Inhaltsverzeichnis

Vorwort . . . 3
Inhaltsverzeichnis . . . 5
Abkürzungsverzeichnis . . . 15
Literaturverzeichnis . . . 17

I Dubliner Übereinkommen *(Christian Schmid)*

A Einleitung . . . 19
1 Genfer Flüchtlingskonvention (GFK) . . . 19
2 Dubliner Übereinkommen vom 15. Juni 1990 . . . 19
3 Der Vertrag von Amsterdam . . . 20
B Historische Entwicklung . . . 20
1 Entstehungründe des Dubliner Übereinkommens . . . 20
2 Das DÜ im europäischen Kontext . . . 21
3 Der Beitritt Österreichs, Finnlands und Schwedens zum DÜ . . . 22
4 Das Verhältnis des DÜ zur Europäischen Union . . . 22
5 Das Verhältnis des DÜ zum Schengener Durchführungsübereinkommen . 23
a Auswirkung der Anwendung von Art 2 Abs 2 SDÜ auf das DÜ . . . 24
6 Maßnahmen und Beschlüsse zur Umsetzung des DÜ . . . 25
a Maßnahmen vor dem Inkrafttreten des DÜ . . . 25
b Beschlüsse des Ausschusses gemäß Art 18 . . . 26
C Allgemeiner Teil . . . 27
1 Interpretation des DÜ . . . 27
2 Grundsätze und Ziele des DÜ . . . 28
a Harmonisierung der Asylpolitik . . . 28
b Flüchtlingen Schutz gemäß der Genfer Flüchtlingskonvention . . . 29
c Gewährleistung des freien Personenverkehrs . . . 30
d One-chance-only-Prinzip/Vermeidung von Asyltourismus . . . 31
e Recht auf Prüfung des Asylantrages – Vermeidung von refugees in orbit . 32
f Ziele und Grundsätze – Conclusio . . . 38
3 Begriffsbestimmungen . . . 38
a Ausländer . . . 38
b Asylantrag . . . 38
c Asylbewerber . . . 39
d Prüfung eines Asylantrages . . . 39
e Aufenthaltserlaubnis . . . 40
f Einreisevisum/Transitvisum . . . 41
4 Geltungs- bzw Anwendungsbereich . . . 43
a Zeitlicher Geltungs- und Anwendungsbereich . . . 43
a.a Zeitlicher Geltungsbereich . . . 43
a.b Zeitlicher Anwendungsbereich . . . 43
b Räumlicher Geltungs- bzw Anwendungsbereich . . . 46
c Sachlicher Anwendungsbereich . . . 47
c.a Allgemeines . . . 47
c.b Anwendbarkeit des DÜ auf anerkannte Flüchtlinge? . . . 48

