

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 36 | 07.09.2018

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 227/2018](#)

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

### [BGBl II 228/2018 \(Anlage F\)](#)

Verordnung des Bundesministers für Inneres, mit der die **Asylgesetz-Durchführungsverordnung 2005** geändert wird

### [BGBl II 228/2018 \(Anlage G\)](#)

Verordnung des Bundesministers für Inneres, mit der die **Niederlassungs- und Aufenthaltsgesetz-Durchführungsverordnung** geändert wird

### [BGBl II 233/2018](#)

Kundmachung der Bundesministerin für Arbeit, Soziales, Gesundheit und Konsumentenschutz betreffend das **Verzeichnis von Normen für die allgemeine Sicherheit von Verbraucherprodukten**

### [BGBl II 235/2018 \(Anhang\)](#)

Verordnung der Bundesministerin für Digitalisierung und Wirtschaftsstandort, mit der die **Vermessungsverordnung 2016** geändert wird

### [BGBl III 138/2018 \(Anlage 1\)](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers betreffend **Änderungen der Anlagen I und II des Europäischen Übereinkommens über die Hauptbinnenwasserstraßen** von internationaler Bedeutung (AGN)

### [BGBl III 143/2018](#)

**Notenwechsel** zwischen der Regierung der Republik **Österreich** und der Regierung des Fürstentums **Liechtenstein** über die **Ergänzung der Liste der Vertretungsbehörden** in Art 4 des Abkommens zwischen der Regierung der Republik Österreich vertreten durch den Bundesminister für europäische und internationale Angelegenheiten der Republik Österreich und der Regierung des Fürstentums Liechtenstein **über die Vertretung im Verfahren der Visa**

### [BGBl III 144/2018](#)

Änderung des Anhangs der Vereinbarung zwischen dem Bundesminister für europäische und internationale Angelegenheiten der Republik Österreich einerseits und dem Minister für auswärtige Angelegenheiten der Republik Malta andererseits über die gegenseitige Vertretung im Verfahren der Visumerteilung

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABI L 223 v 04.09.2018, 1](#)

Durchführungsverordnung (EU) 2018/1212 der Kommission vom 3. September 2018 zur Festlegung von Mindestanforderungen zur Umsetzung der Bestimmungen der Richtlinie 2007/36/EG des Europäischen Parlaments und des Rates in Bezug auf die Identifizierung der Aktionäre, die Informationsübermittlung und die Erleichterung der Ausübung der Aktionärsrechte

## III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

11.06.2018, [E 836/2018](#)

AsylG; Verletzung im Recht auf Gleichbehandlung von Fremden untereinander durch Nichtzuerkennung des Status des Asylberechtigten bzw subsidiär Schutzberechtigten für einen aus dem Militärdienst desertierten irakischen Staatsangehörigen; kein Begründungswert der sich in einer Aneinanderreihung von floskelhaften, aus Textbausteinen zusammengesetzten Passagen und bloßer Verweise auf die verwaltungsbehördliche Begründung erschöpfenden Entscheidung

11.06.2018, [E 885/2018](#)

VStG; GlücksspielG; Verletzung im Recht auf persönliche Freiheit durch Verhängung von – vom VStG abweichenden – Ersatzfreiheitsstrafen wegen Übertretung des GlücksspielG

### B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

11.07.2018, [Ro 2018/17/0001](#)

GlücksspielG; Beschlagnahme des in einem näher bezeichneten Lokal betriebsbereit vorgefundenen und näher bezeichneten Geräts „TimeMachine“; das Gerät wurde ggst vom LVwG, das dem Gutachten des Amtssachverständigen folgte, in unvertretbarer Weise als Geschicklichkeitsgerät qualifiziert; keine Einflussnahmemöglichkeit auf das Spielergebnis, weshalb dieses als vorwiegend vom Zufall abhängig zu beurteilen ist; Spiel ist gem § 1 Abs 1 GlücksspielG als Glücksspiel zu qualifizieren

02.08.2018, [Ra 2018/05/0050](#)

