

Inhaltsverzeichnis

| | |
|---|----|
| <i>Vorwort</i> | V |
| <i>Abkürzungs- und Literaturverzeichnis</i> | XV |

Einleitung

Die Bedeutung der öffentlich-rechtlichen Anwaltsklausuren im Assessorexamen

| | |
|---|---|
| I. Die Examensrelevanz der Anwaltsklausuren | 1 |
| II. Die Anwaltsklausur im Unterschied zu den übrigen Klausurtypen .. | 1 |
| III. Das notwendige Grundlagenwissen für die Lösung einer Anwaltsklausur | 2 |
| IV. Der didaktische Ansatz des vorliegenden Buches | 3 |

Teil 1

Die Grundstruktur einer Klausurlösung

| | |
|--|---|
| I. Die Aufgabenstellungen in den Anwaltsklausuren | 5 |
| II. Der Aufbau einer Klausurlösung | 6 |
| 1. Die praktische Bedeutung der einzelnen Stationen | 7 |
| 2. Die Relevanz der Stationen für sämtliche öffentlich-rechtlichen Anwaltsklausuren | 7 |

Teil 2

Die Station „Mandantenbegehren“

| | |
|--|----|
| I. Die „Filterfunktion“ des Anwalts | 10 |
| II. Die Bestimmung des Mandantenbegehrens | 11 |
| III. Häufige Fehler bei der Bestimmung des Mandantenbegehrens | 12 |
| IV. Typische Fallkonstellationen | 13 |
| 1. Anfechtungsbegehren | 13 |
| 2. Leistungsbegehren | 14 |
| 3. Eilrechtsschutz und Hauptsacheverfahren | 15 |
| 4. Alternatives, eventuelles und kumulatives Mandantenbegehren .. | 17 |
| 5. Auslegung eines vom Mandanten bereits eingelegten Rechtsbehelfs | 18 |
| 6. Vergleichsverhandlungen | 19 |
| 7. Gleichzeitige Anfechtung eines Verwaltungskostenbescheides .. | 19 |
| 8. Änderung der Sach- und Rechtslage nach Abschluss eines Klageverfahrens | 20 |
| 9. Rechtsbehelfe gegen einen Gerichtsbescheid und Prozess- kostenhilfe | 21 |

Teil 3

Die Station „Gutachten“

| | |
|--|----|
| I. Ausgangspunkt Mandantenbegehren | 24 |
| II. Die Grundstruktur des Gutachtens | 25 |
| 1. Eine hoheitliche Entscheidung ist noch nicht ergangen | 25 |
| a) Anträge auf Erlass hoheitlichen Handelns | 26 |
| b) Belastendes hoheitliches Handeln | 27 |
| 2. Bereits ergangene hoheitliche Maßnahme | 29 |
| a) Zulässigkeitsvoraussetzungen eines Rechtsbehelfs | 30 |
| aa) Widerspruch | 30 |
| bb) Klage | 30 |
| cc) Anträge auf Gewährung vorläufigen Rechtsschutzes | 31 |
| b) Begründetheitsvoraussetzungen eines Rechtsbehelfs | 31 |
| aa) Widerspruch | 32 |
| bb) Klage | 33 |
| cc) Anträge auf Gewährung vorläufigen Rechtsschutzes | 34 |
| (1) Antrag auf Erlass einer einstweiligen Anordnung | 34 |
| (2) Antrag auf Aussetzung der Vollziehung | 35 |
| c) Klagehäufung und Parteiwechsel | 36 |
| III. Konzentration auf die für die Lösung wesentlichen Aspekte | 38 |
| IV. Perspektivische Begutachtung | 39 |
| 1. Offener Sachverhalt | 41 |
| 2. Offene Rechtslage | 42 |
| a) Rechtsstreitigkeiten | 42 |
| b) Heilungsmöglichkeiten | 42 |
| aa) Verstöße gegen Verfahrens- oder Formvorschriften | 43 |
| bb) Ermessensfehler | 44 |
| V. Gutachten- oder Urteilsstil? | 44 |

