

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 39 | 29.09.2017

Institut für Europarecht | Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre  
Redaktionelle Leitung: Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler | Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

## NEUERSCHEINUNG

*Andreas Hauer*

### [Staats- und Verwaltungshandeln](#)

ISBN 978-3-902883-34-6, 5. Auflage, XXI und 235 Seiten, Harteinband, 32 EUR // zu beziehen ua über [www.pedell.at](http://www.pedell.at)

## I. BUNDESGESETZBLATT

Keine relevanten Rechtsakte im Berichtszeitraum.

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABI L 249 v 27.09.2017, 1](#)

Verordnung (EU) 2017/1601 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 26. September 2017 zur **Einrichtung des Europäischen Fonds für nachhaltige Entwicklung (EFSD)**, der EFSD-Garantie und des EFSD-Garantiefonds

### [ABI L 250 v 28.09.2017, 1](#)

Durchführungsverordnung (EU) 2017/1758 der Kommission vom 27. September 2017 zur Festlegung von Form und Inhalt der der Kommission im Rahmen des **Rechnungsabschlusses** des **EGFL** und des **ELER** sowie zwecks Beobachtung und Prognose vorzulegenden Buchführungsdaten

### III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

#### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

Keine relevanten Entscheidungen im Berichtszeitraum.

#### B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

01.09.2017, [Ra 2016/03/0055](#)

**GeschlechtskrankheitenVO; AVG; BundesverwaltungsabgabenVO; amtsärztliche Untersuchungen** nach § 1 GeschlechtskrankheitenVO, wie sie an der Rw, die als Prostituierte tätig war, durchgeführt wurden, liegen wesentlich im Privatinteresse der Betroffenen; dafür dürfen iSd § 78 Abs 1 AVG und der BundesverwaltungsabgabenVO **Bundesverwaltungsabgaben** auferlegt werden

01.09.2017, [Ra 2017/03/0007](#)

**ORF-G**; bei dem **Spot für den „Ö3 Pistenbully on Tour“** handelt es sich um **Werbung** iSd § 1a Z 8 ORF-G; ggst werden bei der Ankündigung der Veranstaltungsreihe, „Ö3 Pistenbully on Tour“, in Form eines Spots die Daten der kommenden Veranstaltungen bzw Orte im Bild eingeblendet, wobei dadurch verdeutlicht wird, dass diese Veranstaltungen im jeweiligen Schigebiet der genannten Orte stattfinden und daher ein Bezug zu diesen Schigebieten hergestellt wird; eine Absatzförderung zugunsten der jeweiligen Schigebiete bzw Betreiber kommt schon dadurch zum Ausdruck, dass die Orte dieser Schigebiete iZm der Veranstaltungsreihe im Bild eingeblendet werden und dieser Spot damit dazu animieren soll, in das jeweilige Schigebiet zu kommen; in der Regel ist damit auch die Inanspruchnahme von entgeltlichen Leistungen verbunden

01.09.2017, [Ra 2017/03/0029](#)

**Sbg JagdG**; der **Weiterbetrieb einer Fütterung** durch die Jagdbehörde ist gem § 66 Abs 3 Sbg JagdG bereits dann zu untersagen, wenn zu befürchten ist, dass der Fütterungsbetrieb den Fütterungsbereich durch **Wildschäden** beeinträchtigt werden könnte und diesen Beeinträchtigungen nicht durch ausreichende Auflagen begegnet werden kann; das Vorliegen eines bereits eingetretenen Schadens stellt keine Voraussetzung dar, vielmehr genügt die Gefahr des Eintritts derartiger Schäden; wenn dieser Gefahr durch geeignete und erforderliche Auflagen ausreichend begegnet werden kann, erweist sich die Untersagung einer Fütterung als unverhältnismäßig und nicht dem Gesetz entsprechend

01.09.2017, [Ra 2017/03/0046](#); [Ra 2017/03/0070](#)

