
Bernische
Verwaltungsgerichtsbarkeit
in Geschichte und
Gegenwart

100 Jahre

Verwaltungsgericht des Kantons Bern

La justice
administrative bernoise,
histoire et actualité

100 ans

du Tribunal administratif du canton de Berne

Ruth Herzog / Reto Feller (Hrsg. / Ed.)

Bernische
Verwaltungsgerichtsbarkeit
in Geschichte und
Gegenwart

100 Jahre

Verwaltungsgericht des Kantons Bern

La justice
administrative bernoise,
histoire et actualité

100 ans

du Tribunal administratif du canton de Berne

Bibliografische Information der Deutschen Nationalbibliothek

Die Deutsche Nationalbibliothek verzeichnet diese Publikation in der Deutschen Nationalbibliografie; detaillierte bibliografische Daten sind im Internet über <http://dnb.d-nb.de> abrufbar.

Alle Rechte vorbehalten, insbesondere das Recht der Vervielfältigung, der Verbreitung und der Übersetzung. Das Werk oder Teile davon dürfen ausser in den gesetzlich vorgesehenen Fällen ohne schriftliche Genehmigung des Verlags weder in irgendeiner Form reproduziert (z.B. fotokopiert) noch elektronisch gespeichert, verarbeitet, vervielfältigt oder verbreitet werden.

©

Verlag Geiger AG Bern · 2010
Printed in Switzerland

ISBN 978-3-033-02287-4

Inhaltsübersicht / Sommaire

Autorenübersicht / Liste des auteurs	IX
Vorwort	XIII
Préface	XV
 <i>Sibylle Hofer</i> Der lange Weg zum bernischen Verwaltungsgericht	 1
 <i>Benjamin Schindler</i> Das Verwaltungsgericht um 1909 – ein Portrait (Symposiumsbeitrag)	 35
 <i>Susanne Genner</i> Zuständigkeitsfragen in den Anfängen der bernischen Verwaltungsgerichtsbarkeit	 47
 <i>Arthur Aeschlimann / Ulrich Zimmerli</i> Das Verwaltungsgericht in den Zeitphasen des VRPG 61 und des VRPG 89	 65
 <i>Thomas Gächter</i> Entwicklung und Organisation der Sozialversicherungsgerichtsbarkeit im Bund und im Kanton Bern	 89
 <i>Nathalie Mewes-Kunz</i> Das bernische Schiedsgericht in Sozialversicherungsstreitigkeiten	 117
 <i>Thomas Müller-Graf / Andrea Schnyder</i> «Das Verwaltungsgericht hat den Akten entnommen und erkannt». Ein Streiflicht auf 100 Jahre Rechtsprechung (Symposiumsbeitrag)	 139
 <i>Ernst Giger</i> Ein Streifzug durch die Rechtsprechung des bernischen Verwaltungsgerichts zum Unternehmenssteuerrecht	 169
 <i>Ueli Kieser</i> Der Einfluss der sozialversicherungsrechtlichen Rechtsprechung im Kanton Bern auf das Bundesgericht	 205

<i>Michel Daum</i> Die bernische Verwaltungsrechtspflege im Jahr 2009 – Ein Rück- und Ausblick	229
<i>Bernard Rolli</i> Le Tribunal administratif et la minorité francophone du canton de Berne	261
<i>Reto Feller</i> Gerichtsschreiberinnen und Gerichtsschreiber am Berner Verwal- tungsgericht	281
<i>Stefan Wyler</i> Eine Aussensicht – wie ein Journalist das Berner Verwaltungsgericht erlebt (Symposiumsbeitrag)	307
<i>Samuel Lemann</i> Das Verwaltungsgericht aus Anwaltssicht	321
<i>Eric Brandt</i> La juridiction administrative dans le canton de Vaud	337
<i>Christoph Auer / Ueli Friederich</i> Aufgabe und Rolle der verwaltungsinternen Justiz nach Inkrafttreten der Rechtsweggarantie	367
<i>Andreas Lienhard</i> Die bernische Gerichtsbarkeit auf dem Weg zur Selbstverwaltung	401
<i>Kurt Nuspliger</i> Gerichtlicher Rechtsschutz und politische Rechte	437
<i>Jörg Künzli</i> Wirtschaftliche, soziale und kulturelle Menschenrechte und ihre Umsetzung im kantonalen Verwaltungsrecht	457
<i>Christoph Bürki</i> «... aus prozessökonomischen Gründen ...» – Leerformel oder Leitlinie?	485

