



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

15/2012 13.04.2012

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 I 23/2012](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über den Ausspruch des Verfassungsgerichtshofes, dass eine Wortfolge in § 4a Abs 4 des **Beamten-Dienstrechtsgesetzes** 1979 verfassungswidrig war

### [BGBl I 24/2012](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über den Ausspruch des Verfassungsgerichtshofes, dass § 55 Abs 1 lit g, bestimmte Wortfolgen in § 55 Abs 4 und § 102 Abs 1 lit h des **Wasserrechtsgesetzes** 1959 verfassungswidrig waren

### [BGBl I 25/2012](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Bundesfinanzgesetz 2012** und das **Bundesfinanzrahmengesetz 2012 bis 2015** geändert werden und das **Bundesfinanzrahmengesetz 2013 bis 2016** erlassen wird

### [BGBl II 121/2012](#)

Verordnung der Bundesministerin für Justiz betreffend die **Übertragung von Aufgaben** gemäß § 7 Abs 2 des **Bundeshaushaltungsgesetzes 2013**

#### [BGBl II 123/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Landesverteidigung und Sport über die Verwendung von Erlösen veräußerter **Eh-  
rengeschenke**

#### [BGBl II 124/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend, mit der die aliquoten administrativen und finanziellen Aufwendungen sowie die aliquoten Aufwendungen für die Ausgleichsenergie der Ökostromabwicklungsstelle für das Jahr 2012 bestimmt werden (**Aliquotierungsverordnung 2012**)

#### [BGBl II 125/2012](#)

Verordnung der Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA), mit der die **FMA-Gebührenverordnung** geändert wird

#### [BGBl II 126/2012](#)

Verordnung der Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA), mit der die **Eigentümerkontrollverordnung** geändert wird

#### [BGBl II 127/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Umwelt und Wasserwirtschaft über das Messkonzept zum Immissionsschutzgesetz-Luft (**IG-L-Messkonzeptverordnung 2012 – IG-L-MKV 2012**)

#### [BGBl II 128/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Umwelt und Wasserwirtschaft, mit der die Verordnung über das Messkonzept und das Berichtswesen zum Ozongesetz (**Ozon-Messkonzept-Verordnung**) geändert wird

#### [BGBl II 129/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Gesundheit, mit der die **Tierseuchen-Untersuchungspflicht-Verordnung** geändert wird

#### [BGBl II 130/2012](#)

Verordnung der Bundesregierung betreffend die Gebühren für die Inanspruchnahme des Bundesvergabebeamten (**Bundesvergabebeamten-Gebührenverordnung 2012 – BVA-GebV 2012**)

## II. Amtsblatt der EU

#### [ABI C 105 v 11.04.2012, 1](#)

**Stellungnahme** der Europäischen Zentralbank vom 25. Januar 2012 zu einem Vorschlag für eine Richtlinie über den **Zu-  
gang zur Tätigkeit von Kreditinstituten** und die Beaufsichtigung von Kreditinstituten und **Wertpapierfirmen** sowie zu ei-  
nem Vorschlag für eine Verordnung über **Aufsichtsanforderungen** an Kreditinstitute und Wertpapierfirmen (CON/2012/5)

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

## B. Verwaltungsgerichtshof

29.02.2012, [2010/10/0234](#)

**ForstG**; das öffentliche Interesse an der Erhaltung des Nachbarwaldes ist im **Rodungsverfahren** nicht anders zu beurteilen, als für jene Fläche, für welche die Rodung beantragt wurde; Deckungsschutz ist kein öffentliches Interesse

29.02.2012, [2008/10/0339](#)

**Sbg NaturschutzG**; **Errichtung einer Straße** bevor die dafür notwendige **Bewilligung** vorlag; Beweiswürdigung durch den Gerichtshof nur in Bezug auf ausreichende Sachverhaltsermittlung; mangelnde Kenntnis über bestehende Bewilligungspflicht nicht entscheidungsrelevant; Einholung der Bewilligung nach Tatbegehung kein Milderungsgrund

29.02.2012, [2009/10/0115](#)

**ForstG**; Parteistellung im Verfahren zur Errichtung einer **Forststraße**; keine Parteistellung kraft Servitut; rechtswidrig zuerkannte Parteistellung begründet keine solche

