



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

45/2012 09.11.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl II 367/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Arbeit, Soziales und Konsumentenschutz, mit der für das Jahr 2013 Mangelberufe für die Beschäftigung von ausländischen Fachkräften festgelegt werden (**Fachkräfteverordnung 2013**)

### [BGBl II 368/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Arbeit, Soziales und Konsumentenschutz, mit der die **Bauarbeiter-Urlaubs- und Abfertigungsgesetz-Zuschlagsverordnung** geändert wird

## II. Amtsblatt der EU

### [ABI L 308 v 8.11.2012, 23](#)

**Durchführungsbeschluss** der Kommission vom 6. November 2012 zur Gewährung von **Ausnahmeregelungen** von der **Verordnung (EU) Nr 691/2011** des Europäischen Parlaments und des Rates über **europäische umweltökonomische Gesamtrechnungen** in Bezug auf das Königreich Spanien, die Französische Republik, die Republik Zypern, die Republik Malta, die **Republik Österreich** und die Republik Polen

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

#### 27.09.2012, [U 688-690/12](#)

**AsylIG**; Aufhebung einer Entscheidung des AsylGH, wegen der **Verletzung des Grundrechts auf den gesetzlichen Richter**; die Behauptung eines **Eingriffs in die sexuelle Selbstbestimmung**, in einer Asylbeschwerde, erfordert die **Besetzung des Senats aus Richtern desselben Geschlechts** wie der/die BeschwerdeführerIn

## B. Verwaltungsgerichtshof

25.09.2012, [2012/04/0113](#)

**GewO**; Abweisung eines **Antrags auf Nachsicht** vom Ausschluss von der Gewerbeausübung; ausreichende Begründung, dass der Bf bei der Ausübung des Gewerbes eine ähnliche Straftat begehen könnte

25.09.2012, [2012/04/0115](#), [2012/04/0116](#)

**GewO**; rechtmäßige Vorschreibung einer **späteren Aufsperrstunde** und einer **früheren Sperrstunde** aufgrund **sicherheitspolizeilicher Bedenken**

26.09.2012, [2008/04/0118](#)

**MineralrohstoffG**; **Einwendungen eines Nachbarn** im Verfahren zur Genehmigung eines Gewinnungsbetriebsplanes; **Minderung des Verkehrswertes** einer Sache ist nicht als „Gefährdung von Sachen“ anzusehen; Eigentum ist nicht in seiner Substanz bedroht; Verlust der Parteistellung; Berufung des Bf betrifft nur den Sicherheitsabstand iSd MineralrohstoffG und richtet sich nicht gegen die naturschutzrechtliche Bewilligung

26.09.2012, [2008/04/0158](#)

**MineralrohstoffG**; **WasserrechtsG**; **keine über das zumutbare Maß hinausgehende Beeinträchtigung** ist eine Genehmigungsvoraussetzung für Gewinnungsbetriebspläne und eine Bewilligungsvoraussetzung im Bergbauanlagenverfahren; bereits eine **mögliche Gefährdung** oder eine **mögliche Belästigung** rechtfertigt ein Einschreiten der Behörde

11.10.2012, [2012/01/0119](#)

**StrafvollzugG**; **HausarrestVO**; Verhängung einer Freiheitsstrafe in der Form eines **elektronisch überwachten Hausarrestes**; die belangte Behörde hat ihre Prognoseentscheidung ausreichend begründet; der Mitbeteiligte war in den letzten 5 Jahren strafgerichtlich nicht mehr auffällig; dass eine bestimmte Tätergruppe vom Anwendungsbereich der Vollzugsform des EÜH von vornherein auszunehmen wäre, trifft nach der geltenden Rechtslage nicht zu; § 266 Abs 1 StPO ist nicht von den Vollzugsbehörden, sondern ausschließlich von den erkennenden Strafgerichten anzuwenden

11.10.2012, [2012/01/0123](#)

**StrafvollzugG**; **HausarrestVO**; Verletzung von Verfahrensvorschriften im Zusammenhang mit der Verhängung einer Freiheitsstrafe in der Form eines **elektronisch überwachten Hausarrestes**; unzureichende Erhebung der Grundlagen für die Prognosebeurteilung; BEST und NEUSTART weisen auf eine Rückfallgefahr hin, vehementes Leugnen der Tat

18.10.2012, [2012/06/0125](#)

**Stmk BauG**; **Einwendungen eines Nachbarn** im Bauverfahren; strittiger Zubau ist „Gebäude gegenüber einer öffentlichen Verkehrsfläche“, womit die Bestimmung des § 13 Abs 2 Stmk BauG betreffend den Grenzabstand nicht zur Anwendung kommt