<i>Regina Kiener</i>	
Ein Pinselstrich am Richterbild: Richterliche Aufklärungs- und Fürsorgepflichten im Verwaltungsprozess	505
<i>Markus Müller</i>	
Die innere Unabhängigkeit des Richters. Gedanken zu einem Diamanten	527
<i>Pierre Tschannen</i>	
«Gute Verwaltungsgerichtsbarkeit». Drei Wünsche aus dem Elfenbeinturm	545
<i>Hans Peter Walter</i>	
Selbstbewusste Justiz	561
<i>Heinz Däpp</i>	
Das Verwaltungsgesicht (Symposiumsbeitrag)	587
Epilog	595

Autorenübersicht / Liste des auteurs

Dr. Arthur Aeschlimann, Fürsprecher

a. Bundesgerichtspräsident, Richter am Verwaltungsgericht des Kantons Bern 1980–1992, Präsident 1987–1989

Dr. Christoph Auer, Fürsprecher, LL.M.

Vorsteher des Rechtsamts der Justiz-, Gemeinde- und Kirchendirektion des Kantons Bern

Eric Brandt, avocat

Juge au Tribunal cantonal du canton de Vaud (Cour de droit administratif et public), président 1999/2000 du Tribunal administratif du canton de Vaud

Christoph Bürki, Fürsprecher

Gerichtsschreiber am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung)

Heinz Däpp

Journalist und Satiriker

Michel Daum, Fürsprecher

Gerichtsschreiber am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung)

Dr. Reto Feller, Fürsprecher

Gerichtsschreiber am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung) und wissenschaftlicher Mitarbeiter am Institut für öffentliches Recht der Universität Bern

Dr. Ueli Friederich

Rechtsanwalt, Bern

Prof. Dr. Thomas Gächter

Extraordinarius für Staats-, Verwaltungs- und Sozialversicherungsrecht an der Universität Zürich

Dr. Susanne Genner

Gerichtsschreiberin am Bundesverwaltungsgericht und wissenschaftliche Mitarbeiterin am Institut für öffentliches Recht der Universität Bern

Dr. Ernst Giger

Steuerexperte und Fürsprecher, Muri bei Bern, Lehrbeauftragter für Unternehmenssteuerrecht an der Universität Bern

Dr. Ruth Herzog, Fürsprecherin

Richterin am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung), Präsidentin 2007–2009

Prof. Dr. Sibylle Hofer

Ordinaria für Rechtsgeschichte und Privatrecht an der Universität Bern

Prof. Dr. Regina Kiener

Ordinaria für öffentliches Recht an der Universität Zürich

PD Dr. Ueli Kieser

Rechtsanwalt, Zürich, Lehrbeauftragter für Sozialversicherungsrecht an den Universitäten Bern und St. Gallen

Prof. Dr. Jörg Künzli

Ordinarius für Staats- und Völkerrecht an der Universität Bern

Samuel Lemann

Rechtsanwalt, Bern

Prof. Dr. Andreas Lienhard

Extraordinarius für Staats- und Verwaltungsrecht an der Universität Bern

Nathalie Mewes-Kunz, Fürsprecherin

Gerichtsschreiberin am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Sozialversicherungsrechtliche Abteilung)

Prof. Dr. Markus Müller

Ordinarius für Staats- und Verwaltungsrecht an der Universität Bern

Dr. Thomas Müller-Graf, Fürsprecher

Richter am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung)

Prof. Dr. Kurt Nuspliger

Staatsschreiber des Kantons Bern, Honorarprofessor mit einem Lehrauftrag für bernisches Staatsrecht an der Universität Bern

Prof. Bernard Rolli

Juge au Tribunal administratif du canton de Berne (Cour des affaires de langue française), président 1998–2000, professeur honoraire, chargé de cours en droit administratif bernois et droit fiscal à l'Université de Berne

Prof. Dr. Benjamin Schindler

Nachwuchsdozent für öffentliches Recht an der Universität St. Gallen

Andrea Schnyder, Fürsprecherin

Gerichtsschreiberin am Verwaltungsgericht des Kantons Bern (Verwaltungsrechtliche Abteilung)

Prof. Dr. Pierre Tschannen

Ordinarius für Staats- und Verwaltungsrecht an der Universität Bern

Prof. em. Dr. h.c. Hans Peter Walter

ehemaliger Ordinarius für Privat- und Wirtschaftsrecht an der Universität Bern, a. Bundesgerichtspräsident

Stefan Wylter, Fürsprecher

Redaktor «Der Bund»

Prof. em. Dr. Ulrich Zimmerli

ehemaliger Ordinarius für eidgenössisches und kantonales Staats- und Verwaltungsrecht an der Universität Bern, Richter am Verwaltungsgericht des Kantons Bern 1974–1987, Präsident des damaligen Verwaltungs- und Versicherungsgerichts 1985–1987

Vorwort

Am 31. Oktober 2009 konnte das Verwaltungsgericht des Kantons Bern auf 100 Jahre seines Bestehens zurückblicken. Es hat aus diesem Anlass am 6. November 2009 zu einem Symposium mit Referaten und Podiumsgespräch in die Aula der Universität Bern geladen. Über den Tag hinaus soll dieser Sammelband an das Jubiläum erinnern.

