



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

15/2013 12.04.2013

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## Aktuell:

Andreas Hauer / Barbara Leitl-Staudinger / Michael Mayrhofer / Katharina Pabel

### Wirtschaftsverwaltungsrecht

**Aus dem Inhalt:** Grundlagen des Wirtschaftsverwaltungsrechts – Öffentliche Unternehmen – Gewerberecht – Energie-recht – Verkehrswirtschaftsrecht – Geld und Währung – Beihilfenrecht – Vergaberecht – Produktrecht – Baurecht – Raum-ordnungsrecht – Umweltrecht

1. Auflage 2013, XXXIV und 332 Seiten broschiert, ISBN 978-3-902883-03-2 // 35,00 Euro

## I. Bundesgesetzblatt

### BGBI I 54/2013

Kundmachung des Bundeskanzlers über die **Aufhebung des § 10 Abs. 1 Z 7 sowie Abs. 5 des Staatsbürgerschafts-gesetzes 1985** durch den Verfassungsgerichtshof

### BGBI I 55/2013

Kundmachung des Bundeskanzlers über die **Aufhebung des § 67 Abs. 1 erster Satz sowie des § 74 Abs. 1 und 2 des Sicherheitspolizeigesetzes** durch den Verfassungsgerichtshof

### BGBI I 56/2013

Kundmachung der Bundesministerin für Inneres über den Zeitpunkt der Einrichtung, den Betrieb und die Nutzung des Schengener Informationssystems der zweiten Generation (**SIS II**)

### BGBI II 95/2013

Kundmachung der Bundesministerin für Inneres über den Zeitpunkt der Einrichtung, den Betrieb und die Nutzung des Schengener Informationssystems der zweiten Generation (**SIS II**)

### [BGBl III 106/2013 \(Anlage\)](#)

Protokoll und Zusatzprotokoll zwischen der Republik Österreich und dem Königreich **Norwegen** zur Abänderung des am 28. November 1995 in Wien unterzeichneten **Abkommens zur Vermeidung der Doppelbesteuerung und zur Verhinderung der Steuerumgehung** auf dem Gebiete der **Steuern vom Einkommen und vom Vermögen** in der Fassung des am 14. November 2005 unterzeichneten Protokolls samt Zusatzprotokoll

### [BGBl III 113/2013 \(Anlage\)](#)

**Luftverkehrsabkommen** zwischen der Österreichischen Bundesregierung und der Regierung von **Turkmenistan** samt Anhang

## II. Amtsblatt der EU

### [ABl L 98 v 06.04.2013, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 294/2013 der Kommission vom 14. März 2013 zur Änderung und Berichtigung der Verordnung (EU) Nr 142/2011 zur Durchführung der Verordnung (EG) Nr 1069/2009 des Europäischen Parlaments und des Rates mit **Hygienevorschriften** für nicht für den menschlichen Verzehr bestimmte **tierische Nebenprodukte** sowie zur Durchführung der Richtlinie 97/78/EG des Rates hinsichtlich bestimmter gemäß der genannten Richtlinie von **Veterinärkontrollen an der Grenze befreiter Proben und Waren**

### [ABl L 99 v 09.04.2013, 11](#)

Verordnung (EU) Nr 318/2013 der Kommission vom 8. April 2013 zur Annahme des Programms von **Ad-hoc-Modulen für die Jahre 2016 bis 2018** für die **Stichprobenerhebung über Arbeitskräfte** gemäß der Verordnung (EG) Nr 577/98 des Rates

### [ABl L 100 v 09.04.2013, 1](#)

Durchführungsbeschluss der Kommission vom 26. März 2013 über Schlussfolgerungen zu den **besten verfügbaren Techniken (BVT)** gemäß der Richtlinie 2010/75/EU des Europäischen Parlaments und des Rates über **Industrieemissionen in Bezug auf die Herstellung von Zement, Kalk und Magnesiumoxid** (*Bekanntgegeben unter Aktenzeichen C(2013) 1728*)

