



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

07/2012 17.02.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler / Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

## Ausgabe 01/2012:



### Zeitschrift für Energie- und Technikrecht (ZTR)

Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. Andreas Hauer, Schriftleiter: Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

Die [Zeitschrift für Energie- und Technikrecht](#) informiert Sie viermal im Jahr über aktuelle Fragen des europäischen und österreichischen Energie- und Technikrechts, gegliedert in die Rubriken „Aufsätze“ – „Kurzbeiträge“ – „Aktuelle Rechtsvorschriften und Normen“ – „Rechtsprechung“ und „Literatur“.

Bestellungen von Abonnements oder Einzelheften bitte unter [ztr@jku.at](mailto:ztr@jku.at). Eine Übersicht über den Inhalt des Hefts 01/2012 können Sie [hier](#) abrufen.

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl I 7/2012](#)

Bundesgesetz, mit dem das Chemikaliengesetz 1996 geändert wird, um für den Rechtsadressaten klare Abgrenzungen zu den EU VO zu schaffen (**ChemG-Novelle 2011**)

### [BGBl I 8/2012](#)

Bundesgesetz über die Aufhebung und Rehabilitierung (**Aufhebungs- und Rehabilitierungsgesetz 2011**)

### [BGBl I 9/2012](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Schulorganisationsgesetz**, das **Land- und forstwirtschaftliche Bundesschulgesetz**, das **Schulpflichtgesetz 1985**, das **Schulunterrichtsgesetz**, das **Schulunterrichtsgesetz für Berufstätige**, das **Berufsreifeprüfungsgesetz** und das **Schülerbeihilfengesetz 1983** geändert werden

### [BGBl I 10/2012](#)

Bundesgesetz mit dem ein Bundesgesetz über die Vergabe von Aufträgen im Verteidigungs- und Sicherheitsbereich (**Bundesvergabegesetz Verteidigung und Sicherheit 2012 – BVergGVS 2012**) erlassen sowie das Bundesvergabegesetz 2006 geändert wird

### [BGBl II 36/2012](#)

Kundmachung der Bundesministerin für Justiz über den Ausspruch des Verfassungsgerichtshofs, dass die Wortfolge „**der Antragstellung** und“ im Satzteile „und die **Eintragung in die Liste der Rechtsanwälte** einer Rechtsanwaltskammer oder eine Liste der niedergelassenen Europäischen Rechtsanwälte im Zeitpunkt der Antragstellung und des Eintritts der Berufsunfähigkeit“ in § 7 Abs 1 lit a der Satzung der Versorgungseinrichtung Teil A NEU der Rechtsanwaltskammer Wien, beschlossen am 3. Dezember 2003, kundgemacht im Anwaltsblatt 2004, Seite 160 ff, **gesetzwidrig war**

### [BGBl III 36/2012](#)

**Aufnahme weiterer Staaten** in die Organisation der **Vereinten Nationen**

## II. Amtsblatt der EU

### [ABI L 43 v 16.02.2012, 6](#)

Verordnung (EU) Nr 130/2012 der Kommission vom 15. Februar 2012 über die **Typgenehmigung für Kraftfahrzeuge** hinsichtlich des **Einstiegs ins Fahrzeug** und der **Manöviereigenschaften** und zur Durchführung der Verordnung (EG) Nr 661/2009 des Europäischen Parlaments und des Rates über die Typgenehmigung von Kraftfahrzeugen, Kraftfahrzeuganhängern und von Systemen, Bauteilen und selbstständigen technischen Einheiten für diese Fahrzeuge hinsichtlich ihrer **allgemeinen Sicherheit**

### [ABI L 44 v 16.02.2012, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 121/2012 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Februar 2012 zur Änderung der Verordnungen (EG) Nr 1290/2005 und (EG) Nr 1234/2007 des Rates hinsichtlich der **Abgabe von Nahrungsmitteln an Bedürftige in der Union**

### [ABI L 45 v 16.02.2012, 1](#)

Regelung Nr 116 der Wirtschaftskommission für Europa der Vereinten Nationen (UN/ECE) — Einheitliche technische Vorschriften für den **Schutz von Kraftfahrzeugen gegen unbefugte Benutzung**

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

15.12.2011, [G 290/09 ua](#), [G 182/09 ua](#), [G 61/10 ua](#)

