Themenschwerpunkte: Zulässigkeit und Begründetheit des Antrags auf Erlass einer einstweiligen Anordnung – Beteiligungsfähigkeit politischer Parteien im Verwaltungsprozess – Rechtsschutzformen und deren Abgrenzung im Eilverfahren – Besondere Sachentscheidungsvoraussetzungen bei der Regelungsanordnung – Anordnungsanspruch und Anordnungsgrund bei der einstweiligen Anordnung – Abgrenzung zwischen Gemeingebrauch und Sondernutzung im Straßenrecht – Ermessen bei der Erteilung einer Sondernutzungserlaubnis und Ermessensgrenzen (verfassungsrechtliche Steuerung der Ermessensbetätigung; Grundsatz der abgestuften Chancengleichheit im Parteienrecht; straßenbezogene Ermessenserwägungen bei der Sondernutzungserlaubnis) – Inhalt einer einstweiligen Anordnung und richterliche Gestaltungsbefugnis – Vorwegnahme der Hauptsache und Wirksamkeit des Rechtsschutzes.

Zugrundeliegende Entscheidung:

VG München, Beschl. v. 26.5.2006 – M 22 E 06.1484 – BayVBl 2007, 732.

Hinweise zur Vertiefung:

1) Zur einstweiligen Anordnung nach § 123 VwGO vgl. Nachw. zu Fall 2.

2) Zur Beteiligungsfähigkeit (§ 61 VwGO) und zur Parteifähigkeit (§ 50 ZPO) von Organisationen und Gebilden ohne den Status einer juristischen Person

a) aus der Rechtsprechung

- *BGHZ* 146, 341 = NJW 2001, 1056 (m. Bespr. *Jauernig*, S. 2231) = JZ 2001, 655 (m. Anm. *Wiedemann*) = *Coester-Waltjen*, JK 7/01, BGB §§ 705 ff./6 = JuS 2001, 509 (*K. Schmidt*): Parteifähigkeit der (Außen-)GbR; dazu Bespr. *Timme/Hülk*, JuS 2001, 536; bekräftigend *BGH*, NJW 2002, 1207 = JZ 2002, 1106 (m. Anm. *Stürner*); ferner *BGH*, NJW 2009, 594: Grundbuchfähigkeit der GbR;
- *SächsOVG*, SächsVBl 2002, 269: Beteiligungsfähigkeit der GbR nach § 61 Nr. 2 VwGO; bekräftigend *SächsOVG*, NJW 2002, 1361 = SächsVBl 2001, 301 = JuS 2002, 719 (*K. Schmidt*);
- *BVerfG-K*, NJW 2002, 3533: Grundrechts- und Parteifähigkeit einer GbR;
- *BVerwG*, NVwZ 2004, 887 = JuS 2004, 1023 (*Hufen*): Beteiligungsfähigkeit eines ausländischen Vereins nach § 61 Nr. 2 VwGO im Rechtsstreit um ein vereinsrechtliches Betätigungsverbot;
- *BGH*, NJW 2008, 69: Parteifähigkeit des nichtrechtsfähigen Vereins;

b) aus dem Schrifttum: *Pache/Knauff*, Die BGB-Gesellschaft im Verwaltungsprozess, BayVBl 2003, 168; *Reffken*, Die Rechts-, Partei- und Grundbuchfähigkeit politischer Parteien, NVwZ 2009, 1131.

3) Zur Nutzung öffentlicher Straßen

a) im Rahmen des Gemeingebrauchs (§ 13 StrG BW) instruktiv aus der Rspr.

- *VGH BW*, DVBl 1999, 333 = DÖV 1998, 1015 = NVwZ 1999, 560 = VBlBW 1998, 428 = *Ehlers*, JK 99, Pol.- u. OrdR/Straßen- u. WegeR/1: sog. „stilles Betteln“ als Gemeingebrauch (und keine Störung der öffentlichen Sicherheit und Ordnung iSd PolG);
- *OVG NW*, DÖV 2001, 693 = NVwZ 2002, 218 = NWVBl 2001, 358 = *Schoch*, JK 6/02, StrWG NW § 14/1: Abstellen eines zugelassenen und betriebsbereiten Kfz im öffentlichen Straßenraum als Gemeingebrauch;
- *OVG Hamburg*, NJW 2004, 1970: Abstellen eines Fahrzeugs zu Werbezwecken als

