



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

12/2012 23.03.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

Neu: [Heft 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 II 69/2012](#)

Verordnung der Bundesministerin für Finanzen über die technischen Merkmale von Glücksspielautomaten, deren Anbindung an ein Datenrechenzentrum sowie über die Aufzeichnungs- und Aufbewahrungspflichten (**Glücksspielautomatenverordnung**)

### [BGBl II 71/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend über die **Akkreditierung der TÜV AUSTRIA SERVICES GMBH** zur Zertifizierung von Produkten

### [BGBl II 75/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Umwelt und Wasserwirtschaft, mit der die **BiozidG-GebührentarifV II** zum vierten Mal geändert wird

### [BGBl II 76/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Umwelt und Wasserwirtschaft, des Bundesministers für Gesundheit, der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie, des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend sowie des Bundesministers für Wissenschaft und Forschung, mit der die **Allgemeine Strahlenschutzverordnung** geändert wird

### [BGBl II 81/2012](#)

Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie, mit der die Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie betreffend eine **Wasserstraßen-Verkehrsordnung** und die Verordnung des Bundesministers für öffentliche Wirtschaft und Verkehr über eine **Schiffahrts-Verkehrsordnung für Seen und Flüsse** geändert werden

## II. Amtsblatt der EU

### [ABl L 81 v 21.03.2012, 1](#)

**Richtlinie 2012/5/EU** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 14. März 2012 zur Änderung der Richtlinie 2000/75/EG des Rates hinsichtlich der **Impfung gegen die Blauzungenkrankheit**

### [ABl L 81 v 21.03.2012, 3](#)

**Richtlinie 2012/6/EU** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 14. März 2012 zur Änderung der Richtlinie 78/660/EWG des Rates über den **Jahresabschluss von Gesellschaften bestimmter Rechtsformen** hinsichtlich **Kleinstbetrieben**

### [ABl L 81 v 21.03.2012, 7](#)

**Beschluss Nr 243/2012/EU** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 14. März 2012 über ein **Mehrjahresprogramm für die Funkfrequenzpolitik**

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

### B. Verwaltungsgerichtshof

#### 22.02.2012, [2010/06/0062](#)

**Vbg BauG; widmungswidriges Bauvorhaben** auf Freifläche/Sondergebiet-Maisäß; geplantes Gebäude unterscheidet sich wesentlich von umliegenden Maisäßstallobjekten; keine forstrechtliche Nutzung zulässig

#### 22.02.2012, [2010/06/0068](#)

**Stmk BauG; Auftrag zur Beseitigung** einer konsenslos errichteten **Asphaltdecke**

#### 22.02.2012, [2010/06/0086](#)

**Stmk BauG; div Einwendungen der Nachbarn** gegen Bauvorhaben; bei Bürogebäuden ist im Rahmen der Widmungsregelung kein Immissionsschutz vorgesehen; Gemeindestraße als Erschließungsstraße betrifft nicht das Bauverfahren

23.02.2012, [2010/07/0076](#)

**WasserrechtsG; wasserrechtliche Bewilligung** für die Wasserentnahme aus dem Grundwasser; kein Nachweis der Berechtigung zur Nutzung einer bestehenden Brunnenanlage

23.02.2012, [2010/07/0039](#)

**WasserrechtsG; Eintragung ins Wasserbuch** hat bloß deklaratorische Wirkung und kann Bewilligung nicht ersetzen; **gesetzliche Instandhaltungspflicht** des Wasserbenutzungsberechtigten entfällt nicht mit dem Erlöschen des Wasserbenutzungsrechtes

23.02.2012, [2009/07/0046](#)

**WasserrechtsG; wasserrechtliche Bewilligung** für die Entnahme von Grundwasser zur Objektkühlung; fehlende Vertretungsbefugnis und Nichteinhaltung des Standes der Technik sind kein subjektiv öffentliches Recht des Bf; Verknüpfung des Unterschieds zwischen „rechtmäßig geübter Wassernutzung“ und „Nutzungsbefugnissen nach § 5 (2) WRG“; Möglichkeit einer thermischen Veränderungen des Grundwassers

23.02.2012, [2008/07/0169](#)

**WasserrechtsG; nachträgliche wasserrechtliche Bewilligung** zur Entnahme von Nutzwasser mittels Quelfassungen; Bewilligungsfähigkeit im Projektgenehmigungsverfahren nach Einreichplänen zu beurteilen; keine Duldungsverpflichtung des Bf für Leitungslegung in größerer Tiefe

28.02.2012, [2012/05/0017](#)

**AVG; Antrag auf Verlängerung der Erfüllungsfrist** zur Beseitigung von Zubauten; Abänderung/Behebung eines rechtskräftigen Bescheides unterliegt strenger Prüfung

28.02.2012, [2011/05/0022](#)

