



Schweizerische Eidgenossenschaft
Confédération suisse
Confederazione Svizzera
Confederaziun svizra

Eidgenössisches Justiz- und Polizeidepartement EJPD
Bundesamt für Justiz BJ
Direktionsbereich Öffentliches Recht

Forum de législation du 25 octobre 2012

Elaboration de règles de procédure

Marino Leber



Braucht es in einer Spezialgesetzgebung Verfahrensbestimmungen?

- Oft genügen die allgemeinen Verfahrensgesetze (VwVG, VGG, BGG, ZPO, BZP, StPO, VStrR, StBOG).
- Zuständigkeiten von Rechtsmittelbehörden müssen im formellen Gesetz vorgesehen sein.



Mise en place de tribunaux spécialisés, en particulier de tribunaux administratifs spécialisés?

- En principe, aucun nouveau tribunal ne devrait être mis en place (sous réserve d'une révision plus importante des lois en matière de procédure).
- Le Tribunal administratif fédéral est le tribunal administratif ordinaire de la Confédération (art. 1 al. 1 LTAF).



Instanzenzug umfasst in der Regel zwei Rechtsmittelinstanzen

Sonderfälle:

- Beschwerde an das Bundesgericht unzulässig.
- Einsprache (gegen Verfügung) zulässig.
- Beschwerde an Verwaltungsbehörde zulässig (Instanzenzug nicht unnötig verlängern!).
- Bundesgericht, Bundesverwaltungsgericht, Bundesstrafgericht, Bundesrat oder einziges kantonales Gericht entscheidet als erste Instanz.



Procès directs (voie d'action) au Tribunal fédéral, au Tribunal administratif fédéral ou devant une instance cantonale unique

- En raison du surcroît de travail pour les tribunaux concernés, une telle compétence ne devrait pas être envisagée.
- Les art. 35 LTAF et 120 LTF sont exhaustifs (pas de voie d'action dans des lois spéciales).
- Droit civil: art. 5-8 CPC; art. 75 al. 2 let. a LTF.

Zuständigkeit des Bundesrates

- **Als einzige Instanz:** Wegen Art. 6 und 13 EMRK nur sehr beschränkt möglich. Erfordert Anpassung von Art. 32 VGG (vgl. „Delegationsautomatismus“ nach Art. 47 Abs. 6 RVOG).
- **Als erste Instanz:** Anpassung von Art. 33 lit. b VGG notwendig.
- **Als Beschwerdeinstanz:** Art. 72 VwVG; dieser soll nicht erweitert werden.



Exclusion du recours au Tribunal fédéral

- Notamment dans les cas où le pouvoir d'examen par le juge est de fait limité (par ex. résultats d'examen, subventions attribuées sur la base d'un pouvoir d'appréciation). Ici, un seul examen judiciaire suffit.
- Ces exceptions se justifient uniquement en présence d'un grand nombre de cas (effet de réduction de la charge de travail).
- Eventuelle contre-exception pour les cas soulevant des questions juridiques de principe (cf. art. 83 let. f ch. 2 LTF).
- L'accélération de la procédure n'est en principe pas, à elle-seule, une raison suffisante pour une exception.
- Autorité inférieure cantonale : exclusion partielle uniquement, en raison du recours constitutionnel subsidiaire.



Vorinstanzen des Bundesgerichts

Nach BGG können (mit ganz wenigen Ausnahmen) nur das *Bundesverwaltungsgericht*, das *Bundesstrafgericht*, das *Bundespatentgericht* und *obere kantonale Gerichte* unmittelbare Vorinstanz des Bundesgerichts sein. Neue Ausnahmen sind zu vermeiden.



Recours devant le Tribunal administratif fédéral contre des décisions cantonales

- La contestation de décisions cantonales devant le Tribunal administratif fédéral doit être prévue par une loi spéciale (art. 33 let. i LTAF).
- A prévoir uniquement exceptionnellement, par ex. lorsque les cantons exécutent le droit administratif fédéral et que le recours (unifié) n'est pas recevable.



Parteistellung / Beschwerderecht

- **Zivil- und Strafrecht:** ZPO, StPO, VStrR, BGG regeln Parteistellung und Rechtsmittellegitimation abschliessend.
- **Öffentliches Recht:** VwVG und BGG (Art. 89) lassen Raum für spezialgesetzliche Beschwerderechte. Einschränkungen der VwVG / BGG-Regelung sind dagegen zu vermeiden.
- Keine Verbands- und Behördenbeschwerden vorsehen, die ihre Wirkung zugunsten des Verfügungsadressaten entfalten sollen (Dispositionsmaxime).

Loi sur le Tribunal fédéral (LTF)

Art. 89 Qualité pour recourir

¹ A qualité pour former un recours en matière de droit public quiconque:

- a. a pris part à la procédure devant l'autorité précédente ou a été privé de la possibilité de le faire;
- b. est particulièrement atteint par la décision ou l'acte normatif attaqué, et
- c. a un intérêt digne de protection à son annulation ou à sa modification.

