



Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

11/2012 16.03.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

Ausgabe 01/2012:



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“.

Bestellungen von Abonnements oder Einzelheften bitte unter ztr@jku.at.
Eine Übersicht über den Inhalt des neu erschienenen Hefts 01/2012 können Sie [hier](#) abrufen.

I. Bundesgesetzblatt

[BGBl II 61/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Gesundheit, mit der die **1. Tierhaltungsverordnung** geändert wird

[BGBl II 62/2012](#)

Verordnung des Bundesministers für Gesundheit, mit der die **Magnetspielzeugverordnung** aufgehoben wird

[BGBl II 67/2012](#)

Verordnung der Bundesregierung, mit der die Verordnung über die Informationssicherheit (**Informationssicherheitsverordnung, InfoSiV**) geändert wird

II. Amtsblatt der EU

[ABI C 74 v 13.03.2012, 1](#)

Stellungnahme des **Europäischen Datenschutzbeauftragten** zum Vorschlag für eine Verordnung des Rates über die **Zusammenarbeit der Verwaltungsbehörden** auf dem Gebiet der **Verbrauchssteuern**

III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

B. Verwaltungsgerichtshof

22.02.2012, [2009/06/0122](#)

Vbg BauG; Bau von Unterstellhütten für Rinder; **Benutzungsbewilligungen können Baubewilligung nicht ersetzen**; Überbauung bewilligter Ausläufflächen stellt eine Vergrößerung des Bauvolumens dar; Errichtung von Gebäuden nur zulässig, wenn dies für eine landwirtschaftliche Nutzung notwendig ist

22.02.2012, [2010/06/0046](#)

Tir BauO; Einwendungen im Bauverfahren; Abweichungen eines Ausbaus von der behördlichen Genehmigung; kein Nachbarrecht auf **Einhaltung der Raumhöhe**; Bauverfahren betrifft nicht die Errichtung eines Kanals

22.02.2012, [2010/06/0265](#)

VermessungsG; Umwandlung eines Grundstücks im Grenzkataster; Zustimmungserklärung ist eine Willenserklärung; eine **Anfechtung der Zustimmungserklärung wegen Irrtums** hätte nach der dazu im ABGB vorgesehenen Frist erfolgen müssen

22.02.2012, [2010/06/0280](#)

Stmk BauG; **baupolizeilicher Auftrag zur Entfernung** einer **Einfriedung**; auch wenn diese eine Stützung für eine Straße bildet, unterliegt sie dem BauG; Sockel nicht bewilligungsfrei, weshalb die Trennbarkeit der Einfriedung vom sonstigen Bauvorhaben ohne Relevanz ist; baupolizeilicher Auftrag ist dem Eigentümer zu erteilen

22.02.2012, [2011/06/0174](#)

Stmk BauG; **baupolizeilicher Auftrag zur Entfernung** einer konsenslos errichteten **Maistrockenanlage**; Anlage gilt als baubewilligungspflichtiger Zubau; Beurteilungsgrundlage des Feststellungsbescheids ist der Zeitpunkt der Bescheiderlassung; keine Verletzung des Rechts auf Parteigehör

22.02.2012, [2011/06/0180](#)

Bgld BauG; Einwendungen eines Nachbarn im **Baubewilligungsverfahren**; (auch) für einen Zubau ist der Grenzabstand unabhängig vom Altbestand einzuhalten; Frage einer maßvollen Überschreitung stellt sich nur, wenn ein Ausnahmefall gegeben ist

22.02.2012, [2011/06/0183](#)

Tir BauO; Erweiterung einer **Heizanlage** durch ein Blockheizkraftwerk ist ein **bewilligungspflichtiges Bauvorhaben**; Bauwerber erwirbt, wenn er ein in Wahrheit baubewilligungspflichtiges Vorhaben zum Gegenstand einer Bauanzeige

macht, durch das Verstreichen der der Behörde für die Untersagung eines bloß anzeigepflichtigen Vorhabens offen stehenden Frist keinen baubehördlichen Konsens

22.02.2012, [2011/06/0186](#)

ZiviltechnikerG; AVG; Zulassung als Ziviltechniker; lässt der Inhalt einer Erledigung Zweifel über den Bescheidcharakter entstehen, ist die ausdrückliche **Bezeichnung als Bescheid** für den Bescheidcharakter der Erledigung essentiell; Prüfungsgegenstand „Sachverständigentätigkeit und ZiviltechnikerG“ der Sachverständigen-Dienstprüfung deckt den Prüfungsgegenstand „Berufs- und Standesrecht“ iSd § 9 Abs 3 Z 4 ZiviltechnikerG nicht (vollständig) ab

22.02.2012, [2011/06/0187](#)

