



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

42/2011 21.10.2011

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl I 91/2011](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Punzierungsgesetz 2000** (, durch Schaffung eines „Kompetenzzentrum Punzierungskontrolle“ beim Zollamt Wien,) geändert wird

### [BGBl I 92/2011](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über den Ausspruch des Verfassungsgerichtshofes (zur Zahl [G 42/11](#)), dass die **Wortfolge „von 1 000 Euro“ in § 121 Abs. 2 Fremdenpolizeigesetz 2005 verfassungswidrig** war

### [BGBl III 159/2011](#)

Protokoll und Zusatzprotokoll zwischen der Republik Österreich und der Republik **Finnland** zur Abänderung des am 26. Juli 2000 in Wien unterzeichneten **Abkommens zur Vermeidung der Doppelbesteuerung und zur Verhinderung der Steuerumgehung** auf dem Gebiete der Steuern vom Einkommen und vom Vermögen

## II. Amtsblatt der EU

### [ABI L 269 v 14.10.2011, 1](#)

Richtlinie 2011/76/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 27. September 2011 zur Änderung der Richtlinie 1999/62/EG über die Erhebung von **Gebühren für die Benutzung bestimmter Verkehrswege durch schwere Nutzfahrzeuge**

### [ABI L 271 v 18.10.2011, 15](#)

Durchführungsverordnung (EU) Nr 1034/2011 der Kommission vom 17. Oktober 2011 über die **Sicherheitsaufsicht im Bereich des Flugverkehrsmanagements** und der **Flugsicherungsdienste** und zur Änderung der Verordnung (EU) Nr 691/2010

[ABI L 271 v 18.10.2011, 23](#)

Durchführungsverordnung (EU) Nr 1035/2011 der Kommission vom 17. Oktober 2011 zur **Festlegung gemeinsamer Anforderungen an die Erbringung von Flugsicherungsdiensten** und zur Änderung der Verordnungen (EG) Nr 482/2008 und (EU) Nr 691/2010

[ABI L 272 v 18.10.2011, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 1007/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 27. September 2011 über die **Bezeichnungen von Textilfasern** und die damit zusammenhängende **Etikettierung und Kennzeichnung** der Faserzusammensetzung von Textilerzeugnissen und zur Aufhebung der Richtlinie 73/44/EWG des Rates und der Richtlinien 96/73/EG und 2008/121/EG des Europäischen Parlaments und des Rates

[ABI L 273 v 19.10.2011, 3](#)

**Abkommen** zwischen der Europäischen Union und der Regierung der Föderativen Republik **Brasilien** über die **Sicherheit der Zivilluftfahrt**

### III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

#### A. Verfassungsgerichtshof

19.09.2011, [B 1457/10](#)

**Disziplinarstatut für RA und RAA**; keine Verletzung verfassungsgesetzlich gewährleisteter Rechte durch Verhängung einer **Disziplinarstrafe über einen Rechtsanwalt** wegen Geltendmachung eines weiteren Entlohnungsanspruchs in einem Konkursverfahren sowie wegen einer unsachlichen Äußerung gegenüber der Richterin in einem Schriftsatz

20.09.2011, [B 1447/10](#)

**FremdenpolizeiG**; Verletzung im **Recht auf Freiheit und Sicherheit** (persönliche Freiheit) durch Abweisung einer **Schubhaftbeschwerde**; keine Überprüfung der Notwendigkeit und Verhältnismäßigkeit der Schubhaft

20.09.2011, [B 924/11](#)

**SicherheitspolizeiG**; Verletzung im **Gleichheitsrecht** durch Auferlegung der **Verpflichtung zur erkennungsdienstlichen Behandlung**; keine Darlegung der Notwendigkeit einer solchen Maßnahme aus den gesetzlich angeführten Gründen

20.09.2011, [B 776/10](#)

**UmgründungssteuerG**; Anlassfall zu VfGH 30.6.2011, [G 15/11](#)

20.09.2011, [B 1622/10](#), [B 774/10](#)

**UniversitätsG**; Anlassfälle zu VfGH 30.6.2011, [G10/11](#), [V 6/11](#)

21.09.2011, [G 42/11](#)

**FremdenpolizeiG**; **Gleichheitswidrigkeit** einer weiteren Bestimmung über **Mindeststrafen im Fremdenpolizeigesetz**; keine sachgerechte Differenzierung zwischen den einzelnen Verstößen gegen die Meldeverpflichtung

26.09.2011, [A 17/10 ua](#)