**BauO für Wien; Verwaltungsübertretung** wegen **Bauens ohne rechtskräftigen Baubewilligungsbescheid**; Bewilligungspflicht entgegen der Ansicht des Bf gegeben; leichte Fahrlässigkeit seitens des Bf genügt

28.02.2012, [2010/05/0224](#)

**BauO für Wien; Untersagung einer Baubewilligung** für einen **unterirdischen Zubau** zum bestehenden Wohngebäude; keine gesetzliche Differenzierung zwischen ober- oder unterirdischem Bau

28.02.2012, [2010/05/0222](#)

**BauO für Wien; Verpflichtung zur Behebung eines Baugebrechens**; wirtschaftliche Zumutbarkeit der Instandsetzung ist irrelevant; bezüglich Verbesserungsarbeiten kein Eingehen der Behörde auf Einwand des Bf

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[22.03.2012, Rs C-567/10, Inter-Environnement Bruxelles ua](#)

Richtlinie 2001/42/EG – Prüfung der **Umweltauswirkungen bestimmter Pläne und Programme** – Begriff der **Pläne und Programme**, ‚die aufgrund von Rechts- oder Verwaltungsvorschriften erstellt werden müssen‘ – **Anwendbarkeit dieser Richtlinie** auf ein Verfahren zur **völligen oder teilweisen Aufhebung eines Flächennutzungsplans**

### [22.03.2012, Rs C-506/09 P, Portugal / Transn utica](#)

Rechtsmittel – Zollunion – Verordnungen (EWG) Nr 2913/92 und (EWG) Nr 2454/93 – **Erlass von Einfuhrabgaben** – Für Drittstaaten bestimmte **Tabak- und Ethylalkoholaddungen** – Betrug, der von einem Angestellten der abgabepflichtigen Gesellschaft begangen wurde

### [22.03.2012, Rs C-338/10, GLS](#)

**Dumping** – Antidumpingzoll auf die Einfuhren bestimmter **zubereiteter oder haltbar gemachter Zitrusfrüchte** mit Ursprung in **China** – Verordnung (EG) Nr 1355/2008 – Gültigkeit – Verordnung (EG) Nr 384/96 – Art 2 Abs 7 Buchst a – Ermittlung des **Normalwerts** – Länder ohne Marktwirtschaft – **Pflicht der Kommission**, sorgfältig zu handeln, um den Normalwert auf der Grundlage des Preises oder des rechnerisch ermittelten Wertes **in einem Drittland mit Marktwirtschaft** zu ermitteln

### [22.03.2012, Rs C-248/11, Nilas ua](#)

Richtlinie 2004/39/EG – **Märkte für Finanzinstrumente** – Art 4 Abs 1 Nr 14 – Begriff **„geregelter Markt“** – Zulassung – Anforderungen an das Funktionieren – **Markt, dessen Rechtsnatur nicht präzisiert wird**, der aber nach einer Fusion von einer **juristischen Person verwaltet** wird, die auch einen geregelten Markt verwaltet – Art 47 – **Fehlende Eintragung** in das **Verzeichnis der geregelten Märkte** – Richtlinie 2003/6/EG – Geltungsbereich – **Marktmanipulationen**

### [22.03.2012, Rs C-190/10, GENESIS](#)

**Gemeinschaftsmarke** – Definition und Erwerb – ** ltere Marke** – Modalitäten für die Einreichung – Elektronische Einreichung – Berücksichtigung des **Tages, der Stunde und der Minute** der Einreichung der Anmeldung

### [22.03.2012, Rs C-153/11, Klub](#)

**Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 168 – Recht auf **Vorsteuerabzug** – Entstehung des Rechts auf Vorsteuerabzug – **Recht einer Gesellschaft** auf Abzug der Vorsteuer, die für den Kauf eines noch nicht im Rahmen der unternehmerischen Tätigkeiten dieser Gesellschaft **betrieblich genutzten Investitionsguts** entrichtet wurde

## **B. Schlussanträge**

### [20.03.2012, Rs C-42/11, Lopes Da Silva Jorge \(GA Mengozzi\)](#)

**Polizeiliche und justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen** – Rahmenbeschluss über den **Europäischen Haftbefehl** und die **Übergabeverfahren** zwischen den Mitgliedstaaten – **Rechtsvorschrift eines Mitgliedstaats**, die die Möglichkeit, die Vollstreckung eines Europäischen Haftbefehls **abzulehnen**, auf die Fälle beschränkt, in denen es sich bei der gesuchten Person um einen **Staatsbürger dieses Staats** handelt – **Diskriminierung wegen der Staatsangehörigkeit**

