

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 10 | 10.03.2017

Institut für Europarecht | Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre  
Redaktionelle Leitung: Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler | Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

## I. BUNDESGESETZBLATT

### [BGBl II 61/2017](#)

Verordnung des Bundesministers für Inneres über die zur Überprüfung des Speichels auf Suchtgiftspuren geeigneten Geräte und die zu deren Handhabung zu ermächtigenden Organe der Straßenaufsicht (**Speichelvortestgeräteverordnung 2017**)

### [BGBl II 65/2017](#)

Verordnung des Bundesministers für Inneres betreffend den Frauenförderungsplan des Bundesministeriums für Inneres (**Frauenförderungsplan – BMI**)

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABI L 57 v 03.03.2017, 1](#)

Verordnung (EU) 2017/352 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Februar 2017 zur Schaffung eines Rahmens für die **Erbringung von Hafendiensten** und zur Festlegung von gemeinsamen Bestimmungen für die **finanzielle Transparenz** der Häfen

### [ABI L 57 v 03.03.2017, 19](#)

Verordnung (EU) 2017/353 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Februar 2017 zur **Ersetzung der Anhänge A und B** der Verordnung (EU) 2015/848 über **Insolenzverfahren**

### [ABI L 57 v 03.03.2017, 31](#)

Verordnung (EU) 2017/354 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Februar 2017 zur Änderung der Verordnung (EU) 2015/936 über die gemeinsame Regelung der **Einfuhren von Textilwaren** aus bestimmten **Drittländern**, die nicht unter bilaterale Abkommen, Protokolle, andere Vereinbarungen oder eine **spezifische Einfuhrregelung** der Union fallen

### [ABI L 57 v 03.03.2017, 59](#)

Verordnung (EU) 2017/355 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 15. Februar 2017 über bestimmte Verfahren für die Anwendung des **Stabilisierungs- und Assoziierungsabkommens** zwischen der Europäischen Union und der Europäischen Atomgemeinschaft einerseits und dem Kosovo andererseits

#### [ABI L 61 v 08.03.2017, 1](#)

Verordnung (EU) 2017/371 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 1. März 2017 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 539/2001 des Rates zur Aufstellung der Liste der Drittländer, deren Staatsangehörige beim **Überschreiten der Außengrenzen im Besitz eines Visums** sein müssen, sowie der Liste der Drittländer, deren Staatsangehörige von dieser **Visumpflicht** befreit sind

#### [ABI L 61 v 08.03.2017, 7](#)

Verordnung (EU) 2017/372 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 1. März 2017 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 539/2001 zur Aufstellung der Liste der Drittländer, deren Staatsangehörige beim **Überschreiten der Außengrenzen im Besitz eines Visums** sein müssen, sowie der Liste der Drittländer, deren Staatsangehörige von dieser **Visumpflicht** befreit sind

### III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

#### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

23.02.2017, [E 1197/2016](#)

**AsylG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Nichtzuerkennung des Status des **subsidiär Schutzberechtigten** mangels nachvollziehbarer Begründung der Entscheidung

#### B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

26.01.2017, [Ra 2015/07/0053](#)

**AbfallwirtschaftsG**; in § 15 Abs 5 AbfallwirtschaftsG sind zwei voneinander unabhängige und rechtlich getrennte Gebote verankert; nach dem klaren Wortlaut des ersten Satzes dieser Bestimmung haben **Abfallbesitzer**, sofern sie zu einer entsprechenden Behandlung nicht berechtigt oder imstande sind, Abfälle an einen zur Sammlung oder Behandlung Berechtigten zu übergeben; zusätzlich wird mit dem zweiten Satz der Bestimmung eine zeitliche Komponente der im ersten Satz normierten **Übergabepflicht** festgelegt; demnach hat die Übergabe so rechtzeitig zu erfolgen, dass Beeinträchtigungen der öffentlichen Interessen (§ 1 Abs 3 leg cit) vermieden werden; unrichtig ist sohin, dass eine Verletzung des § 15 Abs 5 leg cit jedenfalls den Eintritt einer Beeinträchtigung öffentlicher Interessen iSd § 1 Abs 3 leg cit zur Voraussetzung hat

26.01.2017, [Ra 2016/07/0055](#)

**ZivilprozessO**; Besitzstörungsklage hinsichtlich des Abmähens bzw Abtransportierens des Grasbestands auf einem Pachtgrundstück; § 454 ZivilprozessO nimmt – im Hinblick auf den **Beginn des Fristenlaufs der Besitzstörungsklage** – ausdrücklich auf die Kenntniserlangung der Störung durch den Kläger Bezug; eine bloße (objektive) Kenntnismöglichkeit kann die positiv verlangte Kenntnis jedenfalls nicht ersetzen; auch eine allgemeine Verpflichtung, seinen Besitz nach allfälligen Störungen hin zu kontrollieren, ist aus dem Gesetz nicht abzuleiten