**Krankenanstalten- und KuranstaltenG**; Abweisung von Anträgen des VwGH auf Aufhebung landesgesetzlicher Ausführungsbestimmungen über die **Bedarfsprüfung für selbständige Ambulatorien** im Hinblick auf die mit Erkenntnis festgestellte Verfassungsmäßigkeit der grundsatzgesetzlichen Bestimmung des KAKuG

15.12.2011, [G 77/10](#)

**Krankenanstalten- und KuranstaltenG**; keine Verfassungswidrigkeit von landesgesetzlichen Ausführungsbestimmungen über die **Bedarfsprüfung für selbständige Ambulatorien** im Hinblick auf die mit Erkenntnis festgestellte Verfassungsmäßigkeit der grundsatzgesetzlichen Bestimmung des KAKuG

## B. Verwaltungsgerichtshof

26.01.2012, [2008/07/0026](#)

**WasserrechtsG**; keine bloß geringe **Gefahr für das Grundwasser durch Bestand und Betrieb eines Lagertanks**; Bf gilt als **Anlagenbetreiber aufgrund mehrjähriger Verfügungsmacht**; Reinheit des Grundwassers erfordert rasche Sanierung, wirtschaftliche Erwägungen spielen keine Rolle; bei SV-Augenschein ist die Partei nicht beizuziehen

26.01.2012, [2008/07/0036](#)

**AVG**; rechtswidrige Abweisung eines **Devolutionsantrags**; Verschulden der Behörde, weil aufgrund einer Pensionierung die Bearbeitung eines Antrags unterblieb

26.01.2012, [2009/07/0039](#)

**VStG**; **Rückwirkungsverbot bezieht sich nicht auf Verfahrensbestimmungen**; keine Ausnahme von der Verhandlungspflicht des UVS; VStG differenziert nicht zwischen Trägern subjektiver Rechte und Amtsparteien

26.01.2012, [2010/07/0123](#)

**WasserrechtsG**; **keine Parteistellung des Fischereiberechtigten** bei der Trockenlegung eines Baches; Beseitigung von Abflusshindernissen ist kein Vorhaben iSd WasserrechtsG

26.01.2012, [2010/07/0148](#)

**WasserrechtsG**; **Verlegung von Wasserleitungen** durch eine landwirtschaftlich genutzte Fläche; Widerspruch gegen **SV-Gutachten** auf wissenschaftlicher Ebene ist nur mit Gegengutachten möglich; Vorteile überwiegen Nachteile der **Zwangsrechtseinräumung**

26.01.2012, [2010/07/0181](#)

**WasserrechtsG**; wasserrechtliche **Bewilligung für befestigte Steganlage**; öffentliches Interesse kann durch Beeinträchtigung des ökologischen Zustands gefährdet sein; Anlage wäre Ursache für Beschattung und Gefahr für den niedrigen Fischbestand

26.01.2012, [2011/07/0112](#)

**WasserrechtsG**; Auftrag zur **Beseitigung einer artesischen Brunnenanlage**; gesetzmäßiger Zustand nicht durch gelinderes Mittel zu erreichen

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[14.02.2012, Rs C-204/09, Flachglas Torgau](#)

Vorabentscheidungsersuchen – Aarhus-Übereinkommen – Richtlinie 2003/4/EG – **Zugang zu Umweltinformationen** – Gremien und Einrichtungen, die in gesetzgebender Eigenschaft handeln – **Vertraulichkeit der Beratungen** von Behörden – Voraussetzung, dass diese Vertraulichkeit gesetzlich vorgesehen sein muss

[14.02.2012, Rs C-17/10, Toshiba Corporation ua](#)

Wettbewerb – **Kartell** im Gebiet eines Mitgliedstaats, das **vor dem Beitritt dieses Staates** zur Europäischen Union begonnen hat – International operierendes Kartell, das sich im Gebiet der Union und des Europäischen Wirtschaftsraums auswirkt – ex-Art 81 EG und 53 des EWR-Abkommens – Verfolgung und **Ahndung der Zuwiderhandlung für die Zeit vor und nach dem Beitrittstermin** – Geldbußen – **Abgrenzung der Zuständigkeiten** der Kommission und der nationalen Wettbewerbsbehörden – Verhängung von Geldbußen durch die Kommission und die nationale Wettbewerbsbehörde –

Grundsatz **ne bis in idem** – Verordnung (EG) Nr 1/2003 – Art 3 Abs 1 und Art 11 Abs 6 – **Folgen des Beitritts** eines neuen Mitgliedstaats zur Union