**FinanzausgleichsG**; Bund ist zum Ersatz von 50% der **Kosten der Lehrer an Landwirtschaftsschulen** verpflichtet, soweit diese auf genehmigten Dienststellen verwendet werden; Genehmigung der Dienstpostenpläne durch BMLFUW sowie

BMF orientiert sich am Bundesvoranschlag; Ländern ist es nicht verwehrt, darüber hinaus auf eigene Kosten Lehrer anzustellen

## B. Verwaltungsgerichtshof

15.09.2011, [2007/04/0036](#)

**GewO**; Entziehung der **Gewerbeberechtigung** wegen Abweisung eines Konkursantrags mangels Deckung; Neuerungsverbot; keine Manuduktionspflicht der Behörde

15.09.2011, [2007/04/0094](#)

**BergG**; Bewilligung zur Errichtung und zum Betrieb einer **Abraumhalde** und Benützung einer Forststraße; Verpflichtung zur **Fertigstellungsanzeige** als Auflage zu qualifizieren; Anzeige bei projektmäßiger Fertigstellung; Nichteinhaltung berührt nicht den Bestand des Bescheids

15.09.2011, [2009/04/0112](#)

**GewO**; Strafe wegen **Überziehung der Sperrstunde**; Bescheide an den vorangehenden Betreiber haben keinen Einfluss auf dinglich wirkenden Betriebsanlagengenehmigungsbescheid; fortgesetztes Delikt; kein Verstoß gegen Neuerungsverbot

15.09.2011, [2009/04/0154](#)

**GewO**; Strafe wegen **konsensloser Änderung einer Betriebsanlage**; Lärmschutzwand und Lärmschutzwall in ihrer Schallschutzwirkung nicht gleich zu behandeln; keine konkludente Kenntnisnahme durch Behörde möglich; Beschwerden der Nachbarn für Genehmigungspflicht ohne Belang

15.09.2011, [2011/04/0033](#)

**GewO**; **Untersagung des Gewerbes** „Halten von erlaubten Spielen“; nur Wortlaut der Anmeldung relevant; beabsichtigte Tätigkeit nicht ausreichend umschrieben

06.09.2011, [2009/05/0291](#)

**Ktn BauO**; **Einwendungen der Nachbarn** gegen Bauvorhaben; keine Aufklärung der Differenzen zwischen eingeholter Gutachten bezüglich der Kniestockhöhe; Dachgauben Bestandteil der Dachform

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[18.10.2011, Rs C-406/09, Realchemie Nederland](#)

Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Gerichtliche Zuständigkeit und Vollstreckung von Entscheidungen – Begriff der **Zivil- und Handelssachen** – Anerkennung und Vollstreckung einer Entscheidung über die Verhängung eines **Ordnungsgelds** – Richtlinie 2004/48/EG – Rechte des **geistigen Eigentums** – Verletzung dieser Rechte – Maßnahmen, Verfahren und Rechtsbehelfe – Verurteilung – Verfahren der Vollstreckbarerklärung – Prozesskosten dieses Verfahrens

[18.10.2011, Verb Rs C-128/09 und C-131/09 und C-134/09 und C-135/09, Boxus und Roua](#)

**Umweltverträglichkeitsprüfung** bei Projekten – Richtlinie 85/337/EWG – Geltungsbereich – **Begriff des ‚besonderen einzelstaatlichen Gesetzgebungsakts‘** – Aarhus-Übereinkommen – Zugang zu Gerichten in Umweltangelegenheiten – Umfang des Rechts auf Überprüfung eines Gesetzgebungsakts

#### [18.10.2011, Rs C-34/10, Brüstle](#)

Richtlinie 98/44/EG – Art 6 Abs 2 Buchst c – **Rechtlicher Schutz biotechnologischer Erfindungen** – Gewinnung von Vorläuferzellen aus menschlichen embryonalen Stammzellen – Patentierbarkeit – Ausschluss der ‚**Verwendung von menschlichen Embryonen zu industriellen oder kommerziellen Zwecken**‘ – Begriffe ‚menschlicher Embryo‘ und ‚Verwendung zu industriellen oder kommerziellen Zwecken‘

#### [20.10.2011, Rs C-474/10, Seaport ua](#)

Vorabentscheidungsersuchen – Richtlinie 2001/42/EG – Art 6 – Bestimmung einer Behörde, die von den durch die **Durchführung von Plänen oder Programmen verursachten Umweltauswirkungen** betroffen sein könnte, als **zu konsultierende Behörde** – Möglichkeit einer zu konsultierenden Behörde, Pläne oder Programme zu entwerfen – Verpflichtung, eine gesonderte Behörde zu bestimmen – Einzelheiten der Information und Konsultation der Behörden und der Öffentlichkeit

