

# Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort der Autoren</b> .....	17
<b>I Einleitung</b> .....	19
1. Zur Entwicklung des schweizerischen Asylrechts seit dem Zweiten Weltkrieg .....	19
2. Landesrecht und Völkerrecht .....	20
3. Der europäische Kontext .....	21
3.1 Die Grundlagen .....	21
3.2 Bedeutung der europäischen Harmonisierung für die Schweiz ....	27
4. Asylrecht und Ausländerrecht .....	30
5. Die Asylgesetzgebung seit 1979 .....	31
5.1 Das Asylgesetz von 1979 .....	31
5.2 Die Totalrevision des Asylgesetzes vom 26. Juni 1998 .....	32
5.3 Einige Entwicklungen von 1999 bis 2005 .....	33
5.4 Die Änderungen des Asylgesetzes vom 26. Dezember 2005 .....	35
5.5 Die Änderungen im Jahre 2008 .....	37
5.6 Angekündigte Teilrevision des Asylgesetzes 2009 .....	38
Literaturhinweise .....	39
<b>II Anwendbares Recht, Behörden und Organisationen</b> .....	43
1. Rechtsquellen .....	43
1.1 Landesrecht .....	43
1.2 Völkerrecht .....	46
1.3 Recht der Europäischen Union .....	48
2. Behörden und Organisationen .....	53
<b>III Der Ablauf des Asylverfahrens</b> .....	59
1. Zum Begriff Asylgesuch .....	59
2. Einreichung des Asylgesuchs .....	60
2.1 Übersicht .....	60
2.2 Das Dubliner Assoziierungsabkommen .....	60

2.3	Asylgesuch aus dem Ausland (Art. 20 AsylG)	63
2.4	Asylgesuch an der Grenze	65
2.4.1	Grundsätze	65
2.4.2	Asylgesuch an der Landesgrenze und im grenznahen Raum	66
2.4.3	Asylgesuch im Flughafen (Art. 22 f. AsylG)	66
2.5	Illegale Einreise und Asylgesuch im Empfangs- und Verfahrenszentrum (Art. 19, Art. 24 AsylG)	70
2.6	Asylgesuch im Kanton (Art. 19 Abs. 2 AsylG)	71
3.	Das Verfahren im Empfangs- und Verfahrenszentrum	72
3.1	Aufgaben der Empfangs- und Verfahrenszentren	72
3.2	Das Verfahren im Empfangs- und Verfahrenszentrum	74
3.3	Das Triageverfahren	75
3.4	Verteilung auf die Kantone	76
4.	Das Verfahren vor dem Bundesamt für Migration	77
4.1	Übersicht	77
4.2	Die Anhörung zu den Asylgründen (Art. 29 f. AsylG)	77
4.2.1	Anwesende Personen	77
4.2.2	Hilfswerksvertretung (HWV)	78
4.2.3	Pflichten im Rahmen der Anhörung	78
4.2.4	Protokoll und Rückübersetzung	79
4.2.5	Ablauf der Anhörung	80
4.3	Entscheide ohne ordentliche Anhörung	81
4.4	Weitere Verfahrensregeln	82
4.4.1	Verfahrenssprache	82
4.4.2	Einzug von gefälschten Dokumenten	83
4.5	Entscheide des Bundesamtes für Migration	83
4.5.1	Akteneinsicht	83
4.5.2	Eröffnung und Zustellung von Entscheiden	84
4.5.3	Begründung von Entscheiden	85
4.5.4	Kosten und Parteientschädigung im erstinstanzlichen Verfahren	86
5.	Das Verfahren vor dem Bundesverwaltungsgericht	86
5.1	Zuständigkeit und Überprüfungsergebnis	86
5.1.1	Zwischenverfügungen	87
5.1.2	Ordentliches Verfahren und vereinfachtes Verfahren	88
5.1.3	Fristen	89
5.1.4	Modalitäten	90
5.1.5	Verfahrenskosten und Entschädigung	91