BauO für Wien; die Zulässigkeit von Abweichungen von den Vorschriften des Bebauungsplans ist in § 69 BauO für Wien geregelt; die Entscheidung über die Zulässigkeit von Abweichungen nach § 69 leg cit obliegt dem Bauausschuss der örtlich zuständigen Bezirksvertretung; nach dem insoweit klaren Wortlaut des § 133 Abs 6 leg cit ist aber ein Ansuchen um Baubewilligung, das den Voraussetzungen des § 69 Abs 1 und 2 leg cit widerspricht, abzuweisen, wobei ein mit dem Ansuchen um Baubewilligung verbundener ausdrücklicher Antrag auf Bewilligung von Abweichungen nach § 133 Abs 1 Z 1 leg cit in diesem Fall als dem Ansuchen um Baubewilligung nicht beigelegt gilt; widerspricht das Bauvorhaben den Voraussetzungen des § 69 Abs 1 und 2 leg cit, dann ist für eine Entscheidung des Bauausschusses der örtlich zuständigen Bezirksvertretung somit kein Raum mehr; diesfalls wäre das Bauansuchen abzuweisen

08.08.2018, [Ra 2017/10/0057](#)

**VStG**; der in § 53b Abs 1 VStG normierten **Aufforderung zum Strafantritt** kommt besondere Bedeutung zu, ist sie doch – abgesehen von Fällen der Fluchtgefahr iSd § 53b Abs 2 zweiter Satz leg cit – Voraussetzung für die Rechtmäßigkeit der zwangsweisen Vorführung des Bestraften nach § 53b Abs 2 leg cit und des Vollzugs der gegen ihn verhängten Freiheitsstrafe bzw Ersatzfreiheitsstrafe; durch die – mangels Aufforderung zum Strafantritt – rechtswidrige Vorführung und Durchführung des Strafvollzugs wird der davon Betroffene in seinem Recht auf persönliche Freiheit verletzt; die Aufforderung zum Strafantritt hat in einer Weise zu ergehen, die beim Verurteilten keinen Zweifel über den Inhalt dieser behördlichen Verfügung aufkommen lässt; sie muss konkretisieren, wann und wo der Aufgeforderte die Strafe anzutreten hat; unterbleiben darf die Aufforderung zum Strafantritt gem § 53b Abs 1 leg cit nur dann, wenn der Bestrafte die Strafe entweder sofort antritt oder sich nicht auf freiem Fuß befindet; sie hat daher auch dann zu erfolgen, wenn ein bereits **begonnener Strafvollzug unterbrochen wurde und später fortgesetzt** werden soll

## C. VERWALTUNGSGERICHTE

Keine relevanten Entscheidungen im Berichtszeitraum.

## IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

### A. GERICHTSHOF

[04.09.2018, Rs C-57/16 P, ClientEarth / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Zugang zu Dokumenten der Organe der Europäischen Union** – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Verordnung (EG) Nr 1367/2006 – **Folgenabschätzungsbericht, Entwurf** eines Folgenabschätzungsberichts und **Stellungnahme** des Ausschusses für Folgenabschätzung – **Gesetzesinitiativen in Umweltangelegenheiten** – **Verweigerung des Zugangs** – Verbreitung der angeforderten Dokumente im Laufe des Verfahrens – **Fortbestand des Rechtsschutzinteresses** – Ausnahme zum Schutz des laufenden Entscheidungsprozesses eines Unionsorgans – Allgemeine Vermutung

[04.09.2018, Rs C-80/17, Juliana](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Kraftfahrzeug-Haftpflichtversicherung** – Richtlinie 72/166/EWG – Art 3 Abs 1 – Zweite Richtlinie 84/5/EWG – Art 1 Abs 4 – Pflicht zum Abschluss eines Versicherungsvertrags – Auf einem Privatgrundstück abgestelltes Fahrzeug – **Rückgriffsrecht der Entschädigungsstelle gegen den Eigentümer des nicht versicherten Fahrzeugs**

[04.09.2018, Rs C-244/17, Kommission / Rat \(Accord avec le Kazakhstan\)](#)

