



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

03/2012 20.01.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl II 14/2012](#)

Kundmachung des Bundesministers für Wissenschaft und Forschung über die **Aufhebung der §§ 62 bis 69** sowie über die **Feststellung der Gesetzwidrigkeit des § 61 der Hochschülerinnen- und Hochschülerschaftswahlordnung 2005** durch den Verfassungsgerichtshof

### [BGBl II 15/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Arbeit, Soziales und Konsumentenschutz, mit der die **Arbeitsruhegesetz-Verordnung** geändert wird

## II. Amtsblatt der EU

### [ABl L 12 v 14.01.2012, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 28/2012 der Kommission vom 11. Januar 2012 mit **Bescheinigungsanforderungen für die Einfuhr in und die Durchfuhr durch die Europäische Union bestimmter zusammengesetzter Erzeugnisse** und zur Änderung der Entscheidung 2007/275/EG und der Verordnung (EG) Nr 1162/2009

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

#### 28.11.2011, [B 791/11](#)

**Gerichtliches EinbringungsG**; Verletzung im **Recht auf ein Verfahren vor dem gesetzlichen Richter** durch Zurückweisung des Berichtigungsantrags gegen einen Zahlungsauftrag; Festlegung der Nachzahlungsverpflichtung durch Gerichtsbeschluss nur dem Grunde nach

29.11.2011, [U 1913/10 ua](#)

**AsylG**; Verletzung im **Recht auf ein Verfahren vor dem gesetzlichen Richter** durch eine Entscheidung des **Asylgerichtshofes** im Beisein eines männlichen Richters als Beisitzer trotz Berufung der Beschwerdeführerin auf die sexuelle Selbstbestimmung; Verstoß gegen den **Grundsatz der festen Geschäftsverteilung**

29.11.2011, [V 114/11](#), [V 127/11](#)

**Elektrizitätswirtschafts-und-organisationsG**; Aufhebung der **Systemnutzungstarife-Verordnungen 2006 und 2010** mangels gesetzlicher Grundlage infolge Anlassfallwirkung der Feststellung der Verfassungswidrigkeit der Bestimmung über die Festlegung von Systemnutzungstarifen im Elektrizitätswirtschafts-und-organisationsG; Zurückweisung weiterer Gerichtsanträge wegen entschiedener Sache

29.11.2011, [B 884/11](#)

**AsylG**; Verletzung im **Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens** durch Zurückweisung des Antrags auf Erlassung einer Niederlassungsbewilligung wegen Vorliegens einer rechtskräftigen Ausweisung; völlige Außerachtlassung des seit der Ausweisungsentscheidung begründeten Familienlebens im Rahmen der Interessenabwägung

14.12.2011, [B 1568/10](#)

**PoststrukturG**; Verletzung im **Recht auf ein Verfahren vor dem gesetzlichen Richter** infolge Unzuständigkeit des beim Vorstand der Telekom Austria AG eingerichteten Personalamtes zur **Entscheidung über Reisegebührenanträge** des bei einer Rechtsnachfolgerin der Telekom Austria AG ohne eigene Betriebsstellen verwendeten Beamten

## B. Verwaltungsgerichtshof

13.12.2011, [2008/05/0062](#)

**NÖ BauO**; div **Einwendungen der Nachbarn gegen Gasthauszubau**; gewerberechtliche Aspekte nicht Teil des Bauverfahrens; mögliche Verschlechterungen im Hochwasserfall stellt keine Belästigung dar; keine relevante Beeinträchtigung des Lichteinfalls

15.12.2011, [2008/03/0183](#)

**MarkenschutzG**; **Markenschutz von Tarockkartenmotiven**; für die Beurteilung der Unterscheidbarkeit von Spielkarten ist auf den Durchschnittskonsumenten abzustellen; keine ausreichende Unterscheidbarkeit

15.12.2011, [2008/03/0112](#)

**MarkenschutzG**; Schutzverweigerung wegen mangelnder **Unterscheidungskraft der Marke**; Eintragung der Marke in anderen EU-Ländern kann berücksichtigt werden, ist aber nicht maßgebend

15.12.2011, [2008/03/0098](#)

**VStG**; **Geldstrafen und Ersatzfreiheitsstrafen** haben keinen fixen Umrechnungsschlüssel; wenn die die Strafe nicht nur wegen der Einkommens-, Vermögens- und Familienverhältnisse herabgesetzt wurde, ist auch die Ersatzfreiheitsstrafe anzupassen; Ersatzfreiheitsstrafe bei **Zustellung des Straferkenntnisses im Ausland**

15.12.2011, [2008/03/0013](#)

**MarkenschutzG**; Marke nur eintragungsfähig, wenn **Unterscheidungskraft** gegenüber Waren anderer Unternehmen gegeben ist; nicht möglich sind Bezeichnungen, die im Sprachgebrauch des Verkehrskreises das Produkt beschreiben; Eintragung der Marke in anderen EU-Ländern kann berücksichtigt werden, ist aber nicht maßgebend

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

#### [17.01.2012, Rs C-347/10, Salemink](#)

**Soziale Sicherheit der Wandererwerbstätigen** – Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – Arbeitnehmer, der auf einer Gasbohrplattform beschäftigt ist, die sich auf dem an die Niederlande angrenzenden Festlandsockel befindet – **Pflichtversicherung** – Versagung einer Leistung bei **Arbeitsunfähigkeit**