Sbg RaumordnungsG; Versagung einer **Bauplatzerklärung im Grünland**; für die Errichtung eines land- bzw forstwirtschaftlichen Betriebs ist eine Einzelbewilligung erforderlich

22.02.2012, [2011/06/0193](#)

Stmk BauG; div **Einwendungen der Nachbarn** gegen die Errichtung von **Mehrfamilienhäusern**; Lärmschutzwand und Rampenkonstruktion sind nicht Teil des Gebäudes und fallen nicht unter die Abstandsregelung; keine relevante Zunahme der Immissionsbelastung durch Luftschadstoffe

22.02.2012, [2011/06/0197](#)

Stmk BauG; kein rechtmäßiger **Bestand eines Gebäudes**, weil die Änderungen am Objekt den Konsens untergehen haben lassen

22.02.2012, [2011/06/0198](#)

Stmk BauG; **Einwendungen eines Nachbarn** im Bauverfahren für einen Zubau; für den einzuhaltenden Grenzabstand ist die tatsächliche Situierung des bestehenden Gebäudes zu ermitteln

22.02.2012, [2011/06/0210](#)

Tir RaumordnungsG; **Untersagung der Nutzung eines Geschäftslokals** eines Vereins zu nicht bloß schlichter Bürotätigkeit; eine weitergehende Verwendung ist bewilligungspflichtig

22.02.2012, [2012/06/0004](#)

Sbg RaumordnungsG; keine (nachträgliche) Einzelbewilligung für ein **Wohnhaus im Grünland** (auch ungeachtet des langjährigen Bestands des Hauses); kein „konkludenter“ Baukonsens

22.02.2012, [2012/06/0026](#)

Sbg RaumordnungsG; beantragte **Bauplatzerklärung** im Widerspruch zum Flächenwidmungsplan; Voraussetzungen für eine Einzelbewilligung sind in diesem Verfahren nicht zu prüfen

02.02.2012, [2011/04/0219](#)

GewerbeO; Weiterführung eines Betriebs ohne **gewerberechtlichen Geschäftsführer**; wegen erhöhter Gefahrenlage Verkürzung der gesetzlichen Frist zur Bestellung eines neuen Geschäftsführers möglich

02.02.2012, [2011/04/0217](#)

GewerbeO; **Entziehung der Gewerbeberechtigung**, weil ein Insolvenzverfahren mangels kostendeckenden Vermögens nicht eröffnet wurde; Existenzgefährdung der Familie im Verfahren nicht beachtlich; nicht unverhältnismäßig, weil Gläubigerinteressen gewahrt werden sollen

02.02.2012, [2011/04/0210](#)

GewerbeO; Entziehung der Gewerbeberechtigung, weil ein Insolvenzverfahren mangels kostendeckenden Vermögens nicht eröffnet wurde; Gewerbebehörde hat die Rechtmäßigkeit der Entscheidung des Gerichts nicht zu prüfen

02.02.2012, [2011/04/0206](#)

GewerbeO; VwGG; Entziehung der Gewerbeberechtigung wegen wiederholter Überziehung der Öffnungszeiten; keine Aufnahme der verletzten Rechtsvorschriften in die behördlichen Feststellungen (auch) des Ersatzbescheids; Missachtung der Bindung eines Erkenntnisses des VwGH bei der Erlassung des Ersatzbescheids

02.02.2012, [2011/04/0197](#)

GewerbeO; Entziehung der Gewerbeberechtigung als Baumeister allein aufgrund des Strafregisters ohne konkrete Feststellung der Tathandlung im Hinblick auf die erforderliche Prognosentscheidung rechtswidrig; mangelnde Mitwirkung am Verfahren lässt nicht auf Straftaten iSd § 87 Abs 1 Z 1 iVm § 13 Abs 1 schließen

02.02.2012, [2011/04/0192](#)

GewerbeO; AVG; für die **Berufungslegitimation** ist es nicht relevant, ob dem Berufungswerber der Bescheid zugestellt wurde; entscheidend ist, ob der Bescheid durch Zustellung an (irgend)eine Partei des Verfahrens rechtliche Existenz erlangt hat

02.02.2012, [2011/04/0180](#)

GewerbeO; Entziehung der Gewerbeberechtigung wegen Verstößen gegen das ASVG und das Ausländerbeschäftigungsg; Bindung an die Straferkenntnisse; ob der Bf schuldhaft gehandelt hat, ist nicht zu prüfen; schwerwiegende Verstöße erübrigen eine Prognose, ob der Bf in Zukunft gleichartige Delikte begeht

02.02.2012, [2011/04/0175](#)

GewerbeO; AVG; gewerberechtliche Genehmigung der Änderung einer **Betriebsanlage**; keine Auseinandersetzung der Behörde mit den konkreten Berufungsgründen

