JOHANNES KEPLER UNIVERSITÄT LINZ | JKU

Der Newsletter **"Öffentliches Recht und Europarecht – Aktuell"** informiert wöchentlich über neueste Entwicklungen in Gesetzgebung und Rechtsprechung im Bereich des Öffentlichen Rechts und des Europarechts

INSTITUT FÜR EUROPARECHT | INSTITUT FÜR VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSLEHRE

Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

08/2013 22.02.2013

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

I. Bundesgesetzblatt

BGBl II 55/2013

Verordnung des Bundesministers für Gesundheit, mit der die **Aquakultur-Seuchenverordnung** geändert wird

BGBl II 57/2013

Kundmachung der Bundesministerin für Inneres über den Ausspruch des Verfassungsgerichtshofes, dass die **Verordnung** „**Zusammensetzung der Senate und Geschäftsverteilung**, gültig ab 08.08.2005“ der Disziplinarkommission beim Bundesministerium für Inneres, sowie die Überschrift und der erste Absatz der „Zusammensetzung der Senate und Geschäftsverteilung für das Jahr 2006“ der Disziplinarkommission beim Bundesministerium für Inneres **gesetzwidrig** waren

BGBl II 58/2013

Verordnung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend, mit der die **Zweite Außenhandelsverordnung 2011** geändert wird

BGBl III 41/2013 (Anlage)

Ernährungshilfe-Übereinkommen

II. Amtsblatt der EU

ABl L 47 v 20.02.2013, 20

Verordnung (EU) Nr 141/2013 der Kommission vom 19. Februar 2013 zur Durchführung der Verordnung (EG) Nr 1338/2008 des Europäischen Parlaments und des Rates zu **Gemeinschaftsstatistiken über öffentliche Gesundheit** und über **Gesundheitsschutz und Sicherheit am Arbeitsplatz** in Bezug auf Statistiken auf der Grundlage der Europäischen **Gesundheitsumfrage** (EHIS)

ABl L 48 v 21.02.2013, 23

Durchführungsbeschluss der Kommission vom 19. Februar 2013 im Hinblick auf eine Finanzhilfe der Union zu einem koordinierten **Kontrollplan** zur Feststellung der Verbreitung **betrügerischer Praktiken bei der Vermarktung bestimmter Lebensmittel** *(Bekanntgegeben unter Aktenzeichen C(2013) 1035)*

III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

A. Verfassungsgerichtshof

12.12.2012, G 75/12 (Anlassfall B 1687/10)

Integrationsvereinbarungs-VO; Verfassungswidrigkeit der **Betrauung des Österreichischen Integrationsfonds** mit der **Zertifizierung und Evaluierung von Deutsch-Integrationskursen** infolge Übertragung hoheitlicher Aufgaben ohne Einrichtung des erforderlichen Weisungszusammenhanges zu den obersten Organen der Vollziehung

B. Verwaltungsgerichtshof

24.01.2013, 2012/06/0157

Stmk BauG; **Verpflichtung zur Beseitigung** eines vorschriftswidrigen Baues trifft dessen jeweiligen Eigentümer; bei einem Superädifikat ist der Bauauftrag an den **Eigentümer des Superädifikates** zu erteilen; sind Bauwerke durch ihre Aufführung aber **bereits Bestandteil des Grundstücks** geworden, können sie später auch nicht einvernehmlich zu sonderrechtsfähigen Superädifikaten gemacht werden; maßgeblicher Zeitpunkt ist der Beginn der Arbeiten am Bauwerk

28.01.2013, 2010/12/0168

Beamten-DienstrechtsG; Antrag eines 65 jährigen Universitätsprofessors auf Erlassung eines Feststellungsbescheids, dass ein bestehendes **öffentlich-rechtliches Dienstverhältnis als Universitätsprofessor** als das eines Beamten des Dienststandes weiterlaufe; die Festsetzung einer Altersgrenze zur Verfolgung der beschäftigungspolitischen Ziele des **Generationswechsels** und der vermehrten **Beschäftigung von Frauen** erscheint als nicht unangemessen; Recht der Weiterverwendung weicht Starrheit der Altersgrenzen auf