29.02.2012, [2009/10/0131](#)

**ArzneimittelG**; Erlassung von Feststellungsbescheiden zur Frage der **Arzneimittelleigenschaft** zulässig; Bejahung der Arzneimittelleigenschaft infolge der objektiven Zweckbestimmung der Produkte; Schutzmaßnahmen aufgrund mangelnder Zulassung zu Recht verfügt

15.03.2012, [2010/04/0143](#)

**GewerbeO**; Veräußerungs- und Belastungsverbot ist kein dingliches Recht iSd GewerbeO; mangels Überschreitung der Schwellenwerte der IndirekteinleiterVO besteht **keine wasserrechtliche Bewilligungspflicht**; Einwendungen bezüglich MinRoG gehen ins Leere, weil dieses kein Mitspracherecht der Nachbarn einräumt; Emissionen der bestehenden Anlage nicht Gegenstand des konkreten Änderungsverfahrens

15.03.2012, [2010/06/0098](#)

**Ktn BauO**; **Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren; Stellungnahme eines Bf ist kein Gegengutachten auf gleicher fachlicher Ebene; kein Recht auf Erlassung eines Teilbebauungsplans; einer Lärmschutzwand ist auch die Funktion einer Einfriedung zuzuerkennen; Einwendungen bezüglich des Einflusses auf die Wasserqualität sind nicht Teil des Bauverfahrens

16.03.2012, [2012/05/0001](#)

**Oö BauO**; **keine Anzeige der Baufertigstellung**; durch das Betreiben von Hilfsöfen ist der Tatbestand des "Benützens der baulichen Anlage" bereits erfüllt

16.03.2012, [2011/05/0064](#)

**BauO für Wien**; **Wr Kanalanlagen und EinmündungsgebührenG**; für die **Anschlusspflicht** ist es unerheblich, ob ein Straßenkanal zum Zeitpunkt der Bauführung bereits bestanden hat oder erst später errichtet wurde; Bewilligungspflicht des Kanals gem BauO ist nicht Gegenstand des Verfahrens; wirtschaftliche Zumutbarkeit ist nicht zu prüfen

16.03.2012, [2010/05/0182](#)

**NÖ BauO**; **Auftrag zur Beseitigung** einer 1979 errichteten **Fischerhütte**; gegenüber dem Bewilligungsbescheid liegt aufgrund abweichender Situierung und Größe ein aliud vor; eine Baubewilligung kann durch konkludentes Schweigen der Baubehörde weder ersetzt noch begründet werden; keine Verjährung der Zulässigkeit zur Erlassung eines Abbruchauftrages

16.03.2012, [2010/05/0090](#)

**VerwaltungsvolltreckungsG; widmungswidrigen Nutzung einer Lagerhalle;** der Bf hätte nicht nur einen Antrag auf Umwidmung stellen, sondern gegebenenfalls auch eine Unterlassungsklage einbringen müssen; Antrag auf nachträgliche Baubewilligung steht dem Auftrag zur Unterlassung der widmungswidrigen Nutzung nicht entgegen

16.03.2012, [2009/05/0237](#)

**NÖ BauO;** Baubewilligung für die **Errichtung einer Funkübertragungsstelle;** für bahnfremde Anlagen auf Eisenbahngrund sind auch die Landesbauordnungen anwendbar; keine ausreichende Feststellung, ob eine Eisenbahnanlage vorliegt

16.03.2012, [2009/05/0163](#)

**Ktn BauO; Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren; erstreckt sich ein **Projekt über zwei Widmungsarten**, ist auf jene abzustellen, die für den Nachbarn eine weniger belastende Wirkung hat; Saunahütte und Steg bilden eine funktionale Einheit, weshalb die Hütte widmungswidrig ist

16.03.2012, [2009/05/0157](#)

**BauO für Wien; Auftrag zur Beseitigung** von bewilligungslos durchgeführten baulichen Abänderungen; Abgrenzung von Umbau und Änderung; nachträgliche Anhängigkeit eines Bauverfahren oder Bewilligungsfähigkeit sind im Auftragsverfahren nicht zu prüfen

16.03.2012, [2009/05/0136](#)