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

### B. Verwaltungsgerichtshof

#### 06.03.2013, [2011/04/0031](#)

**GewO; WaffenG**; Ergänzung der **Geschäftsordnung eines Pfandleihers** im Hinblick auf eine **Inpfandnahme von Waffen**; Genehmigung der Änderung hängt (ausschließlich) davon ab, ob die ordnungsgemäße Ausübung des Pfandleihergewerbes sichergestellt und die Interessen der Verpfänder gewahrt sind; der (bloße) Besitz genehmigungspflichtiger Schusswaffen ist auch ohne die Gewerbeberechtigung für das Waffengewerbe zulässig; auch nach dem WaffenG ist die

Inpfandnahme nicht schlichtweg verboten sondern genehmigungspflichtig; Verkauf der verpfändeten Waffen erfolgt durch Waffenhändler

06.03.2013, [2012/04/0017](#)

**ArbeitnehmerschutzG**; Sicherheitseinrichtung und Mindestausstattung iSd ÖNORM B 3417 für eine auf einem Dach angebrachte Photovoltaikanlage; **betriebsfremden Arbeitskräften**, die zur Wartung herangezogen werden, ist an ihrer Arbeitsstätte ein entsprechenden Schutz zukommen zu lassen; Anlageninhaberin hat entsprechende Schutzmaßnahmen festzulegen und durchzuführen; keine schriftliche Dokumentation einer vorangegangenen **Gefahrenermittlung** und **Gefahrenbeurteilung**

06.03.2013, [2012/04/0135](#)

**GewO**; **Entziehung der Gewerbeberechtigung** für die Gewerbe „Immobilienverwalter“ und „Buchhaltung“; Weiterführung des Gewerbes ohne die Bestellung eines neuen gewerblichen Gf anzuzeigen; Bf legt nicht dar, dass bei einer Anhörung der zuständigen Gliederung der Landeskammer der gewerblichen Wirtschaft ein anderes Ergebnis zu erzielen gewesen wäre

06.03.2013, [2012/04/0156](#)

**IngenieurG**; Abweisung eines Antrags auf Verleihung der Berechtigung zur Führung der **Standesbezeichnung „Ingenieur“**; die **erforderliche Praxis** kann auch schon vor dem Studienabschluss erworben worden sein; die geforderte Praxis ist dann als gegeben anzunehmen, wenn diese im vorgelegten Zeugnis durch den Arbeitgeber ausreichend konkret bestätigt wird

06.03.2013, [2013/04/0022](#)

**GewO**; **AuskunftspflichtG**; Rechtsauskunft über die Anwendbarkeit von Bestimmungen der GewO über die Betriebsanlagengenehmigung für gewerbliche Betriebe auf Marktplätzen unterliegt nicht der **Auskunftspflicht nach dem AuskunftspflichtG**

18.03.2013, [2010/05/0020](#)

**NÖ BauO**; Ansuchen auf **Erteilung einer Baubewilligung** für den Abbruch und Neubau eines Wohnhauses; keine Rechtswidrigkeit des **Bebauungsplans**; Vorbringen, dass das Projekt „keine Öffnungen in gesetzlichen Brandwänden“ vorsieht, ist vor dem Hintergrund des Bebauungsplans, welcher Öffnungen in jeglicher Art von Gebäudeteilen verbietet, nicht zielführend

18.03.2013, [2010/05/0077](#)

**NÖ BauO**; **AVG**; **VVG**; **Auftrag zum Abbruch** konsenslos errichteter Baulichkeiten; neuerliche Entscheidung einer rechtskräftig entschiedenen Sache begründet zwar eine **Rechtswidrigkeit dieser neuerlichen Entscheidung**, nicht jedoch deren Nichtigkeit; im Rahmen des **Vollstreckungsverfahrens** können **Fragen der Rechtmäßigkeit** des in Rechtskraft erwachsenen Titelbescheids nicht mehr aufgeworfen werden; VwGH hat seiner Entscheidung die Sach- und Rechtslage im Zeitpunkt der Bescheiderlassung durch die belangte Behörde zugrunde zu legen

18.03.2013, [2011/05/0035](#)

