
Nr. 124	Raumplanungsmassnahmen . . . . .	875
Nr. 125	Güterzusammenlegungen und Landumlegungen . . . . .	884
Nr. 126	Voraussetzungen und Verfahren der Enteignung . . . . .	894
Nr. 127	Enteignung von Nachbarrechten . . . . .	906
Nr. 128	Bemessung der Enteignungsentschädigung . . . . .	917
Nr. 129	Realersatz in der Enteignung . . . . .	941
Nr. 130	Enteignungsähnliche Eingriffe . . . . .	947

### 5.5 Polizei

Literatur. . . . .	968	
Nr. 131	Polizeirecht im allgemeinen, insbesondere der Polizeibegriff . . . . .	969
Nr. 132	Polizeierlaubnis . . . . .	974
Nr. 133	Polizei-Monopol . . . . .	983
Nr. 134	Polizeiliche Generalklausel . . . . .	986
Nr. 135	Polizeiliche Haftung, insbesondere der Begriff des Störers. . . . .	991
Nr. 136	Immissionsschutz . . . . .	1001

## 6. Verwaltungsorganisation

### 6.1 Öffentliche Betriebe

Literatur. . . . .	1011	
Nr. 137	Verwaltungseinheiten und Rechtspersönlichkeit . . . . .	1013
Nr. 138	Monopolbetriebe (öffentlicher Dienst). . . . .	1021
Nr. 139	Rechtsnatur des Benutzungsverhältnisses . . . . .	1031
Nr. 140	Begründung des Benutzungsverhältnisses, insbesondere Anspruch auf Zulassung . . . . .	1035

## 6.2 Befugnisse der Behörden

Literatur	.1044
Nr. 141 Delegation von Verwaltungsbefugnissen innerhalb der Verwaltung	.1044
Nr. 142 Befugnis zur Entscheidung von Vorfragen, Bindung an Entschiede anderer Behörden	.1047
Nr. 143 Vorfrageweise Überprüfung von Gesetzen und Verordnungen	.1057
Nr. 144 Genehmigung der Erlasse anderer Behörden	.1064
Nr. 145 Befugnisse von Aufsichtsbehörden	.1066
Nr. 146 Beizug von Gutachten	.1072

## 6.3 Beamtenrecht

Literatur	.1076
Nr. 147 öffentlichrechtliche Natur des Anstellungsverhältnisses	.1077
Nr. 148 Besonderes Rechts- und Treueverhältnis	.1080
Nr. 149 Amtsgeheimnis	.1089
Nr. 150 Beendigung des Beamtenverhältnisses	.1095
Nr. 151 Haftung des Vorgesetzten gegenüber dem Untergebenen	.1099

## 6.4 Finanzrecht und Finanzkompetenzen der Behörden

Literatur	.1103
Nr. 152 Der Begriff der Ausgabe	.1104
Nr. 153 Neue und gebundene Ausgaben	.1108
Nr. 154 Rechtsnatur des Budget	.1114

## 6.5 Erfüllung öffentlicher Aufgaben durch Private

Literatur	.1118
Nr. 155 Rechtsnatur und Begründung des Subventionsverhältnisses	.1118
Nr. 156 Beendigung des Subventionsverhältnisses	.1131
Nr. 157 Der konzessionierte öffentliche Dienst	.1136

Konkordanz-Tabelle für Band I und II	.1142
--------------------------------------	-------

Sachregister für Band I und II	.1145
--------------------------------	-------