

Schriften zum Europäischen Recht

---

Band 75

# Befangenheit im Verwaltungsverfahren

Die Regelungen der EU-Mitgliedstaaten  
im Rechtsvergleich

Von

Tanja Maier



Duncker & Humblot · Berlin

TANJA MAIER

## Befangenheit im Verwaltungsverfahren

Schriften zum Europäischen Recht

Herausgegeben von

**Siegfried Magiera und Detlef Merten**

**Band 75**

# Befangenheit im Verwaltungsverfahren

Die Regelungen der EU-Mitgliedstaaten  
im Rechtsvergleich

Von

Tanja Maier



Duncker & Humblot · Berlin

Die Deutsche Bibliothek – CIP-Einheitsaufnahme

**Maier, Tanja:**

**Befangenheit im Verwaltungsverfahren : die Regelungen  
der EU-Mitgliedstaaten im Rechtsvergleich / von Tanja Maier. –  
Berlin : Duncker und Humblot, 2001**

(Schriften zum europäischen Recht ; Bd. 75)

Zugl.: Heidelberg, Univ., Diss., 1998

ISBN 3-428-10181-2

Alle Rechte vorbehalten

© 2001 Duncker & Humblot GmbH, Berlin

Fremddatenübernahme und Druck:

Berliner Buchdruckerei Union GmbH, Berlin

Printed in Germany

ISSN 0937-6305

ISBN 3-428-10181-2

Gedruckt auf alterungsbeständigem (säurefreiem) Papier  
entsprechend ISO 9706 ☺

*Meinen Eltern*



## Vorwort

Die vorliegende Arbeit wurde im Wintersemester 1998/1999 von der Juristischen Fakultät der Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg als Dissertation angenommen. Rechtsprechung und Literatur wurden im allgemeinen bis August 1998 berücksichtigt.

Großer Dank gebührt meinem Doktorvater, Herrn Professor Dr. *Eberhard Schmidt-Aßmann*, für seine umsichtige Betreuung und für unzählige wertvolle Hinweise bei der Erschließung der ausländischen Rechtsordnungen. Mein Dank gilt auch Herrn Professor Dr. *Stefan Oeter* für die Erstellung des Zweitgutachtens.

Ganz besonders danke ich Herrn Professor Dr. *Fausto de Quadros* und Frau Dr. *Ana Maria Martins*, die mir durch ihre engagierte Hilfe das portugiesische Verwaltungsrecht erschlossen haben. Ein herzlicher Dank gebührt auch Herrn Dr. *Georgios Ziamos* für seinen unermüdlichen Einsatz bei der Bearbeitung des griechischen Länderberichts sowie Frau Dr. *Outi Suviranta*, deren Hilfe bei der Literaturbeschaffung und Übersetzung die Erstellung des finnischen Länderberichts erst ermöglicht hat.

Den Direktoren des Max-Planck-Institutes für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht in Heidelberg, Herrn Professor Dr. *Jochen Abraham Frowein* und Herrn Professor Dr. *Rüdiger Wolfrum*, danke ich für die Nutzungsmöglichkeit der Bibliothek und den Bibliothekarinnen Frau *Zatopkova* und Frau *Zimmler* für ihre tatkräftige Hilfe.

Für die Aufnahme meiner Arbeit in die Reihe „Schriften zum Europäischen Recht“ danke ich den Herausgebern Herrn Professor Dr. *Siegfried Magiera* und Herrn Professor Dr. *Detlef Merten*.

Weiterhin möchte ich meinen Eltern danken. Auf ihre Liebe und Unterstützung konnte ich mich stets verlassen. Ihnen ist die Arbeit gewidmet.

Der größte Dank gebührt meinem Freund Herrn *Leo-Felix Lee*, der mir bei der Erstellung dieser Arbeit nicht nur mit unerschöpflicher Ausdauer zur Seite gestanden hat, sondern auch die Gabe hatte, mich in schwierigen Phasen immer wieder zu motivieren.