**BauO für Wien**; **baupolizeilicher Auftrag**, die rechtskräftig genehmigte Bauführung unter Ausführung näher bestimmter Arbeiten zur Fertigstellung des äußeren Erscheinungsbilds abzuschließen; keine Belege zu den vom Bf genannten Gründen hinsichtlich einer **zu kurzen Partitionsfrist**; baupolizeilicher Auftrag ist konkret genug, wenn für einen Fachmann die zu ergreifenden Maßnahmen erkennbar sind; mündl Verhandlung konnte unterbleiben

18.03.2013, [2012/05/0044](#)

**Ö. BauO**; Untersagung weiterer Bauarbeiten zur Errichtung von Betonfundamenten für Windräder; in Bezug auf die Fundamente inklusive Windräder ist von einer **Einheit der Anlage** auszugehen, mit der Montage des Windrades gilt die unzulässige Herstellung der baulichen Anlage als fortgesetzt; **kein Ermessensfehler** bei der Strafbemessung

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

#### [09.04.2013, Rs C-85/11, Kommission / Irland](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – **Steuerrecht** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 9 und 11 – Nationale Regelung, die die **Einbeziehung nichtsteuerpflichtiger Personen** in eine Gruppe von Personen zulässt, die als ein **Mehrwertsteuerpflichtiger behandelt** werden können

#### [11.04.2013, Rs C-652/11 P, Mindo / Kommission](#)

Rechtsmittel – Wettbewerb – **Kartell** – Italienischer Markt für den **Kauf und die Erstverarbeitung von Rohtabak** – Zahlung der **Geldbuße durch den Gesamtschuldner** – Rechtsschutzinteresse – Beweislast

#### [11.04.2013, Rs C-645/11, Sapir ua](#)

Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Art 1 Abs 1 und Art 6 Nr 1 – Begriff ‚**Zivil- und Handelssache**‘ – **Rechtsgrundlos geleistete Zahlung einer staatlichen Stelle** – **Rückforderung** der Zahlung in einem Gerichtsverfahren – Bestimmung der gerichtlichen **Zuständigkeit im Fall der Konnexität** – Enger Zusammenhang zwischen den Klagen – **Beklagter mit Wohnsitz in einem Drittstaat**

#### [11.04.2013, Rs C-636/11, Berger](#)

Verordnung (EG) Nr 178/2002 – **Verbraucherschutz – Lebensmittelsicherheit** – **Information der Öffentlichkeit** – Inverkehrbringen eines für den **Verzehr durch den Menschen ungeeigneten, aber gesundheitlich unbedenklichen Lebensmittels**

#### [11.04.2013, Rs C-535/11, Novartis Pharma](#)

Vorabentscheidungsersuchen – Verordnung (EG) Nr 726/2004 – **Humanarzneimittel – Zulassungsverfahren** – Zulassungserfordernis – Begriff der Arzneimittel, die mit Hilfe bestimmter **biotechnologischer Verfahren ‚hergestellt‘** werden, in Nr 1 des Anhangs dieser Verordnung – Umpacken – **Injektionslösung, die in Flaschen zur einmaligen Verwendung vertrieben wird, deren Inhalt an therapeutischer Lösung größer ist als die tatsächlich zur ärztlichen Behandlung verwendete Menge** – Inhalt solcher Flaschen, der auf **Verschreibung durch einen Arzt** teilweise, je nach Höhe der verschriebenen Dosen, in **Spritzen gefüllt** wird, ohne das Arzneimittel zu verändern

#### [11.04.2013, Rs C-443/11, Jeltos ua](#)

**Soziale Sicherheit der Wandererwerbstätigen** – Art 45 AEUV – Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – Art 71 – **Vollarbeitsloser atypischer Grenzgänger**, der seine **persönlichen und beruflichen Bindungen im Mitgliedstaat der letzten Beschäftigung beibehalten** hat – Verordnung (EG) Nr 883/2004 – Art 65 – **Anspruch auf eine Leistung im Wohnmitgliedstaat** – Zahlungsverweigerung durch den Mitgliedstaat der letzten Beschäftigung – Zulässigkeit – Erheblichkeit des Urteils des Gerichtshofs vom 12. Juni 1986, Miethe (1/85) – Übergangsbestimmungen – Art 87 Abs 8 – **Begriff des unverändert gebliebenen Sachverhalts**