Nichtigkeitsklage – Beschluss (EU) 2017/477 – Im **Kooperationsrat** im Rahmen des Abkommens über verstärkte Partnerschaft und Zusammenarbeit zwischen **der Europäischen Union** und ihren Mitgliedstaaten einerseits und der **Republik Kasachstan** andererseits im Namen der Europäischen Union zu vertretender **Standpunkt im Hinblick auf die Arbeitsvereinbarungen** des Kooperationsrates, des Kooperationsausschusses, der Fachunterausschüsse und etwaiger sonstiger Gremien – Art 218 Abs 9 AEUV – Beschluss zur Festlegung der Standpunkte, die im Namen der Union in einem durch eine internationale Übereinkunft eingesetzten Gremium zu vertreten sind – **Übereinkunft, deren Regelungen teilweise der Gemeinsamen Außen- und Sicherheitspolitik (GASP) zugeordnet werden können** – Abstimmungsregel

[06.09.2018, Rs C-430/16 P, Bank Mellat / Rat](#)

Rechtsmittel – Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik (GASP) – **Bekämpfung der nuklearen Proliferation** – Restriktive Maßnahmen gegen die Islamische Republik Iran – Sektorspezifische Maßnahmen – **Beschränkungen von Geldtransfers, an denen iranische Finanzinstitute beteiligt sind** – Verschärfung der Beschränkungen – Streitige Regelung, die sich aus den Bestimmungen des Beschlusses 2012/635/GASP und der Verordnung (EU) Nr 1263/2012 ergibt – Umsetzung des gemeinsamen umfassenden Aktionsplans zur iranischen Nuklearfrage – **Aufhebung sämtlicher restriktiver Maßnahmen der Europäischen Union, die mit dieser Frage verbunden sind** – Aufhebung der streitigen Regelung während des Verfahrens vor dem Gericht der Europäischen Union – Auswirkungen auf das Rechtsschutzinteresse vor dem Gericht – **Kein Fortbestand des Rechtsschutzinteresses**

[06.09.2018, Rs C-488/16 P, Bundesverband Souvenir - Geschenke - Ehrenpreise / EUIPO](#)

Rechtsmittel – Unionsmarke – Nichtigkeitsverfahren – **Wortmarke NEUSCHWANSTEIN** – Verordnung (EG) Nr 207/2009 – Art 7 Abs 1 Buchst b und c – **Absolute Eintragungshindernisse** – Beschreibender Charakter – Geografische Herkunftsangabe – Unterscheidungskraft – Art 52 Abs 1 Buchst b – **Bösgläubigkeit**

[06.09.2018, Rs C-527/16, Alpenrind ua](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Soziale Sicherheit – Verordnung (EG) Nr 987/2009 – Art 5 und 19 Abs 2 – **Arbeitnehmer, die in einen anderen Mitgliedstaat entsandt werden als den, in dem der Arbeitgeber gewöhnlich tätig ist** – Ausstellung von A1-Bescheinigungen durch den Herkunftsmitgliedstaat, nachdem der Aufnahmemitgliedstaat anerkannt hat, dass die Arbeitnehmer seinem System der sozialen Sicherheit angeschlossen sind – Stellungnahme der Verwaltungskommission – **Zu Unrecht ausgestellte A1-Bescheinigungen** – Feststellung – **Bindungswirkung und Rückwirkung dieser Bescheinigungen** – Verordnung (EG) Nr 883/2004 – Anwendbare Rechtsvorschriften – Art 12 Abs 1 – Begriff einer Person, die eine andere Person ablöst

[06.09.2018, Rs C-4/17 P, Tschechische Republik / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Europäischer Garantiefonds für die Landwirtschaft (EGFL)** – Ausgaben, die von der Europäischen Union finanziert werden können – Von der Tschechischen Republik getätigte Ausgaben – Verordnung (EG) Nr 479/2008 – Art 11 Abs 3 – **Begriff ‚Umstrukturierung von Rebflächen‘**

[06.09.2018, Rs C-17/17, Hampshire](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers** – Richtlinie 2008/94/EG – Art 8 – Zusatzversorgungseinrichtungen – Schutz der Ansprüche auf Leistungen bei Alter – **Garantierter Mindestschutzstandard**