31.01.2017, [Ra 2015/03/0066](#)

**VwGVG**; ggst hatte die Behörde der Rw einen Waffenpass für eine Schusswaffe ausgestellt; **keine explizite Abweisung des Mehrbegehrens** (Antrag auf Ausstellung eines Waffenpasses für eine weitere genehmigungspflichtige Schusswaffe); wird ein Bescheid, mit dem das Mehrbegehren abgewiesen wird, gar nicht erlassen, liegt ein Beschwerdeantrag wie der vorliegende, der sich ausdrücklich bloß gegen die (vermeintliche) Abweisung des Mehrbegehrens richtet, außerhalb der **Sache des Beschwerdeverfahrens**; er wäre daher vom VwG zurückzuweisen gewesen

01.02.2017, [Ra 2016/04/0033](#)

**AVG**; das VwG hat die Pflicht, für die Durchführung aller zur Klarstellung des Sachverhaltes erforderlichen Beweise zu sorgen und auf Parteivorbringen, soweit diese für die Feststellung des Sachverhaltes von Bedeutung sein können, einzugehen; der Umstand, dass ggst die **Stellungnahme** der Rw beim VwG **nach Ablauf der von ihm gesetzten Frist** eingelangt ist, vermag

an der **Pflicht, auf Parteivorbringen einzugehen**, nichts zu ändern, weil sich das Schreiben zum Zeitpunkt der Erlassung des angefochtenen Erkenntnisses bereits in der Sphäre des VwG befunden hat

## C. VERWALTUNGSGERICHTE

BVwG 07.02.2017, [L510 2127009-1](#)

**VwGVG**; für die Beurteilung zur **notwendigen Beistellung eines unentgeltlichen Verfahrenshelfers** gem § 8a Abs 1 VwGVG sind einerseits die personenbezogenen Eigenschaften, zB Vermögensverhältnisse oder Fähigkeiten im Verkehr mit Behörden, andererseits aber auch Erfolgsaussichten oder die Komplexität des Falls beachtlich; wenn ein Bf sämtlichen Behördenverkehr selbst regelt, die Beschwerde samt aller Formvorschriften eigenständig und individuell begründet einbringt und keine erhöhte Fallkomplexität vorliegt, besteht kein Bedarf zur Verfahrenshilfe gem § 8a Abs 1 leg cit

## IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

### A. GERICHTSHOF

[07.03.2017, Rs C-390/15, RPO](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Steuerwesen** – Mehrwertsteuer – Richtlinie 2006/112/EG – Anhang III Nr 6 – Gültigkeit – Verfahren – Änderung eines Richtlinienvorschlages des Rates nach der Stellungnahme des Parlaments – Keine erneute Anhörung des Parlaments – Art 98 Abs 2 – Gültigkeit – Keine Anwendung eines **ermäßigten Mehrwertsteuersatzes** auf die Lieferung **digitaler Bücher** auf elektronischem Weg – **Grundsatz der Gleichbehandlung** – Vergleichbarkeit von zwei Sachverhalten – Lieferung digitaler Bücher auf elektronischem Weg und auf jeglichen physischen Trägern

[07.03.2017, Rs C-638/16 PPU, X und X](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verordnung (EG) Nr 810/2009 – Art 25 Abs 1 Buchst a – **Visum** mit räumlich beschränkter Gültigkeit – Erteilung eines Visums aus humanitären Gründen oder aufgrund internationaler Verpflichtungen – Begriff **internationale Verpflichtungen** – Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Europäische Konvention zum Schutz der Menschenrechte und Grundfreiheiten – **Genfer Abkommen** – Erteilung eines Visums bei erwiesener Gefahr eines Verstoßes gegen Art 4 und/oder Art 18 der Grundrechtecharta – **Fehlen einer Verpflichtung**

[08.03.2017, Rs C-321/15, ArcelorMittal Rodange und Schifflange](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Umwelt** – System für den Handel mit **Treibhausgasemissionszertifikaten** in der Europäischen Union – Richtlinie 2003/87/EG – Art 3 Buchst a – Art 11 und 12 – Einstellung der Tätigkeiten einer Anlage – Abgabe von nicht genutzten Zertifikaten – Zeitraum 2008–2012 – **Fehlende Entschädigung** – Aufbau des Systems für den **Handel mit Emissionszertifikaten**

[08.03.2017, Rs C-448/15, Wereldhave Belgium ua](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – In verschiedenen Mitgliedstaaten ansässige **Mutter- und Tochtergesellschaften** – Gemeinsames anwendbares Steuersystem – **Körperschaftsteuer** – Richtlinie 90/435/EWG – Geltungsbereich – Art 2 Buchst c – Gesellschaft, die ohne Wahlmöglichkeit einer Steuer unterliegt, ohne davon befreit zu sein – **Besteuerung zum Nullsatz**

