



45/2011 11.11.2011

Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

Neu ab 2012:



Zeitschrift für Energie- und Technikrecht (ZTR)

Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. Andreas Hauer, Schriftleiter: Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

Die [Zeitschrift für Energie- und Technikrecht](#) informiert Sie viermal im Jahr über aktuelle Fragen des europäischen und österreichischen Energie- und Technikrechts, gegliedert in die Rubriken „Aufsätze“ – „Kurzbeiträge“ – „Aktuelle Rechtsvorschriften und Normen“ – „Rechtsprechung“ und „Literatur“.

Die ZTR erscheint ab 2012 vierteljährlich.

Fordern Sie bis 1. Dezember 2011 ein [GRATIS-PROBEHEFT](#) an (ztr@jku.at).

I. Bundesgesetzblatt

[BGBl I 97/2011](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über die **Aufhebung des § 28 Abs 6 bis 10 des ORF-Gesetzes durch den VfGH**

[BGBl I 98/2011](#)

Kundmachung des Bundeskanzlers über die **Aufhebung der Wortfolge** „, und 2. entweder a) bei einer der beteiligten Gesellschaften, sei es auch nur gemeinsam, insgesamt jeweils über mindestens eins vom Hundert des Grundkapitals oder über Aktien im anteiligen Betrag von mindestens 70 000 Euro oder b) gemeinsam über alle Aktien verfügen, für die die Voraussetzungen gemäß Z 1 erfüllt sind“ **in § 225c Abs 3** des Bundesgesetzes vom 31. März 1965 über Aktiengesellschaften (**Aktiengesetz** 1965), BGBl 98 idF BGBl I 71/2009 **durch den VfGH**

[BGBl II 352/2011](#)

Kundmachung der Bundesministerin für Inneres über den **Ausspruch des VfGH**, dass die Verordnung „**Zusammensetzung der Senate und Geschäftsverteilung**, gültig für das Jahr 2009 ab 1. Jänner 2009“ der Disziplinarkommission beim Bundesministerium für Inneres gesetzwidrig war

[BGBl II 353/2011](#)

Kundmachung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend über den **Ausspruch des VfGH**, dass die Wortfolge "Zone I: In unmittelbarer Nähe der im gesamten Stadtgebiet vorhandenen öffentlichen Haltestellen (Schulbushaltestellen und Annahmestellen – IVB, ÖBB, Post und Regiobus)" in § 1 der Verordnung des Bürgermeisters der Stadtgemeinde Hall in Tirol vom 5. Oktober 2004 über die Ausübung gewerblicher Tätigkeiten mittels Automaten als gesetzwidrig aufgehoben wird

[BGBl II 354/2011](#)

Verordnung der Bundesministerin für Justiz über die **Grundausbildung für die Bezirksanwältinnen und Bezirksanwälte**

II. Amtsblatt der EU

[ABI L 287 v 04.11.2011, 1](#)

Beschluss Nr 1104/2011/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 25. Oktober 2011 über die **Regelung des Zugangs zum öffentlichen regulierten Dienst**, der von dem weltweiten Satellitennavigationssystem bereitgestellt wird, das durch das Programm Galileo eingerichtet wurde

[ABI L 287 v 04.11.2011, 9](#)

Beschluss Nr 1105/2011/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 25. Oktober 2011 über die **Liste der visierfähigen Reisedokumente**, die den Inhaber zum **Überschreiten der Außengrenzen** berechtigen, und über die Schaffung eines Verfahrens zur Aufstellung dieser Liste

[ABI L 288 v 05.11.2011, 1](#)

Richtlinie 2011/82/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 25. Oktober 2011 zur **Erleichterung des grenzüberschreitenden Austauschs** von Informationen über die **Straßenverkehrssicherheit gefährdende Verkehrsdelikte**

III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

A. Verfassungsgerichtshof

22.09.2011, [B 1405/10](#)

