

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 44 | 03.11.2023

Institut für Europarecht | Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre

Redaktionelle Leitung: Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler | Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer | Univ.-Prof. Dr. Markus Vašek

## I. BUNDESGESETZBLATT

### [BGBl II 315/2023](#)

Verordnung des Bundesministers für Inneres, mit der die Verordnung des Bundesministers für Inneres über die vorübergehende Wiedereinführung von **Grenzkontrollen** an den Binnengrenzen zur **Tschechischen Republik** geändert wird

### [BGBl II 316/2023 \(Anlagen\)](#)

Verordnung des Bundesministers für Finanzen, mit der die **Voranschlags- und Rechnungsabschlussverordnung 2015 – VRVO 2015** geändert wird

### [BGBl II 317/2023](#)

Verordnung des Bundesministers für Arbeit und Wirtschaft und des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Regionen und Wasserwirtschaft, mit der die **Gütereinsatzstatistik-Verordnung** geändert wird

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABl L 2023/2418 v 26.10.2023](#)

Verordnung (EU) 2023/2418 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 18. Oktober 2023 über die **Einrichtung eines Instruments** zur **Stärkung** der **europäischen Verteidigungsindustrie** durch gemeinsame Beschaffung (EDIRPA)

## III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

## A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

28.09.2023, [G 187/2023](#)

**StGB; StPO**; die Festnahmeregelung des **§ 170 Abs 2 StPO** ist nach anderen Kriterien zu beurteilen als die Untersuchungshaft gem § 173 Abs 6 leg cit; angesichts der **engen zeitlichen Beschränkung** der zulässigen Haftdauer (Anhaltung) bei der bedingt obligatorischen Festnahme ist die angefochtene Regelung des § 170 Abs 2 leg cit **verhältnismäßig** und entspricht Art 1 Abs 3 iVm Art 2 Abs 1 BVG über den Schutz der persönlichen Freiheit

05.10.2023, [E 1000/2023](#)

**AsylIG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Abweisung des Antrags auf Zuerkennung des Status des subsidiär Schutzberechtigten; Nichterteilung des Aufenthaltstitels; Ausspruch der Zulässigkeit der Abschiebung in den Herkunftsstaat Somalia unter einer 14-tägigen Frist für die freiwillige Ausreise

## B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

17.07.2023, [Ra 2021/04/0015](#)

**DSGVO**; die (von einer Datenverarbeitung) betroffene Person hat nach Art 16 DSGVO das Recht, vom Verantwortlichen unverzüglich die **Berichtigung** sie betreffender unrichtiger personenbezogener Daten zu verlangen; dabei stellt die DSGVO auf eine **sachliche Richtigkeit** ab; im vorliegenden Fall führte das Unternehmen den Namen des Rw mit „ss“, weil das von ihr verwendete System in technischer Hinsicht Sonderzeichen nicht berücksichtigt; auch in den maschinenlesbaren Zeilen des Reisepasses wird der Nachname des Rw mit „ss“ geschrieben; das BVwG ging zu Recht davon aus, dass die Schreibweise „ss“ mit „ß“ sachlich bedeutungsgleich und somit sachlich richtig sei; das Gericht verneinte daher zu Recht einen Anspruch auf Berichtigung

27.09.2023, [Ra 2023/02/0040](#)

**StVO, VStG**; im vorliegenden Fall ist dem **Gutachten (Blutuntersuchung)** zu entnehmen, dass eine Beeinträchtigung durch Suchtmittel nicht regelhaft zu erwarten, aber auch nicht auszuschließen sei; da eine derartige Beeinträchtigung auch vom VwG nicht festgestellt wurde, ist die Voraussetzung des § 5a Abs 2 StVO für die Verpflichtung des Mitbeteiligten, die **Kosten** der chemisch-toxikologische Blutuntersuchung zu tragen, nicht erfüllt; das Strafverfahren wegen Lenkens eines Fahrzeugs in einem durch Suchtgift beeinträchtigten Zustand nach §§ 5 Abs 1 iVm 99 Abs 1b leg cit wurde eingestellt; eine Beeinträchtigung durch Suchtgift für die im vorliegenden Fall erfolgte Bestrafung wegen einer Übertretung des § 58 Abs 1 StVO war nicht tatbildmäßig, daher erwies sich die chemisch-toxikologische Blutuntersuchung auf potentiell beeinträchtigend wirkende Substanzen mit Relevanz für den Straßenverkehr als nicht erforderlich