#### [16.02.2012, Rs C-594/10, Van Laarhoven](#)

**Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie** – Recht auf **Vorsteuerabzug** – Beschränkung – Verwendung eines dem Unternehmen zugeordneten Gegenstands für den privaten Bedarf des Steuerpflichtigen – **Steuerliche Behandlung der privaten Verwendung eines zum Unternehmensvermögen gehörenden Gegenstands**

#### [16.02.2012, Rs C-488/10, Celaya Emparanza y Galdos International](#)

Verordnung (EG) Nr 6/2002 – Art 19 Abs 1 – **Gemeinschaftsgeschmacksmuster** – Verletzung oder drohende Verletzung – **Begriff ‚Dritter‘**

#### [16.02.2012, Rs C-372/10, Pak-Holdco](#)

Steuerrecht – **Indirekte Steuern auf die Ansammlung von Kapital** – Gesellschaftsteuer, die von den Kapitalgesellschaften erhoben wird – Verpflichtung eines Mitgliedstaats, die Richtlinien zu berücksichtigen, die zum Zeitpunkt des Beitritts dieses Staates nicht mehr galten – **Herausnahme der Eigenmittel** der Kapitalgesellschaft, die für die Erhöhung des Kapitals herangezogen werden und die bereits der Gesellschaftsteuer unterlegen haben, aus der Besteuerungsgrundlage

#### [16.02.2012, Rs C-360/10, Sabam](#)

**Informationsgesellschaft** – **Urheberrecht** – **Internet** – Hosting-Anbieter – Verarbeitung von Informationen, die auf einer Plattform für ein **soziales Netzwerk** im Internet gespeichert sind – Einrichtung eines Systems zur **Filterung dieser Informationen**, um die urheberrechtsverletzende Zurverfügungstellung von Dateien zu verhindern – Keine allgemeine Verpflichtung, die gespeicherten Informationen zu überwachen

#### [16.02.2012, Verb Rs C-191/09 P und C-200/09 P, Conseil / Interpipe Niko Tube et Interpipe NTRP](#)

Rechtsmittel – **Antidumpingzölle** – Verordnung (EG) Nr 954/2006 – **Einführen bestimmter nahtloser Rohre** aus Eisen oder Stahl mit Ursprung in Kroatien, Rumänien, Russland und der Ukraine – Verordnung (EG) Nr 384/96 – Art 2 Abs 10 Buchst i, Art 3 Abs 2, 3 und 5 bis 7, Art 18 Abs 3 und Art 19 Abs 3 – **Ermittlung des Normalwerts** und Feststellung der **Schädigung** – Begriff ‚**wirtschaftliche Einheit**‘ – **Verteidigungsrechte** – Begründungsmangel

#### [16.02.2012, Rs C-182/10, Solvay ua](#)

**Umweltverträglichkeitsprüfung bei Projekten** – Begriff ‚**Gesetzgebungsakt**‘ – Bedeutung und Tragweite der Erläuterungen im Leitfaden zur Anwendung des Übereinkommens von Aarhus – **Genehmigung eines Projekts ohne angemessene Umweltverträglichkeitsprüfung** – Zugang zu Gerichten in Umweltangelegenheiten – Umfang des Klagerechts – Habitatrichtlinie – Pläne oder Projekte, die ein Gebiet als solches beeinträchtigen – **Zwingender Grund des überwiegenden öffentlichen Interesses**

#### [16.02.2012, Rs C-134/11, Blödel-Pawlik](#)

Richtlinie 90/314/EWG – Pauschalreisen – Art 7 – **Schutz gegen das Risiko der Zahlungsunfähigkeit** oder des Konkurses des **Pauschalreiseveranstalters** – Geltungsbereich – Zahlungsunfähigkeit des Veranstalters, weil er die von den Verbrauchern gezahlten Beträge in **betrügerischer Absicht** verwendet hat

#### [16.02.2012, Rs C-118/11, EON ASET MENIDJMUNT](#)

**Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 168 und 176 – Recht auf **Vorsteuerabzug** – Voraussetzung der **Verwendung der Gegenstände und Dienstleistungen für die Zwecke besteuert Umsätze** – Entstehung des Rechts auf Vorsteuerabzug – **Mietvertrag** über ein **Kraftfahrzeug** – Leasingvertrag – Fahrzeug, das der Arbeitgeber für die unentgeltliche Beförderung eines Arbeitnehmers von seiner Wohnung zur Arbeitsstätte und zurück verwendet

