



Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

10/2013 08.03.2013

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

I. Bundesgesetzblatt

[BGBl I 45/2013](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über das **Inkrafttreten** der Vereinbarung zwischen dem Bund, den Ländern und den Gemeinden über einen Österreichischen **Stabilitätspakt 2012 für das Land Salzburg**

[BGBl I 46/2013](#)

Vereinbarung zwischen dem Bund und den Ländern gemäß Artikel 15a B-VG über eine **Erhöhung ausgewählter Kostenhöchstsätze des Art. 9 der Grundversorgungsvereinbarung**

[BGBl II 68/2013](#)

Verordnung der Bundesministerin für Inneres, mit der die **Fremdenpolizeigesetz-Durchführungsverordnung** geändert wird

[BGBl II 70/2013 \(Anlage 6, Anlage 6a\)](#)

Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie, mit der die Prüf- und Begutachtungsstellenverordnung geändert wird (**7. Novelle zur PBStV**)

II. Amtsblatt der EU

[ABl L 60 v 02.03.2013, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 167/2013 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Februar 2013 über die **Genehmigung und Marktüberwachung von land- und forstwirtschaftlichen Fahrzeugen**

[ABl L 60 v 02.03.2013, 52](#)

Verordnung (EU) Nr 168/2013 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Januar 2013 über die **Genehmigung und Marktüberwachung von zwei- oder dreirädrigen und vierrädrigen Fahrzeugen**

[ABI L 63 v 06.03.2013, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 174/2013 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 5. Februar 2013 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 106/2008 über ein **gemeinschaftliches Kennzeichnungsprogramm für Strom sparende Bürogeräte**

III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

A. Verfassungsgerichtshof

25.02.2012, [G 104/12 ua](#)

ESM-Vertrag; Zurückweisung der Anträge des NAbg Heinz-Christian Strache auf Aufhebung des Art 23i Abs 4 B-VG sowie auf Feststellung der Rechtswidrigkeit des Vertrags zur Einrichtung des Europäischen Stabilitätsmechanismus (ESM-Vertrag) wegen **fehlender Antragslegitimation**; eine **unmittelbarer Verletzung der subjektiven Rechte** des Antragstellers ist nur bei einem **Eingriff in die persönliche Rechtssphäre** gegeben; Rechtsvorschriften, die bloß die Ausübung staatlicher Funktionen zum Gegenstand haben, berühren nicht die Rechtssphäre des diese Funktion ausübenden Organwalters

B. Verwaltungsgerichtshof

23.01.2013, [2011/10/0047](#)

ForstG; EisenbahnteignungsG; ForstG enthält keinen Pauschalverweis auf die Bestimmungen des EisbEG, sondern bloß auf konkrete Bestimmungen, für eine analoge Anwendung des § 44 EisenbahnteignungsG bleibt damit kein Raum; Art 13 VerwaltungsentlastungsG ist nicht anwendbar; § 31 Abs 4 ForstG sieht auch nach der Einfügung des § 7 Abs 3 EisenbahnteignungsG (BGBl I 111/2010) **keinen Ersatz von Vertretungs- und Beratungskosten** vor; differenzierende Kostenersatzregelungen in verschiedenen Verfahrensbereichen widersprechen nicht dem Gleichheitssatz

23.01.2013, [2012/10/0017](#)

Wr NaturschutzG; Geländeänderungen stellen einen Eingriff dar, der dem Schutzzweck zuwiderläuft; gem § 37 Abs 2 erster Satz Wr NaturschutzG ist demjenigen, der den Eingriff vorgenommen hat oder vornehmen hat lassen, die **Wiederherstellung** aufzutragen

24.01.2013, [2012/06/0181](#)

VermessungsG; ursprünglich richtige **Rechtsmittelbelehrung** wurde nachträglich durch die mit einer Novellierung bewirkte **Verkürzung des Instanzenzugs** unrichtig; Abschluss eines Verfahrens auf **Berichtigung des Grenzkatasters** setzt voraus, dass das Umwandlungsverfahren zuvor rechtskräftig abgeschlossen wurde; Vermessungsbehörde ist nicht dazu berufen, verbindlich über die Frage des genauen Grenzverlaufs abzusprechen

24.01.2013, [2011/06/0098](#)