[08.03.2017, Rs C-660/15 P, Viasat Broadcasting UK / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Staatliche Beihilfe** – Art 107 Abs 1 AEUV – Art 106 Abs 2 AEUV – Maßnahme der dänischen Behörden zugunsten der dänischen **öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalt TV2/Danmark** – Ausgleich für die mit der Durchführung gemeinwirtschaftlicher Verpflichtungen verbundenen Kosten – Beschluss, mit dem die Beihilfe für mit dem Binnenmarkt vereinbar erklärt wurde

### [08.03.2017, Rs C-14/16, Euro Park Service](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Direkte Besteuerung** – Gesellschaften verschiedener Mitgliedstaaten – Gemeinsames Steuersystem – **Fusion durch Übernahme** – Vorherige Bewilligung der Steuerverwaltung – Richtlinie 90/434/EWG – Art 11 Abs 1 Buchst a – **Steuerhinterziehung** oder -umgehung – **Niederlassungsfreiheit**

### [09.03.2017, Rs C-141/15, Doux](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verordnung (EG) Nr 543/2008 – Art 15 Abs 1 – Art 16 – Gefrorene oder tiefgefrorene Hähnchen – **Wassergehaltgrenzwert** – Obsoleszenz dieses Grenzwerts – Zweckdienliche Vorkehrungen für die Kontrollen – Gegenanalysen – Verordnung Nr 612/2009 – Art 28 – Erstattungen für die **Ausfuhr landwirtschaftlicher Erzeugnisse** – Voraussetzungen für die Gewährung – **Gesunde und handelsübliche Qualität** – Erzeugnisse, die unter normalen Bedingungen vermarktungsfähig sind

### [09.03.2017, Rs C-173/15, GE Healthcare](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Zollunion** – Zollkodex der Gemeinschaften – Art 32 Abs 1 Buchst c – **Zollwertermittlung** – Lizenzgebühren für die zu bewertenden Waren – Begriff – Verordnung (EWG) Nr 2454/93 – Art 160 – **Bedingungen des Kaufgeschäfts** über die zu bewertenden Waren – **Zahlung der Lizenzgebühren** an eine sowohl mit dem Verkäufer als auch mit dem Käufer der Waren verbundene Gesellschaft – Art 158 Abs 3 – **Berichtigungs- und Aufteilungsmaßnahmen**

### [09.03.2017, Rs C-342/15, Piringer](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Freier Dienstleistungsverkehr der Rechtsanwälte** – Möglichkeit der Mitgliedstaaten, die Abfassung förmlicher Urkunden, mit denen ein **Recht an Grundstücken** geschaffen oder übertragen wird, bestimmten Gruppen von Rechtsanwälten vorzubehalten – Regelung eines Mitgliedstaats, nach der die **Echtheit der Unterschrift** auf einem Grundbuchsgesuch notariell beglaubigt werden muss

### [09.03.2017, Rs C-398/15, Manni](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Personenbezogene Daten** – Schutz natürlicher Personen in Bezug auf die Verarbeitung dieser Daten – Richtlinie 95/46/EG – Art 6 Abs 1 Buchst e – Der **Offenlegung im Gesellschaftsregister** unterliegende Daten – Erste Richtlinie 68/151/EWG – Art 3 – **Auflösung der Gesellschaft** – Beschränkung des Zugangs Dritter zu diesen Daten

### [09.03.2017, Rs C-406/15, Milkova](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Sozialpolitik** – Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf – Übereinkommen der Vereinten Nationen über die Rechte von **Menschen mit Behinderungen** – Art 5 und 27 – Richtlinie 2000/78/EG – Art 7 – Verstärkter **Schutz bei Entlassung** von Arbeitnehmern mit Behinderungen – Fehlen eines solchen Schutzes für **Beamte mit Behinderungen** – **Allgemeiner Gleichbehandlungsgrundsatz**

### [09.03.2017, Rs C-484/15, Zulfikarpašić](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Justizielle Zusammenarbeit** in Zivilsachen – Verordnung (EG) Nr 805/2004 – Europäischer Vollstreckungstitel für unbestrittene Forderungen – Voraussetzungen für die Bestätigung als **Europäischer Vollstreckungstitel** – Begriff ‚Gericht‘ – Notar, der auf der Grundlage einer ‚**glaubwürdigen Urkunde**‘ einen Vollstreckungsbefehl ausgestellt hat – **Öffentliche Urkunde**