#### 16.02.2012, Verb Rs C-72/10 und C-77/10, Costa

**Niederlassungsfreiheit – Freier Dienstleistungsverkehr – Glücksspiele** – Annahme von **Sportwetten** – Erfordernis einer **Konzession** – Folgen einer Verletzung des Unionsrechts bei der Vergabe von Konzessionen – Vergabe von 16 300 zusätzlichen Konzessionen – **Grundsatz der Gleichbehandlung und Transparenzgebot** – Grundsatz der Rechtssicherheit – Schutz für Inhaber von früher erteilten Konzessionen – Nationale Regelung – Verbindliche Mindestabstände zwischen Wettannahmestellen – Zulässigkeit – Grenzüberschreitende Tätigkeiten, die mit den konzessionierten vergleichbar sind – Verbot durch eine nationale Regelung – Zulässigkeit

#### 16.02.2012, Rs C-25/11, Varzim Sol

Steuerrecht – Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie – **Vorsteuerabzug** – Art 17 Abs 2 und 5 sowie Art 19 – **Subventionen**, die für den **Erwerb von Gegenständen und Dienstleistungen** verwendet werden – Beschränkung des Rechts auf Vorsteuerabzug

## **B. Schlussanträge**

#### 14.02.2012, Rs C-618/10, Banco Español de Crédito (GA Trstenjak)

**Verbraucherschutz** – Richtlinie 93/13/EWG – Art 6 Abs 1 – **Verbraucherkreditverträge** – Bei **Zahlungsverzug** anwendbare **Zinssätze** – **Missbräuchliche Klauseln** – Nationales Zivilprozessrecht – **Mahnverfahren** – Befugnis eines nationalen Gerichts, im Rahmen eines nationalen Mahnverfahrens von Amts wegen und a limine über die Nichtverbindlichkeit und die Anpassung einer in einem Verbrauchercreditvertrag enthaltenen Klausel über Verzugszinsen zu entscheiden – Verordnung (EG) Nr 1896/2006 – Europäisches Mahnverfahren – Richtlinie 2008/48/EG – Art 30 – Zeitlicher Anwendungsbereich – Richtlinie 87/102/EWG – Art 6 und 7 – Sachlicher Anwendungsbereich – **Verfahrensautonomie der Mitgliedstaaten**

#### 16.02.2012, Verb Rs C-611/10 und C-612/10, Hudzinski (GA Mazák)

**Soziale Sicherheit – Kindergeld** – Art 14 Abs 1 Buchst a und Art 14a Abs 1 Buchst a der Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – **Vorübergehende Beschäftigung in einem anderen Mitgliedstaat** – Anzuwendende Rechtsvorschriften – Befugnis eines nicht zuständigen Mitgliedstaats, Kindergeld zu gewähren

#### 16.02.2012, Rs C-558/10, Bourges-Maunoury und Heintz (épouse Bourges-Maunoury) (GA Villalón)

**Protokoll über die Vorrechte und Befreiungen der Europäischen Gemeinschaften – Beamte und sonstige Bedienstete der Union** – Art 13 – Einkommensteuer natürlicher Personen – Befreiung von innerstaatlichen Steuern auf die von der Union gezahlten Gehälter – **Solidaritätssteuer auf das Vermögen** – Einbeziehung steuerbefreiter Einkünfte aus dem Dienst bei den Gemeinschaften in die Berechnung der Obergrenze – **„Härteklausele“**

#### 16.02.2012, Rs C-542/09, Kommission / Niederlande (GA Sharpston)

**Zugang zum Unterricht – Finanzmittel für eine Hochschulausbildung im Ausland – Wohnsitzerfordernis** – **„Drei-von-sechs-Jahren-Regel“**

#### 16.02.2012, Rs C-523/10, Wintersteiger (GA Villalón)

**Justizielle Zusammenarbeit in Zivilsachen** – Gerichtliche Zuständigkeit – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – **Verletzung von Markenrechten** infolge der Verwendung eines mit der Marke **identischen Zeichens** durch einen Mitbewerber bei einem Anbieter eines **Internet-Suchdienstes** – Schalten eines „Schlüsselworts“ – Nationaler Schutz der Marke in einem anderen Mitgliedstaat als dem, in dem das „Schlüsselwort“ geschaltet wurde – Bestimmung des Ortes, an dem das schädigende Ereignis eingetreten ist oder einzutreten droht