Eingetragene Partnerschafts-G; die **eingetragene Partnerschaft nur für homosexuelle, nicht auch für heterosexuelle Paare** zu ermöglichen, ist nicht verfassungswidrig, sondern liegt – auch iSd Rsp des EGMR – im Gestaltungsspielraum des Gesetzgebers

22.09.2011, [B 518/11](#)

NamensänderungsG; **Doppelnamen** sind auch **für eingetragene Partner** mit Bindestrich zu verbinden; es stellte eine unzulässige Diskriminierung dar, eingetragenen Partnern diese Gestaltung des Nachnamens zu verwehren; Einleitung eines Gesetzesprüfungsverfahrens hinsichtlich des **Zeitpunkts der Namensänderung**

26.09.2011, [KI-1/11](#)

UmweltverträglichkeitsprüfungsG; Zulässigkeit des Antrags einer Umweltorganisation auf **Entscheidung eines negativen Kompetenzkonfliktes**; Feststellung der Zuständigkeit des VfGH zur Entscheidung über die Beschwerde gegen den Bescheid der BMVIT betreffend die Genehmigung des **Brenner Basistunnels**

27.09.2011, [V 37/10](#)

28.09.2011, [B 1347/10](#) (Anlassfall)

Luftverkehrsbetreiberzeugnis-V; Gesetzwidrigkeit einer Bestimmung der **Luftverkehrsbetreiberzeugnis-V 2008** betreffend eine Verwendungsbeschränkung für bestimmte **Hubschrauber für Ambulanz- und Rettungsflüge** wegen Nichteinhaltung von Verfahrensvorschriften des NotifikationsG 1999; Regelung als eine die Verpflichtung zur Notifikation an die Europäische Kommission auslösende technische Vorschrift zu qualifizieren

28.09.2011, [B 1209/10](#)

UVS Ktn: Geschäftsverteilung 2009, 2010; Verletzung im Recht auf ein **Verfahren vor dem gesetzlichen Richter** durch eine Entscheidung eines UVS über eine Maßnahmenbeschwerde wegen Verstoßes gegen den **Grundsatz der festen Geschäftsverteilung**; Maßgeblichkeit der Geschäftsverteilung in der zum Zeitpunkt des Einlangens des Rechtsmittels geltenden Fassung

28.09.2011, [B 786/10](#)

ORF-G; Anlassfall zu VfGH 07.09.2011, [G 9/11](#) und [V 5/11](#)

05.10.2011, [G 26/10 ua](#)

BudgetbegleitG 2009; **Gleichheitswidrigkeit des Ausschlusses juristischer Personen von der Möglichkeit der Inanspruchnahme von Verfahrenshilfe** nach der Zivilprozessordnung durch das BudgetbegleitG 2009

B. Verwaltungsgerichtshof

06.10.2011, [2009/06/0020](#)

Vbg RaumordnungsG; Ansuchen um **Umwidmung einer Liegenschaft** in Ferienwohnungen; **grundverkehrsrechtliche Beschränkungen** zulässig, wenn sie nicht diskriminieren und im Allgemeininteresse liegen; Beschränkungen für Ferienwohnungen widerspreche nicht dem Unionsrecht; Reduktion der Strafe bei der Bemessung der Kosten des Verfahrens in 1. Instanz außer Acht gelassen

06.10.2011, [2010/06/0023](#)

Tir BauO; Untersagung der **Errichtung einer Einfriedung** eines Grundstücks wegen **Widerspruch zum Bebauungsplan**; kein Kundmachungsmangel; Einfriedung darf – auch zum Teil – nicht über die Straßenfluchtlinie ragen

06.10.2011, [2011/06/0003](#)

Stmk BauG; **div Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren; keine subjektiven Nachbarrechte im Zusammenhang mit Kleinklima, auf Einhaltung des Entwicklungskonzepts und des Ortsbilds

06.10.2011, [2011/06/0047](#)

Sbg BautechnikG; Ansuchen um **Ausnahmegenehmigung zur Kanalanschlussverpflichtung**; Möglichkeit der Errichtung einer Recyclingkläranlage nur für im landwirtschaftlichen Betrieb lebende Personen; Ausnahmeregelung trifft nicht zu, wenn Privatzimmer vermietet werden