#### [20.10.2011, Rs C-396/09, Interedil](#)

Vorabentscheidungsersuchen – **Befugnis eines unteren Gerichts, dem Gerichtshof eine Frage zur Vorabentscheidung vorzulegen** – Verordnung (EG) Nr 1346/2000 – **Insolvenzverfahren** – Internationale Zuständigkeit – Mittelpunkt der hauptsächlichsten Interessen des Schuldners – **Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes in einen anderen Mitgliedstaat** – Begriff ‚Niederlassung‘

#### [20.10.2011, Rs C-344/10 P und C-345/10 P, Freixenet / HABM](#)

Rechtsmittel – **Anmeldungen von Gemeinschaftsmarken**, die eine mattierte weiße Flasche und eine mattierte mattschwarze Flasche darstellen – Zurückweisung der Anmeldung – **Fehlende Unterscheidungskraft**

#### [20.10.2011, Rs C-284/09, Kommission / Deutschland](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – **Freier Kapitalverkehr** – ex-Art 56 EG und Art 40 des Abkommens über den Europäischen Wirtschaftsraum – **Dividendenbesteuerung** – An Gesellschaften mit Sitz im Inland und an Gesellschaften mit Sitz in einem anderen Mitgliedstaat oder in einem Staat des Europäischen Wirtschaftsraums gezahlte Dividenden – **Unterschiedliche Behandlung**

#### [20.10.2011, Rs C-281/10 P, PepsiCo / Grupo Promer Mon Graphic](#)

Rechtsmittel – Verordnung (EG) Nr 6/2002 – Art 5, 6, 10 und 25 Abs 1 Buchst d – **Gemeinschaftsgeschmacksmuster** – Gemeinschaftsgeschmacksmuster, das einen runden Werbeträger wiedergibt – Älteres Gemeinschaftsgeschmacksmuster – Unterschiedlicher Gesamteindruck – **Grad der Gestaltungsfreiheit des Entwerfers** – Informierter Benutzer – Umfang der **gerichtlichen Nachprüfung** – Verfälschung von Tatsachen

#### [20.10.2011, Rs C-255/10, Perez Garcia ua](#)

**Soziale Sicherheit** – Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – Art 77 und 78 – **Rentner, denen Renten nach den Rechtsvorschriften mehrerer Mitgliedstaaten geschuldet werden** – **Behinderte Kinder** – Familienleistungen für unterhaltsberechtigte Kinder – Anspruch auf Leistungen im ehemaligen Beschäftigungsstaat – Bestehen eines Anspruchs auf entsprechende Leistungen im Wohnmitgliedstaat – Fehlen eines Antrags – Wahl einer mit den Leistungen für unterhaltsberechtigten Kinder unvereinbaren Leistung bei Invalidität – Begriff ‚Leistung für unterhaltsberechtigten Kinder‘ – Wahrung des im ehemaligen Beschäftigungsmitgliedstaat erworbenen Besitzstands

#### [20.10.2011, Rs C-140/10, Greenstar-Kanzi Europe](#)

Verordnung (EG) Nr 2100/94 in der Fassung der Verordnung (EG) Nr 873/2004 – Auslegung von Art 11 Abs 1, Art 13 Abs 1 bis 3 sowie der Art 16, 27, 94 und 104 – **Grundsatz der Erschöpfung des gemeinschaftlichen Sortenschutzes** – **Lizenzvertrag** – Verletzungsklage gegen einen Dritten – In seinen Vertragsbeziehungen mit dem Dritten begangener Verstoß des Lizenznehmers gegen den Lizenzvertrag

#### [20.10.2011, Rs C-123/10, Brachner](#)

Sozialpolitik – **Gleichbehandlung von Männern und Frauen im Bereich der sozialen Sicherheit** – Richtlinie 79/7/EWG – Art 3 Abs 1 und Art 4 Abs 1 – **Nationales System der jährlichen Pensionsanpassung** – Außerordentliche Pensionserhöhung für das Jahr 2008 – Ausschluss der den Ausgleichszulagenrichtsatz unterschreitenden Pensionen von dieser Erhöhung – Außerordentliche Anhebung dieses Richtsatzes für das Jahr 2008 – Ausschluss von Pensionisten, deren Einkommen einschließlich des Einkommens des im gemeinsamen Haushalt lebenden Ehegatten den Richtsatz überschreitet, von der Ausgleichszulage – Geltungsbereich der Richtlinie – **Mittelbare Diskriminierung von Frauen – Rechtfertigung** – Fehlen

