



Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

49/2011 09.12.2011

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

Ausgabe 01/2011:



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 erste Ausgabe der ZTR können Sie ab sofort elektronisch als [PDF](#) beziehen oder als [GRATIS-PROBEHEFT](#) bestellen (ztr@jku.at).

I. Bundesgesetzblatt

[BGBl I 112/2011](#)

Bundesgesetz, mit dem ein EU-Vollstreckungsamtshilfegesetz und ein Bundesgesetz, mit dem zusätzliche Mittel für das Wärme- und Kälteleitungsausbaugesetz bereitgestellt werden, erlassen sowie das Einkommensteuergesetz 1988, das Körperschaftsteuergesetz 1988, das Umgründungssteuergesetz, das Grunderwerbsteuergesetz 1987, das Investmentfondsgesetz 2011, das Immobilien-Investmentfondsgesetz, das Stiftungseingangssteuergesetz, die Bundesabgabenordnung, das Zollrechts-Durchführungsgesetz, das Gerichtsgebührengesetz, das Niederlassungs- und Aufenthaltsgesetz, das Fremdenpolizeigesetz 2005, das Datenschutzgesetz 2000, das Gesundheits- und Ernährungssicherheitsgesetz, das Bundesmuseum-Gesetz 2002, das Wasserstraßengesetz, das Bundesgesetz über das Österreichische Forschungs- und Prüfzentrum Arsenal Gesellschaft mit beschränkter Haftung, das Austria Wirtschaftsservice-Gesetz und das Außenhandelsgesetz 2011 geändert werden (**Budgetbegleitgesetz 2012**)

[BGBl II 399/2011](#)

Verordnung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend, mit der die Verordnung über die Lagerung pyrotechnischer Gegenstände in gewerblichen Betriebsanlagen 2004 (**Pyrotechnik-Lagerverordnung 2004 – Pyr-LV 2004**) geändert wird

[BGBl I 402/2011](#)

Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie betreffend die Datensicherheit (**Datensicherheitsverordnung** – TKG-DSVO)

II. Amtsblatt der EU

[ABI L 319 v 02.12.2011, 43](#)

Verordnung (EU) Nr 1251/2011 der Kommission vom 30. November 2011 zur Änderung der Richtlinien 2004/17/EG, 2004/18/EG und 2009/81/EG des Europäischen Parlaments und des Rates im Hinblick auf die **Schwellenwerte für Auftragsvergabeverfahren**

[ABI L 321 v 05.12.2011, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 1255/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 30. November 2011 zur Schaffung eines **Programms zur Unterstützung der Weiterentwicklung der integrierten Meerespolitik**

[ABI L 322 v 06.12.2011, 11](#)

Durchführungsbeschluss der Kommission vom 30. November 2011 über die Genehmigung der von den Mitgliedstaaten für 2012 und die Folgejahre vorgelegten **Jahres- und Mehrjahresprogramme zur Tilgung, Bekämpfung und Überwachung bestimmter Tierseuchen und Zoonosen** sowie der finanziellen Beteiligung der Union

[ABI L 326 v 08.12.2011, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 1227/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 25. Oktober 2011 über die **Integrität und Transparenz des Energiegroßhandelsmarkts**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 17](#)

Verordnung (EU) Nr 1228/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur Aufhebung der Verordnung (EWG) Nr 429/73 des Rates mit besonderen Bestimmungen für die **Einfuhr in die Gemeinschaft** von bestimmten unter die Verordnung (EWG) Nr 1059/69 fallenden **Waren mit Ursprung in der Türkei**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 18](#)

Verordnung (EU) Nr 1229/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur **Aufhebung bestimmter überholter Rechtsakte des Rates im Bereich der gemeinsamen Agrarpolitik**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 21](#)

Verordnung (EU) Nr 1230/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur **Aufhebung bestimmter überholter Rechtsakte des Rates im Bereich der gemeinsamen Handelspolitik**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 24](#)

Verordnung (EU) Nr 1231/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 378/2007 des Rates hinsichtlich der Regeln für die **Anwendung der fakultativen Modulation von Direktzahlungen im Rahmen der gemeinsamen Agrarpolitik**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 26](#)

Verordnung (EU) Nr 1232/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 428/2009 des Rates über eine Gemeinschaftsregelung für die **Kontrolle der Ausfuhr, der Verbringung, der Vermittlung und der Durchfuhr von Gütern mit doppeltem Verwendungszweck**

[ABI L 326 v 08.12.2011, 45](#)