02.02.2012, [2011/04/0170](#)

GewerbeO; Feststellungsbescheid gem § 358 GewerbeO darf nicht an eine Person gerichtet werden, die nicht Inhaber der betreffenden Anlage ist

02.02.2012, [2009/04/0235](#)

MineralrohstoffG; diverse **Einwendungen** gegen ein **Kiesabbauvorhaben**; **UVP** nicht erforderlich; öffentliches Interesse der Mineralrohstoffsicherung und Mineralrohstoffversorgung; sämtliche Immissionen im Rahmen des Zumutbaren; keine Berücksichtigung des örtliche Entwicklungskonzepts im bergrechtlichen Genehmigungsverfahren; VogelschutzRL nicht verfahrensrelevant; keine maßgebliche Lärmbelastung und Feinstaubbelastung; bloße Minderung des Verkehrswertes nicht relevant

02.02.201, [2010/04/0048](#)

GewerbeO; Behörde kann **individuellen Befähigungsnachweis** iSd § 19 GewO einholen; auch bei Vorlage eines positiven Gutachtens ist Schlüssigkeit zu prüfen

02.02.2012, [2010/04/0104](#)

AVG; kein **Widerspruch nach § 67h Abs 1 AVG**; UVS als Berufungsbehörde bleiben – wenn kein Widerspruch erhoben wird – alle Entscheidungsmöglichkeiten gem § 66 AVG erhalten; Partei aufgrund doppelter Kundmachung nicht präkludiert; Bescheid erwuchs in Rechtskraft, kein Feststellungsbescheid zu einer mit rechtskräftigem Bescheid entschiedenen Frage zulässig

02.02.2012, [2011/04/0146](#)

GewerbeO; unbefugtes Verwenden eines **Gütesiegels** eines österreichischen Meisterbetriebs; keine ausreichende Ermittlungen hinsichtlich der Geschäftstätigkeit und dem Ort der Niederlassung des Unternehmens

IV. Gerichtshof der Europäischen Union

A. Gerichtshof

[13.03.2012, Rs C-380/09 P, Melli Bank / Rat](#)

Rechtsmittel – **Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik** – Restriktive Maßnahmen gegen die Islamische Republik Iran zur **Verhinderung der nuklearen Proliferation** – **Einfrieren der Gelder** des Tochterunternehmens einer Bank – Grundsatz der Verhältnismäßigkeit – **Eigentum an oder Kontrolle der Einrichtung**

[13.03.2012, Rs C-376/10 P, Tay Za / Rat](#)

Rechtsmittel – **Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik** – Gegen die Republik der Union von Myanmar erlassene **restriktive Maßnahmen** – **Einfrieren von Geldern von Personen, Organisationen und Einrichtungen** – Rechtsgrundlage

[15.03.2012, Rs C-574/10, Kommission / Deutschland](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – Richtlinie 2004/18/EG – **Öffentliche Dienstleistungsaufträge** – Architektur und technische Beratung – **Untersuchungs-, Planungs- und Aufsichtleistungen** für die Sanierung eines **öffentlichen Gebäudes** – Durchführung des Vorhabens in mehreren Abschnitten aus **haushaltsrechtlichen Gründen** – Auftragswert

[15.03.2012, Rs C-453/10, Pereničová und Perenič](#)

Verbraucherschutz – Verbraucherkreditvertrag – **Fehlerhafte Angabe** eines effektiven Jahreszinses – Auswirkung der **unlauteren Geschäftspraktiken** und der **missbräuchlichen Klauseln** auf die **Wirksamkeit des Vertrags** insgesamt

[15.03.2012, Rs C-340/10, Kommission / Zypern](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – Richtlinie 92/43/EWG – Art 4 Abs 1 und Art 12 Abs 1 – **Nicht fristgerechte Aufnahme des Gebiets des Paralimni-Sees** als Gebiet von gemeinschaftlicher Bedeutung – **Schutzsystem** für die Art *Natrix natrix cyprica* (**zyprische Ringelnatter**)

[15.03.2012, Rs C-292/10, G](#)

Gerichtliche Zuständigkeit und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen – **Öffentliche Zustellung** gerichtlicher Schriftstücke – **Fehlen eines bekannten Wohnsitzes oder Aufenthaltsorts** des Beklagten im Hoheitsgebiet eines Mitgliedstaats – **Zuständigkeit** für Klagen aus ‚unerlaubter Handlung oder einer Handlung, die einer unerlaubten Handlung gleichgestellt ist‘ – **Verletzung der Persönlichkeitsrechte**, die möglicherweise durch die **Veröffentlichung von Lichtbildern im Internet** begangen wurde – Ort, an dem das schädigende Ereignis eingetreten ist oder eintreten droht