06.10.2011, [2011/06/0109](#)

Stmk RaumordnungsG; **baupolizeilicher Beseitigungsauftrag** für einen **Beachvolleyballplatz** im reinen Wohngebiet; **Wohnnutzung umfasst auch die Nebennutzungen** wie Garagen, Schwimmbekken und Kinderspielplätze; die Errichtung eines Beachvolleyballplatz ist unverhältnismäßig und entspricht nicht dem Gebietscharakter

06.10.2011, [2011/06/0113](#)

Bgld BauG; Einwendungen eines Nachbarn im Bauverfahren; keine res iudicata; Errichtung von Reihenhäusern ist eine Frage des Ortsbilds und damit kein subjektives Nachbarrecht; unzureichende Ermittlung der Gebäudehöhe; Privatgutachten sind einer Prüfung durch den Amtssachverständigen zu unterziehen; Gutachten gem § 52 AVG können damit unterbleiben

11.10.2011, [2008/05/0154](#)

Ktn BauO; Nichteinhaltung des Grenzabstandes eines Einfamilienhauses blieb 30 Jahre unbeanstandet; **Inanspruchnahme der Anrainerrechte** nur binnen gesetzlich gewährleisteten Zeitraum möglich

11.10.2011, [2009/05/0161](#)

BauO für Wien; konsensloser Zubau einer Alu-Glas-Konstruktion an ein Kleingartenwohnhaus; **Wintergärten** in verschiedensten Bauweisen sind **als Zubau zu qualifizieren**; Rechtsfrage durch Sachverständigen nicht zu beurteilen

11.10.2011, [2010/05/0105](#)

BauO für Wien; Auftrag zur Entfernung von konsenslos errichteten Gauben; bei nachträglicher Bewilligung könnte der Auftrag nicht mehr vollstreckt werden

11.10.2011, [2010/05/0115](#)

ZustellG; Empfängerin hätte vor urlaubsbedingter Ortsabwesenheit **Kenntnis vom Zustellversuch** erlangen können; **Neuerungsverbot** im verwaltungsgerichtlichen Verfahren

11.10.2011, [2010/05/0152](#)

BauO für Wien; Auftrag zur Sanierung des schadhafte Verputzes; keine „Gefahr im Verzug“ nötig, sondern bloß das Vorliegen von Baugebrechen; **Neuerungsverbot** im verwaltungsgerichtlichen Verfahren; Frist zur Sanierung nicht zu kurz, weil keine Komplettsanierung der Fassade gefordert wird

11.10.2011, [2011/05/0134](#)

AVG; Bescheidcharakter einer Erledigung einer BVB; Bezeichnung als Bescheid kein konstitutives Kriterium; Kostenvorauszahlungsauftrag ist ein normativer Anspruch seitens der Behörde

13.10.2011, [2010/07/0022](#)

WasserrechtsG; Sanierung einer ehemaligen Materialgewinnungsstätte (konsenslose Baggerung im Grundwasserbereich); **Berufung gegen Vollstreckungsverfügung** kann nicht auf Rechtswidrigkeiten des vollstreckbaren Bescheids gestützt werden; keine Verletzung des Parteigehörs

13.10.2011, [2010/07/0112](#)

WasserrechtsG; wasserrechtliche Bewilligung für die Errichtung eines Hühnerstalles; Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; im wasserrechtlichen Verfahren ist die **Geruchsbelästigung unerheblich**

IV. Gerichtshof der Europäischen Union

A. Gerichtshof

[10.11.2011, Rs C-505/10, Sea Fighter](#)

Richtlinie 92/81/EWG – **Verbrauchssteuern auf Mineralöle** – Befreiung – **Begriff der Schifffahrt** – Kraftstoff, der für einen auf einem Schiff montierten und unabhängig von dessen Motor arbeitenden Bagger verwendet wird

[10.11.2011, Rs C-444/10, Schriever](#)