Gemeingebrauch; ähnlich *OVG NW*, NJW 2005, 3162 = DÖV 2006, 125 = NWVBl 2006, 58 = *Schoch*, JK 3/06, StrWG NW § 14/2 = JuS 2006, 277 (*Waldhoff*), mit Ausnahme einer Nichtwiederinbetriebnahme des Fahrzeugs: dann Sondernutzung;

b) in der Form der Sondernutzung (§ 16 Abs. 1 StrG BW)

- *VGH BW*, NVwZ-RR 2000, 837 = VBlBW 2000, 281 = *Schoch*, JK 01, StrG BW § 16/1: Ermessenserwägungen bei Sondernutzungserlaubnis für Warenverkaufsstände in Fußgängerzone (städtebauliche und baugestalterische Belange, gemeindl. Gestaltungskonzept); bestätigend *VGH BW*, NVwZ-RR 2006, 835;
- *BayVGH*, NVwZ-RR 2000, 726 = BayVBl 2000, 408 = *Schoch*, JK 00, BayStrWG Art. 18/2: Verteilen von Gratis-Tageszeitungen auf öffentlicher Straße als erlaubnispflichtige Sondernutzung, Anspruch auf Erlaubniserteilung;
- *VGH BW*, NVwZ-RR 2001, 159: Standplatzvergabe für Freiburger „Kartoffelmarkt"; dazu Bspr. *Meßmer*, JuS 2002, 755 [vgl. auch unten c) Fallbearbeitung *Mückl*].
- *BayVGH*, BayVBl 2004, 533 = NVwZ-RR 2004, 886 = *Schoch*, JK 1/05, BayStrWG Art. 18/3: Sondernutzungserlaubnis grds. kein VA mit Drittwirkung;
- *NdsOVG*, NVwZ-RR 2004, 884 = *Ehlers*, JK 7/05, GG Art. 4 I/32: Straßenmissionierung (unabhängig vom Schutz gem. Art. 4 Abs. 1 u. 2 GG) als Sondernutzung;
- *OVG NW*, NJW 2005, 3162 = DÖV 2006, 125 = NWVBl 2006, 58 = *Schoch*, JK 3/06, StrWG § 14/2 = JuS 2006, 277 (*Waldhoff*): Abstellen eines Werbefahrzeugs als straßenrechtliche Sondernutzung;
- *BVerfG-K*, NVwZ 2007, 1306 = AfP 2007, 437 = *Schoch*, JK 3/08, GG Art. 5 I 2/32: Straßenverkauf von Sonntagszeitungen als erlaubnispflichtige Sondernutzung und grds. Anspruch auf Erlaubniserteilung;
- *BayVGH*, BayVBl 2008, 276 = *Schoch*, JK 9/08, BayStrWG Art. 18/4: Sondernutzungserlaubnis nach StrG bzw. Ausnahmegenehmigung nach StVO bei straßenfremder Nutzung des Verkehrsraums;

c) aus der Ausbildungsliteratur

- systematisch: *Fehling*, Gemeingebrauch und Sondernutzung im System des allgemeinen Verwaltungsrechts und des Wirtschaftsverwaltungsrechts, JuS 2003, 246; *Siems*, Gemeingebrauch und Sondernutzung im Recht der öffentlichen Sachen, Jura 2003, 587; *Pache/Knauff*, Gemeingebrauch und Sondernutzung im Straßenrecht, JA 2004, 47;
- Fallbearbeitungen: *Delbanco*, Betteln verboten!, VBlBW 2000, 207 und 242; *Mückl*, Examensklausur Öffentliches Recht: Der Stand auf dem Kartoffelmarkt, Jura 2002, 627; *Tschentscher*, Die religiöse Sondernutzung, JuS 2003, 345;

d) zur weiteren Vertiefung: *Schlarmann/Wagner*, Kommunale Werbenutzungsverträge und Ermessensbindung bei der Erteilung straßenrechtlicher Sondernutzungserlaubnisse, DVBl 2007, 1470; *Engel*, Außengastronomie auf innerstädtischem Straßenraum – Zum Verhältnis von Baugenehmigung, gaststättenrechtlicher Genehmigung und straßenrechtlicher Sondernutzungserlaubnis, VBlBW 2008, 41.