[06.09.2018, Rs C-21/17, Catlin Europe](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Justizielle Zusammenarbeit in Zivil- und Handelssachen – **Europäisches Mahnverfahren** – Verordnung (EG) Nr 1896/2006 – Übermittlung eines Zahlungsbefehls zusammen mit dem Antrag auf Erlass des Zahlungsbefehls – Fehlen einer Übersetzung des Antrags auf Erlass des Zahlungsbefehls – Für vollstreckbar erklärter Europäischer Zahlungsbefehl – **Antrag auf Überprüfung nach Ablauf der Einspruchsfrist** – Zustellung gerichtlicher und außergerichtlicher Schriftstücke – Verordnung (EG) Nr 1393/2007 – Anwendbarkeit – Art 8 und Anhang II – **Belehrung des Empfängers über sein Annahmeverweigerungsrecht in Bezug auf ein nicht übersetztes verfahrenseinleitendes Schriftstück** – Fehlen des Formblatts – Folgen

[06.09.2018, Rs C-346/17 P, Klein / Kommission](#)

Rechtsmittel – Art 340 Abs 2 AEUV – **Außervertragliche Haftung der Europäischen Union** – Richtlinie 93/42/EWG – Medizinprodukte – Art 8 Abs 1 und 2 – Schutzklauselverfahren – **Mitteilung eines Mitgliedstaats über eine Entscheidung**, mit der das **Inverkehrbringen eines Medizinprodukts untersagt wird** – **Unterbleiben einer Entscheidung der Europäischen Kommission** – Hinreichend qualifizierter Verstoß gegen eine Rechtsnorm, die dem Einzelnen Rechte verleihen soll – Kausalzusammenhang zwischen dem Verhalten des Organs und dem geltend gemachten Schaden – Nachweis des Vorliegens und des Umfangs des Schadens

[06.09.2018, Rs C-471/17, Kreyenhop & Kluge](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Zollunion und Gemeinsamer Zolltarif – **Zolltarif- und Statistiknomenklatur** – Tarifierung der Waren – **Frittierte Instantnudeln** – Unterposition 1902 30 10

## **B. SCHLUSSANTRÄGE**

[05.09.2018, Rs C-215/17, NKBM \(GA Bobek\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Weiterverwendung von Informationen des öffentlichen Sektors – **Aufsichtsanforderungen an Kreditinstitute und Wertpapierfirmen** – **Kreditinstitute, die unter dem beherrschenden Einfluss des Staates stehen**

– Nationale Regelungen, die uneingeschränkten Zugang zu bestimmten Informationen über von solchen Instituten abgeschlossene geschäftliche Verträge gewähren

**[05.09.2018, Rs C-258/17, EB \(GA Bobek\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Sozialpolitik – Gleichbehandlung – **Verbot der Diskriminierung aus Gründen der sexuellen Ausrichtung** – Homosexuelle Beziehungen mit Minderjährigen – **Disziplinarsanktionen gegen Polizeibeamten nach Strafurteil** – Aufrechterhaltung der Wirkungen der Disziplinarsentscheidung

**[05.09.2018, Rs C-385/17, Hein \(GA Bobek\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Sozialpolitik – Arbeitszeitgestaltung – **Tarifvertrag für das Baugewerbe** – Recht auf bezahlten Jahresurlaub – **Urlaubsvergütung** – **Auswirkungen der Kurzarbeit**

**[05.09.2018, Rs C-552/17, Alpenchalets Resorts \(GA Bobek\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Mehrwertsteuer – **Mehrwertsteuer-Sonderregelung für Reisebüros** – Tragweite – **Beherbergung in Ferienunterkünften** – Sonstige Leistungen – Nebenleistungen und Hauptleistungen – Ermäßigter Steuersatz – **Anwendbarkeit auf die von einem Reisebüro bereitgestellte Unterkunft**

**[06.09.2018, Rs C-386/17, Liberato \(GA Bot\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Justizielle Zusammenarbeit in Zivilsachen – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Art 5 Nr 2 – Art 27 – Art 35 Abs 3 – **Zuständigkeit sowie Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Unterhaltssachen** – Verordnung (EG) Nr 2201/2003 – Art 19 und 24 – **Zuständigkeit sowie Anerkennung und Vollstreckung von Entscheidungen in Ehesachen und in Verfahren betreffend die elterliche Verantwortung** – Rechtshängigkeit – Verstoß gegen die Rechtshängigkeitsregeln – Folgen – **Verbot der Nachprüfung der Zuständigkeit des Gerichts des Ursprungsmitgliedstaats**