Düsseldorf, im Mai 2000

*Tanja Maier*



## Inhaltsübersicht

<b>Einleitung</b> .....	27
§ 1 Befangenheit im Verwaltungsverfahren .....	27
§ 2 Rechtsvergleichung .....	38
<b>Erstes Kapitel: Länderberichte</b> .....	48
§ 1 Deutschland .....	49
§ 2 Österreich .....	87
§ 3 Großbritannien .....	100
§ 4 Irland .....	118
§ 5 Frankreich .....	122
§ 6 Griechenland .....	142
§ 7 Italien .....	148
§ 8 Spanien .....	161
§ 9 Portugal .....	173
§ 10 Niederlande .....	183
§ 11 Belgien .....	191
§ 12 Luxemburg .....	200
§ 13 Schweden .....	202
§ 14 Finnland .....	214
§ 15 Dänemark .....	220
<b>Zweites Kapitel: Rechtsvergleichung</b> .....	231
§ 1 Überblick .....	231
§ 2 Befangenheitsregelungen im Spannungsfeld zwischen Verfahrensgerechtigkeit und Verwaltungseffizienz .....	236
<b>Drittes Kapitel: Europäischer Ausblick</b> .....	260
<b>Anhang</b> .....	269
<b>Literaturverzeichnis</b> .....	311
<b>Stichwortregister</b> .....	325



# Inhaltsverzeichnis

	<b>Einleitung</b>	27
§ 1	Befangenheit im Verwaltungsverfahren .....	27
§ 2	Rechtsvergleichung .....	38
	A. Aufgaben und Ziele .....	38
	B. Die rechtsvergleichende Methode .....	40
	C. Rechtsvergleichung im öffentlichen Recht .....	45

## *Erstes Kapitel*

	<b>Länderberichte</b>	48
§ 1	Deutschland .....	49
	A. Überblick .....	49
	B. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	52
	I. § 20 VwVfG: absolute Befangenheitsgründe .....	53
	1. Befangenheit aus persönlichen Gründen .....	53
	a) Eigene Beteiligtenstellung (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 1 VwVfG) .....	53
	b) Angehörige (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 2 VwVfG) .....	53
	c) Vertretung (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 VwVfG) .....	54
	d) Angehöriger eines Vertreters (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 4 VwVfG) .....	55
	e) Entgeltliche Tätigkeit bei einem Beteiligten oder Mitgliedschaft in einem Leitungsorgan (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 5 VwVfG) .....	55
	f) Abgabe eines Gutachtens oder sonstige Tätigkeit in nichtamtlicher Eigenschaft (§ 20 Abs. 1 S. 1 Nr. 6 VwVfG) .....	57
	g) Möglichkeit eines unmittelbaren Vor- oder Nachteils (§ 20 Abs. 1 S. 2 VwVfG) .....	57
	2. Befangenheit aus amtlichen Gründen .....	61
	a) Amtskonflikt .....	61
	b) Administrative Selbstkontrolle .....	63
	c) Sonstige Fälle .....	64
	II. § 21 VwVfG: relative Befangenheitsgründe .....	64

III. Institutionelle Befangenheit .....	67
IV. Ausnahmen .....	69
C. Kommunalrecht .....	70
I. Befangenheitsgründe .....	71
1. Eigenes Interesse .....	71
2. Angehörige .....	72
3. Vertretung .....	73
4. Entgeltliche Tätigkeit oder Mitgliedschaft in einem Leitungsorgan .....	73
5. Abgabe eines Gutachtens oder sonstige Tätigkeit in nichtamtlicher Eigenschaft .....	74
II. Ausnahmen .....	75
1. Berufs- oder Bevölkerungsgruppe .....	75
2. Wahlen .....	76
3. Gefahr in Verzug .....	76
4. Wahrnehmung eigener Angelegenheiten durch Gemeindeorgane .....	77
D. Rechtsfolge .....	77
I. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	77
1. Feststellung der Befangenheit .....	77
a) § 20 VwVfG .....	77
b) § 21 VwVfG .....	78
c) Ablehnungsrecht .....	79
2. Rechtsschutz .....	80
a) Nichtigkeit .....	81
b) Aufhebbarkeit .....	82
II. Kommunalrecht .....	83
1. Feststellung der Befangenheit .....	83
2. Rechtsschutz .....	84
E. Resümee .....	85
§ 2 Österreich .....	87
A. Überblick .....	87
B. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	88
I. Absolute Befangenheitsgründe .....	88
1. Befangenheit aus persönlichen Gründen .....	88
a) Eigene Beteiligtenstellung / Angehörige (§ 7 Abs. 1 Nr. 1 und 2 AVG) .....	88
b) Bevollmächtigte (§ 7 Abs. 1 Nr. 3 AVG) .....	90