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[06.11.2012, Verb Rs C-553/10 P und C-554/10 P, Commission / Éditions Odile Jacob](#)

**Rechtsmittel** – **Unternehmenszusammenschluss** auf dem Markt für **Buchverlagswesen** – Nichtigerklärung der Entscheidung über die Zulassung eines **Investmentunternehmens** als Erwerber der weiterzuveräußernden Vermögenswerte – **Tragweite des etwaigen Fehlens der Unabhängigkeit des Beauftragten**

[06.11.2012, Rs C-551/10 P, \*Éditions Odile Jacob / Kommission\*](#)

Rechtsmittel – Unternehmenszusammenschlüsse auf dem Markt für **Buchverlagswesen** – Verordnung (EWG) Nr 4064/89 – **Übertragungsvereinbarung** – **Ins Leere gehende Gründe**

[06.11.2012, Rs C-286/12, \*Kommission / Ungarn\*](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – **Sozialpolitik** – **Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf** – Richtlinie 2000/78/EG – Art 2 und 6 Abs 1 – Nationale Regelung, wonach Richter, Staatsanwälte und Notare **bei Erreichen des 62. Lebensjahrs aus dem Berufsleben ausscheiden** müssen – **Legitime Ziele**, die eine unterschiedliche Behandlung gegenüber Arbeitnehmern rechtfertigen, die noch nicht 62 Jahre alt sind – **Verhältnismäßigkeit der Übergangszeit**

[06.11.2012, Rs C-245/11, \*K\*](#)

Verordnung (EG) Nr 343/2003 – Bestimmung des Mitgliedstaats, der für die Prüfung eines von einem **Drittstaatsangehörigen** in einem der Mitgliedstaaten gestellten **Asylantrags** zuständig ist – **Humanitäre Klausel** – Art 15 der Verordnung – **Person, der in einem Mitgliedstaat Asyl gewährt wird und die wegen einer schweren Krankheit auf die Unterstützung des Asylbewerbers angewiesen ist** – Art 15 Abs 2 der Verordnung – Pflicht des nach den Kriterien des Kapitels III der Verordnung nicht zuständigen Mitgliedstaats zur Prüfung des von diesem Asylwerber gestellten Asylantrags – Voraussetzungen

[06.11.2012, Rs C-199/11, \*Otis ua\*](#)

**Vertretung der Europäischen Union vor den nationalen Gerichten** – Art 282 EG und 335 AEUV – Klage auf Ersatz des der Union **durch ein Kartell entstandenen Schadens** – Art 47 der **Charta der Grundrechte** der Europäischen Union – **Recht auf ein faires Verfahren** – **Recht auf Zugang zu einem Gericht** – **Waffengleichheit** – Art 16 der Verordnung Nr 1/2003

[08.11.2012, Rs C-511/10, \*BLC Baumarkt\*](#)

**Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie** – Art 17 Abs 5 Unterabs 3 – **Vorsteuerabzugsrecht** – Gegenstände und Dienstleistungen, die sowohl für steuerbare als auch für steuerbefreite Umsätze verwendet werden – **Vermietung eines Gebäudes zu Geschäfts- und zu Wohnzwecken** – Kriterium für die **Berechnung des Pro-rata-Satzes** des Vorsteuerabzugs

[08.11.2012, Rs C-469/11 P, \*Evropaïki Dynamiki / Kommission\*](#)

Rechtsmittel – **Schadensersatzklage** – Ablehnung eines im Rahmen eines **Ausschreibungsverfahrens der Union** eingereichten Angebots – **Verjährungsfrist** – Beginn – **Anwendung der Entfernungsfrist**

[08.11.2012, Rs C-461/11, \*Radziejewski\*](#)

**Freizügigkeit der Arbeitnehmer** – Art 45 AEUV – Verfahren der **vollständigen oder teilweisen Entschuldung** – Natürliche Person als Schuldner – Nationale Regelung, die die Bewilligung der Entschuldung an das **Erfordernis eines Wohnsitzes** knüpft

[08.11.2012, Rs C-438/11, \*Laqura Vermögensverwaltung\*](#)

**Zollkodex** der Gemeinschaften – Art 220 Abs 2 Buchst b – **Nacherhebung von Einfuhrabgaben** – **Vertrauensschutz** – **Nichtaufklärbarkeit der inhaltlichen Richtigkeit einer Ursprungsbescheinigung** – **Begriff der ‚Bescheinigung, die auf einer unrichtigen Darstellung der Fakten seitens des Ausführers beruht‘** – Beweislast – System allgemeiner Zollpräferenzen

[08.11.2012, Rs C-351/11, \*KGH Belgium\*](#)