c.c Zurückziehung des Asylantrages 48
5 Exkurs: Verhältnis des DÜ zu bilateralen Rückübernahmeabkommen . . . 52
6 Persönlicher Anwendungsbereich 53
a Normadressaten des DÜ 53
b Unmittelbare Anwendbarkeit des DÜ 54
7 Subjektive öffentliche Rechte – Parteistellung 54
a Recht auf Asyl 55
b Zustimmungsrechte 55
c Recht auf Datenschutz 55
d Recht auf Prüfung durch einen bestimmten Mitgliedstaat 56
e Recht auf Parteistellung im Konsultationsverfahren 56
f Recht, gegen die Überstellung Rechtsmittel zu ergreifen 57
8 Beweisregeln 58
a Beweisgrundsätze 59
b Beweismittel 59
D Zuständigkeitskriterien 60
1 Einleitung 60
a Zuständigkeit zur Prüfung des Asylantrages 60
b Zuständigkeitsbegründender Zeitpunkt 61
c Prüfungsreihenfolge 62
2 Charakterisierung der Zuständigkeitskriterien 62
a Allgemeine und besondere Zuständigkeitskriterien 62
b Objektive und subjektive Zuständigkeitskriterien 63
3 Allgemeine Zuständigkeitskriterien (Art 4 bis 8) 63
a Familienangehörigkeit zu einem Flüchtling (Art 4) 63
a.a Familienangehörigkeit 64
a.b Flüchtlingsbegriff im Sinne der GFK 65
a.c Legaler Wohnsitz 66
a.d Willenserklärung der betreffenden Personen 66
b Exkurs: Familienzusammenführung nach dem DÜ 67
c Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis – Ausstellung eines Visums 69
c.a Besitz einer gültigen Aufenthaltserlaubnis (Art 5 Abs 1) 69
c.b Besitz eines gültigen Visums (Art 5 Abs 2) 71
c.c Besitz mehrerer gültiger Aufenthaltsgenehmigungen oder Visa verschiedener Mitgliedstaaten (Art 5 Abs 3) 73
c.d Besitz von abgelaufenen Aufenthaltsgenehmigungen oder Visa (Art 5 Abs 4) 75
d Illegale Einreise (Art 6) 77
d.a Tatbestandsmerkmale (Art 6) 77
d.b Einreise aus einem Drittstaat 78
d.c Grenze eines Mitgliedstaates auf dem Land-, See- oder Luftweg überschritten 78
d.d Illegale Einreise 80
d.e Nachweisbarkeit der Einreise 82
d.f Erlöschen der Zuständigkeit gemäß Art 6 zweiter Satz 83
d.g Zuständigkeit bei Zutreffen der Voraussetzungen des Art 6 auf mehrere Vertragstaaten 84
e Legale Einreise – Grenzkontrolle (Art 7 Abs 1) 85
f Flughafentransitaufenthalt (Art 7 Abs 2) 86
f.a Exkurs: Außengrenzenabkommen im Sinne des Art 7 Abs 2 . . . 87
f.a.a EU-Außengrenzenübereinkommen 87

f.a.b Schengener Durchführungsübereinkommen 88
g Asylantragstellung beim Transit (Art 7 Abs 3) 90
h Asylantragstellung (Art 8) 90
4 Besondere Zuständigkeitskriterien 91
a Selbsteintrittsrecht gemäß Art 3 Abs 4 92
b Humanitätsklausel gemäß Art 9 94
c Beschluss Nr 1/2000 95
c.a Anwendungsbereich des Beschlusses Nr 1/2000 95
c.b Familienzusammenführung und Familieneinheit 96
c.b.a Familienzusammenführung 96
c.b.b Familieneinheit 97
c.c Verfahrensrecht 97
c.d Kriterien zur Bestimmung des zuständigen Mitgliedstaates 97
c.e Zusammenarbeit in Fällen geteilter Zuständigkeit für Familienangehörige 98
c.f Bewertung des Beschlusses Nr 1/2000 98
d Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis gemäß Art 10 Abs 2 99
e Zuständigkeit durch Verfristung gemäß Art 11 Abs 1 99
f Zuständigkeit durch Verfristung gemäß Art 11 Abs 4 101
E Konsultationsverfahren 102
1 Allgemeines 102
2 Zuständigkeit zur Bestimmung des für die Prüfung des Asylantrages zuständigen Staates (Vorverfahren) 102
a Einleitung des Vorverfahrens 102
b Sonderfall Art 12 103
c Rechtsfolgen der Zuständigkeit zur Bestimmung des zur Prüfung zuständigen Staates 103
c.a Recht auf Einleitung des Konsultationsverfahrens 103
c.b Pflicht zur Wiederaufnahme des Asylwerbers 103
c.c Versteinerung der Zuständigkeit 104
c.d Erlöschen der Zuständigkeit für das Vorverfahren 104
3 Aufnahmegesuch gemäß Art 11 106
a Inhalt 106
b Fristen 106
b.a Antragstellungsfrist 106
b.b Beantwortungsfrist 108
c Form 109
c.a Form des Aufnahmegesuchs 109
c.b Form der Beantwortung 110
4 Wiederaufnahmegesuch gemäß Art 13 110
a Inhalt 110
b Verhältnis Aufnahmegesuch versus Wiederaufnahmegesuch nach Art 13 111
c Fristen 111
c.a Antragstellungsfrist 111
c.b Beantwortungsfrist 112
d Form 112
d.a Form der Antragstellung 112
d.b Form der Beantwortung 113
5 Dringlichkeitsverfahren 113
6 Remonstrationsverfahren 115