5.2	Ausserordentliche Rechtsmittel .....	94
5.2.1	Wiedererwägung .....	94
5.2.2	Revision .....	96
Literaturhinweise	.....	99
<b>IV</b>	<b>Prüfungsprogramm, Asylgewährung, Wegweisung und Zwangsmassnahmen</b> .....	101
1.	Übersicht .....	101
2.	Prüfungsprogramm bei der Beurteilung eines Asylgesuchs .....	101
3.	Rechtsfolgen .....	102
3.1	Nichteintretensentscheid .....	102
3.2	Ablehnung des Asylgesuchs .....	102
3.3	Asylgewährung .....	103
3.4	Wegweisung .....	104
3.4.1	Vorläufige Aufnahme .....	104
3.4.2	Vollzug der Wegweisung .....	104
3.4.3	Rückkehr- und Wiedereingliederungshilfe .....	105
3.5	Zwangsmassnahmen .....	106
3.5.1	Kurzfristige Festhaltung (Art. 73 AuG) .....	107
3.5.2	Ein- und Ausgrenzung (Art. 74 AuG) .....	108
3.5.3	Vorbereitungshaft (Art. 75 AuG) .....	109
3.5.4	Ausschaffungshaft (Art. 76 AuG) .....	110
3.5.5	Ausschaffungshaft wegen fehlender Mitwirkung bei Papierbeschaffung (Art. 77 AuG) .....	111
3.5.6	Durchsetzungshaft .....	112
3.5.7	Haftprüfungsverfahren .....	113
3.5.8	Haftbedingungen (Art. 81 AuG) .....	114
3.5.9	Kosten der Haft .....	115
Literaturhinweise	.....	116
<b>V</b>	<b>Nichteintretensentscheide</b> .....	117
1.	Einleitung .....	117
1.1	Allgemeine Eintretensvoraussetzungen .....	117
1.2	Echte und unechte Nichteintretenstatbestände .....	117
1.3	Weitere Besonderheiten .....	120
2.	Echte Nichteintretensgründe .....	121
2.1	Fehlen eines Asylgesuchs (Art. 32 Abs. 1 AsylG) .....	121

2.2	Identitätstäuschung (Art. 32 Abs. 2 lit. b AsylG) .....	121
2.3	Schuldhaft und grobe Verletzung der Mitwirkungspflicht (Art. 32 Abs. 2 lit. c AsylG) .....	124
2.4	Nichtbezahlung eines Gebührenvorschusses (Art. 17b AsylG) ....	126
3.	Unechte Nichteintretensgründe .....	126
3.1	Fehlen von Reise- oder Identitätspapieren (Art. 32 Abs. 2 lit. a AsylG) .....	126
3.2	Zweitgesuch mit oder ohne Rückkehr in den Herkunftsstaat (Art. 32 Abs. 2 lit. e AsylG) .....	130
3.3	Ablehnender Entscheid eines EU- oder EWR-Staates (Art. 32 Abs. 2 lit. f AsylG) .....	131
3.4	Missbräuchliches Nachreichen eines Asylgesuchs bei illegalem Aufenthalt (Art. 33 AsylG) .....	133
3.5	Asylgesuch aus einem verfolgungssicheren Staat («Safe Country», Art. 34 Abs. 1 AsylG) .....	134
3.6	Drittstaatenklauseln («Safe Third Country», Art. 34 Abs. 2 lit. a–e AsylG) .....	136
3.6.1	Grundsätze .....	136
3.6.2	Kriterien der Sicherheit von Drittstaaten .....	138
3.6.3	Beweislast für die Drittstaatensicherheit .....	138
3.6.4	Möglichkeit der Rück- oder Weiterreise in den Drittstaat .	139
3.6.5	Qualität der Beziehungen zum Drittstaat .....	139
3.6.6	Staatsvertragliche Zuständigkeit (Dublin) .....	141
3.6.7	Ausnahmen zum Nichteintreten .....	142
3.7	Nichteintreten nach Aufhebung des vorübergehenden Schutzes (Art. 35 AsylG) .....	143
3.8	Abschreibung und Nichteintreten nach Wiederaufnahme des Verfahrens (Art. 35a AsylG) .....	144
4.	Verfahren und Rechtsfolgen .....	145
4.1	Anhörung oder rechtliches Gehör .....	145
4.2	Verfahrensfristen .....	145
4.3	Einschränkung der Bewegungsfreiheit .....	147
4.4	Rechtsfolgen .....	148
	Literaturhinweise .....	149
<b>VI</b>	<b>Ermittlung des Sachverhalts, Nachweis und Glaubhaftmachen</b> .....	151
1.	Übersicht .....	151
2.	Untersuchungsgrundsatz .....	152