**Zollschuld** – **Nacherhebung von Einfuhr- oder Ausfuhrabgaben** – Buchmäßige Erfassung der Abgaben – Einzelheiten

[08.11.2012, Rs C-342/10, Kommission / Finnland](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – **Freier Kapitalverkehr** – Artikel 63 AEUV – EWR-Abkommen – Art 40 – **Be-steuerung von an gebietsfremde Pensionsfonds ausgeschütteten Dividenden**

[08.11.2012, Rs C-299/11, Gemeente Vlaardingen](#)

Steuer – Mehrwertsteuer – **Steuerbare Umsätze** – **Zuordnung ‚im Rahmen des Unternehmens‘ erhaltener Gegenstände für Zwecke dieses Unternehmens – Gleichstellung mit einer Lieferung gegen Entgelt** – Im Eigentum des Steuerpflichtigen stehende und von einem Dritten umgebaute Plätze

[08.11.2012, Rs C-271/11, Techniko Epimelitirio Elladas ua](#)

**Luftverkehr** – Verordnung (EG) Nr 2042/2003 – **Technische Anforderungen** und Verwaltungsverfahren für die **Zivilluft-fahrt** – Aufrechterhaltung der **Lufttüchtigkeit von Luftfahrzeugen** – Genehmigung für Mitglieder des Personals, das **Prüftätigkeiten** ausführt – **Erforderliche Qualifikationen**

[08.11.2012, Rs C-268/11, Gülbahce](#)

**Vorabentscheidungsersuchen** – **Assoziierungsabkommen EWG–Türkei** – Beschluss Nr 1/80 des Assoziationsrats – Art 6 Abs 1 erster Gedankenstrich – **Rechte der türkischen Arbeitnehmer**, die dem regulären Arbeitsmarkt angehören – **Rückwirkende Rücknahme eines Aufenthaltstitels**

[08.11.2012, Rs C-244/11, Kommission / Griechenland](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Art 43 EG und Art 56 EG – Regelung, wonach der Erwerb des **Stimmrechts** in einem Ausmaß von **mehr als 20 % des Gesellschaftskapitals** bestimmter **‚strategischer Aktiengesellschaften‘** der vorherigen **Genehmigung** bedarf – Verfahren zur **nachträglichen Kontrolle** bestimmter Beschlüsse dieser Gesellschaf-ten

[08.11.2012, Verb Rs C-229/11 und C-230/11, Heimann](#)

**Sozialpolitik** – Richtlinie 2003/88/EG – Arbeitszeitverkürzung (‚Kurzarbeit‘) – **Kürzung des Anspruchs auf bezahlten Jahresurlaub** nach Maßgabe der Arbeitszeitverkürzung – **Finanzielle Vergütung**

[08.11.2012, Rs C-165/11, Profitube](#)

**Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie** – Anwendbarkeit – **Zollkodex** der Gemeinschaften – **Waren aus einem Drittland**, die in einem Mitgliedstaat in das **Zolllagerverfahren** übergeführt worden sind – Verarbeitung der Waren im aktiven Verede-lungsverkehr nach dem Nichterhebungsverfahren – Verkauf der Waren und erneute Überführung in ein Zolllagerverfahren – Verbleib in demselben Zolllager während aller Vorgänge – **Lieferung von Gegenständen im Inland gegen Entgelt** – **Mehrwertsteuertatbestand**

[08.11.2012, Rs C-40/11, Iida](#)

Art 20 AEUV und 21 AEUV – **Charta der Grundrechte der Europäischen Union** – Art 51 – Richtlinie 2003/109/EG – **Drittstaatsangehörige** – **Aufenthaltsrecht in einem Mitgliedstaat** – Richtlinie 2004/38/EG – **Drittstaatsangehörige, die Familienangehörige von Unionsbürgern sind** – Drittstaatsangehöriger, der weder einen Unionsbürger in den Auf-nahmemitgliedstaat begleitet noch ihm dorthin nachzieht, sondern im Herkunftsmitgliedstaat des Unionsbürgers bleibt – **Aufenthaltsrecht des Drittstaatsangehörigen im Herkunftsmitgliedstaat eines Unionsbürgers, der sich in einem anderen Mitgliedstaat aufhält** – Unionsbürgerschaft – Grundrechte

## **B. Schlussanträge**

[08.11.2012, Rs C-420/11, Leth \(GA Kokott\)](#)

**Umwelt** – Richtlinie 85/337/EWG – **Umweltverträglichkeitsprüfung** bei bestimmten öffentlichen und privaten Projekten – **Genehmigung eines Projekts ohne Umweltverträglichkeitsprüfung** – Ziele der Umweltverträglichkeitsprüfung bei be-stimmten öffentlichen und privaten Projekten – Einbeziehung des **Schutzes Einzelner vor Wertverlust**