7 Wirkung der Zustimmung/Ablehnung eines Aufnahme- bzw Wiederaufnahmegesuchs . . . 115
F Pflichten des zuständigen Mitgliedstaates . . . 116
1 Allgemeines . . . 116
2 Pflicht zur Aufnahme/Wiederaufnahme des Asylwerbers . . . 117
a Verpflichtung zur Aufnahme (Art 10 Abs 1 lit a) . . . 117
b Verpflichtung zur Wiederaufnahme (Art 13) . . . 118
b.a Wiederaufnahme nach Art 10 Abs 1 lit c DÜ . . . 118
b.b Wiederaufnahme nach Art 10 Abs 1 lit d DÜ . . . 120
b.c Wiederaufnahme nach Art 10 Abs 1 lit e DÜ . . . 120
3 Prüfung des Asylantrages . . . 121
a Exkurs: Entschließung des Rates über Mindestgarantien für Asylverfahren . . . 122
4 Verpflichtung zum Verbringen des Ausländers außerhalb des Anwendungsgebietes des DÜ . . . 123
5 Erlöschen der Verpflichtungen . . . 123
a Art 10 Abs 2 – Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis . . . 124
b Art 10 Abs 3 – freiwillige Ausreise . . . 125
c Art 10 Abs 4 – aufenthaltsbeendende Maßnahmen . . . 126
G Überstellung . . . 127
1 Allgemeines . . . 127
2 Überstellungsbeschluss . . . 128
3 Durchführungsbestimmungen zur Überstellung . . . 129
a Mitteilung an den Asylbewerber . . . 129
b Überstellungsarten . . . 129
b.a Vom Asylwerber initiierte Ausreise . . . 129
b.b Begleitete Überstellung . . . 130
c Fristen für die Überstellung . . . 131
d Aussetzung der Übersellung . . . 131
e Laissez-passer . . . 132
H Internationaler Informationstransfer . . . 132
1 Allgemeines . . . 132
2 Austausch allgemeiner Informationen . . . 132
3 Austausch personenbezogener Informationen . . . 133
a Informationsübermittlungsersuchen . . . 133
b Zustimmungsfreier und zustimmungsbedürftiger Informationstransfer . . . 134
c Art 15 Abs 4 – Behörde . . . 135
d Datenschutzrechtliche Bestimmungen . . . 135
e Subjektive öffentliche Rechte des Asylwerbers . . . 137
4 Verhältnis des Art 15 DÜ zur EG-Datenschutzrichtlinie 95/46/EG . . . 137
a Datenschutzkonvention des Europarates . . . 137
b Zeitlicher Anwendungsbereich der EG-Datenschutzrichtlinie . . . 137
c Sachlicher Anwendungsbereich der DS-RL . . . 138
d Conclusio . . . 138
I Artikel 18-Ausschuss . . . 139
1 Zusammensetzung . . . 139
2 Quoren . . . 139
3 Aufgaben des Art 18-Ausschusses . . . 139
a Prüfung allgemeiner Fragen bezüglich der Anwendung und Auslegung des DÜ . . . 139

b Festlegung der Durchführungsmaßnahmen gemäß Art 11 Abs 6 und Art 13 Abs 2 . . . 140
c Beschlussfassung über Revisionen gemäß Art 16 und Art 17 . . . 140
d Einsetzen von Arbeitsgruppen . . . 141
e Festlegung seiner Verfahrensregeln . . . 141
4 Völkerrechtliche Geltung der Beschlüsse . . . 141
J Schlussbestimmungen . . . 142
1 Räumlicher Geltungs- und Anwendungsbereich . . . 142
2 Vorbehalte zum DÜ . . . 142
3 Beitritt neuer Mitgliedstaaten . . . 143
a Beitrittskandidaten zur Europäischen Union . . . 143
b Sonstige Drittstaaten und das DÜ . . . 143
4 Inkrafttreten des DÜ . . . 144

II Innerstaatliche Umsetzung des Dubliner Übereinkommens in Österreich *(Christian Schmid)*