03.10.2023, [Ra 2023/06/0105](#)

**Vbg BauG**; im Rahmen der vorzunehmenden **Verhältnismäßigkeitsprüfung** zur Beurteilung der laut § 14 Abs 1 Vbg BauG geforderten Notwendigkeit der Maßnahme und der Verhältnismäßigkeit der Mehrkosten, ist das Interesse des Eigentümers des betroffenen Grundstücks einerseits und das Interesse an der Benutzung des fremden Grundstücks andererseits gegenüberzustellen; im vorliegenden Fall führte das VwG aus, auf die im Verfahren vorgebrachten Nachteile der Rw (Abbruch Betonmauer; Zaun und Tor etc.) sei nicht weiter einzugehen und hielt lediglich fest, dass durch die eingeräumte Befugnis, das Grundstück der Rw mit einem Baukran zu überschwenken, die Nutzung des Grundstücks nicht ausgeschlossen sei; das VwG hat damit in Verkennung der Rechtslage die von der Rw vorgebrachten Nachteile nicht berücksichtigt und eine Abwägung der gegenläufigen Interessen unterlassen

## C. VERWALTUNGSGERICHTE

BVwG 14.09.2023, [W279 2253356-1](#)

**VolksbegehrenG**; § 3 Abs 3 Z 1 VolksbegehrenG stellt explizit auf Worte ab; die Zeichenkombination „**VanDerBellen**“ stellt **kein Wort** dar, sondern ist ein Versuch, den Wortlaut des § 3 Abs 3 Z 1 leg cit zu **umgehen** und die drei Worte „Van der Bellen“

als ein Wort darzustellen, um die fünf Worte „Van der Bellen muss weg“ als drei Worte erscheinen zu lassen und ein Volksbegehren contra legem zu initiieren

**LVwG Oö 19.09.2023, [LVwG-605670](#)**

**KraftfahrG**; die Voraussetzungen für das Vorliegen und die Bewilligung der Durchführung von **Probefahrten** gemäß § 45 KraftfahrG sind streng zu prüfen, da es sich hierbei um eine **Ausnahme vom allgemeinen Grundsatz** handelt, dass Fahrzeuge nur nach behördlicher Zulassung auf Straßen mit öffentlichem Verkehr verwendet werden dürfen

## **IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION**

### **A. GERICHTSHOF**

**[26.10.2023, Rs C-331/21, EDP – Energias de Portugal ua](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Art 101 AEUV** – Kartelle – **Kartellverbot** – Vereinbarungen zwischen Unternehmen – **Unterscheidung** zwischen **vertikaler Vereinbarung** und **horizontaler Vereinbarung** – Potenzieller Wettbewerb – **Bezweckte** oder **bewirkte Wettbewerbsbeschränkung** – Vereinbarung zwischen einem Stromlieferanten und einem Einzelhändler von Massenkonsumgütern, der Hyper- und Supermärkte betreibt – **Wettbewerbsverbotsklausel** – Verordnung (EU) Nr 330/2010 – Handelsvertretervertrag – Liberalisierung des Stromversorgungsmarkts

**[26.10.2023, verb Rs C-207/22, C-267/22 u C-290/22, Lineas – Concessões de Transportes](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Wirtschafts- und Währungspolitik** – **Aufsicht** über den **Finanzsektor** der **Europäischen Union** – Richtlinie 2013/36/EU – Verordnung (EU) Nr 575/2013 – Finanzinstitut – Begriff – Unternehmen, dessen Tätigkeit im Erwerb von Beteiligungen besteht

**[26.10.2023, Rs C-238/22, LATAM Airlines Group](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Luftverkehr** – Verordnung (EG) Nr 261/2004 – Art 2 Buchst j – Art 3 – Art 4 Abs 3 – **Ausgleichsleistungen** für Fluggäste im **Fall der Nichtbeförderung** – Fluggast, der im Voraus über die Nichtbeförderung unterrichtet wurde – Keine Verpflichtung des Fluggasts, sich am Flugsteig einzufinden – Art 5 Abs 1 Buchst c – **Ausnahmen vom Ausgleichsanspruch** bei Annullierung eines Fluges – **Unanwendbarkeit** dieser **Ausnahmen** bei vorweggenommener Beförderungsverweigerung

