Fall 13: Mobilfunk im Wohngebiet

Themenschwerpunkte: Zulässigkeit und Begründetheit eines Eilantrags im sog. Aussetzungsverfahren – Anforderungen an die Zulässigkeit des Aussetzungsantrags (Antrag auf Anordnung der aufschiebenden Wirkung; Antragsbefugnis; Verhältnis zu behördlichem Aussetzungsantrag) – Begründetheit des Aussetzungsantrags (Entscheidungsmaßstab im Eilverfahren; Erfolgsaussichten des Rechtsbehelfs in der Hauptsache) – Zulässigkeit einer Mobilfunksendeanlage (Schutz des unbeplanten Innenbereichs bei faktischem reinen Wohngebiet; Mobilfunksendeanlage als fernmeldetechnische Nebenanlage oder als Hauptanlage; behördliche Ausnahme bzw. Befreiung von bauplanungsrechtlichen Vorgaben).

Zugrundeliegende Entscheidungen:

Materiellrechtlich in Anlehnung an *OVG NW*, Beschl. v. 6.5.2005 – 7 B 2752/04 – NWVBl 2006, 26, sowie Urt. v. 17.12.2008 – 10 A 2999/07 – DVBl 2009, 712 = UPR 2009, 349.

Hinweise zur Vertiefung:

1) Zum vorläufigen Rechtsschutz nach §§ 80, 80a VwGO
a) allg. aus der Ausbildungsliteratur: *Erbguth*, Einstweiliger Rechtsschutz gegen Verwaltungsakte, JA 2008, 357; *Schoch*, Aufschiebende Wirkung und verwaltungsgerichtliches Aussetzungsverfahren, in: Ehlers/Schoch (Hrsg.), Rechtsschutz im Öffentlichen Recht, 2009, § 29 (S. 785 ff.); *Proppe*, Die Methodik der gerichtlichen Entscheidung nach § 80 V VwGO, JA 2004, 324;
b) speziell im Nachbarrecht: *Debus*, Vorläufiger Rechtsschutz des Nachbarn im öffentlichen Baurecht, Jura 2006, 487; *Budroweit/Wuttke*, Der vorläufige Rechtsschutz bei Verwaltungsakten mit Drittwirkung (§§ 80, 80a VwGO), JuS 2006, 876;
c) Fallbearbeitung: *Tappe/Glaser*, Zwangsweise Schließung eines Internetcafes, Jura 2007, 456;
d) zum vorläufigen Rechtsschutz im Bau(nachbar)recht
   - *VGH BW*, VBlBW 2006, 279: baurechtliche Entscheidungen über Abweichungen, Ausnahmen und Befreiungen nach § 51 Abs. 5 LBO gem. § 212a BauGB sofort vollziehbar; bestätigt durch *VGH BW*, VBlBW 2006, 352;
   - *BVerfG-K*, NVwZ 2009, 240 = *Schoch*, JK 8/09, VwGO § 80a/6 = JA 2009, 664 (*Muckel*): vorläufiger Rechtsschutz beim VA mit Drittwirkung; dazu auch *Schübel-Pfister*, JuS 2009, 999 (1001 f.);
e) zur Anwendung des § 80 Abs. 6 S. 1 VwGO beim Eilantrag in Nachbarstreitigkeiten
   - *OVG RP*, DÖV 2004, 167 = NVwZ-RR 2004, 224 = BauR 2004, 59: kein vorheriger erfolgloser Antrag auf Aussetzung der Vollziehung bei der Behörde erforderlich; ebenso *ThürOVG*, ThürVBl 2006, 152;
   - *NdsOVG*, BauR 2004, 1596 = NdsVBl 2004, 339 = NVwZ-RR 2005, 69 = *Schoch*, JK 3/05, VwGO § 80a/5: Notwendigkeit eines Antrags auf Aussetzung der Vollziehung bei Behörde vor gerichtlichem Eilantrag; bekräftigend *NdsOVG*, NVwZ 2007, 478.

2) Zu § 34 Abs. 2 BauGB
   - *VGH BW*, VBlBW 2004, 345 (m. Anm. *Pöltl* S. 330): Unvereinbarkeit einer Gaststätte

mit Außenbewirtschaftung mit faktischem Dorfgebiet;

- *BayVGH*, BauR 2007, 505 = UPR 2007, 152 = *Schoch*, JK 8/07, BauGB § 34 II/2: kein Gebietserhaltungsanspruch für Eigentümer mit Grundstück außerhalb des betreffenden faktischen Baugebiets;
- *BayVGH*, NVwZ-RR 2007, 736 = ZfBR 2007, 697 = *Schoch*, JK 4/08, BauGB § 34 II/3: Baugenehmigung für Errichtung einer Billard-Spielhalle in einem faktischen Gewerbegebiet.

3) Zur baurechtlichen Zulässigkeit von Mobilfunksendeanlagen

a) aus der Rechtsprechung

- *VGH BW*, VBlBW 2004, 141: kleine Mobilfunksendeanlage als nicht störender Gewerbebetrieb i. S. d. § 4 Abs. 3 Nr. 2 BauNVO; ähnlich *OVG NW*, NVwZ-RR 2004, 481 = NWVBl 2005, 33;
- *OVG NW*, NVwZ-RR 2005, 608 = NWVBl 2005, 384 = *Ehlers*, JK 11/06, BauNVO § 14 II 2/1: Zulässigkeit einer Mobilfunkstation im reinen Wohngebiet; ähnlich *BayVGH*, NVwZ-RR 2006, 234 = BayVBl 2006, 469;
- *BVerfG-K*, BauR 2007, 1368: Anforderungen an die gerichtliche Kontrolle der Zuordnung von Mobilfunksendeanlagen zu § 14 Abs. 2 S. 2 BauNVO (wegen Art. 2 Abs. 2 S. 1 GG);
- *BayVGH*, BayVBl 2008, 307 = *Schoch*, JK 10/08, BauGB § 31 II/6: Befreiung von den Festsetzungen des B-Plans für Mobilfunksendeanlage in reinem Wohngebiet;
- *BayVGH*, BayVBl 2008, 473: Zulassung einer Ausnahme zur Errichtung einer UMTS-Anlage im allgemeinen Wohngebiet;

b) aus dem Schrifttum

- Fallbearbeitungen: *Kötter/Schüler*, Die Mobilfunkantenne, Jura 2004, 772 (Examensklausur ÖR); *Pagel*, Die Mobilfunkanlage auf dem Dach, Jura 2008, 66 (Hausarbeit Vorgerücktenübung ÖR);

systematisch: *Gehrken*, Keine Baugenehmigungspflicht für Mobilfunkanlagen?, NVwZ 2006, 977; *Seebauer*, Baurechtliche Probleme bei der Errichtung von Mobilfunkmasten, BayVBl 2007, 357; *Schidlowski/Duikers*, Mobilfunk und Gesundheitsschutz – zur bauplanungsrechtlichen Zulässigkeit von Mobilfunksendeanlagen, BauR 2007, 1503; *Appel/Bulla*, Mobilfunkanlagen schlagen Wellen – Zum Umgang der deutschen Rechtsprechung mit Mobilfunkanlagen, DVBl 2008, 1277.