A Allgemeiner Teil . . . 145
1 Asylgesetz 1997 . . . 145
2 Asylgesetznovelle BGBl I 1999/4 . . . 146
3 Fremdengesetz 1997 . . . 146
4 Vertrag über die Bestimmung der Zuständigkeit . . . 147
5 Rechtsnatur des Dubliner Übereinkommens . . . 147
a Das Dubliner Übereinkommen – ein völkerrechtlicher Vertrag . . . 148
b Die Stellung des DÜ in der österr Rechtsordnung . . . 148
c Kompetenzrechtliche Grundlagen des DÜ . . . 149
d Interpretation des DÜ . . . 150
6 Die Rechtsnatur der Beschlüsse des Art 18-Ausschusses . . . 151
a Völkerrechtliche Geltung . . . 151
b Innerstaatlicher Geltungsgrund . . . 151
c Beschlüsse als Staatsverträge? . . . 153
d Beschlüsse als Verordnungen? . . . 154
e Beschlüsse als Rechtsquellen sui generis . . . 154
f Art 18-Beschlüsse im Lichte des Art 9 Abs 2 B-VG . . . 155
g Transformation/Kundmachung von Beschlüssen . . . 155
h Beschlüsse nach Art 18 – Conclusio . . . 156
7 Innersaatliche Zuständigkeit zur Vollziehung des DÜ . . . 157
a Behördenzuständigkeit vor der Asylgesetznovelle BGBl I 1999/4 . . . 157
b Behördenzuständigkeit nach der Asylgesetznovelle BGBl I 1999/4 . . . 158
c Kompetenzrechtliche Zuständigkeit . . . 160
8 Begriffsbestimmungen . . . 162
a Asylwerber/Asylbewerber . . . 162
b Fremder/Ausländer . . . 163
c Inhalt des Asylantrages . . . 163
d Form der Asylantragstellung . . . 163
B Unzuständigkeit Österreichs zur Prüfung des Asylantrages . . . 164
1 Einleitung . . . 164
2 Unzulässige Asylanträge wegen vertraglicher Unzuständigkeit (§ 5) . . . 164
a DÜ als Vertrag iSd § 5 . . . 165
b Spezielle Transformation . . . 166

3 Die Tatbestandselemente des § 5 Abs 1 167
a § 5 Abs 1 erster Satz – Zurückweisungsbescheid 167
b § 5 Abs 1 zweiter Satz – Feststellung des zuständigen Staates 169
c § 5 Abs 1 dritter Satz – Ausweisung 170
c.a Allgemeines 171
c.b Untrennbarkeit der Spruchpunkte? 172
c.c Voraussetzungen für die Erlassung einer Ausweisung nach § 5 . . 173
c.d Festlegung des Zielstaates 174
c.e Ausweisung gemäß § 5 – eine Ausweisung sui generis 174
c.f Gegenüberstellung der Ausweisung nach § 5 AsylG versus §§ 33, 34 FrG 176
c.g Ausweisung gemäß § 5 versus Überstellungsbeschluss nach Art 11 Abs 5 DÜ 177
4 Rechtsschutz 178
a Anwendbarkeit des AVG 178
b Abgekürztes Berufungsverfahren (§ 32) 178
c Zuständigkeit des unabhängigen Bundesasylsenates 180
c.a Prüfungsumfang des UBAS 180
c.b Anwendbarkeit von Art 3 Abs 4 DÜ durch den UBAS 184
d Beschwerde an den VwGH 185
e Ein-Monats-Frist und aufschiebende Wirkung des Überstellungsbeschlusses 186
5 Verfassungskonformität des § 5 Abs 1 189
a Art 3 EMRK – Refoulementschutz 189
a.a Anwendbarkeit des § 75 FrG vor der Asylgesetznovelle BGBl I 1999/4 190
a.b Anwendbarkeit des § 75 FrG nach der Asylgesetznovelle BGBl I 1999/4 193
a.c Verfassungsrechtliche Auswirkungen dieses Interpretationsergebnisses 194
6 Art 8 EMRK – Recht auf Familienleben 194
a Judikatur des VfGH zu § 3 Fremdenpolizeigesetz 1954 195
b Ist die Denkfigur des „eingriffsnahen“ Gesetzes auf § 5 anwendbar? . . 197
c Kann § 5 verfassungskonform interpretiert werden? 199
c.a Rechtsprechung der Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts 199
c.b Ansicht der Lehre 202
7 Art 13 EMRK – wirksame Beschwerdemöglichkeit 203
8 Art 1 Siebentes Zusatzprotokoll zur EMRK 204
9 § 5 Abs 2 AsylG 205
10 § 5 Abs 3 AsylG 206
11 Verhältnis des § 5 zum Konzept der Drittstaatsicherheit (§ 4) 207
a Zulässigkeit der Drittlandsklausel im Kontext des DÜ 207
b Anwendbarkeit des § 4 vor Einleitung des Konsultationsverfahrens . . . 208
c Anwendbarkeit des § 4 nach Auf- bzw Wiederaufnahme gemäß DÜ . . 208
d (Un-)Anwendbarkeit des § 4 gegenüber Mitgliedstaaten des DÜ 208
C Überstellung in den zuständigen Staat 209
1 Allgemeines 209
2 Fristen für die Überstellung 210
3 Umsetzung der Ausweisung nach § 5 AsylG mit den Mitteln des FrG . . . 210
a Zurückweisung gemäß § 52 FrG 211
b Zurückschiebung gemäß § 55 FrG 211