**[26.10.2023, Rs C-249/22, GIS](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Gemeinsames Mehrwertsteuersystem** – **Richtlinie 2006/112/EG** – Art 2 Abs 1 Buchst c – Dienstleistung, die gegen Entgelt erbracht wird – Begriff – Tätigkeiten einer öffentlichen Rundfunk- und Fernsehanstalt, die durch eine gesetzliche Gebühr finanziert werden, die von Personen gezahlt wird, die ein Radio- oder Fernsehgerät besitzen, das sich an einem terrestrisch versorgten Standort befindet – Art 378 Abs 1 und Anhang X Teil A Nr 2 – **Beitrittsakte** der **Republik Österreich** – Ausnahme – **Anwendungsbereich**

**[26.10.2023, Rs C-307/22, FT \(Copies du dossier médical\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Verarbeitung personenbezogener Daten** – **Verordnung (EU) 2016/679** – **Art 12, 15 und 23** – Recht der betroffenen Person auf **Auskunft** über ihre Daten, die Gegenstand der Verarbeitung sind – Recht auf **Erhalt** einer **unentgeltlichen ersten Kopie** dieser **Daten** – Verarbeitung der Daten eines Patienten durch seinen Arzt – **Patientenakte** – **Gründe** für den **Auskunftsantrag** – Verwendung der Daten, um haftungsrechtliche Ansprüche gegen den Behandelnden geltend zu machen – Begriff ‚Kopie‘

## B. SCHLUSSANTRÄGE

### [26.10.2023, verb Rs C-554/21, C-622/21 u C-727/21, HANN-INVEST \(GA Pikamäe\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Art 19 Abs 1 Unterabs 2 EUV** – Rechtsstaatlichkeit – **Effektiver gerichtlicher Rechtsschutz** in den vom Unionsrecht erfassten Bereichen – **Art 47 der Charta der Grundrechte** der Europäischen Union – **Zuständigkeit** des Gerichtshofs – **Zulässigkeit** – Auslegung, die für den Erlass des Urteils durch das vorlegende Gericht erforderlich ist – **Interner Mechanismus**, der die **Kohärenz der Rechtsprechung** eines zweitinstanzlichen Gerichts gewährleisten soll – Grundsatz der Rechtssicherheit – Grundsatz der richterlichen Unabhängigkeit – **Erfordernisse** eines **Zugangs** zu einem durch **Gesetz errichteten Gericht** und eines **fairen Verfahrens**

### [26.10.2023, verb Rs C-182/22 und C-189/22, Scalable Capital \(GA Collins\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Schutz natürlicher Personen** bei der **Verarbeitung personenbezogener Daten** – Verordnung (EU) 2016/679 – Art 82 Abs 1 – **Anspruch auf Ersatz des Schadens**, der durch eine unter Verstoß gegen diese Verordnung erfolgte **Datenverarbeitung** verursacht worden ist – **Immaterieller Schaden** – Datendiebstahl – Identitätsdiebstahl oder -betrug

### [26.10.2023, Rs C-437/22, Eesti Vabariik \(Põllumajanduse Registrate ja Informatsiooni Amet\) \(GA Pitruzzella\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Landwirtschaft** – Gemeinsame Agrarpolitik – **Unionsbeihilfen** – **Verwaltungsrechtliche Maßnahmen** und **Sanktionen** – Durch die Vertreter einer Gesellschaft mit beschränkter Haftung begangener Betrug – **Wiedereinziehung** zu Unrecht **gezahlter Beträge**

### [26.10.2023, Rs C-670/22, Staatsanwaltschaft Berlin \(EncroChat\) \(GA Čápetá\)](#)

Vorabentscheidungsersuchen – **Justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen** – Richtlinie 2014/41/EU – **Europäische Ermittlungsanordnung** – Art 6 Abs 1 – **Bedingungen** für den **Erlass** einer **Europäischen Ermittlungsanordnung** – Übermittlung von Beweismitteln, die sich bereits im Besitz eines anderen Mitgliedstaats befinden – Begriff der Anordnungsbehörde – Art 2 Buchst c Ziff i – **Zulässigkeit** von **Beweismitteln**