Ktn BauO; Auftrag zur **Herstellung des rechtmäßigen Zustands** durch Abbruch eines **Autounterstellplatzes**; für das gegenständliche Grundstück ist im anzuwendenden Bebauungsplan eine **offene Bauweise** vorgesehen, die unstrittig nach Verwirklichung des Bauvorhabens nicht gegeben ist; werden die erforderlichen Abstandsflächen nicht eingehalten, wirkt das der Sicherung einer ausreichenden Belichtung und Belüftung entgegen; die **Möglichkeiten von Ausnahmen** iSd Ktn Bauvorschriften ist dabei **restriktiv zu interpretieren**

29.01.2013, [2010/05/0079](#)

Oö Elektrizitätswirtschafts- und -organisationsG; die Verpflichtung, das **Verbrauchsverhalten** entsprechend dem Standardlastprofil zu gestalten, geht über das Ziel zu verhindern, dass ein Stromkunde, dem bisher das Standardlastprofil Haushalt zugeordnet ist, an diesem Standort ein Gewerbe eröffnet, hinaus; es ist Sache der Bf, die **außerordentliche**

Kündigung so zu formulieren, dass sie keinen iSd § 6 Abs 3 KonsumentenschutzG **unverständlichen Kündigungsgrund** enthält; Verpflichtung, einen **Vorauszahlungszähler** zu installieren, verstößt nicht gegen ein gesetzliches Verbot

29.01.2013, [2010/05/0084](#)

Ktn Elektrizitätswirtschafts- und -organisationsG; Antrag auf **Erteilung einer energierechtlichen Bewilligung** für den Einbau einer Pumpe; **Nachbarbegriff im Ktn Elektrizitätswirtschafts- und -organisationsG** entspricht weitgehend dem der GewO; keine, für die Stellung eines Devolutionsantrags notwendige Parteistellung des Bf im elektrizitätsrechtlichen Bewilligungsverfahren

29.01.2013, [2010/05/0116](#)

BauO für Wien; ist ein Bau zulässig, dann sind auch die für seine Verwendung **nach der Bauplanung notwendigen Anlagen** iSd § 79 Abs 6 BO erforderlich, sie dürfen aber das Ausmaß nicht übersteigen, das bei entsprechender Nutzung notwendig ist; zur Frage, ob zu Recht das **vereinfachte Baubewilligungsverfahren** durchgeführt wurde, haben die **Nachbarn kein Mitspracherecht**

29.01.2013, [2011/05/0042](#)

Oö BauO; div **Einwendungen der Nachbarn** im Baubewilligungsverfahren; die Erteilung einer **Bauplatzbewilligung** kann, sofern diese nicht subjektiv-öffentliche Nachbarrechte verletzt, nicht bekämpft werden; mit einem **veränderten Hochwasserabfluss** wird keine Rechtswidrigkeit des Bescheids aufgezeigt

29.01.2013, [2012/02/0226](#)

TierschutzG; bei der Vorgabe von 750 m² Käfigfläche pro Huhn liegt ein **offensichtlicher Schreibfehler der Behörde** vor; es handelt sich um **keinen neuen Tatvorwurf**, sondern bloß um eine Spezifikation; die Behörde hat es verabsäumt, die sich aus den Verfahrenseinstellungen zu den Spruchpunkten I., II. und IV. ergebende **Reduktion der zu ersetzenden Kosten** im Spruch zu berücksichtigen und der Kostenentscheidung zu Spruchpunkt V. hinzuzufügen

29.01.2013, [2012/05/0194](#)

BauO für Wien; Wr KleingartenG; Auftrag zur Entfernung eines Wintergartens, einer Schwimmhalle und eines Nebengebäudes; Qualifikation des Wintergartens als **konsensbedürftigen Zubau**; Nebengebäude waren an das Hauptgebäude anzubauen; die **zulässige Fläche** für Nebengebäude von höchstens 5 m² wurde nicht eingehalten

31.01.2013, [2008/04/0216](#)

GewO; Lokalkontrolle durch den Magistrat Wien und **Ausweiskontrollen** der Gäste unter **Beziehung eines privaten Kamerateams**; die „bei den anwesenden Gästen“ durchgeführten Ausweiskontrollen können, aufgrund des mangelnden Verdachts einer Verwaltungsübertretung, nicht auf Bestimmungen der GewO 1994 gestützt werden; Hinweise auf Übertretungen nach dem ProstitutionsG berechtigen nicht zur **Identitätsfeststellung gem § 35 SPG**; die Kontrolle, nicht aber die Beziehung eines Kamerateams findet in § 338 GewO Deckung