Verordnung (EU) Nr 1233/2011 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 über die Anwendung bestimmter **Leitlinien auf dem Gebiet der öffentlich unterstützten Exportkredite** sowie zur Aufhebung der Beschlüsse 2001/76/EG und 2001/77/EG des Rates

[ABI L 326 v 08.12.2011, 113](#)

Richtlinie 2011/89/EU des Europäischen Parlaments und des Rates vom 16. November 2011 zur Änderung der Richtlinien 98/78/EG, 2002/87/EG, 2006/48/EG und 2009/138/EG hinsichtlich der zusätzlichen **Beaufsichtigung der Finanzunternehmen eines Finanzkonglomerats**

III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

B. Verwaltungsgerichtshof

09.11.2011, [2011/06/0125](#)

Stmk BauG; baubehördliche Bewilligung für Umbau eines Pfarrzentrums zu einem Kindergarten; **Einwendungen eines Nachbarn**; keine Mitsprache bei **Bebauungsdichte**; von Kindergärten ausgehende **typische Lärmemissionen** sind vom Nachbarn hinzunehmen

09.11.2011, [2010/06/0045](#)

Vbg BauG; Verwaltungsübertretungen im Zuge eines Einbaus einer Ferienwohnung; trotz Überschreitung der 2000 € Grenze, Entscheidung durch ein Einzelmitglied, weil vier trennbare Bescheide über vier Delikate vorliegen; **Wesentlichkeit von Änderungen des Bauvorhabens**; eine höhere Gästezahl ist bewilligungspflichtig

09.11.2011, [2010/06/0044](#)

Tir StraßenG; Sanierung eines Straßenabschnitts; **Einwendungen der Nachbarn**; Übereinstimmung der Straßentrasse mit dem Flächenwidmungsplan; **Umweltverträglichkeitsprüfung** nicht erforderlich; Sanierung notwendig, um die Verkehrssicherheit zu erhöhen

09.11.2011, [2010/06/0043](#)

Stmk BauG; Auftrag zur Beseitigung eines konsenslos errichteten Fußballfeldes; nur geringfügige Inanspruchnahme des ursprünglichen Fußballplatzes durch Straßenbauarbeiten

09.11.2011, [2010/06/0029](#)

Bgld BauG; Ausbau eines Kellerraums an die Grenzen des Nachbargrundstücks und an dessen Garage; **Manuduktionspflicht** bei mündlicher Bauverhandlung; inhaltliche Ausgestaltung der Einwendungen ist nicht vom Verhandlungsleiter anzuleiten; mündliche Verhandlung vor dem VwGH nicht erforderlich

15.11.2011, [2009/05/0200](#)

NÖ BauO; **baupolizeilicher Auftrag** zur Beseitigung einer abgestürzten Stützmauer zu unbestimmt; zT Unzuständigkeit der Baubehörde

15.11.2011, [2008/05/0128](#)

BauO für Wien; diverse **Einwendungen der Nachbarn** im Bauverfahren; ebenerdige Stellplätze sind nicht in beanspruchte Grundfläche mit einzubeziehen; Lagerraum im Keller und zweiter Aufzug widersprechen nicht dem Zweck „Bürogebäude“

15.11.2011, [2008/05/0029](#)

BauO für Wien; Erschleichen einer Baubewilligung

IV. Gerichtshof der Europäischen Union

A. Gerichtshof

[06.12.2011, Rs C-329/11, Achughabian](#)

Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – Richtlinie 2008/115/EG – Gemeinsame Normen und Verfahren im Bereich der **Rückführung illegal aufhältiger Drittstaatsangehöriger** – Nationale Regelung, die für den Fall des illegalen Aufenthalts eine Freiheits- oder Geldstrafe vorsieht

[08.12.2011, Rs C-389/10 P, KME Germany ua / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Wettbewerb – Kartelle** – Markt für Kupfer-Installationsrohre – **Geldbußen** – Größe des Marktes, Zuwiderhandlungsdauer und Zusammenarbeit, die berücksichtigt werden können – **Effektiver gerichtlicher Rechtsschutz**

[08.12.2011, Rs C-386/10 P, Chalkor / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Wettbewerb – Kartelle** – Markt für Kupfer-Installationsrohre – **Geldbußen** – Größe des Marktes, Zuwiderhandlungsdauer und Zusammenarbeit, die berücksichtigt werden können – **Effektiver gerichtlicher Rechtsschutz**

[08.12.2011, Rs C-371/08, Ziebell \(anciennement Örnek\)](#)