29.01.2013, 2010/05/0033

NÖ BauO; der **Auftrag zur Beseitigung** von „allen" mit dem verfahrensgegenständlichen Kleingartenhaus „allenfalls verbundenen baulichen Anlagen" ist zu unbestimmt und nicht vollstreckbar

29.01.2013, 2011/05/0049

NÖ BauO; div **Einwendungen der Nachbarn** im Baubewilligungsverfahren; ein subjektiv-öffentliches Recht des Nachbarn auf Einhaltung der Bestimmungen über die Bebauungsweise besteht nur in dem Umfang, als diese Bestimmungen der Erzielung einer ausreichenden **Belichtung der Hauptfenster** der zulässigen Gebäude der Nachbarn dienen; weitere nicht zielführende Vorbringen hinsichtlich **Brandschutz**, **Lärmbelästigung** und **Feuchtigkeitseintritt**

29.01.2013, 2012/05/0160

BauO für Wien; div **Einwendungen der Nachbarn** im Baubewilligungsverfahren; kein Mitspracherecht dahingehend, ob das Vorhaben hinsichtlich seiner Dimension dem **örtlichen Stadtbild** oder auch sonst den Bestimmungen des § 85 BauO für Wien hinsichtlich der **äußeren Gestaltung** von Gebäuden entspricht; Erstellung des Gutachtens durch einen befangenen Organwalter

29.01.2013, 2012/05/0219

BauO für Wien; obwohl die **erstinstanzliche Erledigung** sprachlich verstümmelt ist, ist in Verbindung mit dem Kopf der Erledigung (dem Betreff) klar, worüber entschieden wurde; es trifft daher nicht zu, dass die angefochtene erstinstanzliche Erledigung kein Bescheid wäre; die belangte Behörde hat ihre Entscheidungsbefugnis nach § 66 Abs 4 AVG nicht überschritten und war daher berechtigt, eine **Sachentscheidung** zu treffen; die Bf zeigt insbesondere nicht auf, dass entgegen der Annahme der belangten Behörde ein „**begründeter Ausnahmefall**" für eine **Verlängerung der Bauvollendungsfrist** vorläge

29.01.2013, 2012/05/0220

Oö BauO; **Auftrag zur Beseitigung** eines nicht bewilligten Zubaus; eine **nachträgliche Baubewilligung** scheidet wegen Verletzung der Abstandsvorschriften aus; ein **vermuteter Konsens** setzt voraus, dass der Zeitpunkt der Errichtung des Gebäudes so weit zurückliegt, dass die **Erteilung der Baubewilligung fraglich** erscheint, oder bestimmte Indizien dafür sprechen, dass trotz Fehlens behördlicher Unterlagen von der Erteilung einer Baubewilligung auszugehen ist; eine **Baubewilligung kann nicht „ersessen" werden**

IV. Gerichtshof der Europäischen Union

A. Gerichtshof

21.02.2013, Rs C-619/11, *Dumont de Chassart*

Soziale Sicherheit – Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – Art 72, 78 Abs 2 Buchst b und Art 79 Abs 1 Buchst a – **Familienbeihilfen für Waisen** – **Zusammenrechnung der Versicherungs- und Beschäftigungszeiten** – Zeiten, die vom überlebenden Elternteil **in einem anderen Mitgliedstaat zurückgelegt** wurden – Nichtberücksichtigung

21.02.2013, Rs C-561/11, *Fédération Cynologique Internationale*

Gemeinschaftsmarken – Verordnung (EG) Nr 207/2009 – Art 9 Abs 1 – **Begriff ‚Dritter'** – Inhaber einer jüngeren Gemeinschaftsmarke

21.02.2013, Rs C-472/11, *Banif Plus Bank*

Richtlinie 93/13/EWG – **Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen** – Prüfung der Missbräuchlichkeit einer Klausel durch das nationale Gericht von Amts wegen – Verpflichtung des nationalen Gerichts, das von Amts wegen die Missbräuchlichkeit einer Klausel festgestellt hat, den Parteien **Gelegenheit zur Äußerung** zu geben, bevor es die Konsequenzen aus dieser Feststellung zieht – **Vertragsklauseln, die bei der Prüfung der Missbräuchlichkeit zu berücksichtigen sind**