3.	Mitwirkungspflicht .....	155
3.1	Inhalt und Umfang der Mitwirkungspflicht .....	155
3.2	Folgen der Verletzung der Mitwirkungspflicht .....	158
4.	Nachweis der Flüchtlingseigenschaft .....	159
5.	Glaubhaftmachen der Flüchtlingseigenschaft .....	161
5.1	Begriff .....	161
5.2	Kriterien des Glaubhaftmachens .....	163
5.3	Spezifische Schwierigkeiten des Glaubhaftmachens .....	165
	Literaturhinweise .....	167
<b>VII</b>	<b>Flüchtlingsbegriff</b> .....	<b>169</b>
1.	Übersicht .....	169
2.	Verlassen des Heimatstaates .....	170
3.	Bruch der Beziehungen zum Heimatstaat .....	171
4.	Verfolgung .....	171
4.1	Intensität der Verfolgung .....	171
4.1.1	«Ernsthafte Nachteile» im Allgemeinen .....	171
4.1.2	Frauenspezifische Fluchtgründe .....	174
4.2	Staatlichkeit der Verfolgung .....	176
4.2.1	Bisherige Praxis: Zurechenbarkeitstheorie .....	176
4.2.2	Aktuelle Praxis: Schutztheorie statt Zurechenbarkeitstheorie .....	176
4.3	Gezieltheit der Verfolgung .....	178
4.3.1	Gezieltheit im Allgemeinen .....	178
4.3.2	Gruppenverfolgung .....	178
4.3.3	Reflexverfolgung .....	180
4.3.4	Gezieltheit der Verfolgung bei Krieg und Bürgerkrieg .....	180
4.4	Verfolgungsmotive .....	181
4.4.1	Erfordernis eines asylrelevanten Verfolgungsmotivs .....	181
4.4.2	Legitime oder illegitime Verfolgungshandlung? .....	182
4.4.3	«Illegitime» Gesetzesnorm .....	183
4.4.4	«Illegitime» Sanktion .....	183
4.4.5	Verfolgung von politischen Delikten .....	183
4.4.6	Verfolgungshandlungen im Gefolge von Krieg, Bürgerkrieg und Unruhen .....	184
4.4.7	Bestrafung von Deserteuren und Refraktären .....	184
4.5	Begründete Furcht vor Verfolgung .....	186

4.5.1	Übersicht	186
4.5.2	Vorverfolgung und Aktualität der Verfolgung	186
4.5.3	Begründete Furcht	188
4.6	Fehlen einer inländischen Fluchtalternative	189
	Literaturhinweise	192
<b>VIII</b>	<b>Ausschluss aus Flüchtlingseigenschaft und Asylgewährung</b>	<b>195</b>
1.	Übersicht	195
2.	Ausschluss von der Flüchtlingseigenschaft	196
3.	Ausschluss von der Asylgewährung	198
3.1	Aufnahme in einem Drittstaat	198
3.2	Asylunwürdigkeit	199
3.2.1	Asylunwürdigkeit infolge «verwerflicher Handlungen»	199
3.2.2	Asylunwürdigkeit infolge «Gefährdung der inneren oder äusseren Sicherheit der Schweiz»	201
3.3	Subjektive Nachfluchtgründe	202
3.3.1	Vorfluchtgründe und Nachfluchtgründe	202
3.3.2	Subjektive Nachfluchtgründe im Einzelnen	203
3.4	Ausnahmesituationen	204
	Literaturhinweise	206
<b>IX</b>	<b>Wegweisungshindernisse</b>	<b>207</b>
1.	Übersicht	207
2.	Unzulässigkeit der Wegweisung: Völkerrechtliche Grenzen	208
2.1	Allgemeines zum Rückschiebungsverbot	209
2.2	Flüchtlingsrechtliches Rückschiebungsverbot	210
2.2.1	Persönlicher Anwendungsbereich: Refoulement-Schutz nur für Flüchtlinge	210
2.2.2	Materieller Anwendungsbereich: Umfang der Schutzverpflichtung	211
2.2.3	Zulässige Ausnahmen vom Refoulement-Schutz im Flüchtlingsrecht	211
2.3	Menschenrechtliches Rückschiebungsverbot	213
2.3.1	Absoluter Charakter des Rückschiebungsverbots	213
2.3.2	Begründung der Verantwortlichkeit des wegweisenden Staates	214
2.4	Rückschiebungsschutz bei drohender Todesstrafe	219