### [09.03.2017, Rs C-551/15, Pula Parking](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Justizielle Zusammenarbeit** in Zivilsachen – Verordnung (EU) Nr 1215/2012 – Zeitlicher und sachlicher Anwendungsbereich – **Zivil- und Handelssachen** – **Zwangsvollstreckungsverfahren** zur Beitreibung einer nicht beglichenen Gebühr für die Nutzung eines öffentlichen Parkplatzes – **Einbeziehung** – Begriff ‚Gericht‘ – Notar, der auf der Grundlage einer ‚**glaubwürdigen Urkunde**‘ einen Vollstreckungsbefehl ausgestellt hat

### [09.03.2017, Rs C-573/16, Oxycure Belgium](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 98 Abs 2 – Anhang III Nrn 3 und 4 – **Grundsatz der steuerlichen Neutralität** – Medizinische Sauerstoffbehandlung – **Ermäßigter Mehrwertsteuersatz** – Sauerstoffgasflaschen – Normaler Mehrwertsteuersatz – **Sauerstoffkonzentratoren**

09.03.2017, Rs C-100/16 P, *Ellinikos Chrysos / Kommission*

Rechtsmittel – **Staatliche Beihilfen** – Veräußerung von Minen zu einem geringeren Preis als dem tatsächlichen Marktwert – Befreiung von den Steuern auf das **Veräußerungsgeschäft** – Bewertung der **Höhe des gewährten Vorteils**

## **B. SCHLUSSANTRÄGE**

07.03.2017, Rs C-589/15 P, *Anagnostakis / Kommission (GA Mengozzi)*

Rechtsmittel – **Bürgerinitiative**, Eine Million Unterschriften für ein Europa der Solidarität', mit der die Kommission aufgefordert wird, einen Vorschlag für den **Erlass von Rechtsvorschriften** vorzulegen, in denen das **Prinzip der Notlage** festgeschrieben wird – Anmeldung – Ablehnung durch die Kommission – **Begründungspflicht** – Art 122 AEUV – Art 136 AEUV

07.03.2017, Rs C-621/15, *W ua (GA Bobek)*

**Haftung** für fehlerhafte Produkte – **Arzneimittelhersteller** – Impfung gegen Hepatitis B – An Multipler Sklerose erkrankter Geschädigter – **Beweislast** – Dem Kläger obliegender Beweis für den Schaden aufgrund eines Fehlers bei der **Impfung** und für den ursächlichen Zusammenhang zwischen Fehler und Schaden – Art und Weise der Beweisführung – Vermutungsregelung – Fehlen eines wissenschaftlichen Konsenses – **Ursächlicher Zusammenhang**

07.03.2017, Rs C-685/15, *Online Games ua (GA Sharpston)*

Art 49 und 56 AEUV – **Glücksspiele** – **Glücksspielmonopol** in einem Mitgliedstaat – **Zuwiderhandlung** – Nationales Recht, das dem Gericht die Pflicht auferlegt, den Sachverhalt von Amts wegen zu ermitteln (**Amtswegigkeitsgrundsatz**) – Europäische Konvention zum Schutz der Menschenrechte und Grundfreiheiten – Art 6 – Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Art 47

## **C. GERICHT**

09.03.2017, T-308/16, *Marsh / EUIPO (ClaimsExcellence)*

**Unionsmarke** – Anmeldung der Unionswortmarke ClaimsExcellence – **Absolutes Eintragungshindernis** – Beschreibender Charakter – Art 7 Abs 1 Buchst c der Verordnung (EG) Nr 207/2009

## **V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE**

07.03.2017, Beschwerde Nr 35090/09 ua, *Polyakova ua / Russland*

**Verletzung** von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); Inhaftierung der Bf in **Gefängnissen**, die zwischen **2000 und 8000 km** vom Wohnort ihrer jeweiligen **Familien entfernt** gelegen sind, als Verletzung des Rechts auf Achtung des Privat- und Familienlebens

07.03.2017, Beschwerde Nr 68059/13, *V.K. / Russland*

**Verletzung** von **Art 3 EMRK** (Verbot unmenschlicher oder erniedrigender Behandlung); **Misshandlungen** des Bf als 4-Jähriger in einem **staatlichen Kindergarten**, die zu einer posttraumatischen Belastungsstörung führten, dem **Staat zurechenbar**; ferner unzureichende Ermittlungen hinsichtlich der Vorfälle

[Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

[Rundbrief Polizeirecht 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 und Verwaltungsgerichte:** Auswahl nach Forschungsschwerpunkten der Institute (insb Baurecht, Energierecht, Gewerberecht, 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, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung); Hofrat Dr. Alfred Grof (Landesverwaltungsgericht Oberösterreich); Univ.-Ass. Mag. Sandra Grafeneder, Univ.-Ass. Mag. Claudia Höbarth, Univ.-Ass. Mag. Vaheen Said, Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Dr. Beate Sündhofer, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heiml, Wiss.-Mit. Benedikt Berger.

**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.