² Ont aussi qualité pour recourir:

- a. la Chancellerie fédérale, les départements fédéraux ou, pour autant que le droit fédéral le prévoit, les unités qui leur sont subordonnées, si l'acte attaqué est susceptible de violer la législation fédérale dans leur domaine d'attributions;
- b. l'organe compétent de l'Assemblée fédérale en matière de rapports de travail du personnel de la Confédération;
- c. les communes et les autres collectivités de droit public qui invoquent la violation de garanties qui leur sont reconnues par la constitution cantonale ou la Constitution fédérale;
- d. les personnes, organisations et autorités auxquelles une autre loi fédérale accorde un droit de recours.

³ En matière de droits politiques (art. 82, let. c), quiconque a le droit de vote dans l'affaire en cause a qualité pour recourir.



Spezialgesetzliche Behördenbeschwerden

Militärgesetz (SR 510.10)

Art. 130

- ¹ Für das Rechtsmittelverfahren gelten die allgemeinen Bestimmungen über die Bundesrechtspflege.
- ² Das Beschwerderecht richtet sich nach dem jeweils in der Sache anwendbaren Bundesrecht. **Zur Beschwerde berechtigt sind auch die betroffenen Kantone und Gemeinden.**

Finanzmarktaufsichtsgesetz (SR 956.1)

Art. 54 Rechtsschutz

- ¹ Die Anfechtung von Verfügungen der FINMA richtet sich nach den Bestimmungen über die Bundesrechtspflege.
- ² **Die FINMA ist zur Beschwerde an das Bundesgericht berechtigt.**



Délégation du recours des autorités en vertu de l'art. 89 al. 1 let. a LTF

Ordonnance sur l'organisation du Département fédéral des finances (RS 172.215.1)

Art. 4 Dispositions communes à l'ensemble des unités administratives

¹ Les unités administratives du DFF mentionnées au chap. 2 ont, dans leur domaine de compétence, qualité pour recourir devant le Tribunal fédéral.

² ...



Beschwerde von Organisationen

Anwaltsgesetz (SR 935.61)

Art. 6 Eintragung ins Register

¹ Anwältinnen und Anwälte, die über ein kantonales Anwaltspatent verfügen und Parteien vor Gerichtsbehörden vertreten wollen, lassen sich ins Register des Kantons eintragen, in dem sie ihre Geschäftsadresse haben.

² Die Aufsichtsbehörde trägt sie ein, wenn sie festgestellt hat, dass die Voraussetzungen nach den Artikeln 7 und 8 erfüllt sind.

³ Sie veröffentlicht die Eintragung in einem amtlichen kantonalen Publikationsorgan.

⁴ **Gegen Eintragungen ins kantonale Register steht das Beschwerderecht auch dem Anwaltsverband des betroffenen Kantons zu.**



Definition der Anfechtungsobjekte

- Von den Definitionen der Anfechtungsobjekte in den Prozessgesetzen (insb. Verfügungen und Entscheide nach Art. 5, 45, 46 VwVG und Art. 90-93 BGG) soll nicht abgewichen werden.
- Nötigenfalls gesetzliche Klarstellung, dass über eine bestimmte Rechtsfolge mit Verfügung zu entscheiden ist.
- Eine Verfügung im Sinne des VwVG spezialgesetzlich zur Nichtverfügung zu erklären ist kein adäquater Weg für einen Rechtsmittelausschluss.



Motifs de recours

- Les motifs de recours de la LTF ne devraient être modifiés ni dans la LTF elle-même, ni dans une loi spéciale.
- La même chose vaut en principe en ce qui concerne la PA.
- Cas exceptionnel : contrôle de l'opportunité par le Tribunal administratif fédéral. Le grief de l'inopportunité (art. 49 let. c PA) peut être exclu par une loi spéciale.



Fristen

- **Rechtsmittelfristen:** Abweichungen von den ordentlichen Rechtsmittelfristen sind möglichst zu vermeiden. Fristen für Rechtsmittel ans Bundesgericht werden ausschliesslich im BGG geregelt.
- **Behandlungsfristen:** Gesetzliche Behandlungsfristen sind in den meisten Fällen nicht sinnvoll. Sie setzen nicht bei den Ursachen von Verfahrensverzögerungen an.



Coordination des procédures

- Lorsqu'en raison d'un état de faits déterminé, plusieurs autorités ont à prendre des décisions connexes, l'application coordonnée du droit matériel doit être possible.
- *Modèle de coordination* (par ex. art. 25a LAT).
- *Modèle de concentration*, pour autant qu'aucune compétence constitutionnelle des cantons ne s'y oppose (par ex. art. 18 al. 3, 18h al. 1 LCdF; cf. aussi art. 62a LOGA).