21.02.2013, Rs C-332/11, *ProRail*

Verordnung (EG) Nr 1206/2001 – **Zusammenarbeit auf dem Gebiet der Beweisaufnahme in Zivil- oder Handelssachen** – **Unmittelbare Beweisaufnahme** – Ernennung eines Sachverständigen – Auftrag, der **teilweise im Gebiet des Mitgliedstaats des vorlegenden Gerichts und teilweise im Gebiet eines anderen Mitgliedstaats** ausgeführt wird

21.02.2013, Rs C-282/11, *Salgado González*

Art 48 AEUV – **Soziale Sicherheit der Wandererwerbstätigen** –Verordnungen (EWG) Nr 1408/71 und (EG) Nr 883/2004 – **Alters- und Todesfallversicherung** – Besonderheiten bei der Anwendung der nationalen Rechtsvorschriften zur Altersversicherung – **Berechnung der Leistungen**

21.02.2013, Rs C-243/11, *RVS Levensverzekeringen*

Direktversicherung (Lebensversicherung) – **Jährliche Steuer auf Versicherungsverträge** – Richtlinie 2002/83/EG – Art 1 Abs 1 Buchst g und Art 50 – **Begriff des Mitgliedstaats der Verpflichtung** – In den Niederlanden niedergelassenes

Versicherungsunternehmen – Versicherungsnehmer, der in den Niederlanden einen Versicherungsvertrag abgeschlossen und nach Vertragsschluss seinen gewöhnlichen Aufenthalt nach Belgien verlegt hat – **Freier Dienstleistungsverkehr**

21.02.2013, Rs C-123/11, *A*

Niederlassungsfreiheit – Art 49 AEUV – **Steuerrecht** – **Fusion einer in einem Mitgliedstaat ansässigen Muttergesellschaft mit einer in einem anderen Mitgliedstaat ansässigen Tochtergesellschaft** – Möglichkeit der Muttergesellschaft, die aus den Tätigkeiten der Tochtergesellschaft entstandenen Verluste dieser Gesellschaft abzuziehen – **Ausschluss für gebietsfremde Tochtergesellschaften**

21.02.2013, Rs C-111/12, *Ordine degli Ingegneri di Verona e Provincia ua*

Richtlinie 85/384/EWG – **Gegenseitige Anerkennung der Befähigungsnachweise** auf dem Gebiet der **Architektur** – Art 10 und 11 Buchst g – Nationale Rechtsvorschriften, die zwar die **Gleichwertigkeit der Befähigungsnachweise** eines Architekten und eines Bauingenieurs anerkennen, jedoch Arbeiten in Bezug auf denkmalgeschützte Gebäude Architekten vorbehalten – **Grundsatz der Gleichbehandlung** – Auf einen Mitgliedstaat beschränkter, rein interner Sachverhalt

21.02.2013, Rs C-104/12, *Becker*

Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie – Art 17 Abs 2 Buchst a – **Recht auf Vorsteuerabzug** – Erfordernis eines **direkten und unmittelbaren Zusammenhangs zwischen einem Eingangs- und einem Ausgangsumsatz** – Kriterium für die Bestimmung dieses Zusammenhangs – **Anwaltsleistungen**, die im Rahmen eines gegen den Geschäftsführer und Hauptgesellschafter einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung gerichteten **persönlichen Strafverfahrens wegen Bestechung** erbracht wurden

21.02.2013, Rs C-46/12, *LN*

Unionsbürgerschaft – **Freizügigkeit der Arbeitnehmer – Grundsatz der Gleichbehandlung** − Art 45 Abs 2 AEUV – Verordnung (EWG) Nr 1612/68 – Art 7 Abs 2 − Richtlinie 2004/38/EG – Art 24 Abs 1 und 2 – Abweichung vom Grundsatz der Gleichbehandlung bei Studienbeihilfen in Form von **Stipendien oder Studiendarlehen** – Unionsbürger, der in einem **Aufnahmemitgliedstaat** studiert – Beschäftigung als Arbeitnehmer vor und nach Beginn des Studiums − Hauptzweck der Einreise des Betroffenen in das Hoheitsgebiet des Aufnahmemitgliedstaats – **Einfluss auf seine Einstufung als Arbeitnehmer und seinen Anspruch auf ein Stipendium**