31.01.2013, [2012/04/0078](#)

GewO; Bf wurde vorgeworfen, sie habe es als Komplementärin zu verantworten, dass diese das Gewerbe „Orgelbauer“ nach dem **Ausscheiden des gewerberechlichen Gf** ausgeübt habe, ohne die Anzeige über die Bestellung eines neuen Gf binnen sechs Monaten ab Ausscheiden des bisherigen Gf zu erstatten; **Beweiswürdigung** aufgrund von Aktenwidrigkeit **unschlüssig**

IV. Gerichtshof der Europäischen Union

A. Gerichtshof

[07.03.2013, Rs C-607/11, ITV Broadcasting](#)

Richtlinie 2001/29/EG – Art 3 Abs 1 – **Verbreitung von Sendungen** kommerzieller Fernsehsender durch **Dritte** über Internet – ‚Livestreaming‘ – Öffentliche Wiedergabe

[07.03.2013, Rs C-577/11, DKV Belgium](#)

Freier Dienstleistungsverkehr – Niederlassungsfreiheit – Richtlinien 73/239/EWG und 92/49/EWG – **Direktversicherung** mit Ausnahme der **Lebensversicherung** – Tariffreiheit – **Krankenversicherungsverträge**, die nicht mit einer Berufstätigkeit zusammenhängen – **Beschränkungen** – Zwingende Gründe des Allgemeininteresses

[07.03.2013, Rs C-547/10 P, Schweiz / Kommission](#)

Rechtsmittel – Außenbeziehungen – Abkommen zwischen der Europäischen Gemeinschaft und der **Schweizerischen Eidgenossenschaft** über den **Luftverkehr** – Verordnung (EWG) Nr 2408/92 – **Zugang von Luftfahrtunternehmen** der Gemeinschaft zu Strecken des **innereuropäischen Flugverkehrs** – Art 8 und 9 – Anwendungsbereich – **Ausübung von Verkehrsrechten** – Entscheidung 2004/12/EG – Deutsche Maßnahmen bezüglich **An- und Abflügen** zum und vom Flughafen Zürich – **Begründungspflicht** – Nichtdiskriminierung – Verhältnismäßigkeit – Beweislast

[07.03.2013, Rs C-424/11, Wheels Common Investment Fund Trustees ua](#)

Mehrwertsteuer – Richtlinie 77/388/EWG – Befreiung der Verwaltung von **Sondervermögen** – Umfang – **Betriebliche Altersversorgungssysteme**

[07.03.2013, Rs C-358/11, Lapin ELY-keskus, liikenne ja infrastruktuuri](#)

Umwelt – Abfälle – **Gefährliche Abfälle** – Richtlinie 2008/98/EG – Mit CCA(Kupfer-Chrom-Arsen)-Lösungen behandelte ehemalige **Telefonmasten** – Registrierung, Bewertung und Zulassung **chemischer Stoffe** – Verordnung (EG) Nr 1907/2006 (REACH-Verordnung) – **Verzeichnis der Verwendungen** von behandeltem Holz in Anhang XVII der REACH-Verordnung – **Ehemalige Telefonmasten**, die als Bauteile für Stege verwendet werden

[07.03.2013, Rs C-275/11, GfBk](#)

Steuerrecht – Mehrwertsteuer – Richtlinie 77/388/EWG – **Steuerfreiheit** für die Verwaltung von **Sondervermögen** durch **Kapitalgesellschaften** – Umfang

[07.03.2013, Rs C-182/12, Fekete](#)

Zollkodex der Gemeinschaften – Art 137 – **Durchführungsverordnung** zum Zollkodex – Art 561 Abs 2 – Voraussetzungen der **vollständigen Befreiung** von den Einfuhrabgaben – Einfuhr eines Fahrzeugs in einen Mitgliedstaat, das einem in einem Drittstaat ansässigen Eigentümer gehört – **Ermächtigung**, ein Fahrzeug zum **eigenen Gebrauch** zu verwenden, die anderweitig erfolgt als in einem mit dem **Eigentümer** geschlossenen Anstellungsvertrag – Keine Befreiung

[07.03.2013, Rs C-127/11, van den Booren](#)