Die hier versammelten Aufsätze richten sich an Interessierte der Verwaltungsgerichtsbarkeit, vorab an Personen aus Justiz, Verwaltung, Anwaltschaft und Politik. Mehrere Beiträge sind der Entstehung und Entwicklung des schweizweit ersten organisatorisch selbständigen Verwaltungsgerichts gewidmet. Sie beleuchten bislang eher unbeachtet gebliebene geschichtliche Etappen der bernischen Verwaltungsgerichtsbarkeit und der während mehreren Jahrzehnten eigenständig verlaufenen Sozialversicherungsgerichtsbarkeit. Der Band gibt so Einblick in einen wesentlichen Teil der bernischen Justizgeschichte und illustriert die Entwicklung kantonaler Verwaltungsgerichtsbarkeit. Die weiteren Beiträge befassen sich mit der vielfältigen Rechtssprechungstätigkeit des Gerichts, reflektieren zentrale verfassungsrechtliche, prozessuale und gerichtsorganisatorische Aspekte und widmen sich institutionellen Grundfragen der Verwaltungsrechtspflege und der Berner Justiz.

Ein grosser Dank geht an die Autorinnen und Autoren, die mit ihren Beiträgen diesen Sammelband ermöglichten, und an Herrn Dr. Christian Kissling, der die Texte sachkundig lektoriert hat. Herr Siegfried F. Geiger, Verlag Geiger AG Bern, hat das Buchprojekt von Beginn an unterstützt und Frau Jasmine Richner hat die Herstellung des Buches tatkräftig befördert. Ihnen sei dafür herzlich gedankt. Unser Dank geht schliesslich an all jene, die das Projekt finanziell unterstützt haben: der Kanton Bern (Lotteriefonds), die Schweizerische Akademie der Geistes- und Sozialwissenschaften, die Bürgergemeinde Bern, der Bernische Anwaltsverband, der Verband bernischer Notare und der Verband bernischer Richterinnen und Richter.

Préface

Le 31 octobre 2009, le Tribunal administratif du canton de Berne a atteint ses 100 ans d'existence. Afin de fêter cet événement, il a organisé, le 6 novembre 2009, à l'aula de l'Université de Berne, un symposium comprenant des exposés et une table ronde. Le présent recueil de textes vise à pérenniser l'événement, au-delà de cette manifestation.

Les contributions réunies dans cet ouvrage sont destinées aux personnes intéressées par la juridiction administrative, en particulier aux personnes actives dans la justice, l'administration, le barreau et la politique. Plusieurs articles sont consacrés à la création et à l'évolution du premier tribunal administratif indépendant de Suisse. Ils mettent en lumière des étapes historiques jusqu'ici souvent ignorées, tant de la juridiction administrative bernoise que de la juridiction en matière d'assurances sociales, deux institutions longtemps séparées. Ce recueil illustre ainsi une partie importante de l'histoire de la justice bernoise et relate l'évolution de la juridiction administrative cantonale. Les autres articles se penchent sur la très vaste jurisprudence du Tribunal administratif, apportent une réflexion sur des aspects constitutionnels, procéduraux et organisationnels et traitent de problèmes institutionnels fondamentaux de la justice administrative et de la justice bernoise.

Nos remerciements vont aux auteurs qui, par leurs contributions, ont tout simplement permis la publication du présent recueil, ainsi qu'au Dr Christian Kissling, qui a assumé un lectorat avisé de ces textes. M. Siegfried F. Geiger, de la maison d'édition Geiger AG Bern, a soutenu le projet dès son lancement et Mme Jasmine Richner a veillé activement à la conception de l'ouvrage. Nos remerciements vont enfin à tous ceux qui ont soutenu financièrement le projet: le canton de Berne (Fonds de loterie), l'Académie suisse des sciences humaines et sociales, la Commune bourgeoise de Berne, l'Association des avocats bernois, l'Association des notaires bernois et l'Association des juges bernois.

Bestellung / Commande:

Bernische Verwaltungsgerichtsbarkeit in Geschichte und Gegenwart

La justice administrative bernoise, histoire et actualité

(ISBN 978-3-033-02287-4)

Fr. 98.– (+ Versandkosten / Frais d'expédition)

Verlag Geiger AG Bern

Habsburgstrasse 19

Postfach 294

3000 Bern 6

info@geigerdruck.ch

www.geigerdruck.ch