

NAME:

Punkte: (50) \_\_\_

**TEIL A (24 Punkte)**

1. **Versteinerungstheorie:** Der Inhalt der Kompetenztatbestände wird nach Maßgabe der **einfachen Rechtslage** zu jenem Zeitpunkt beurteilt, in dem der Kompetenztatbestand **in Kraft getreten** ist (in der Regel ist das der **1.10.1925**). Berücksichtigt wird, dass sich der damals erfasste Inhalt zwischenzeitlich **weiterentwickelt** hat, so dass auch Neuregelungen einem versteinerten Kompetenztatbestand zurechenbar sind, sofern sie ihm **systematisch** zugehören (**intra-systematische Fortentwicklung**)..... (3)\_\_\_
2. **BR:** kann **8 Wochen ungenützt** verstreichen lassen, innerhalb von 8 Wochen **beschließen keinen Einspruch** oder **einen Einspruch** zu erheben; bei Einspruch des BR: **Beharrungsbeschluss des NR** ..... (3)\_\_\_
3. **eigner WB: Interesse + Eignung** erforderlich; nach der Judikatur des VfGH liegt die Durchführung von Verwaltungsstrafverfahren **nicht im überwiegenden örtlichen Interesse**; die Vollziehung darf nicht in eigenen WB übertragen werden..... (3)\_\_\_
4. in Bagatellfällen kann Strafe mittels Anonymverfügung verhängt werden, **ohne den Täter auszuforschen**, soweit das Ausmaß der mit der Tat verbundenen Schädigung als auch die nachteiligen Folgen **keine Bedachtnahme auf die Person des Täters erfordern** und die Anzeige der Verwaltungsübertretung auf einer **dienstlichen Wahrnehmung eines Organs der öffentlichen Aufsicht** oder auf **automatischer Überwachung** beruht und es sich um eine Verwaltungsübertretung handelt, für die durch **Verordnung eine Geldstrafe bis zu € 220,-- im Vor herein** festgelegt wurde (§ 49a VStG); gegen Anonymverfügungen ist **kein Rechtsmittel** zulässig, sie werden **gegenstandslos**, wenn sie nicht bezahlt wird (§ 49a Abs 6 VStG)..... (3)\_\_\_
5. Organstrafverfügung, Strafverfügung; kein Ermittlungsverfahren ..... (3)\_\_\_
6. **Berufung** (§ 51 Abs 1 VStG), **UVS** (Art 129a Abs 1 Z 1 B-VG, § 51 VStG)..... (2)\_\_\_
7. **Eigentumsfreiheit** gem Art 5 StGG; Art 1 1.ZP EMRK; schützt alle **vermögenswerten Privatrechte** sowie die Privatautonomie..... (3)\_\_\_
8. **öffentliches Interesse, Eignung, Adäquanz, sonstige sachliche Rechtfertigung** (bzw **Erforderlichkeit** bei schweren Grundrechtseingriffen) ..... (4)\_\_\_  
(24)\_\_\_

**TEIL B (26 Punkte)**

**FORMALIEN**

Einbringungsstelle: Bezirkshauptmannschaft Gmunden, Anmelder: Simon S, X-Straße, Gosau..... (2)\_\_\_  
Schriftsatzform: wegen, einfach, Beilagen; Bezeichnung Anmeldung, Trennung SV/Anmeldung/Begründung; Datum, Unterschrift, Schlüssigkeit ..... (1)\_\_\_

**I. SACHVERHALT UND BEWEISANBOTE:**

- a. **Relevanter Sachverhalt:** Simon, geboren am 7.3.1979, arbeitet im Ausmaß von 20 Wochenstunden als Verkäufer. Für seinen hohen Verkaufsumsatz bekommt er großzügige Provisionen. Über sein Vermögen wird im September 2005 Konkurs angemeldet und es kommt zu einem Zwangsausgleich. Auf selbständiger Basis plant er am Gosausee Tauchkurse für Anfänger und Fortgeschrittene anzubieten. Kursbeiträge benötigt er zur Finanzierung seines Lebensunterhaltes. Er hat den Lehrgang zur Ausbildung von Tauchlehrern entsprechend der V BGB 1992/528 idF BGBl 2006/307 absolviert und am 20.9.2011 die Prüfung zum „staatlich geprüften Tauchtrainer“ abgelegt. Kürzlich hat Simon € 150.000,- geerbt. Ab 1.6.2011 hat er eine ausreichende Haftpflichtversicherung. Simon hat sich den rechten Arm gebrochen. Die Verletzung ist bis 1.6.2011 ohne bleibende Schäden verheilt. Ansonsten ist er vollkommen fit. .... (1)\_\_\_
- b. **Beweisanbote:** PV, ärztliches Gutachten, Ausbildungszeugnis, Strafregisterbescheinigung, Geburtsurkunde, Versicherungspolizze, Kopie Sparbuch, Unterlagen zum Zwangsausgleich, Gehaltsbescheinigung ..... (1)\_\_\_

## II. RECHTLICHE BEGRÜNDUNG:

**1. § 13 Abs 1 Oö Sportgesetz:** die erwerbsmäßige Ausübung einer Tätigkeit nach § 12 Oö Sportgesetz bedarf eines Berechtigungsscheines, welcher aufgrund einer schriftlichen Anmeldung auszustellen ist:

**Tätigkeit gem § 12:** Vermittlung von Kenntnissen und Fertigkeiten in einer Sportart gem § 2 Abs 2; § 2 Abs 2 sieht V der Oö LReg vor, welche in § 1 „Tauchen“ zu jenen Sportarten zählt, die aufgrund der mit ihrer Ausübung möglicherweise verbundenen Gefahren eine qualifizierte Ausbildung erfordern → S will ab 1.6.2011 Tauchunterricht und damit eine Tätigkeit gem § 12 ausüben ..... (2)\_\_\_

**erwerbsmäßige Ausübung der Tätigkeit nach § 12:** unbestimmter Gesetzesbegriff; Legaldefinition in § 13 Abs 5: Ausübung auf eigene Rechnung und Gefahr und in der Absicht, einen Ertrag oder sonstigen wirtschaftlichen Vorteil zu erzielen, gleichgültig für welche Zwecke dieser bestimmt ist → S will selbständig und damit auf eigene Rechnung und Gefahr zur Finanzierung seines Lebensunterhaltes Tauchkurse anbieten ..... (2)\_\_\_

### 2. § 14 Abs 1 Oö Sportgesetz – allgemeine Voraussetzungen:

**natürliche Person nach Vollendung des 18. Lebensjahres (Z 1)** → Simon S ist nP und 32 Jahre alt ..... (1)\_\_\_

**Verlässlichkeit (Z 2):** unbestimmter Gesetzesbegriff; Verlässlichkeit ist nach § 14 Abs 3 ausgeschlossen, wenn (Z1) der Bewerber zu einer drei Monate übersteigenden FS oder zu einer GS von mehr als 180 TS gerichtlich verurteilt worden ist, die weder getilgt ist noch der Auskunftsbeschränkung aus dem Strafregister unterliegt, oder (Z2) über das Vermögen des Bewerbers der Konkurs eröffnet wurde und es zu einem Zwangsausgleich kommt → im SV keine Anhaltspunkte für gerichtliche Verurteilung; 2005 wurde über Vermögen des Simon Konkurs eröffnet und es kam zum Zwangsausgleich; damit ist die Verlässlichkeit grds ausgeschlossen ..... (3)\_\_\_

gem **Abs 5** ist der **Mangel der erforderlichen Verlässlichkeit nach Abs 3 Z 2** (Konkursanmeldung) **nachzusehen**, wenn aufgrund der nunmehrigen wirtschaftlichen Lage des Bewerbers erwartet werden kann, dass er seinen Zahlungsverpflichtungen nachkommen wird → Simon arbeitet 20 Stunden als Verkäufer, zusätzlich großzügige Provisionen; darüber hinaus Erbe der Großmutter iHv € 150.000,-; für Tauchlehrer zu erwartende Auslagen können damit jedenfalls abgedeckt werden; Verlässlichkeit ist damit nicht ausgeschlossen ..... (2)\_\_\_

**Gesundheitliche Eignung (Z 3):** unbestimmter Gesetzesbegriff; Auslegung: physische und psychische Fitness, welche man für die Ausübung des Tauchsport benötigt; ist gem § 16 Abs 2 Z 3 mittels eines ärztlichen Zeugnisses nachzuweisen, das zum Anmeldezeitpunkt nicht älter als 3 Monate sein darf → Zeugnis des Arztes über die vollste körperliche Fitness vom 29.4.2011 liegt vor; Bruch des Armes schadet nicht, da die Verletzung keine Folgeschäden nach sich zieht und bis zum Beginn der Tauchkurse am 1.6.2011 wieder vollständig verheilt ist; keine Hinweise auf psychische Beeinträchtigungen ..... (2)\_\_\_

Nachweis der ausreichenden **Haftpflichtversicherung (Z 4)** → laut SV ab 1.6.2011 vorhanden ..... (1)\_\_\_

**3. § 15 Abs 1 Z 3 Oö Sportgesetz – Besitz der erforderlichen fachlichen Befähigung:** für die Tätigkeit als Sportlehrer wird die fachliche Befähigung durch ein Zeugnis über die erfolgreiche Absolvierung des jeweiligen, in der Verordnung BGBl. Nr. 529/1992 [...] geregelten Lehrgangs zur Ausbildung von Sportlehrern in der Sportart, die der angemeldeten Tätigkeit entspricht, erbracht → Simon hat den der Verordnung entsprechenden Lehrgang absolviert und am 20.9.2010 die Prüfung zum staatlich geprüften Tauchlehrer erfolgreich abgelegt ..... (2)\_\_\_

**4. Rechtsfolge:** Berechtigung ist iSe zwingenden Entscheidung (arg: § 13 Abs 1 Oö Sportgesetz „Berechtigungsschein ist ... auszustellen“) ..... (2)\_\_\_

**5. Zuständigkeit:** sachliche Zuständigkeit der Bezirksverwaltungsbehörde ergibt sich aus § 13 Abs 1 und § 16 Abs 1 Oö Sportgesetz; gem § 3 Z 2 AVG richtet sich die örtliche Zuständigkeit nach dem Ort, an dem die Tätigkeit ausgeübt wird → sachlich und örtlich zuständige Behörde ist daher der Bezirkshauptmann von Gmunden ..... (2)\_\_\_

## III. ANMELDUNG

Ich erstatte daher beim Bezirkshauptmann von Gmunden gem § 13 Abs 1 2. Satz iVm § 16 Abs 1 Oö Sportgesetz die Anmeldung, die Tätigkeit des Tauchlehrers in Gosau (am Gosausee) ab 1.6.2011 erwerbsmäßig auszuüben. .... (2)\_\_\_

(26)\_\_\_