2. Befangenheit aus amtlichen Gründen: administrative Selbstkontrolle (§ 7 Abs. 1 Nr. 5 AVG) .....	90
II. Generalklausel (§ 7 Abs. 1 Nr. 4 AVG) .....	91
III. Institutionelle Befangenheit .....	93
IV. Ausnahmen .....	93
C. Kommunalrecht .....	93
I. Überblick .....	93
II. Befangenheitsgründe .....	94
III. Ausnahmen .....	95
D. Rechtsfolge .....	96
I. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	96
1. Feststellung der Befangenheit .....	96
a) Ausschluß .....	96
b) Ablehnungsrecht .....	96
2. Rechtsschutz .....	97
II. Kommunalrecht .....	98
1. Feststellung der Befangenheit .....	98
2. Rechtsschutz .....	99
§ 3 Großbritannien .....	100
A. Überblick .....	100
I. Natural Justice .....	100
II. Die historische Entwicklung .....	100
III. Heutiger Stand .....	102
B. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	103
I. Absolute Befangenheitsgründe .....	103
II. Relative Befangenheitsgründe .....	104
1. Maßstab .....	104
2. Fälle .....	105
a) Besorgnis der Befangenheit aus persönlichen Gründen .....	105
(1) Mitwirkung eines Beteiligten am Verfahren .....	105
(2) Verwandtschaftliche Beziehungen .....	106
(3) Feindschaft oder Freundschaft zu einem Verfahrensbeteiligten ...	106
(4) Berufliche Beziehungen oder Mitgliedschaft in einer Organi- sation .....	107
(5) Voreingenommenheit bezüglich des Verfahrens .....	107

b) Besorgnis der Befangenheit aus amtlichen Gründen .....	108
(1) Mehrstufige Verfahren .....	108
(2) Administrative Selbstkontrolle .....	109
III. Institutionelle Befangenheit .....	109
IV. Ausnahmen .....	110
1. Verzicht .....	110
2. Gesetzliche Ausnahmen .....	110
3. Notwendigkeit .....	111
C. Kommunalrecht .....	112
I. Überblick .....	112
II. Befangenheitsgründe .....	112
III. Ausnahmen .....	114
D. Rechtsfolge .....	114
I. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	114
1. Feststellung der Befangenheit .....	114
2. Rechtsschutz .....	115
II. Kommunalrecht .....	116
1. Feststellung der Befangenheit .....	116
2. Rechtsschutz .....	116
§ 4 Irland .....	118
A. Überblick .....	118
B. Regelungsinhalt .....	119
I. Absolute Befangenheitsgründe .....	119
II. Relative Befangenheitsgründe .....	119
1. Besorgnis der Befangenheit aus persönlichen Gründen .....	120
2. Besorgnis der Befangenheit aus amtlichen Gründen .....	120
III. Institutionelle Befangenheit .....	120
IV. Ausnahmen .....	121
C. Rechtsfolge .....	121
§ 5 Frankreich .....	122
A. Überblick .....	122
B. Allgemeines Verwaltungsverfahren .....	123
I. Kollegialorgane .....	123
1. Principe général du droit .....	124