2.4.1	Todesstrafe im Anwendungsbereich des Folterverbots	219
2.4.2	Grundsätzliches Rückschiebungsverbot bei drohender Todesstrafe?	220
2.5	Exkurs: Diplomatische Zusicherungen – Legitimität und Risiko	222
2.6	Rechtsschutz auf überstaatlicher Ebene	223
3.	Unzumutbarkeit der Wegweisung	225
3.1	Die Tatbestände gemäss AsylG und AuG	225
3.2	Konkrete Gefährdung	226
3.2.1	Zum Begriff	226
3.2.2	Kriegssituation und Situation allgemeiner Gewalt	226
3.2.3	Zumutbarkeit der Wegweisung in ausgewählte Herkunftsländer	228
3.2.4	Inländische Zufluchts- oder Aufenthaltsmöglichkeit	232
3.2.5	Medizinische Gründe	232
3.2.6	Kombination verschiedener Gründe	234
3.3	Unzumutbarkeit der Wegweisung bei unbegleiteten Minderjährigen	235
4.	Unmöglichkeit der Wegweisung	236
5.	Ausschlussgründe	237
6.	Härtefallregelung	240
6.1	Verhältnis Asyl- und Ausländerrecht	240
6.1.1	Grundsatz	240
6.1.2	Frühere Regelungen	241
6.2	Verfahren	241
6.3	Voraussetzungen	244
6.3.1	Andere Ausgangslage von Asylsuchenden und vorläufig Aufgenommenen	244
6.3.2	Formelle Voraussetzungen	244
6.3.3	Materielle Voraussetzungen	245
	Literaturhinweise	251
<b>X</b>	<b>Asylverfahren bei ausgewählten Personengruppen</b>	<b>253</b>
1.	Familien	253
1.1	Übersicht	253
1.2	Der privilegierte Personenkreis	254
1.3	Vorläufig aufgenommene Flüchtlinge	255
1.4	Vorläufig aufgenommene Ausländer	259

1.5	Auswirkungen des Familienasyls (Art. 51 AsylG)	260
2.	Frauen	263
2.1	Übersicht	263
2.2	Definition von frauenspezifischer Verfolgung	264
2.3	Problembereiche und Rechtslage	264
3.	Unbegleitete minderjährige Asylsuchende	266
3.1	Übersicht	266
3.2	Problembereiche und Rechtslage	268
3.2.1	Prozessfähigkeit	268
3.2.2	Altersbestimmung	269
3.2.3	Beiordnung einer Rechtsvertretung	271
3.2.4	Beiordnung einer Vertrauensperson	272
3.2.5	Schutz des Kindeswohls während des Aufenthaltes in der Schweiz	275
3.2.6	Schutz des Kindeswohls bei der Wegweisung	276
4.	Urteilsunfähige erwachsene Asylsuchende	279
	Literaturhinweise	280
<b>XI</b>	<b>Beendigung des Asyls</b>	<b>283</b>
1.	Widerruf	283
1.1	Übersicht	283
1.2	Erschleichung, Angaben falscher oder Verschweigen wesentlicher Tatsachen	284
1.3	Inanspruchnahme des Schutzes durch den Heimatstaat	284
1.4	Freiwilliger Erwerb einer verlorenen Staatsbürgerschaft bzw. Erwerb einer neuen Staatsangehörigkeit	285
1.5	Freiwillige Rückkehr und Niederlassung	286
1.6	Wegfall der fluchtbegründenden Umstände	286
1.7	Verletzung oder Gefährdung der Sicherheit der Schweiz oder besonders verwerfliche Handlungen	288
2.	Erlöschen	289
3.	Rechtsfolgen	290
<b>XII</b>	<b>Vorübergehender Schutz vor Gefahren bewaffneter Konflikte und systematischer Gewalt</b>	<b>291</b>
1.	Einleitung zum vorübergehenden Schutz	291

2.	Gewährung und Beendigung vorübergehenden Schutzes	293
3.	Status als schutzbedürftige Person	294
4.	Vorübergehender Schutz versus reguläres Asylverfahren	295
5.	Vorübergehender Schutz – Nutzen und Risiko	296
	Literaturhinweise	298
<b>XIII</b>	<b>Rechtsstellung von Asylsuchenden, Flüchtlingen, vorläufig Aufgenommenen, Schutzbedürftigen und Abgewiesenen in ausgewählten Bereichen</b>	<b>299</b>
1.	Asylsuchende (Ausweis N)	299
2.	Flüchtlinge (mit Asyl oder vorläufiger Aufnahme)	301
2.1	Übersicht	301
2.2	Flüchtlinge mit Asyl	302
2.3	Flüchtlinge mit vorläufiger Aufnahme	303
3.	Vorläufige Aufnahme	306
4.	Vorübergehender Schutz	308
5.	Abgewiesene Asylsuchende	310
	Literaturhinweise	312
<b>XIV</b>	<b>Anhang</b>	<b>313</b>
	Abkürzungsverzeichnis	313
	Weiterführende Literatur	316
	Stichwortverzeichnis	319