### [20.03.2012, Rs C-31/11, Scheunemann \(GA Trstenjak\)](#)

**Grundfreiheiten** – Abgrenzung – **Niederlassungsfreiheit** – Art 49 AEUV – **Kapitalverkehrsfreiheit** – Art 63 AEUV – Erbschaftsteuer – Erwerb durch Erbgang einer zum Privatvermögen des Erblassers gehörenden **Beteiligung als Alleingesellschafter an einer Kapitalgesellschaft** mit Sitz in einem **Drittstaat** – Nationale Rechtsvorschrift, die **Steuervergünstigungen** für Gesellschaften vorsieht, die ihren Sitz oder ihre Geschäftsleitung im **nationalen Hoheitsgebiet** haben

### [21.03.2012, Rs C-19/11, Gelfi \(GA Mengozzi\)](#)

**Freier Dienstleistungsverkehr** – Finanzdienstleistungen – **Insider-Geschäfte und Insider-Informationen** – Amtsniederlegung des Vorsitzenden – **Vorstandsvorsitzender** einer Aktiengesellschaft – Eventuelle Berücksichtigung verschiedener dem Eintritt des Ereignisses **vorausgegangener Besprechungen** und Tätigkeiten für die Beurteilung, ob eine solche Information **präzise** ist – Richtlinie 2003/6/EG (**Marktmissbrauchsrichtlinie**) – Richtlinie 2003/124/EG zur Durchführung der Richtlinie 2003/6/EG

[22.03.2012, Rs C-583/10, Nolan \(GA Mengozzi\)](#)

Richtlinie 98/59/EG – Zulässigkeit – **Schutz der Arbeitnehmer** – Massenentlassungen – **Unterrichtung und Konsultation der Arbeitnehmer** – Schließung einer **amerikanischen Militärbasis** – Geltungsbereich – Beginn der **Konsultationspflicht**

[22.03.2012, Verb Rs C-55/11, C-57/11 und C-58/11, Vodafone España \(GA Sharpston\)](#)

**Elektronische Kommunikationsnetze und -dienste** – Genehmigungsrichtlinie – **Gebühren** für Rechte für die Installation von Einrichtungen – **Unmittelbare Wirkung**

[22.03.2012, Rs C-12/11, McDonagh \(GA Bot\)](#)

**Luftverkehr** – Ausgleichs- und Unterstützungsleistungen für Fluggäste im Fall der **Nichtbeförderung** und bei **Annullierung oder großer Verspätung** von Flügen – Begriff der ‚**außergewöhnlichen Umstände**‘ im Sinne der Verordnung (EG) Nr 261/2004 – **Vulkanausbruch** und nachfolgende Schließung des Luftraums

## C. Gericht

[21.03.2012, Rs T-227/09, Feng Shen Technology / OHMI - Majczak \(FS\)](#)

**Gemeinschaftsmarke** – Nichtigkeitsverfahren – Gemeinschaftsbildmarke FS – **Bösgläubigkeit des Anmelders** – Art 51 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EG) Nr 40/94 (jetzt Art 52 Abs 1 Buchst b der Verordnung [EG] Nr 207/2009)

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

22.03.2012, Beschwerde Nr. [30078/06](#), *Konstantin Markin / Russland*

Verletzung von **Art 14** (Diskriminierungsverbot) in Verbindung mit **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); dem Bf wurden als **Angestellten der russischen Armee** nicht wie seinen weiblichen Kollegen drei Jahre **Erziehungsurlaub** gewährt, obwohl er in seiner Funktion von weiblichen Kollegen ersetzt werden hätte können; dies stellt eine **Diskriminierung aufgrund des Geschlechts** dar

22.03.2012, Beschwerden Nr. [45071/09](#) ua, *Ahrens und Kautzor / Deutschland*

Keine Verletzung von **Art 8** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens) in Verbindung mit **Art 14 EMRK** (Diskriminierungsverbot); deutsche Gerichte wiesen die Anfechtungen der Vaterschaft gegen die Lebensgefährten der Kindesmutter von leiblichen Vätern zurück; **Vorrang der sozial-familiären Bindung zum rechtlichen Vater im Familienband gegenüber Anfechtungsmöglichkeit des leiblichen Vaters** aufgrund sorgfältiger Prüfung der Situation nicht konventionwidrig

20.03.2012, Beschwerde Nr. [24240/07](#), *Ümmühan Kaplan / Türkei*

Verletzung von **Art 6 Abs 1** (Recht auf angemessene Verfahrensdauer) und **Art 13 EMRK** (Recht auf wirksame Beschwerde); aufgrund zahlreicher anhängiger Fälle betreffend zu langer Verfahrensdauer in Bezug auf Bauparzellen wird die Türkei durch dieses **Piloturteil zur Schaffung eines effektiven Rechtsmittel- und Entschädigungssystems** verpflichtet

[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, Gewerbe-recht, 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, Wiss.-Mitarbeiterin Irene Wenger.

**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.