



Kerstin Kares

Das Rechtsverhältnis i.S.v.
§ 43 I Alt. 1 VwGO

Untersuchung unter besonderer
Berücksichtigung der Beteiligten bei
normbezogenen Feststellungsklagen



Inhaltsverzeichnis

Fragestellung und Gang der Untersuchung -----	13
Teil 1: Das Rechtsverhältnis -----	15
I. Differenzierung: Verwaltungsrechtsverhältnis im Allgemeinen und feststellungsfähiges Rechtsverhältnis -----	16
II. Verwaltungsrechtsverhältnis-----	18
III. Feststellungsfähiges Rechtsverhältnisses -----	21
1. Konkret bestehende Berechtigungen und Verpflichtungen-----	23
a) Berechtigungen und Verpflichtungen -----	24
aa) Begriff des subjektiv-öffentlichen Rechts-----	25
bb) Möglichkeit subjektiv-öffentlicher Rechte des Staates? -----	28
b) Konkretisierung-----	30
c) Streitiges Rechtsverhältnis -----	34
2. Zwischenergebnis zum feststellungsfähigen Rechtsverhältnis-----	41
IV. Die Beteiligten des feststellungsfähigen Rechtsverhältnisses-----	41
1. Dritt-Rechtsverhältnisse-----	41
a) Verwaltungsrechtsverhältnis nur zwischen Kläger und Beklagtem -----	42
b) Verwaltungsrechtsverhältnis auch zu anderen Personen-----	43
aa) Zwischen Kläger und Drittem -----	43
bb) Zwischen Beklagtem und Drittem -----	44
cc) Zwischen beliebigen Dritten auf Kläger- und Beklagtenseite-----	46
dd) Stellungnahme -----	47
c) Versuche der Eingrenzung der Klagemöglichkeit im Fall von Dritt- Rechtsverhältnissen -----	49
aa) Berechtigtes Interesse an der Feststellung -----	49
bb) § 42 II VwGO analog?-----	50
cc) Zweck der Feststellungsklage -----	51
dd) Stellungnahme -----	51
d) Zwischenergebnis -----	53

2.	Zwingende Beteiligung eines staatlichen Rechtssubjekts -----	53
3.	Rechtliche Beziehungen zu einer Sache -----	54
4.	Mögliche Träger von Rechten und Pflichten -----	55
a)	Privatpersonen als Träger von Rechten und Pflichten-----	57
b)	Der Staat als Träger von Rechten und Pflichten -----	57
aa)	Rechtsträger als Beteiligter -----	58
bb)	Teilrechtsfähigkeit ausreichend? -----	59
(1)	Beliehene -----	60
(2)	Innerorganstreit -----	61
c)	Zwischenergebnis -----	62
5.	Zwischenergebnis: Beteiligte des feststellungsfähigen Rechtsverhältnisses -----	63
V.	Zeitlicher Aspekt -----	63
1.	Gegenwärtige, vergangene und zukünftige Rechtsverhältnisse-----	63
2.	Vorbeugende Feststellungsklage-----	65
VI.	Zusammenfassung: Das Rechtsverhältnis -----	66
Teil 2:	Feststellungsfähige Rechtsverhältnisse in verschiedenen Konstellationen, insbesondere im Hinblick auf die Beteiligten -----	67
I.	Durch Rechtsnorm vermitteltes Rechtsverhältnis -----	67
1.	Rechtsschutz „gegen Normen“ - Art. 19 IV GG-----	68
a)	Exekutive Normsetzung als öffentliche Gewalt-----	69
b)	Parlamentarische Gesetzgebung als öffentliche Gewalt -----	71
c)	Form des Rechtsschutzes „gegen Normen“-----	76
aa)	Inzidenter Rechtsschutz -----	76
bb)	Prinzipaler Rechtsschutz -----	77
(1)	Sog. janusköpfige Normen -----	79
(2)	Trotz Rechtswidrigkeit rechtswirksame Normen -----	80
(3)	In einem sozialen Gesamtzusammenhang stehende Normen-----	81
(4)	Plannormen-----	83
cc)	Zwischenergebnis -----	84
2.	Möglichkeit einer Feststellungsklage-----	84
a)	Begriff der atypischen Feststellungsklage -----	87

b)	Eröffnung des Verwaltungsrechtswegs § 40 I 1 Hs. 1 VwGO - Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art -----	89
c)	Verhältnis zu § 47 VwGO-----	94
d)	Verhältnis zu Art. 93 I Nr. 2, 4a, 100 I GG-----	98
e)	Feststellungsklage als möglicher Rechtsschutz -----	100
3.	Beteiligte des feststellungsfähigen Rechtsverhältnisses bei normbezogenen Feststellungsklagen -----	101
a)	Vollzugsbedürftige Normen -----	101
aa)	Begriffsklärung -----	101
(1)	Normvollzug -----	101
(2)	Normanwendung -----	102
(3)	Normausführung-----	103
(4)	Zwischenergebnis -----	103
bb)	Vollzugs-Rechtsverhältnis -----	104
cc)	Subsidiarität gem. § 43 II 1 VwGO-----	105
b)	Sog. selbstvollziehende Normen -----	106
aa)	Begriff und Bedeutung der selbstvollziehenden Norm-----	106
bb)	Unmittelbare Betroffenheit als mögliche Alternativvoraussetzung -----	117
cc)	Zwischenergebnis -----	119
dd)	Subjektiv-öffentliches Recht-----	119
(1)	Exekutivbeziehungen -----	120
(a)	Verschiedene Anknüpfungspunkte auf Exekutivseite-----	120
(aa)	Vollzug der selbstvollziehenden Norm-----	120
(bb)	Anwendung der selbstvollziehenden Norm-----	121
(cc)	Vollzug des zum Erlass einer Rechtsverordnung ermächtigenden Gesetzes----	128
(b)	Zwischenergebnis -----	130
(2)	Legislativbeziehungen -----	130
(a)	Normgeber -----	131
(b)	Kompetenz, Befugnis oder Berechtigung des Staates -----	132
(c)	Subjektiv-öffentliches Recht des Normunterworfenen-----	134
(d)	Normaufhebungsanspruch des Normunterworfenen -----	137