Soziale Sicherheit der **Wandererwerbstätigen** – Art 46a der Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – **Nationale Antikumulierungsvorschriften** – Altersrente – **Erhöhung** des von einem **Mitgliedstaat** gezahlten Betrags – Hinterbliebenenrente – **Kürzung** des von einem anderen Mitgliedstaat gezahlten Betrags

B. Schlussanträge

[06.03.2013, Rs C-144/12, Goldbet Sportwetten \(GA Bot\)](#)

Gerichtliche Zuständigkeit und Vollstreckung von Entscheidungen in **Zivil- und Handelssachen** – Zuständigkeit des angerufenen Gerichts aufgrund der **Einlassung des Beklagten** – Antrag auf **Erlass eines Europäischen Zahlungsbefehls**

[07.03.2013, Rs C-521/11, Amazon.com International Sales ua \(GA Mengozzi\)](#)

Urheberrecht und verwandte Schutzrechte – Richtlinie 2001/29/EG – Vervielfältigungsrecht – **Ausnahmen und Beschränkungen** – Ausnahme für Vervielfältigung zu **privaten Zwecken** – Gerechter Ausgleich – Möglichkeit der Erstattung der Abgabe für **Privatkopien** auf Anlagen, Geräte und Medien zur **digitalen Vervielfältigung** – Finanzierung von Einrichtungen für die Rechtsinhaber, die **sozialen und kulturellen Zwecken** dienen – Zahlung des gerechten Ausgleichs in anderen Mitgliedstaaten

[07.03.2013, Rs C-219/12, Fuchs \(GA Sharpston\)](#)

Mehrwertsteuer – Definition des Begriffs ‚**wirtschaftliche Tätigkeit**‘ – Auf dem Dach eines Eigenheims errichtete **Fotovoltaikanlage** – Elektrizität, die an einen Anbieter verkauft wird, der den **Haushalt** mit Strom versorgt

C. Gericht

[07.03.2013, Rs T-370/11, Polen / Kommission](#)

Umwelt – Richtlinie 2003/87/EG – System für den Handel mit **Treibhausgasemissionszertifikaten** – Übergangsvorschriften betreffend die Harmonisierung der **kostenlosen Zuteilung** von Emissionszertifikaten ab 2013 – **Benchmarks** für die **Berechnung der Zuteilung** von Emissionszertifikaten – **Gleichbehandlung** – Verhältnismäßigkeit

[07.03.2013, Rs T-96/10, Rütgers Germany ua / ECHA](#)

REACH – Ermittlung von **Anthracenöl, Anthracenpaste** als besonders **besorgniserregender Stoff** – **Nichtigkeitsklage** – Anfechtbare Handlung – Rechtsakt mit Verordnungscharakter, der **keine Durchführungsmaßnahmen** nach sich zieht – **Unmittelbare Betroffenheit** – Zulässigkeit – **Gleichbehandlung** – Verhältnismäßigkeit

[07.03.2013, Rs T-94/10, Rütgers Germany ua / ECHA](#)

REACH – Ermittlung von **Anthracenöl** als besonders **besorgniserregender Stoff** – **Nichtigkeitsklage** – Anfechtbare Handlung – Rechtsakt mit Verordnungscharakter, der **keine Durchführungsmaßnahmen** nach sich zieht – **Unmittelbare Betroffenheit** – Zulässigkeit – **Gleichbehandlung** – Verhältnismäßigkeit

V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

05.03.2013, Beschwerde Nr. [61005/09](#), Varela Geis / Spanien

Verletzung von **Art 6 Abs 1 und 3 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren); Verurteilung des Bf zu einer Haftstrafe aus Gründen, die erstinstanzlich weder zu einer Anklage noch zur Verurteilung führten; **Information des Angeklagten** über eine **Änderung** des zugrunde gelegten **Sachverhalts**, als auch der **Strafnorm** von größter Bedeutung, um die Vorbereitung einer **angemessenen Verteidigung** zu ermöglichen

07.03.2013, Beschwerde Nr. [15598/08](#), Ostendorf / Deutschland

Keine Verletzung von **Art 5 Abs 1 EMRK** (Recht auf Freiheit und Sicherheit); **präventive vierstündige Haft eines Hooligans** während eines Fußballspiels, um dessen Organisation und Teilnahme an einer gewalttätigen Auseinandersetzung zu verhindern; als Maßnahme zur Erzwingung der Erfüllung einer gesetzlichen Verpflichtung **gerechtfertigt**

[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, Univ.-Ass. Mag. 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.