Mehrwertsteuer – Sechste Richtlinie – Art 5 Abs 8 – Begriff der ‚Übertragung eines Gesamt- oder Teilvermögens‘ – **Übereignung des Warenbestands und der Geschäftsausstattung unter gleichzeitiger Vermietung des Geschäftslokals**

[10.11.2011, C-405/10, Garenfeld](#)

Umweltschutz – Verordnungen (EG) Nrn 1013/2006 und 1418/2007 – **Kontrolle der Verbringung von Abfällen** – Verbot der **Ausfuhr von verbrauchten Katalysatoren** in den Libanon

[10.11.2011, Rs C-348/10, Norma-A und Dekom](#)

Öffentliche Aufträge – Richtlinie 2004/17/EG – Art 1 Abs 3 Buchst b – Richtlinie 92/13/EWG – Art 2d Abs 1 Buchst b – Begriff der ‚**Dienstleistungskonzession**‘ – Dienstleistungen des öffentlichen Busverkehrs – **Recht zum Betreiben eines Dienstes und Zahlung eines Ausgleichs für Verluste an den Diensterbringer** – Infolge der nationalen Rechtsvorschriften und des Vertrags **begrenzttes Betriebsrisiko** – **Vergabenachprüfungsverfahren** – Unmittelbare Anwendbarkeit von Art 2d Abs 1 Buchst b der Richtlinie 92/13/EWG auf vor Ablauf der Frist zur Umsetzung der Richtlinie 2007/66/EG geschlossene Verträge

[10.11.2011, Verb Rs C-259/10 und C-260/10, Rank Group](#)

Steuerrecht – Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie – Befreiungen – Art 13 Teil B Buchst f – Wetten, Lotterien und sonstige **Glücksspiele mit Geldeinsatz** – Grundsatz der steuerlichen Neutralität – Mechanisiertes Bingo mit in Bargeld ausgezahlten Gewinnen („mechanised cash bingo“) – **Geldspielautomaten** – **Verwaltungspraxis**, nach der die Rechtsvorschriften unterschiedlich angewandt werden – Auf die gebotene Sorgfalt („due diligence“) gestütztes **Verteidigungsvorbringen**

[10.11.2011, Rs C-212/09, Kommission / Portugal](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – ex-Art 43 EG und 56 EG – **Freier Kapitalverkehr** – Vom portugiesischen Staat gehaltene Sonderaktien („golden shares“) an der GALP Energia SGPS SA – **Eingriff in die Verwaltung einer privatisierten Gesellschaft**

[10.11.2011, Rs C-126/10, FOGGIA-Sociedade Gestora de Participações Sociais](#)

Rechtsangleichung – Richtlinie 90/434/EWG – **Gemeinsames Steuersystem für Fusionen, Spaltungen, die Einbringung von Unternehmensteilen und den Austausch von Anteilen**, die Gesellschaften verschiedener Mitgliedstaaten betreffen – Art 11 Abs 1 Buchst a – Vernünftige wirtschaftliche Gründe – **Umstrukturierung oder Rationalisierung der beteiligten Gesellschaften** – Begriffe

B. Schlussanträge

[08.11.2011, Rs C488/10, Celaya Emparanza y Galdos International \(GA Mengozzi\)](#)

Gemeinschaftsgeschmacksmuster – Verletzung – Begriff ‚Dritter‘

[10.11.2011, Rs C-419/10, Hofmann \(GA Bot\)](#)

Richtlinie 2006/126/EG – **Gegenseitige Anerkennung der Führerscheine** – Weigerung eines Mitgliedstaats, die Gültigkeit eines von einem anderen Mitgliedstaat ausgestellten Führerscheins gegenüber einer Person anzuerkennen, der die **Fahrerlaubnis im Inland entzogen** worden ist

C. Gericht

Keine Urteile im Berichtszeitraum.

V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

[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, Altenbergerstraße 69, A-4040 Linz.

Redaktion: Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung); Univ.-Ass. Mag. Julia Eder, Wiss.-Mitarbeiter Fabian Hanz.