

A Prüfung der Rechtmäßigkeit eines Ratsbeschlusses

I. Formelle Rechtmäßigkeit

1. Verbandskompetenz der Gemeinde
2. Organ-Zuständigkeit des Rates (§ 41 GO NRW)
3. Verfahren des Rates, z.B.:
 - Ladung (§ 47 GO NRW + Geschäftsordnung)
 - Tagesordnung und Öffentlichkeit (§ 48 GO NRW)
 - Ausschließungsgründe § 43 II i.V.m. § 31 (beachte besonders Absatz 6) GO NRW
 - Beschlussfähigkeit § 49 GO NRW
 - Abstimmung § 50 GO NRW

II. Materielle Rechtmäßigkeit

- gegebenenfalls Tatbestandsmerkmale der besonderen Ermächtigungsnorm (z.B. §§ 7, 8, 9, 77 GO NRW)
- Vereinbarkeit mit höherrangigem Recht
- allgemeine Rechtmäßigkeitsanforderungen [vgl. hierzu den Aufbau einer verwaltungsrechtlichen Klausur z.B. Hofmann/Hildebrandt/Gunia/Zeissler, Allgemeines Verwaltungsrecht, 12. Auflage, RdNr. 391.]

B Kommunalverfassungsstreit

[Vergleiche zum Kommunalverfassungsstreit: Hofmann/Bätge/Wiesner, Kommunalrecht in Nordrhein-Westfalen (20. Auflage, 2. 8. 5)]

I. Zulässigkeit der Klage

1. Verwaltungsrechtsweg (§ 40 VwGO)
2. Klageart (nicht in §§ 42/43 VwGO benannt, aber als Leistungs- bzw. Feststellungsklage anerkannt)
3. Klagebefugnis (analog § 42 II VwGO), Verletzung funktionaler Rechte (als Zwischenorganstreit oder als Innerorganstreit)

4. [Vorverfahren nicht erforderlich]

II. Begründetheit der Klage

Ist eine Rechtswidrigkeit gegeben, die zu einer Verletzung eines funktionalen Rechts des Klägers (als Ratsmitglied, Fraktion etc.) führt?

1. formelle Rechtswidrigkeit
2. materielle Rechtswidrigkeit

C Prüfung der Rechtmäßigkeit einer Aufsichtsmaßnahme

I. formelle Rechtmäßigkeit

1. Zuständigkeit als Rechtsaufsichts-/„Allgemeine Aufsichtsbehörde“ (§ 119 I GO NRW), bzw. als Sonderaufsichtsbehörde (§ 119 II GO z.B. § 7 OBG NRW)
2. ggf. Verfahren (z.B. Beanstandungsweisung und Nach-Beratung gemäß § 122 I GO NRW)

II. materielle Rechtmäßigkeit

Tatbestandsmerkmale der Ermächtigungsnorm, z.B.:

- Beanstandung und Aufhebung § 122 I + II GO NRW
- Anordnung § 123 I GO NRW
- Ersatzvornahme § 123 II GO NRW
- Rechtmäßigkeitsweisung, z.B. § 9 I OBG NRW
- Zweckmäßigkeitsweisung, z.B. § 9 II OBG NRW
- Selbsteintritt, z.B. § 10 OBG NRW

D Klage gegen Maßnahme der Rechtsaufsicht („Allgemeine Aufsicht“)

I. Zulässigkeit der Klage

1. Verwaltungsrechtsweg (§ 40 VwGO)
1. Klageart (in der Regel als Anfechtungsklage gegen Eingriffe der Aufsicht, aber auch als Verpflichtungsklage – etwa auf Genehmigung durch Aufsicht – möglich, § 42 VwGO)
3. Statthaftigkeit [Unterrichtung und Beanstandungsweisung sind nicht VA (-); Aufhebung ist VA (+)]
4. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO), Selbstverwaltungsrecht möglicherweise verletzt?
5. Beteiligungsfähigkeit der Gemeinde (§ 61 Nr. 1 VwGO)
6. Prozessfähigkeit der Gemeinde (durch Bürgermeister: § 62 Abs. 3 VwGO i.V.m. § 63 Abs. 1 S. 1 GO NRW)
7. Monatsfrist (§ 74 I 2 VwGO)
- [8. kein Vorverfahren erforderlich]

II. Begründetheit der Klage (wie oben C)

1. formelle bzw. materielle Rechtswidrigkeit des VA
und
2. Rechtsverletzung des Klägers (§ 113 I 1 VwGO)

E Klage auf Zulassung eines Bürgerbegehrens

I. Zulässigkeit

1. Verwaltungsrechtsweg (§ 40 I VwGO)
2. Klageart: Verpflichtungsklage (§ 42 I, 2. Variante VwGO)
3. Klagebefugnis (§ 42 II VwGO): Vertreter gem. § 26 VI 3 GO
4. Beteiligtenfähigkeit der Kläger (§ 61 Nr. 1 VwGO)
5. Klagegegner (Rat, § 78 I Nr. 2 VwGO)
6. Klagefrist (§ 74 II VwGO) 1 Monat
- [7. Vorverfahren nicht erforderlich (wegen § 110 Justizgesetz)]

II. Begründetheit (Ablehnung der Feststellung der Zulässigkeit rechtswidrig?)

1. formelle Anforderungen an Bürgerbegehren erfüllt?
 - a) Textform + (Vorhandensein einer) Begründung (§ 26 II 1 GO)
 - b) Vertreterbenennung (§ 26 II 2 GO)
 - c) Angabe der Kostenschätzung der Verwaltung (§ 26 II 6 GO)
 - d) [bei kassatorischen Bürgerbegehren:] Frist (§ 26 III GO)
 - e) Unterschriftenzahl (§ 26 IV GO)¹
2. materielle Anforderungen an Bürgerbegehren erfüllt?
 - a) Verbandskompetenz der Gemeinde (§ 26 I 1, § 2 GO, Art 28 II GG)
 - b) Organkompetenz des Rates (§ 26 I 1 i.V.m. § 41 GO)
 - c) kein Fall des Negativkataloges / „Bürgerbegehrensfähigkeit“ des Themas (§ 26 V GO)
 - d) Alternativ-Fragestellung - Ja/Nein (§ 26 II 1 + § 26 VII 1 GO)
 - e) einheitlicher Fragegegenstand (§ 26 II 1 GO „die ... Frage“ = Singular)
 - f) eigene Sachentscheidung (§ 26 II 1 GO „die zur Entscheidung zu bringende ...“)
 - g) Bestimmtheit der Fragestellung
 - h) inhaltliche Richtigkeit der (in der Begründung) angegebenen Tatsachen

¹ Vgl. zu den Quoren: Hofmann, NVwZ 2015, 715