**NÖ BauO; Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren, kein Mitspracherecht bei der Bebauungsdichte und bei Charakter der Siedlung

16.03.2012, [2009/05/0102](#)

**NÖ BauO;** Einstellung eines Bauvorhabens mittels Mandatsbescheid aufgrund gravierender Abweichungen vom genehmigten Projekt; **Beseitigungsauftrag** ist auf konsenslosen Bauteil zu beschränken; Beachtung des Verhältnismäßigkeitsgrundsatzes

16.03.2012, [2009/05/0078](#)

**AVG;** Folgen eines **Versehens des Rechtsanwaltes** treffen den Antragsteller und stellen keinen **Wiedereinsetzungsgrund** dar; Mängel in der Kommunikation zwischen der Partei und ihrem Vertreter sind kein unvorhersehbares Ereignis

16.03.2012, [2009/05/0037](#)

**BauO für Wien; AVG; Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren; Unterfertigung des Bescheids bei **elektronisch erstellter Erledigung** gem § 82a AVG bis zum 31.12.2010 nicht erforderlich; kein Anspruch auf Zustellung der Baupläne; geringfügige Änderungen des Projekts im Bauverfahren sind zulässig; iZm einer Stützmauer keine Rechtswidrigkeit hinsichtlich der Durchblicksregelung in § 86 Abs 3 BauO

16.03.2012, [2009/05/0009](#)

**NÖ BauO; NÖ KleingartenG;** Auftrag zur Beseitigung von **konsenslos errichteten Zubauten** eines Kleingartenhäuschens; Beschaffenheit der Baulichkeit im Widerspruch mit NÖ KleingartenG betreffend die Gebäudehöhe und die Bebauungsdichte; es ist zulässig, dass der Bürgermeister in Ausführung des Gemeinderatsbeschlusses den Berufungsbescheid unterfertigt

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[10.04.2012, Rs C-83/12 PPU, Vo](#)

**Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts** – Verordnung (EG) Nr 810/2009 – Visakodex der Gemeinschaft – Art 21 und 34 – Nationale Rechtsvorschriften – **Einschleusen von Drittstaatsangehörigen** in das Hoheitsgebiet eines Mitgliedstaats – Durch **arglistige Täuschung** erlangte Visa – **Strafrechtliche Verfolgung** des Schleusers

### B. Schlussanträge

Keine Schlussanträge im Berichtszeitraum.

### C. Gericht

Keine Urteile im Berichtszeitraum.

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

10.04.2012, Beschwerde [19986/06](#), *Ilbeyi Kemaloglu und Meriye Kemaloglu / Türkei*

Verletzung von **Art 2** (Recht auf Leben) und **Art 6 Abs 1 EMRK** (Recht auf Zugang zu einem unabhängigen und unparteiischen Gericht); **Sohn** der Bf **erfror am Fußmarsch** von der Schule nach Hause, weil diese früher geendet hatte und der **Schulbus nicht gekommen** war; **Verschulden der türkischen Behörden**; zu lange Verfahrensdauer und keine angemessene Entschädigung

10.04.2012, Beschwerde [20496/02](#), *Silickiene / Litauen*

Keine Verletzung von **Art 6 Abs 1 und 2** (Recht auf ein faires Verfahren, Unschuldsvermutung) und **Art 1 1. ZP EMRK** (Eigentumsfreiheit); **Eigentum** der Bf wurde vom Staat **beschlagnahmt**, weil es **aus kriminellen Aktivitäten ihres verstorbenen Mannes** stammte; Bf hätte die Beschlagnahme zunächst vor nationalen Gerichten ordnungsgemäß anfechten müssen

12.04.2012, Beschwerde [43547/08](#), *Stübing / Deutschland*

Keine Verletzung von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); Bf wurde in Deutschland wegen einer **Inzestbeziehung** verurteilt; auch wenn durch die Inhaftierung des Bf in Art 8 EMRK eingegriffen wird, ist eine Verurteilung im Sinne des Schutzes der Familie, der Selbstbestimmung und der Volksgesundheit gerechtfertigt

[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, Verwaltungs-strafrecht, 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, Altenberger Straße 69, A-4040 Linz.

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