(e)	Vergleich mit § 55 SGG-----	138
(f)	Vergleich mit Rechtslage bei Verkehrsschildern -----	140
(3)	Zwischenergebnis -----	141
ee)	Verhältnis Normgebungs- zu Normanwendungsrechtsverhältnis-----	141
ff)	Außerhalb des subjektiv-öffentlichen Rechts liegende Faktoren -----	142
(1)	Relative Unwirksamkeit der Norm-----	142
(2)	Prozessökonomie -----	147
c)	Zwischenergebnis -----	152
4.	Verschiedene Konstellationen normbezogener Feststellungsklagen -----	152
a)	Abhängigkeit des Bestehens des Rechtsverhältnisses von der Rechtswidrigkeit einer Rechtsverordnung -----	153
aa)	Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art, § 40 I 1 Hs. 1 VwGO -----	153
bb)	Beteiligte am feststellungsfähigen Rechtsverhältnis-----	154
(1)	BVerwG - Festlegung von An- und Abflugstrecken -----	154
(2)	BVerwG - Verpackungsverordnung -----	156
(a)	VG Stuttgart und VGH Baden-Württemberg -----	160
(b)	VG Hamburg und OVG Hamburg -----	163
(c)	Anwendung der erarbeiteten Grundsätze auf die VerpackV -----	163
(aa)	Selbstvollziehende Norm-----	164
(bb)	Subjektiv-öffentliches Recht gegenüber dem Ordnungsgeber -----	164
(cc)	Rechtsträger des Ordnungsgebers -----	165
(dd)	Anwendungsmaßnahmen nur sekundärer Bezugspunkt-----	165
(d)	Beurteilung der VerpackV a. F. -----	167
(e)	Zwischenergebnis -----	169
(3)	BVerwG – Postmindestlohn -----	169
(a)	VG Berlin-----	170
(b)	OVG Berlin-Brandenburg-----	171
(aa)	Kläger zu 1., 3. und 4. – kein Rechtsverhältnis zum Normgeber -----	171
(bb)	Kläger zu 2. – Rechtsverhältnis zum Normgeber -----	174
(c)	Entscheidung des BVerwGs -----	175
(d)	Zwischenergebnis -----	176

cc)	Ergebnis -----	176
b)	Abhängigkeit des Rechtsverhältnisses von der Verfassungsmäßigkeit eines parlamentarischen Gesetzes -----	177
aa)	Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art, § 40 I 1 Hs. 1 VwGO -----	177
bb)	Feststellungsklage -----	179
cc)	Selbstvollziehendes Gesetz -----	182
dd)	Subjektiv-öffentliches Recht -----	182
ee)	Ergebnis -----	183
c)	Abhängigkeit des Rechtsverhältnisses von Wirksamkeit einer europarechtlichen Norm -----	183
aa)	Selbstvollziehende EU-VOen -----	185
bb)	Rechtsschutz im Wege der Feststellungsklage nach § 43 VwGO -----	186
cc)	Richtiger Beklagter/ subjektiv-öffentliches Recht -----	186
dd)	Ergebnis -----	192
d)	Abhängigkeit des Rechtsverhältnisses vom Bestehen eines Rechts auf Erlass oder Korrektur einer Norm -----	192
aa)	Klage auf Erlass/ Ergänzung/ Änderung einer Exekutivnorm -----	192
(1)	Verwaltungsgerichtliche Klagemöglichkeit -----	194
(a)	Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art, § 40 I 1 Hs. 1 VwGO -----	194
(b)	Richtige Klageart -----	195
(aa)	Sog. unechte Normerlassklage -----	196
(bb)	Sog. echte Normerlassklage -----	199
(c)	Zwischenergebnis -----	200
(2)	Ergebnis -----	200
bb)	Klage auf Erlass/ Ergänzung/ Änderung eines Parlamentsgesetzes -----	201
(1)	Verwaltungsgerichtliche Klagemöglichkeit -----	201
(a)	Streitigkeit nichtverfassungsrechtlicher Art -----	202
(b)	Zwischenergebnis -----	203
(2)	Ergebnis -----	203
5.	Ergebnis -----	204
II.	Durch Verwaltungsakt vermitteltes Rechtsverhältnis -----	205

III. Durch Rechtsgeschäft vermitteltes Rechtsverhältnis-----	205
IV. Durch Realakt vermitteltes Rechtsverhältnis-----	206
Zusammenfassung der Ergebnisse -----	209
Anhang -----	211
VerpackV a. F.-----	211
VerpackV n. F.-----	212
BriefArbbV-----	214
AEntG -----	215

Die verwendeten Abkürzungen richten sich, soweit sie nicht im Text erklärt sind, nach *Kirchner, Hildebert/ Pannier, Dietrich*, Abkürzungsverzeichnis der Rechtssprache, 6. Aufl., Berlin 2008.