c Abschiebung gemäß § 56 FrG . . . 212
c.a Qualifikation der Abschiebung . . . 212
c.b Voraussetzungen einer Abschiebung . . . 214
c.c Undurchführbarkeit der Abschiebung – Abschiebungsaufschub . . 215
4 Schubhaft . . . 216
a Schubhaft zur Sicherung des Ausweisungsverfahrens . . . 217
b Schubhaft zur Sicherung der Abschiebung oder Zurückschiebung . . . 218
c Dauer der Schubhaft . . . 219
5 Ausweisung bei Fällen des Art 10 Abs 1 lit e DÜ . . . 220
D Überstellung nach Österreich . . . 221
1 Allgemeines . . . 221
2 Laissez-passer – ein gültiges Reisedokument? . . . 221
3 Auslösung der Prüfpflicht – Bedarf es eines (zweiten) Asylantrages im Übernehmerstaat Österreich? . . . 223
4 Vorführung vor das Bundesasylamt – Schutz vor Aufenthaltsbeendigung . 225
5 Vorläufige Aufenthaltsberechtigung nach § 19 AsylG . . . 225
a Anwendbarkeit des § 19 Abs 1 . . . 226
b Anwendbarkeit des § 19 Abs 2 . . . 227
6 Zulässigkeit der Schubhaft . . . 228
7 Mitwirkungsrechte des UNHCR bei Einreise über einen Flugplatz im Zuge einer Überstellung nach dem DÜ . . . 230
E Asylverfahren an der Grenze . . . 231
1 Allgemeines . . . 231
2 Verpflichtung nach dem DÜ . . . 231
3 Asylverfahren an der Landesgrenze (§ 17 Abs 2 bis Abs 5) . . . 232
4 Asylverfahren nach Anreise über einen Flugplatz oder nach direkter Anreise (§ 17 Abs 1) . . . 233
F Judikaturübersicht . . . 234

III Innerstaatliche Umsetzung des Dubliner Übereinkommens in Deutschland *(Romy Bartels)*

A Vorbemerkung . . . 241
1 Das Schengener Vertragswerk und das Dubliner Übereinkommen im historischen Kontext . . . 241
2 Vergleich zwischen den asylrechtlichen Regelungen im SDÜ und dem DÜ . . 243
3 Notwendige Änderung nationaler Bestimmungen . . . 244
B Zuständige Behörde . . . 244
1 Schaffung einer zentralen Zuständigkeit beim BAFl . . . 244
2 Asylzuständigkeitsbestimmungsverordnung vom 4. Dezember 1997 und 20. Dezember 1999 . . . 246
C Beschreibung des Verfahrensablaufs . . . 247
1 Übernahmeersuchen an einen Mitgliedstaat . . . 247
2 Übernahmeersuchen aus einem Mitgliedstaat . . . 249
3 Übernahmeersuchen bei einem sog Aufgriffsfall . . . 249
D Besonderheiten der innerstaatlichen Praxis . . . 250
1 Der DÜ-Bescheid gemäß § 29 Abs 3 AsylVfG . . . 250
2 Regelung des Selbsteintrittsrechts nach Art 3 Abs 4 DÜ . . . 251
3 Verhältnis des DÜ zur Drittstaatenregelung . . . 252
a Verhältnis zu den Mitgliedstaaten . . . 252