Teil 4

Die Station „Zweckmäßighkeitsüberlegungen“

| | |
|---|----|
| I. Bestehende Erfolgsaussichten | 47 |
| 1. Das „Ob“ eines Rechtsbehelfs | 47 |
| a) Keine vorschnelle Einleitung gerichtlicher Verfahren | 47 |
| aa) Heilung rechtswidriger Verwaltungsakte | 48 |
| bb) Anerkenntnis der Behörde | 49 |
| cc) Austauschmittel | 51 |
| b) Risikoabschätzung bei einer Untätigkeitsklage | 51 |
| c) Die Alternative: Vergleichsabschluss | 52 |
| aa) Vergleichsbereitschaft | 53 |
| bb) Außergerichtlicher oder gerichtlicher Vergleich | 53 |
| cc) Kostengesichtspunkte | 54 |
| dd) Vergleichsabschluss | 54 |
| ee) Vergleichsinhalt | 55 |

| | |
|---|----|
| 2. Der Antragsteller oder Rechtsbehelfsführer | 55 |
| a) Vollmacht des Mandanten | 56 |
| b) Mehrere Antragsteller oder Rechtsbehelfsführer | 57 |
| c) Juristische Personen | 57 |
| d) Erbengemeinschaft | 58 |
| 3. Der Rechtsbehelfsgegner | 58 |
| a) Antragstellung im Verwaltungsverfahren | 58 |
| b) Widerspruch | 58 |
| c) Klageverfahren | 59 |
| d) Vorläufiger Rechtsschutz | 59 |
| e) Objektive Klagehäufung | 59 |
| f) Beiladung | 60 |
| 4. Das „Wie“ des Rechtsbehelfs | 61 |
| a) Klageverfahren | 62 |
| aa) Antragsformulierung | 62 |
| (1) Allgemeine Grundsätze | 62 |
| (2) Anträge bei einer Anfechtungsklage | 63 |
| (a) Antrag in der Hauptsache | 64 |
| (b) Kostenantrag | 64 |
| (c) Vorläufige Vollstreckbarkeit | 65 |
| (d) Hinzuziehung eines Bevollmächtigten | 65 |
| (e) Sonderfall: Erledigung des Widerspruchs | 66 |
| bb) Alternative, eventuelle oder kumulative Antragstellung .. | 67 |
| cc) Klagebegründung | 68 |
| dd) Antrag auf Wiedereinsetzung in den vorigen Stand | 69 |
| ee) Rechtsbehelfe gegen Gerichtsbescheide | 70 |
| b) Vorläufige Rechtsschutzverfahren | 71 |
| aa) Prüfungsmaßstab und Risiken im vorläufigen Rechtsschutzverfahren | 71 |
| bb) Antragstellung | 72 |
| (1) Aussetzung der Vollziehung | 72 |
| (a) Aussetzungsantrag nach § 80 Abs. 4 VwGO | 72 |
| (b) Aussetzungsantrag beim Verwaltungsgericht | 73 |
| (aa) Antrag in der Hauptsache | 73 |
| (bb) Antrag nach § 80 Abs. 5 Satz 3 VwGO | 73 |
| (cc) Stillhalteusage | 74 |
| (dd) Hängebeschluss | 74 |
| (ee) Aufhebung der Anordnung nach § 80 Abs. 2 Satz 1 Nr. 4 VwGO | 75 |
| (2) Einstweilige Anordnung | 76 |
| cc) Glaubhaftmachung im vorläufigen Rechtsschutzverfahren .. | 77 |
| dd) Gleichzeitiger Rechtsbehelf in der Hauptsache | 78 |
| ee) Keine vorschnelle Antragstellung | 78 |
| c) „Kostengünstiger“ gerichtlicher Rechtsschutz | 79 |
| aa) Prozesskostenhilfe | 79 |
| bb) Vorläufiger Rechtsschutz | 81 |