#### [11.04.2013, Rs C-401/11, Soukupová](#)

**Landwirtschaft – EAGFL** – Verordnung (EG) Nr 1257/1999 – Förderung der Entwicklung des ländlichen Raums – **Vorruhestandsbeihilfe** – Person, die einen Betrieb abgibt und zum **Zeitpunkt der Übergabe das 55. Lebensjahr vollendet**, aber das **normale Ruhestandsalter noch nicht erreicht** hat – Begriff ‚normales Ruhestandsalter‘ – Innerstaatliche Rechtsvorschriften, die ein in **Abhängigkeit von dem Geschlecht** sowie, bei Frauen, der **Zahl der aufgezogenen Kinder** unterschiedliches Ruhestandsalter festsetzen – **Allgemeine Grundsätze der Gleichbehandlung und der Nichtdiskriminierung**

#### [11.04.2013, verb Rs C-335/11 und C-337/11, Ring](#)

Sozialpolitik – **Übereinkommen der Vereinten Nationen über die Rechte von Menschen mit Behinderungen** – Richtlinie 2000/78/EG – **Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf** – Art 1, 2 und 5 – Verbot der Diskriminierung wegen einer Behinderung – **Entlassung** – Vorliegen einer Behinderung – **Fehlzeiten des Arbeitnehmers** wegen seiner Behinderung – Pflicht zum **Treffen von Vorkehrungen** – **Teilzeitbeschäftigung** – Länge der **Kündigungsfrist**

#### [11.04.2013, Rs C-290/12, Della Rocca](#)

Sozialpolitik – Richtlinie 1999/70/EG – **EGB-UNICE-CEEP-Rahmenvereinbarung über befristete Arbeitsverträge** – Paragraph 2 – **Anwendungsbereich** der Rahmenvereinbarung – **Leiharbeitsunternehmen** – Überlassung von Leiharbeitnehmern an entleihende Unternehmen – **Aufeinanderfolgende befristete Arbeitsverträge**

#### [11.04.2013, Rs C-260/11, Edwards](#)

**Umwelt** – **Übereinkommen von Aarhus** – Richtlinie 85/337/EWG – Richtlinie 2003/35/EG – Art 10a – Richtlinie 96/61/EG – Art 15a – **Zugang zu Gerichten in Umweltangelegenheiten** – Begriff der ‚**nicht übermäßig teuren**‘ **gerichtlichen Verfahren**

#### [11.04.2013, Rs C-258/11, Sweetman ua](#)

**Umwelt** – Richtlinie 92/43/EWG – Art 6 – **Erhaltung der natürlichen Lebensräume – Besondere Schutzgebiete** – Prüfung der **Verträglichkeit eines Plans oder Projekts mit einem geschützten Gebiet** – Kriterien für die Prüfung der Wahrscheinlichkeit, dass ein derartiger Plan oder ein derartiges Projekt das betroffene Gebiet als solches beeinträchtigt – Gebiet von Lough Corrib – Straßenbauprojekt N6 einer Umgehung der Stadt Galway

#### [11.04.2013, Rs C-138/12, „Rusedespred“](#)

Steuerrecht – Mehrwertsteuer – Richtlinie 2006/112/EG – Art 203 – **Grundsatz der Steuerneutralität** – **Erstattung der gezahlten Steuer** an den Lieferer bzw. Dienstleistenden, wenn **dem Empfänger eines steuerfreien Umsatzes das Recht auf Vorsteuerabzug versagt wird**

## **B. Schlussanträge**

#### [11.04.2013, Rs C-492/11, Di Donna \(GA Kokott\)](#)

Richtlinie 2008/52/EG – **Mediation in Zivilsachen** – **Obligatorisches Mediationsverfahren** – Zugang zur Justiz – **Effektiver gerichtlicher Rechtsschutz**