Assoziierungsabkommen EWG–Türkei – Freizügigkeit der Arbeitnehmer – Art 7 Abs 1 zweiter Gedankenstrich und Art 14 Abs 1 des Beschlusses Nr 1/80 des Assoziationsrats – Richtlinien 64/221/EWG, 2003/109/EG und 2004/38/EG – Aufenthaltsrecht eines türkischen Staatsangehörigen, der im Hoheitsgebiet des Aufnahmemitgliedstaats geboren ist und sich dort mehr als zehn Jahre ununterbrochen als Kind eines türkischen Arbeitnehmers rechtmäßig aufgehalten hat – Strafrechtliche Verurteilungen – **Rechtmäßigkeit einer Ausweisungsverfügung** – Voraussetzungen

[08.12.2011, Rs C-275/10, Residex Capital IV](#)

Ex-Art 88 Abs 3 EG – Staatliche Beihilfen – **Beihilfe, die einem Kreditgeber in Form einer Bürgschaft gewährt wird**, um ihm zu ermöglichen, einem Kreditnehmer einen Kredit zu geben – Verletzung der Verfahrensvorschriften – **Verpflichtung zur Rückforderung** – Nichtigkeit – Befugnisse des nationalen Gerichts

[08.12.2011, Rs C-272/09 P, KME ua / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Wettbewerb – Kartelle** – Markt für Kupfer-Industrierohre – **Geldbußen** – Größe des Marktes, Zuwiderhandlungsdauer und Zusammenarbeit, die berücksichtigt werden können – **Effektiver gerichtlicher Rechtsschutz**

[08.12.2011, Rs C-157/10, Banco Bilbao Vizcaya Argentaria](#)

Freier Kapitalverkehr – Körperschaftsteuer – Abkommen zur Vermeidung der **Doppelbesteuerung** – Verbot des Abzugs der in anderen Mitgliedstaaten fälligen, jedoch nicht erhobenen Steuern

[08.12.2011, Rs C-125/10, Merck Sharp & Dohme Corporation](#)

Geistiges und gewerbliches Eigentum – Patente – Verordnung (EWG) Nr 1768/92 – Art 13 – **Ergänzendes Schutzzertifikat für Arzneimittel** – Möglichkeit, dieses Zertifikat zu erteilen, wenn der Zeitraum zwischen dem Tag der Einreichung

der Anmeldung für das Grundpatent und dem Zeitpunkt der ersten Genehmigung für das Inverkehrbringen in der Union kürzer als fünf Jahre ist – Verordnung (EG) Nr 1901/2006 – Art 36 – Verlängerung der Laufzeit des ergänzenden Schutz-zertifikats

[08.12.2011, Rs C-81/10 P, France Télécom / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Staatliche Beihilfen** – **Gewerbesteuerregelung für France Télécom** – Begriff der Beihilfe – **Berechtigtes Vertrauen** – Verjährungsfrist – Begründungspflicht – Grundsatz der Rechtssicherheit

B. Schlussanträge

[06.12.2011, Rs C-472/10, Invitel \(GA Trstenjak\)](#)

Verbraucherschutz – Richtlinie 93/13/EWG – Art 3 Abs 1 in Verbindung mit den Nrn 1 Buchst j und 2 Buchst d des Anhangs – Art 6 und 7 – **Missbräuchliche Klauseln in Verbraucherverträgen** – Vertragsklausel, die den Unternehmer dazu berechtigt, die **Vertragsbestimmungen ohne triftigen Grund einseitig zu ändern**, ohne den Preisänderungsmodus ausdrücklich zu beschreiben – Missbräuchlichkeit der Klausel – Rechtswirkungen der Feststellung der Missbräuchlichkeit der Klausel im Wege einer Klage im öffentlichen Interesse – actio popularis – Erga-omnes-Wirkung von nationalen Feststellungsurteilen

[08.12.2011, Rs C-194/10, Van Laarhoven \(GA Kokott\)](#)

Mehrwertsteuer – Sechste Richtlinie – **Vorsteuerabzug** – Beschränkung – Übergangsweise weiterhin zulässige Altregelungen – Änderung einer bestehenden Beschränkung, die betragsmäßig zu deren Ausweitung führt – **Sowohl geschäftlich als auch privat genutzter PKW** – Besteuerung der privaten Verwendung

[08.12.2011, Rs C-533/10, CIVAD \(GA Villalón\)](#)