| | |
|---|-----|
| d) Widerspruchsverfahren | 82 |
| aa) Zweckmäßigkeitüberprüfung | 82 |
| bb) Mindestinhalt eines Widerspruchs | 82 |
| cc) Antragstellung | 83 |
| e) Teilanfechtung im Widerspruchs- und Klageverfahren | 84 |
| 5. Das „Wo“ des Rechtsbehelfs | 85 |
| a) Verwaltungsverfahren | 85 |
| b) Widerspruchsverfahren | 86 |
| c) Rechtsweg | 87 |
| d) Klageverfahren | 87 |
| e) Vorläufiger Rechtsschutz | 88 |
| II. Fehlende Erfolgsaussichten | 89 |
| 1. Fehlende Anhängigkeit eines Verfahrens | 89 |
| a) Zeitgewinn als Vorteil für den Mandanten | 89 |
| b) Mediationsverfahren | 91 |
| 2. Bereits anhängiges Verfahren | 92 |
| a) Rücknahme eines Rechtsbehelfs | 92 |
| b) Erledigungserklärung statt Rücknahme des Rechtsbehelfs | 92 |
| c) Anwaltlicher Rat bei strittigen Rechtsfragen | 94 |
| d) Pflicht zum wahrheitsgemäßen Sachvortrag | 95 |
| e) Anwaltlicher Rat bei fehlender Rechtsbehelfsmöglichkeit | 96 |
| f) Anwaltlicher Rat nach Eintritt der Bestandskraft des Verwaltungsaktes | 97 |
| III. Offene Erfolgsaussichten des Mandantenbegehrens | 97 |
| 1. Offene Erfolgsaussichten aus Rechtsgründen | 97 |
| 2. Offene Erfolgsaussichten aus tatsächlichen Gründen | 99 |
| a) Beweismittel und Beweisantritt | 99 |
| b) Auswahl unter mehreren Beweismitteln | 101 |
| c) Privatgutachten | 103 |
| d) Beweisantritt und Beweislast | 104 |
| e) Grenzen der Amtsermittlungs- und Hinweispflicht | 106 |

Teil 5

Die Station „Praktischer Aufgabenteil“

| | |
|---|-----|
| I. Die Unterscheidung zwischen anwaltlichen Schreiben und Schriftsätze | 108 |
| 1. Das Mandantenschreiben | 108 |
| 2. Sonstige Schreiben und Schriftsätze | 109 |
| II. Allgemeine Anforderungen an die Formulierung anwaltlicher Schreiben und Schriftsätze | 109 |
| 1. Trennung zwischen Sachverhaltsdarstellung und rechtlichen Ausführungen | 110 |
| 2. Anforderungen an die Sachverhaltsdarstellung | 110 |
| a) Konzentration auf die entscheidungserheblichen Tatsachen .. | 111 |
| b) Strukturierung des Sachverhalts | 111 |