#### [20.10.2011, Rs C-94/10, Danfoss und Sauer-Danfoss](#)

Indirekte Steuern – **Verbrauchssteuern auf Mineralöle** – Unvereinbarkeit mit dem Unionsrecht – Nichterstattung der Verbrauchsteuer an Käufer von Erzeugnissen, auf die die Verbrauchsteuer abgewälzt worden ist

## **B. Schlussanträge**

#### [20.10.2011, Rs C-507/10, X](#)

**Polizeiliche und justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen** – Rahmenbeschluss 2001/220/JI – **Stellung des Opfers** im Strafverfahren – **Zeugenaussage von Minderjährigen** – **Beweissicherungsverfahren** – Ablehnung des Antrags auf Durchführung des Beweissicherungsverfahrens beim Ermittlungsrichter durch die Staatsanwaltschaft – Anspruch auf einen Rechtsbehelf gegen Entscheidungen der Staatsanwaltschaft

#### [20.10.2011, Rs C-124/10 P, Commission / EDF ea](#)

Rechtsmittel – Staatliche Beihilfen – **Gezielte Steuerbefreiung**, die an eine Kapitalerhöhung im Rahmen der Rekapitalisierung eines Unternehmens anknüpft – **Grundsatz des marktwirtschaftlich handelnden Kapitalgebers** – Staat, der als Anteilinhaber handelt, und Staat, der in Ausübung hoheitlicher Befugnisse handelt

#### [20.10.2011, Verb Rs C-7/10 und C-9/10, Kahveci](#)

**Assoziierungsabkommen EWG-Türkei – Aufenthaltsrecht** – Familienangehörige eines türkischen Arbeitnehmers, der die Staatsangehörigkeit des Aufnahmemitgliedstaats erworben hat – Datum der Einbürgerung

## **C. Gericht**

#### [18.10.2011, Rs T-53/10, Reisenhelfer / HABM](#)

**Gemeinschaftsgeschmacksmuster – Nichtigkeitsverfahren** – Zurückweisung des Antrags auf Nichtigerklärung durch die Nichtigkeitsabteilung – Zustellung der Entscheidung der Nichtigkeitsabteilung durch Telefax – Beschwerde bei der Beschwerdekammer – Beschwerdebegründung – Frist für die Einreichung – **Zulässigkeit der Beschwerde** – Art 57 der Verordnung (EG) Nr 6/2002 – Berichtigung einer Entscheidung – Art 39 der Verordnung (EG) Nr 2245/2002 – Allgemeiner Rechtsgrundsatz, der die Rücknahme einer rechtswidrigen Entscheidung zulässt

## **V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte**

#### 18.10.2011, Beschwerde Nr [16188/07](#), *Khelili / Schweiz*

**Verletzung von Art 8 ERMK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); jahrelange **falsche Personenbezeichnung als „Prostituierte“** in **Polizeiakten** verletzt das Recht auf Privatsphäre

18.10.2011, Beschwerde Nr [31950/06](#), *Graziani-Weiss / Österreich*

Keine Verletzung von **Art 4 EMRK** (Verbot der Sklaverei und Zwangsarbeit) und von **Art 14 EMRK** (Diskriminierungsverbot); **Bestellung eines Anwalts als** (unbezahlten) **Sachwalter** einer psychisch kranken Person **stellt keine Zwangsarbeit dar**; Beschränkung der Sachwaltertätigkeit auf praktizierende Anwälte und Notare ist keine Diskriminierung

20.10.2011, Beschwerde Nr [13279/05](#), *Nejdet Şahin und Perihan Şahin / Türkei (Große Kammer)*

Keine Verletzung des **Art 6 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren); **Divergenzen zwischen Entscheidungen eines ordentlichen Gerichts und jener eines Militärgerichts**; Zusatzpension der Eltern nach dem Tod ihres Sohnes abgelehnt

## Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren

Senden Sie ein E-Mail mit Ihrem Namen, Ihrer beruflichen Funktion sowie der E-Mail-Adresse, an die der Newsletter zugestellt werden soll, an [oeer-aktuell@jku.at](mailto:oeer-aktuell@jku.at).

### 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.