#### [11.04.2013, Rs C-221/11, Demirkan \(GA Villalón\)](#)

**Assoziierungsabkommen EWG-Türkei** – Art 41 Abs 1 des Zusatzprotokolls – **Stillhalteklausele** – Freier Dienstleistungsverkehr – **Passive Dienstleistungsfreiheit** – **Visumfreie Einreise** türkischer Staatsangehöriger – Erstreckung der passiven Dienstleistungsfreiheit auf den **Besuch von Verwandten**

#### [11.04.2013, Rs C-84/12, Koushkaki \(GA Mengozzi\)](#)

Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – **Verfahren zur Visaerteilung** – *Anspruch eines Visumantragstellers, der die Einreisevoraussetzungen erfüllt, auf Erteilung eines Visums* – Bewertung des **Risikos der rechtswidrigen Einwanderung** – **Wertungsspielraum** der betroffenen Mitgliedstaaten

#### [11.04.2013, Rs C-49/12, Sunico ua \(GA Kokott\)](#)

**Abkommen zwischen der Europäischen Gemeinschaft und dem Königreich Dänemark über die gerichtliche Zuständigkeit und die Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen** – Art 6 des Abkommens – **Vorlageberechtigung dänischer Gerichte** – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Art 1 Abs 1 – Begriff der Zivil- und Handelssache – Klage einer Behörde – **Schadensersatz wegen Mitwirkung an Steuerhinterziehung durch einen Dritten, der nicht selbst Steuerschuldner ist**

#### [11.04.2013, Rs C-5/12 \(GA Wathelet\)](#)

Sozialpolitik – **Gleichbehandlung männlicher und weiblicher Arbeitnehmer** – Richtlinie 76/207/EWG – Art 2 und 5 – Richtlinie 92/85/EWG – Art 8 – **Anspruch auf Mutterschaftsurlaub zugunsten abhängig beschäftigter Mütter** – Mögliche Inanspruchnahme durch abhängig beschäftigte Mütter oder Väter – **Selbständig erwerbstätige Mutter** – Ausschluss des abhängig beschäftigten Vaters von dem Urlaubsanspruch – Richtlinie 96/34/EWG – Rahmenvereinbarung über Elternurlaub – Anspruch der Mutter und des Vaters – **Leibliche Väter und Adoptivväter**

### C. Gericht

#### [10.04.2013, Rs T-671/11, IPK International / Kommission](#)

Zuschuss zur **Finanzierung** eines Vorhabens des **ökologischen Fremdenverkehrs** – **Rückzahlung** wieder eingezogener Beträge – Entscheidung, die nach **Nichtigerklärung** der früheren Entscheidung über die Rücknahme des Zuschusses durch das Gericht ergangen ist – **Ausgleichszinsen** – **Verzugszinsen** – Berechnung

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

#### 09.04.2013, Beschwerde Nr. [13423/09](#), *Mehmet Şentürk und Bekir Şentürk / Türkei*

Verletzung von **Art 2 EMRK** (Recht auf Leben); wiederholte schwerwiegende **Behandlungsfehler** bei einer Schwangeren, die zum **Tod** führten; Bf wurde **Zugang** zu angemessener **medizinischer Behandlung** verwehrt; Konventionswidrigkeit auch in **prozessualer Hinsicht** aufgrund schwerer Defizite im nachfolgenden Zivil- bzw Strafverfahren

#### 11.04.2013, Beschwerde Nr. [20372/11](#), *Vyerentsov / Ukraine*

Verletzung von **Art 11** (Versammlungs- und Vereinigungsfreiheit), **Art 7** (Keine Strafe ohne Gesetz) und **Art 6 Abs 1 und 3 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren); **Verurteilung** des Bf zu einer dreitägigen **Haftstrafe** wegen der Organisation und Ausführung einer **nicht genehmigten Demonstration**, obwohl nach ukrainischer Rechtslage hierfür keine Genehmigung benötigt wird; Aufforderung zur ehestmöglichen Schließung dieser **Gesetzeslücke**

### [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, 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.