| | |
|---|-----|
| c) Berücksichtigung der Beweislast | 112 |
| d) Bezeichnung des Mandanten und des Gegners | 112 |
| 3. Anforderungen an die Rechtsausführungen | 113 |
| a) Gutachten- oder Urteilsstil | 113 |
| b) Umfang der Rechtsausführungen | 114 |
| c) Bezugnahmen auf das Gutachten und die Zweckmäßigkeitüberlegungen | 115 |
| 4. Grußformel am Ende eines anwaltlichen Schreibens oder Schriftsatzes | 116 |
| III. Das Mandantenschreiben | 117 |
| 1. Juristisch vorgebildeter Mandant | 117 |
| 2. Der Mandant ist juristischer Laie | 118 |
| IV. Schreiben in Verwaltungsverfahren | 119 |
| 1. Allgemeine Anforderungen | 120 |
| 2. Adressierung eines anwaltlichen Schreibens | 120 |
| 3. Vollmacht | 121 |
| 4. Formulierungsbeispiel | 121 |
| V. Widerspruchsverfahren | 123 |
| 1. Allgemeine Grundsätze | 123 |
| 2. Formulierungsbeispiele | 124 |
| a) Vollständig ausformulierter Widerspruch | 124 |
| b) Bezugnahme auf Ausführungen in dem Gutachten | 126 |
| VI. Verwaltungsgerichtliche Verfahren | 127 |
| 1. Klageverfahren | 127 |
| a) Klageschrift | 127 |
| aa) Schriftformerfordernis | 127 |
| bb) Bezeichnung der Parteien | 128 |
| cc) Angabe des Streitgegenstandes | 128 |
| dd) Angabe des Streitwertes | 129 |
| ee) Beifügung des Ausgangs- und Widerspruchsbescheides .. | 130 |
| ff) Anträge | 130 |
| (1) Hauptanträge | 130 |
| (2) Nebenanträge | 131 |
| gg) Formulierungsbeispiel | 131 |
| b) Anhängiges Klageverfahren | 132 |
| aa) Einreichung einer Klagebegründung | 133 |
| bb) Prozessbeendende Erklärung | 134 |
| cc) Vergleichsvorschlag | 135 |
| 2. Vorläufige Rechtsschutzverfahren | 136 |
| a) Bezeichnung der Beteiligten und ihrer Bevollmächtigten | 136 |
| b) Angabe des Streitgegenstandes | 136 |
| c) Angabe des Streitwertes | 137 |
| d) Anträge | 137 |
| aa) Hauptanträge | 137 |
| (1) Anträge auf Aussetzung der Vollziehung | 137 |

| | |
|--|-----|
| (2) Anträge auf Erlass einer einstweiligen Anordnung . . . | 138 |
| bb) Nebenanträge | 139 |
| e) Anforderung an die Antragsbegründung | 140 |
| f) Begründung eines bereits gestellten Antrags | 140 |
| 3. Prozesskostenhilfverfahren | 140 |

Teil 6

Musterklausuren

| | |
|---|------------|
| A. Klausur 1: Gewerberecht | 143 |
| 1. Klausurtext | 143 |
| 2. Hinweise zur Klausurlösung | 150 |
| a) Der Schwierigkeitsgrad der Klausur | 150 |
| aa) Sachverhalt | 150 |
| bb) Rechtliche Lösung | 150 |
| cc) Umfang der Klausurlösung | 152 |
| b) Bewertungskriterien | 153 |
| 3. Gliederung der Klausurlösung | 154 |
| 4. Klausurlösung | 155 |
| B. Klausur 2: Baurecht | 166 |
| 1. Klausurtext | 166 |
| 2. Hinweise zur Klausurlösung | 174 |
| a) Der Schwierigkeitsgrad der Klausur | 174 |
| aa) Sachverhalt | 174 |
| bb) Rechtliche Lösung | 175 |
| b) Bewertungskriterien | 176 |
| 3. Gliederung der Klausurlösung | 177 |
| 4. Klausurlösung | 178 |
| C. Klausur 3: Jagdrecht | 186 |
| 1. Klausurtext | 186 |
| 2. Hinweise zur Klausurlösung | 193 |
| a) Der Schwierigkeitsgrad der Klausur | 193 |
| aa) Sachverhalt | 193 |
| bb) Rechtliche Lösung | 194 |
| b) Bewertungskriterien | 194 |
| 3. Gliederung der Klausurlösung | 196 |
| 4. Klausurlösung | 197 |
| D. Klausur 4: Schulrecht | 206 |
| 1. Klausurtext | 206 |
| 2. Hinweise zur Klausurlösung | 211 |
| a) Der Schwierigkeitsgrad der Klausur | 211 |
| aa) Sachverhalt | 211 |
| bb) Rechtliche Lösung | 211 |

| | |
|---------------------------------------|-----|
| b) Bewertungskriterien | 212 |
| 3. Gliederung der Klausurlösung | 213 |
| 4. Klausurlösung | 214 |
| <i>Stichwortverzeichnis</i> | 221 |