### [26.10.2023, Rs C-752/22, EP \(Éloignement d'un résident de longue durée\) \(GA De la Tour\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Asylpolitik** – **Richtlinie 2003/109/EG** – **Rechtsstellung** der **langfristig aufenthaltsberechtigten Drittstaatsangehörigen** – Voraussetzungen für den Aufenthalt des langfristig Aufenthaltsberechtigten in einem anderen Mitgliedstaat – **Art 22 Abs 3** – **Verstärkter Ausweisungsschutz** – Im ersten Mitgliedstaat langfristig aufenthaltsberechtigter Drittstaatsangehöriger, der sich illegal im Hoheitsgebiet eines anderen Mitgliedstaats aufhält – Rückkehrentscheidung in Verbindung mit einem Einreiseverbot in das nationale Hoheitsgebiet aus Gründen der öffentlichen Ordnung und der öffentlichen Sicherheit – **Richtlinie 2008/115/EG** – **Gemeinsame Normen und Verfahren** in den Mitgliedstaaten zur **Rückführung** illegal aufhältiger Drittstaatsangehöriger – **Art 6 Abs 2** – Drittstaatsangehöriger mit einem von einem anderen Mitgliedstaat ausgestellten gültigen Aufenthaltstitel

## C. GERICHT

Keine Entscheidungen im Berichtszeitraum.

## V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

### 26.10.2023, Beschwerde Nr [18593/19](#), *Plechlo/Slowakei*

**Verletzung von Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung ihres Privat- und Familienlebens); gerichtliche Anordnung zum **Abhören von Telefongesprächen**, an denen der Bf zufällig beteiligt war, im Rahmen eines strafrechtlichen Ermittlungsverfahrens, das ihn nicht unmittelbar betraf; Aufzeichnung, Speicherung und Aufbewahrung des abgehörten Materials; Eingriff in die Rechte des Bf ohne angemessene und wirksame Garantien gegen Missbrauch

31.10.2023, Beschwerde Nr [9602/18](#), *BILD GmbH & Co. KG/Deutschland*

**Verletzung von Art 10 EMRK** (Freiheit der Meinungsäußerung); Unterlassungsverfügung, mit der ein Nachrichtenunternehmen aufgetragen wird, zwei **Veröffentlichungen von Videoaufnahmen** einer polizeilichen Verhaftung zu unterlassen, ohne die **Polizeibeamten unkenntlich** zu machen; kein berechtigtes Interesse von (Polizei)Beamten ihr Privatleben vor Missbrauch ihres Amtes zu schützen; keine allgemeine Regel nach Art 8, wonach Polizeibeamte generell nicht in Presseveröffentlichungen erkennbar sein sollten; unklar, inwieweit die Veröffentlichung des Bilds zu einer öffentlichen Debatte beitragen könnte; allgemeine Argumentation, dass jede unkorrigierte Berichterstattung rechtswidrig wäre, selbst wenn sie die tatsächlichen Umstände des Polizeieinsatzes widerspiegelt, ohne den Polizeibeamten negativ darzustellen, könnte zu einem unzulässigen Verbot jeder künftigen Veröffentlichung von unkorrigierten Bildern von Polizeibeamten bei der Ausübung ihres Dienstes unabhängig vom öffentlichen Interesse an der Anwendung von Gewalt durch die Polizei führen; Eingriff nicht „notwendig in einer demokratischen Gesellschaft“

31.10.2023, Beschwerde Nr [26104/19](#), *Stott/Vereinigtes Königreich*

**Keine Verletzung von Art 14 EMRK** (Diskriminierungsverbot); **Keine Verletzung von Art 5 EMRK** (Recht auf Freiheit und Sicherheit); unterschiedliche Behandlung eines Strafgefangenen, der eine verlängerte bestimmte Freiheitsstrafe verbüßt, gegenüber Strafgefangenen, die eine normale bestimmte Freiheitsstrafe verbüßen, und Strafgefangenen, die eine lebenslange Freiheitsstrafe mit Ermessensspielraum verbüßen; **Anspruch auf vorzeitige Entlassung**, der legitimerweise sowohl von politischen als auch von faktischen Erwägungen abhängen kann, und nicht die rein faktische Bewertung des tatsächlichen Risikos, das der Gefangene darstellt; Kriterien nicht grundsätzlich für alle Gefangenen gleich; Schwere der Straftat und der Grad der Gefährlichkeit für Erwägung relevant; legitimes Ziel, das unterschiedliche Behandlung objektiv gerechtfertigt; Maßnahmen verhältnismäßig und nicht außerhalb des weiten Ermessensspielraums

[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:** Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer, Univ.-Prof. Dr. Markus Vašek (Leitung), Univ.-Ass. Mag. Daniela Emeder, Univ.-Ass. Mag. Theresa Gierlinger, Wiss.-Mit. Anna Kneidinger, Univ.-Ass. Mag. Katharina Marx, Univ.-Ass. Mag. Julia Rauch, Dr. Simon Wischt, Univ.-Ass. Georg Wurmhöringer, LL.M..

**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.