b Konkurrenz zwischen DÜ und Drittstaatskonzept 252
c Anwendbarkeit der Drittstaatenregelung nach Übernahme aus einem anderen Mitgliedstaat 253
4 Rechtsstellung des Asylbewerbers im DÜ 253
5 Stellung der Familie im DÜ 254
a Artikel 4 DÜ 254
b Artikel 9 DÜ 255
c Artikel 6 GG, Artikel 8 EMRK 255
d Lösungsansatz im SDÜ 256
e Heutiger Lösungsansatz 257
6 Begriffsbestimmungen 257
a Asylantrag 257
b Aufenthaltserlaubnis 258
7 Ausgewählte Auslegungsfragen 258
a Stichtagsregelung 258
b Prüfungsreihenfolge, „Dreiecksverhältnis“ 259
c Verlassen des Vertragsgebiets, Untertauchen 260
d Überschreiten der einmonatigen Überstellungsfrist 261
E Übersicht über die Rechtsprechung zur Auslegung des DÜ 263
F Statistische Angaben 265

IV Zukunftsperspektiven des Dubliner Übereinkommens
(Christian Schmid/Romy Bartels)

A Der Vertrag von Amsterdam 269
1 Allgemeines 269
2 Asylmaßnahmen gemäß Art 63 EGV 269
3 Der Wiener Aktionsplan 270
4 Schlussfolgerungen von Tampere 271
B Auswirkungen auf das Dubliner Übereinkommen 271
1 Das Dubliner Übereinkommen „neu“ 271
2 Organisatorische Änderungen 272
3 Zuständigkeit des EuGH 273
C Bewertung des Dubliner Übereinkommens 273
1 Allgemeines 273
2 Bewertungsmaßstäbe: Ziele und Grundsätze des DÜ 273
3 Spezielle Themen 275
a Fristen – Verfahrensbeschleunigung 275
b Beweisführung 276
c Streitschlichtungsmechanismus 277
d Recht auf Familienleben 277
D Parallelübereinkommen 278
1 Bestandsaufnahme 278
2 Beitrittskandidaten zur Europäischen Union 278
3 Sonstige Drittstaaten und das DÜ 279
E Eurodac 279
1 Definition 279
2 Bestandsaufnahme 280
3 Inhalt der Eurodac-Verordnung (EG) Nr 2725/2000 280
a Ziel und Zweck von Eurodac 280

b Anwendungsbereich von Eurodac 281
c Speicherung und Vergleich von Daten in der Zentraleinheit 282
c.a Speichern und Vergleichen von Asylwerberdaten 283
c.b Speichern und Vergleichen der Daten illegal eingereister Ausländer 283
c.c Vergleichen der Daten illegal aufhältiger Ausländer 283
4 Bedeutung von Eurodac für die Vollziehung des DÜ 284
F Schlussbemerkungen 284

Anhang

A Völkerrecht 285
1 Dubliner Übereinkommen ABl C 254/1 vom 19.8.1997 285
2 Beschluss Nr 1/1997 ABl L 281/1 vom 14.10.1997 samt Anhänge I–IV . . 295
3 Beschluss Nr 2/1997 ABl L 281/26 vom 14.10.1997 319
4 Beschluss Nr 1/1998 ABl L 196/49 vom 14.7.1998 320
5 Beschluss Nr 1/2000 ABl L 281/1 vom 7.11.2000 322
B Europarecht . . . . . .
1 Titel IV EGV 325
2 Eurodac-Verordnung Nr 2725/2000 vom 11.12.2000, ABl L 316/1 vom 15.12.2000 329
C Österreichische Gesetze . . . . . .
1 Asylgesetz 1997 – AsylG 342
2 Fremdengesetz 1997 (Auszug) 359
D Deutsche Gesetze . . . . . .
1 Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland (Auszug) 369
2 Asylverfahrensgesetz (Auszug) 370
3 Ausländergesetz (Auszug) 378

Stichwortverzeichnis 383