[15.03.2012, Rs C-162/10, Phonographic Performance \(Ireland\)](#)

Urheberrecht und verwandte Schutzrechte – Richtlinie 2006/115/EG – Art 8 und 10 – **Begriffe ‚Nutzer‘ und ‚öffentliche Wiedergabe‘** – Ausstrahlung von **Tonträgern** über in Hotelzimmern aufgestellte **Fernseh- und/oder Radiogeräte**

[15.03.2012, Rs C-135/10, SCF Consorzio Fonografici](#)

Urheberrecht und verwandte Schutzrechte – **Unmittelbare Anwendbarkeit des Rom-Abkommens**, des TRIPS-Übereinkommens und des WPPT in der Unionsrechtsordnung – Richtlinie 92/100/EG – Art 8 Abs 2 – Richtlinie 2001/29/EG – **Begriff ‚Öffentliche Wiedergabe‘** – Öffentliche Wiedergabe von Tonträgern im Rahmen von Radiosendungen, die in einer **Zahnarztpraxis ausgestrahlt** werden

[15.03.2012, Verb Rs C-90/11 und C-91/11, Strigl](#)

Marken – Richtlinie 2008/95/EG – **Eintragungshindernisse und Ungültigkeitsgründe** – Sprachliche Ausdrücke, die aus einer **Kombination von Wörtern** und einer Folge von Buchstaben bestehen, die **mit den Anfangsbuchstaben dieser Wörter identisch** sind – Unterscheidungskraft – **Beschreibender Charakter** – Beurteilungskriterien

B. Schlussanträge

Keine Schlussanträge im Berichtszeitraum.

C. Gericht

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

13.03.2012, Beschwerde Nr [26266/05](#), *Raviv / Österreich*

Keine Verletzung von **Art 14 EMRK** (Diskriminierungsverbot) und **Art 1 1. ZPEMRK** (Eigentumsfreiheit); **für Opfer des NS-Regimes im Speziellen geregelte Sozialversicherungsbeiträge zur Pensionsversicherung in Österreich**; Anrechnung von Ausbildungszeiten, allerdings keine Anrechnung der Jahre der Kindererziehung im Ausland stellt keine Diskriminierung dar

15.03.2012, Beschwerde Nr [2694/08](#), *Reynolds / Großbritannien*

Verletzung von **Art 2** (Recht auf Leben) und **Art 13 EMRK** (Recht auf wirksame Beschwerde); der Sohn der Bf lebte aufgrund der Diagnose Schizophrenie in einem Pflegeheim, in welchem er durch einen Sturz aus dem Fenster zu Tode kam; **keine Möglichkeit, eine Haftung bzw Entschädigung für immateriellen Schaden zu erlangen**

15.03.2012, Beschwerde Nr [39692/09](#) ua, *Austin ua / Großbritannien*

Keine Verletzung von **Art 5 EMRK** (Recht auf Freiheit und Sicherheit); die Bf wurden als Teilnehmer einer **Demonstration** gegen Globalisierung über sieben Stunden lang daran gehindert, den durch eine Polizeiabspernung begrenzten Bereich zu verlassen; **angemessenes Mittel der Polizei**, um die Öffentlichkeit vor Gewalt zu schützen

15.03.2012, Beschwerde Nr [4149/04](#) ua, *Aksu / Türkei*

Keine Verletzung von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); **Passagen eines türkischen Buches über Roma** und diesbezügliche **Begriffe eines türkischen Lexikons** verletzen die Angehörigen der Volksgruppe der Roma **nicht** in ihrem Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens

15.03.2012, Beschwerde Nr [42202/07](#), *Sitaropoulos u Giakoumopoulos / Griechenland*

Keine Verletzung von **Art 3 1. ZPEMRK** (Recht auf freie Wahlen); den Bf griechischen Staatsbürgern war es nicht möglich, von ihrem Aufenthaltsort Frankreich aus an griechischen Wahlen teilzunehmen; Mitgliedstaaten sind nicht dazu verpflichtet, über die **Teilnahmemöglichkeit an Wahlen von im Ausland lebenden Staatsbürgern** Übereinkommen zu treffen

15.03.2012, Beschwerde Nr [25951/07](#), *Gas u Dubois / Frankreich*

Keine Verletzung von **Art 14** (Diskriminierungsverbot) und **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); der Bf wurde es nicht erlaubt, das **Kind ihrer gleichgeschlechtlichen Lebenspartnerin zu adoptieren**; **keine Diskriminierung**, weil Gründe der Verweigerung ebenso bei nichtgleichgeschlechtlichen Paaren ausschlaggebend sind

[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, Univ.-Ass. Mag. Lea Leingartner, 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.