**[06.09.2018, verb Rs C-412/17 und C-474/17, Touring Tours und Travel \(GA Bot\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – Verordnung (EG) Nr 562/2006 – Gemeinschaftskodex für das Überschreiten der Grenzen durch Personen (Schengener Grenzkodex) – Art 20 und 21 – Abschaffung der Grenzkontrollen an den Binnengrenzen des Schengen-Raums – **Regelung eines Mitgliedstaats, wonach einem Veranstalter von Busreisen aufgetragen wird, beim Überschreiten der Binnengrenzen des Schengen-Raums die Reisepässe und Aufenthaltstitel der Passagiere zu kontrollieren** – Richtlinie 2002/90/EG – Rahmenbeschluss 2002/946/JI – **Beihilfe zur unerlaubten Einreise**

**[06.09.2018, Rs C-502/17, C&D Foods Acquisition \(GA Kokott\)](#)**

Vorabentscheidungsverfahren – **Gemeinsames Mehrwertsteuersystem** – **Holdingsgesellschaft** – **Vorsteuerabzug** – Ausgaben für Leistungen, die im Zusammenhang mit dem beabsichtigten Verkauf von Anteilen an einer Tochtergesellschaft in Anspruch genommen wurden

**[06.09.2018, Rs C-531/17, Vetsch Int Transporte \(GA Kokott\)](#)**

Vorabentscheidungsersuchen – **Gemeinsames Mehrwertsteuersystem** – Steuerbefreiung bei der Einfuhr und einer anschließenden innergemeinschaftlichen Lieferung – Versagung der Steuerbefreiung der Einfuhr aufgrund späterer Mehrwertsteuerhinterziehung des Erwerbers bezüglich der eingeführten Gegenstände – **Steuerschuld des die Einfuhrmehrwertsteuer Anmeldenden (als Vertreter des Importeurs)** – ‚Infektion‘ durch spätere Betrugsabsicht

## **C. GERICHT**

Keine (relevanten) Urteile im Berichtszeitraum.

## V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

04.09.2018, Beschwerde Nr [6810/09](#), *Fatih Taş / Türkei*

**Verletzung** von **Art 10 EMRK** (Meinungsäußerungsfreiheit); **Strafverfahren** gegen den Inhaber eines Verlagshauses (Bf) wegen **Verunglimpfung** der **Republik Türkei** durch Veröffentlichung eines Buches; das Buch handelte vom Verschwinden eines türkischen Journalisten im Jahr 1994; die beanstandeten Passagen des Buches riefen nicht zu Gewalt und Hass auf; die Verurteilung des Bf erfolgte auf Grundlage des Art 301 türkisches Strafgesetzbuch; Art 301 ist weit gefasst und vage formuliert; der Rechtsunterworfenene kann dadurch die **Folgen** seiner Handlungen **nicht vorhersehen**; der Bf erhielt eine Entschädigung iHv EUR 2.500,--

06.09.2018, Beschwerde Nr [14078/12](#), *Dadayan / Armenien*

**Verletzung** von **Art 6 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren); **Strafverfahren** gegen einen armenischen Staatsbürger (Bf) wegen **Beihilfe zum Schmuggel** von angereichertem Uran nach Georgien; die Schmuggler selbst wurden in Georgien strafrechtlich verfolgt und verurteilt; das armenische Prozessgericht verurteilte den Bf auf Basis der Aussagen der Schmuggler, welche vor den georgischen Behörden gemacht wurden; **Beeinträchtigung** der **Verteidigungsrechte** des Bf; **Verletzung** von **Art 6 EMRK**

[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), Univ.-Ass. Mag. Sandra Grafeneder LL.B., Hofrat Dr. Alfred Grof (LVwG Oberösterreich), Univ.-Ass. Mag. Claudia Höbarth, Univ.-Ass. Mag. Vaheen Said, Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heiml, Univ.-Ass. Mag. Marlene Haderer, Wiss.-Mit. Clara Buder.

**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.