**WaffenG**; die Festsetzung einer **Überschreitung** der in § 23 Abs 2 WaffenG normierten **Maximalzahl** von zwei **genehmigungspflichtigen Schusswaffen** liegt im Ermessen der Behörde; dafür wird eine „besondere Rechtfertigung“ der antragstellenden Partei verlangt; beispielsweise die Ausübung des Schießsports; ein Rechtsanspruch auf Ausstellung einer Waffenbesitzkarte von insgesamt fünf nicht übersteigenden Schusswaffen der Kategorie B zur Ausübung des Schießsports gem § 23 Abs 2b leg cit ist nur unter den in diesem Absatz geregelten Voraussetzungen gegeben; liegen die Voraussetzungen des § 23 Abs 2b leg cit nicht vor, ist die Ermessensbestimmung des § 23 Abs 2 leg cit alleine relevant

07.09.2017, [Ra 2017/08/0024](#)

**VerfahrensO zur Herausgabe des Erstattungskodex**; ist eine **Arzneispezialität** im **gelben Bereich des Erstattungskodex** angeführt, dann kann davon ausgegangen werden, dass diese Arzneispezialität sich durch einen **wesentlichen therapeutischen Zusatznutzen** gegenüber den im grünen Bereich des Erstattungskodex angeführten Arzneispezialitäten auszeichnet; der für eine Aufnahme einer beantragten Arzneispezialität in den gelben Bereich erforderliche Nachweis eines „wesentlichen therapeutischen Zusatznutzens für Patienten“ ist somit auch erbracht, wenn im gelben Bereich eine oder mehrere „vergleichbare“ Arzneispezialitäten angeführt sind, also der in der beantragten Arzneispezialität enthaltene Wirkstoff mit einem bereits im gelben Bereich angeführten Wirkstoff ident ist bzw er diesem gegenüber eine therapeutische Wirksamkeit iSd § 24 Abs 2 Z 1 VerfahrensO zur Herausgabe des Erstattungskodex oder höher besitzt

## C. VERWALTUNGSGERICHTE

BVwG 11.08.2017, [W211 2148144-1](#)

**AuskunftspflichtG**; gegen die Säumigkeit einer Behörde – hinsichtlich der Erlassung eines Bescheids über die **Nichterteilung einer Auskunft** gem § 4 AuskunftspflichtG – ist eine **Säumnisbeschwerde** unzulässig; dies ergibt sich einerseits aus der fehlenden Zuständigkeit des BVwG, da das Gericht lediglich rechtsprechende Tätigkeit und keine faktische Leistung erbringen kann; andererseits kommt einer etwaigen Auskunft der Status als bloße Wissenserklärung zu und kann somit nicht Gegenstand des in der Sache zu treffenden Spruchs des Erkenntnisses eines VwG sein

LVwG NÖ 24.07.2017, [LVwG-S-1367/001-2016](#)

**ArbeitszeitG**; die **Übermittlung einer Betriebsvereinbarung** an die **zuständigen kollektivvertragsfähigen Körperschaften** der Arbeitgeber und der Arbeitnehmer sowie das zuständige Arbeitsinspektorat ist iSe authentischen und auch grammatikalischen Interpretation der Bestimmung des § 7 Abs 4 ArbeitszeitG Gültigkeitserfordernis solch einer Betriebsvereinbarung; durch die Nichtübermittlung ist dieses Unterlassen mit einer rechtlichen Nichtigkeit und einer damit verbundenen Unwirksamkeit der Betriebsvereinbarung verbunden

## IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

### A. GERICHTSHOF

[27.09.2017, verb Rs C-24/16 und C-25/16, Nintendo](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Geistiges Eigentum – Verordnung (EG) Nr 6/2002 – Art 20 Abs 1 Buchst c, Art 79 Abs 1 sowie Art 82, 83, 88 und 89 – **Verletzungsklage** – Beschränkung der Rechte aus dem **Gemeinschaftsgeschmacksmuster** – Begriff ‚Zitierung‘ – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Art 6 Nr 1 – **Zuständigkeit** hinsichtlich des in einem anderen Mitgliedstaat als dem, in dem das Gericht seinen Sitz hat, ansässigen Mitbeklagten – **Räumliche Reichweite** der Zuständigkeit der Gemeinschaftsgeschmacksmustergerichte – Verordnung (EG) Nr 864/2007 – Art 8 Abs 2 – Auf Anträge auf den Erlass von Anordnungen über Sanktionen und andere Maßnahmen **anwendbares Recht**

[27.01.2017, Rs C-73/16, Puškár](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Art 7, 8 und 47 – Richtlinie 95/46/EG – Art 1, 7 und 13 – **Verarbeitung personenbezogener Daten** – Art 4 Abs 3 EUV – Erstellung einer Liste mit personenbezogenen Daten – Zweck – **Steuererhebung** – Bekämpfung von Steuerbetrug – Gerichtliche Nachprüfung – Schutz der **Grundrechte und Grundfreiheiten** – Vorherige **Verwaltungsbeschwerde als Voraussetzung** für eine Klage bei Gericht – Zulässigkeit der betreffenden Liste als **Beweismittel** – Anforderungen für die Rechtmäßigkeit der Verarbeitung personenbezogener Daten – Wahrnehmung einer im **öffentlichen Interesse** liegenden Aufgabe des für die Verarbeitung Verantwortlichen

### B. SCHLUSSANTRÄGE

[28.09.2017, Rs C-376/16 P, EUIPO / European Dynamics Luxembourg ua \(GA Mengozzi\)](#)

Rechtsmittel – Öffentliche Dienstleistungsaufträge – **Softwareentwicklung** und -pflege – Entscheidung, das Angebot der Klägerin für Zwecke des **Kaskadenvertrags** an die vierte Stelle zu setzen – **Begründungspflicht**

[28.09.2017, verb Rs C-397/16 und C-435/16, Acacia \(GA Saugmandsgaard Øe\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verordnung (EG) Nr 6/2002 – **Gemeinschaftsgeschmacksmuster** – Art 110 Abs 1 – Ausnahme vom Schutz – **Zulässige Verwendung** – Ersatzteil – **Fahrzeugfelge** – Begriff ‚Bauelement eines komplexen Erzeugnisses‘ – Fehlen des Erfordernisses, dass die Form durch das Erscheinungsbild des komplexen Erzeugnisses festgelegt ist – Weitgehende Liberalisierung des Ersatzteilmarkts – **Erfordernis einer Verwendung** mit dem Ziel, die **Reparatur** des komplexen Erzeugnisses **zu ermöglichen**, um diesem wieder sein ursprüngliches Erscheinungsbild zu verleihen – Vorkehrungen,

die der Hersteller oder Anbieter zu ergreifen hat, der nicht Rechtsinhaber ist – **Sorgfaltspflicht**, die sich auf die Einhaltung der **Verwendungsvoraussetzungen** durch die nachgelagerten Nutzer bezieht

## C. GERICHT

[26.09.2017, T-717/16, Waldhausen / EUIPO \(Représentation de la silhouette d'une tête de cheval\)](#)

Unionsmarke – Anmeldung einer **Unionsbildmarke**, die die **Silhouette eines Pferdekopfs** darstellt – Absolutes Eintragungshindernis – **Fehlende Unterscheidungskraft** – Art 7 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EG) Nr 207/2009

## V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

Keine relevanten Entscheidungen im Berichtszeitraum.

[Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

[Rundbrief Polizeirecht 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 und Verwaltungsgerichte:** 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, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung), Univ.-Ass. Mag. Sandra Grafeneder LL.B., Hofrat Dr. Alfred Grof (LVwG Oberösterreich), Univ.-Ass. Mag. Claudia Höbarth, Univ.-Ass. Mag. Vaheen Said, Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heimpl, Wiss.-Mit. Benedikt Berger.

**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.