21.02.2013, Rs C-18/12, *Žamberk*

Steuer – **Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 132 Abs 1 Buchst m – **Befreiung** – In **engem Zusammenhang mit Sport und Körperertüchtigung stehende Dienstleistungen** – **Nicht organisiert und nicht planmäßig ausgeübte** sportliche Betätigungen – Städtischer Aquapark

B. Schlussanträge

19.02.2013, Rs C-426/11, *Alemo-Herron ua* (GA *Cruz Villalón*)

Übergang von Unternehmen – **Wahrung von Ansprüchen der Arbeitnehmer** – Richtlinie 2001/23/EG – Art 3 Abs 3 – Tarifvertrag, der zum Zeitpunkt des Übergangs für den Veräußerer und den Arbeitnehmer galt – **Dynamische Klauseln, die auf geltende oder künftige Kollektivverträge verweisen** – Tragweite des Urteils des Gerichtshofs in der **Rechtssache Werhof** – **Grundrecht der Vereinigungsfreiheit in seiner negativen Dimension** – Unternehmerische Freiheit – Art 12 und 16 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union

21.02.2013, Rs C-648/11, *MA ua* (GA *Cruz Villalón*)

Verordnung (EG) Nr 343/2003 (Dublin II) – Bestimmung des Mitgliedstaats, der für die Prüfung eines von **unbegleiteten Minderjährigen, die Drittstaatsangehörige sind**, gestellten **Asylantrags** zuständig ist – **Mehrere Anträge – Kindeswohl**

21.02.2013, verb Rs C-523/11 und C-585/11, *Prinz* (GA *Sharpston*)

Freizügigkeit der Unionsbürger – Finanzmittel für die **Hochschulausbildung im Ausland** – **Wohnsitzerfordernis** – **‚Drei-Jahre-Regel'** – Verhältnismäßigkeit

21.02.2013, verb Rs C-512/11 und C-513/11, *Terveys- ja sosiaalialan neuvottelujärjestö TSN* (GA *Kokott*)

Mutterschaftsurlaub – Richtlinie 92/85/EWG – **Voraussetzungen der vollen Lohnfortzahlung** während des Mutterschaftsurlaubs – **Gleichbehandlung von Männern und Frauen** – Richtlinie 2006/54/EG – **Elternurlaub** – Richtlinie 96/34/EG – Tarifvertrag

C. Gericht

20.02.2013, Rs T-492/10, *Melli Bank / Rat*

Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik – **Restriktive Maßnahmen gegen Iran zur Verhinderung der nuklearen Proliferation** – **Einfrieren von Geldern** – Einrichtung, deren Anteile zu 100 % von einer Einrichtung gehalten werden, die bekanntermaßen an der nuklearen Proliferation beteiligt ist – **Einrede der Rechtswidrigkeit** – Begründungspflicht – **Verteidigungsrechte – Anspruch auf effektiven gerichtlichen Rechtsschutz**

V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

19.02.2013, Beschwerde Nr. 19010/07, *X. ua / Österreich*

Verletzung von **Art 14** (Diskriminierungsverbot) iVm **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens) aufgrund der **Ungleichbehandlung der Bf im Vergleich zu unverheirateten heterosexuellen Paaren**, bei denen ein Partner das leibliche Kind des anderen adoptieren möchte, nicht aber im Vergleich zur Situation von verheirateten Paaren; die **Ungleichbehandlung** der Bf im Vergleich zu einem unverheirateten heterosexuellen Paar **beruht auf ihrer sexuellen Orientierung**; keine überzeugenden Gründe zur Notwendigkeit der Ungleichbehandlung hinsichtlich des **Schutzes der Familie im traditionellen Sinne** oder des **Kindeswohls**

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, 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, Univ.-Ass. Mag. Bianca Wögerbauer, Wiss.-Mit. Beate Sündhofer, Wiss.-Mit. Sebastian Mauernböck.

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.