

# 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 II: Besonderer Teil

t« *MM* 55  
**1**

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 Ausnahmegewilligung	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 Verwaltungsrechtsverhältnissen	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 Gewaltverhältnisse»)	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	Gesetzmassigkeit von Abgaben . . . . .	.796
Nr. 114	Rechtsnatur einer Kaution . . . . .	.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 wohlerwobenen 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 Enteignungsschädigung . . . . .	.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 Entscheide 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
---	-------