#### 16.02.2012, Rs C-100/11 P, Rubinstein und L'Oréal / HABM (GA Mengozzi)

Rechtsmittel – **Gemeinschaftsmarke** – Marke, die im Sinne von Art 8 Abs 5 der Verordnung Nr 40/94 bekannt ist – Voraussetzungen für den Schutz – **Nichtigkeitsverfahren** – Regel 38 der Verordnung Nr 2868/95 – Verpflichtung, die Unter-

lagen zur Stützung des Nichtigkeitsantrags in der Verfahrenssprache vorzulegen – Entscheidungen der Beschwerdekammern des HABM – Gerichtliche Überprüfung (Art 63 der Verordnung Nr 40/94) – Begründungspflicht (Art 73 der Verordnung Nr 40/94)

## C. Gericht

### [14.02.2012, Verb Rs T-115/09 und T-116/09, Electrolux / Kommission](#)

**Staatliche Beihilfen** – Von der Französischen Republik mitgeteilte **Umstrukturierungsbeihilfe** zugunsten eines Herstellers großer **Elektrohaushaltsgeräte** – Entscheidung, mit der die Beihilfe vorbehaltlich bestimmter Bedingungen für mit dem Gemeinsamen Markt vereinbar erklärt wird – Offensichtliche Beurteilungsfehler – **Leitlinien für die Beurteilung staatlicher Beihilfen zur Rettung und Umstrukturierung von Unternehmen in Schwierigkeiten**

### [14.02.2012, Rs T-59/09, Deutschland / Kommission](#)

**Zugang zu Dokumenten** – Verordnung (EG) Nr 1049/2001– **Dokumente, die sich auf ein eingestelltes Vertragsverletzungsverfahren beziehen** – Von einem Mitgliedstaat stammende Dokumente – Gewährung des Zugangs – Vorherige Zustimmung des Mitgliedstaats

### [14.02.2012, Rs T-33/11, Peeters Landbouwmachines / OHMI - Fors MW \(BIGAB\)](#)

Gemeinschaftsmarke – Nichtigkeitsverfahren – **Gemeinschaftswortmarke BIGAB** – **Absolutes Eintragungshindernis** – **Keine Bösgläubigkeit** – Art 52 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EG) Nr 207/2009

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

## [Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

### **Disclaimer**

**Bundesgesetzblatt:** BGBl I vollständig; im Übrigen erfolgt eine Auswahl nach den Forschungsschwerpunkten der Institute, Aktualität und Relevanz.

**Amtsblatt der EU:** Aufgenommen werden sämtliche „Gesetzgebungsakte“; bei den „Rechtsakten ohne Gesetzescharakter“ sowie den „Mitteilungen und Bekanntmachungen“ erfolgt eine Auswahl nach den Forschungsschwerpunkten der Institute, Aktualität und Relevanz.

**Verfassungsgerichtshof:** Erkenntnisse (mit Ausnahme von „Serien“) vollständig, bei den Beschlüssen erfolgt eine Auswahl nach Relevanz.\*

**Verwaltungsgerichtshof:** Auswahl nach Forschungsschwerpunkten der Institute (insb Baurecht, Energierecht, Gewerberecht, Hochschulwesen, Polizeirecht, Raumordnung, Technikrecht, Umweltrecht, Verwaltungsverfahren, Verwaltungsstrafrecht, Verwaltungsgerichtsbarkeit, Entscheidungen mit europarechtlicher Relevanz), Aktualität und Relevanz.

**Gerichtshof der EU:** Vollständige Auflistung der Urteile und Schlussanträge.\*

**Gericht der EU:** Aufgenommen werden sämtliche Urteile mit Österreich-Bezug sowie Nichtigkeitsklagen gem Art 263 AEUV.\*

**Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte:** Urteile der Großen Kammer vollständig, Urteile und Beschlüsse einer Kammer mit Österreich-Bezug vollständig, sonstige Entscheidungen nach Aktualität und Relevanz.

\* Die amtliche Auswertung (Leitsätze) des jeweiligen Gerichts wird wörtlich übernommen.

## **Impressum**

**Herausgeber/Medieninhaber:** Institut für Europarecht, Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre, Johannes Kepler Universität Linz, Altenbergerstraße 69, A-4040 Linz.

**Redaktion:** Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung); Univ.-Ass. Mag. Julia Eder, Wiss.-Mitarbeiter Fabian Hanz, Univ.-Ass. Mag. Lea Leingartner, Wiss.-Mitarbeiterin Beate Sündhofer.

**Hinweis:** Es wird darauf hingewiesen, dass alle Angaben im Newsletter ÖER Aktuell trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung der Herausgeber, der Redaktion oder von sonstigen Personen ausgeschlossen ist.