[08.11.2012, Rs C-415/11, Aziz \(GA Kokott\)](#)

**Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen** – Hypothekendarlehen – **Rechtsschutzmöglichkeiten** im Vollstreckungsverfahren – Erhebliches und ungerechtfertigtes **Missverhältnis der vertraglichen Rechte und Pflichten** der Vertragspartner – Verzugszinsen – **Vorzeitige Fälligkeitstellung des Darlehens durch den Gläubiger**

[08.11.2012, Rs C-275/11, GfBk \(GA Viallón\)](#)

**Steuerwesen** – Mehrwertsteuer – Richtlinie 77/388 – Art 13 Teil B Buchst d Nr 6 – **Befreiung der Verwaltung von Sondervermögen** – Richtlinie 85/611 – Organismen für **gemeinsame Anlagen in Wertpapieren** (OGAW) – Verwaltungsgesellschaften für Sondervermögen – **Begriff ‚Verwaltung‘** – Anwendbarkeit der Befreiung auf außenstehende Verwalter – **Spezifische Tätigkeit, die ein ‚im Großen und Ganzen eigenständiges Ganzes‘ bildet** – Steuerpflicht für unerlaubte wirtschaftliche Tätigkeiten – **Grundsatz der Steuerneutralität**

## C. Gericht

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

**06.11.2012, Beschwerde Nr. [47335/06](#), Redfearn / Großbritannien**

Verletzung von **Art 11 EMRK** (Versammlungs- und Vereinigungsfreiheit); Bf arbeitete als Fahrer in einem **Transportunternehmen** für physisch und psychisch beeinträchtigte Personen vornehmlich asiatischer Herkunft; **Kündigung** aufgrund seiner aktiven **Mitgliedschaft** in einer **rechtsextremistischen Partei**; nationale Gesetze gewähren keinen ausreichenden Kündigungsschutz bei Kündigung aus Gründen politischer Zugehörigkeit

**06.11.2012, Beschwerde Nr. [22341/09](#), Hode und Abdi / Großbritannien**

Verletzung von **Art 14** (Diskriminierungsverbot) iVm **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); Bf hatte befristetes **Asylrecht** inne und **heiratete** während eines **Heimataufenthalts** in Dschibuti; in weiterer Folge **keine Aufenthaltsgenehmigung** in Großbritannien für die Ehefrau; ungerechtfertigte **Diskriminierung** im Vergleich zu Ehepaaren, die vor Verlassen des Heimatlands und Antragstellung auf Asyl eines Ehegatten heirateten

**06.11.2012, Beschwerde Nr. [30386/05](#), Ekoglasnost / Bulgarien**

Verletzung von **Art 3 1. ZP EMRK** (Recht auf freie Wahlen); aufgrund einer **kurz vor der Wahl eingeführten Gesetzesnovelle** keine ausreichende Möglichkeit mehr für die Bf politische Partei, ihre zur Wahl antretenden Kandidaten vorzustellen; **Bevorzugung bereits aktiver** politischer **Parteien**; **keine ausreichende Interessenabwägung** zwischen öffentlichen Interessen und Rechten der Bf Partei

**08.11.2012, Beschwerde Nr. [30386/05](#), Ekoglasnost / Bulgarien**

Keine Verletzung von **Art 10 EMRK** (Recht auf freie Meinungsäußerung); **Fotokampagne** der Bf Tierschutzorganisation, die Bilder von **Massentierhaltung** neben Aufnahmen von Häftlingen in **Konzentrationslagern** zeigte, wurde rechtmäßig untersagt; im Hinblick auf **konkreten historischen Kontext** in Deutschland ist ein derartiger Eingriff in das Recht auf freie Meinungsäußerung **gerechtfertigt**

## VI. Veranstaltungen

### Fachtagung „EU-Grundrechte-Charta und Verwaltung“

29.11.2012, 09.00 bis 15.00 Uhr, JKU Linz; Veranstalter: Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre in Kooperation mit dem Amt der Oö. Landesregierung; Referate: Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs, Univ.-Prof. Dr. Katharina Pabel, Univ.-Prof. Dr. Harald Eberhard, Univ.-Prof. Dr. Gerhard Baumgartner

### Symposium „Rechtliche Aspekte der Euro Rettung“

14.12.2012, 13.45 bis 17.15 Uhr, JKU Linz; Veranstalter: Institute für Staatsrecht und Politische Wissenschaften, Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre und Finanzrecht, Steuerrecht und Steuerpolitik; Referate: Univ.-Prof. Dr. Nicolas Raschauer, Univ.-Prof. Dr. Andreas Hauer, Univ.-Prof. DDr. Georg Kofler, Univ.-Prof. Dr. Andreas Janko

## 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, Verwaltungs-strafrecht, 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.