#### [19.01.2012, Rs C-392/10, Suiker Unie](#)

Verordnung (EG) Nr 800/1999 – Art 15 Abs 1 und 3 – **Landwirtschaftliche Erzeugnisse** – Regelung für Ausfuhrerstattungen – **Differenzierte Ausfuhrerstattung** – Voraussetzungen für die Gewährung – Einfuhr des Erzeugnisses in das **Bestimmungsdrittland** – Zahlung der **Einfuhrabgaben**

#### [19.01.2012, Rs C-53/11 P, OHMI / Nike International](#)

Rechtsmittel – **Gemeinschaftsmarke** – Verordnung (EG) Nr 40/94 – Art 58 – Verordnung (EG) Nr 2868/95 – Regeln 49 und 50 – Wortmarke R10 – **Widerspruch** – Übertragung – Zulässigkeit der Beschwerde – Begriff der **zur Einlegung einer Beschwerde berechtigten Person** – Anwendbarkeit der Richtlinien des HABM

### B. Schlussanträge

#### [17.01.2012, Rs C-510/10, DR und TV2 Danmark \(GA Trstenjak\)](#)

**Urheberrecht und verwandte Schutzrechte** – Richtlinie 2001/29/EG – Art 5 Abs 2 Buchst d – Voraussetzungen für eine **Ausnahme vom Vervielfältigungsrecht** – **Ephemere Aufzeichnungen von Werken**, die von **Sendeunternehmen** mit eigenen Mitteln und für ihre eigenen Sendungen vorgenommen werden – **Sendeunternehmen**, das bei externen und unabhängigen Fernsehproduzenten Aufnahmen zu dem Zweck bestellt hat, sie im Rahmen seiner eigenen Sendungen zu verbreiten

#### [19.01.2012, Rs C-615/10, Insinööritoimisto InsTiimi \(GA Kokott\)](#)

**Öffentliche Lieferaufträge** – Art 10 der Richtlinie 2004/18/EG – ex-Art 296 EG – Wahrung der wesentlichen **Sicherheitsinteressen eines Mitgliedstaats** – **Handel mit Kriegsmaterial** – Güter, die vom öffentlichen Auftraggeber speziell für militärische Zwecke beschafft werden, für die aber eine weitgehend gleichartige zivile Verwendungsmöglichkeit besteht – Drehtischanlage für elektromagnetische Messungen

#### [19.01.2012, Rs C-508/10, Kommission / Niederlande \(GA Bot\)](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – Richtlinie 2003/109/EG – **Rechtsstellung der langfristig aufenthaltsberechtigten Drittstaatsangehörigen** – Höhe der **Gebühren für die Zuerkennung der Rechtsstellung** oder die Erteilung eines Aufenthaltstitels in einem anderen Mitgliedstaat – Überhöhter oder unangemessener Betrag – Hindernis für die Ausübung des Aufenthaltsrechts

#### [19.01.2012, Rs C-337/09 P, Conseil / Zhejiang Xinan Chemical Industrial Group \(GA Kokott\)](#)

Rechtsmittel – **Gemeinsame Handelspolitik** – **Dumping** – Art 2 Abs 7 Buchst b und c der Verordnung (EG) Nr 384/96 – Länder ohne Marktwirtschaft – Status der unter marktwirtschaftlichen Bedingungen tätigen Unternehmen (**Marktwirtschaftsstatus**) – Einfuhren von Glyphosat mit Ursprung in der Volksrepublik China

#### [19.01.2012, Rs C-59/11, Association Kokopelli \(GA Kokott\)](#)

**Landwirtschaft** – Gültigkeit – Richtlinie 2002/55/EG – Gemüse – **Verkehr mit Saatgut** – Verbot, Saatgut von Sorten in Verkehr zu bringen, die nicht amtlich zugelassen und im Sortenkatalog registriert sind – **Internationaler Vertrag über**

**pflanzengenetische Ressourcen für Ernährung und Landwirtschaft** – Grundsatz der Verhältnismäßigkeit – Unternehmerische Freiheit – **Warenverkehr** – Gleichbehandlung

## C. Gericht

Keine Urteile im Berichtszeitraum.

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

17.01.2012, Beschwerde Nr [1598/06](#), *Kopf und Liberda / Österreich*

Verletzung von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); die **Verfahrensdauer** über die Entscheidung, ob **Pflegeeltern weiterhin Kontakt zu ihrem ehemaligen Pflegekind halten dürfen**, war zu lang und das Verbot daher konventionswidrig

17.01.2012, Beschwerde Nr [36760/06](#), *Stanev / Bulgarien*

Verletzung von **Art 3** (Verbot der Folter), **Art 5** (Recht auf Freiheit und Sicherheit), **Art 6 Abs 1** (Recht auf ein faires Verfahren) und **Art 13 EMRK** (Recht auf wirksame Beschwerde); Kläger wurde aufgrund der Diagnose von Schizophrenie von seinem Vormund 2002 in eine **psychiatrische Anstalt eingeliefert**, in der **katastrophale hygienische und medizinische Zustände** herrschten; mehrere Versuche, die volle Geschäftsfähigkeit bzw eine Entlassung aus der Anstalt zu erreichen, scheiterten

## [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, 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, Univ.-Ass. Mag. Lea Leingartner, Wiss.-Mitarbeiterin Beate Sündhofer.

**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 von sonstigen Personen ausgeschlossen ist.