Zollkodex der Gemeinschaften – Verordnung zur Einführung von **Antidumpingzöllen** – **Erstattung von Zöllen, die aufgrund einer später für ungültig erklärten Verordnung erhoben wurden** – Höhere Gewalt – Zeitpunkt des Entstehens der Verpflichtung, die Zölle von Amts wegen zu erstatten – Rückwirkung der durch ein Urteil des Gerichtshofs festgestellten Rechtswidrigkeit

[08.12.2011, Rs C-520/10 P, Lebara \(GA Jääskinen\)](#)

Steuerrecht – **Sechste Mehrwertsteuerrichtlinie** – Art 2 – Art 6 Abs 4 – Dienstleistungen – Dienstleistungsempfänger – **Telekommunikationsdienstleistungen** – Vorausbezahlte Telefonkarten, die Angaben enthalten, die den Zugang zu Auslandstelefonaten ermöglichen – **Absatz von Telefonkarten durch Vertriebshändler** – Regeln für die Mehrwertsteuererhebung – Kommissionär – Vertriebsdienstleistung – Einheitliche Leistung

[08.12.2011, Rs C-477/10 P, Commission / Agrofert Holding \(GA Villalón\)](#)

Rechtsmittel – **Recht auf Zugang zu Dokumenten im Besitz der Organe** – Verweigerung – Auf den **Schutz wirtschaftlicher Interessen gestützte Ausnahme** von diesem Recht – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Art 4 Abs 2 und 3 – Dokumente in Verfahren über **Unternehmenszusammenschlüsse** – Verordnung (EG) Nr 139/2004 – Bereits abgeschlossene Verfahren

[08.12.2011, Rs C-41/11, Inter-Environnement Wallonie und Terre wallonne \(GA Kokott\)](#)

Schutz der Umwelt – Richtlinie 2001/42/EG – Prüfung der Umweltauswirkungen bestimmter Pläne und Programme – Richtlinie 91/676/EWG – **Schutz der Gewässer vor Verunreinigung durch Nitrat aus landwirtschaftlichen Quellen** – Aktionsprogramme für die als gefährdet ausgewiesenen Gebiete – Aufhebung einer innerstaatlichen Regelung, die unter Verstoß gegen die Richtlinie 2001/42/EG erlassen wurde – Möglichkeit, diese Regelung für eine kurze Zeitspanne aufrecht zu erhalten

[08.12.2011, Rs C-1/11, Interseroh Scrap and Metals Trading \(GA Bot\)](#)

Umweltschutz – Verbringung von Abfällen – Verordnung (EG) Nr 1013/2006 – Informationen, die bei der Verbringung von Abfällen der grünen Liste mitzuführen sind – **Vertrauliche Behandlung** – Reichweite

C. Gericht

[07.12.2011, Rs T-562/10, HTTS / Rat](#)

Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik – **Restriktive Maßnahmen gegen Iran zur Verhinderung der nuklearen Proliferation** – **Einfrieren von Geldern** – Nichtigkeitsklage – Begründungspflicht – Versäumnisverfahren – Antrag auf Zulassung als Streithelfer – Erledigung

[08.12.2011, Rs T-421/07, Deutsche Post / Kommission](#)

Staatliche Beihilfen – Maßnahmen der deutschen Behörden zugunsten der Deutschen Post AG – Entscheidung, das **Verfahren nach ex-Art 88 Abs 2 EG** einzuleiten – Keine frühere endgültige Entscheidung – Unzulässigkeit

V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

08.12.2011, Beschwerde Nr [5631/05](#), Althoff ua / Deutschland

Verletzung von **Art 1 1. ZPEMRK** (Eigentumsfreiheit); die Bf sind die Erben eines Geschäftseigentümers, der durch die **Nationalsozialisten enteignet und vertrieben** wurde; 1997 wurde mit einer Einmalzahlung der verursachte Schaden abgegolten; Entschädigungsbetrag ist nicht verhältnismäßig

08.12.2011, Beschwerde Nr [35023/04](#), Göbel / Deutschland

Keine Verletzung von **Art 1 1. ZPEMRK** (Eigentumsfreiheit); der Bf erwarb Anteile an einem Unternehmen und wusste von dessen Geschichte im Zusammenhang mit der **Enteignung durch die Nationalsozialisten**; damit setzte er sich wissentlich dem Risiko aus, von Restitution betroffen zu sein; Verfahren über weitere Ansprüche des Bf sind noch offen

[Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

Disclaimer

Bundgesetzblatt: 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, Verwaltungs-straftrecht, 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, Wiss.-Mitarbeiterin Beate Sündhofer.

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 von sonstigen Personen ausgeschlossen ist.