



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

26/2012 29.06.2012

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl II 211/2012](#)

Verordnung der Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA), mit der die **FMA-Gebührenverordnung** geändert wird

### [BGBl II 212/2012](#)

Kundmachung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend über die Benennung der **Vorarlberger Übertragungsnetz GmbH zum Übertragungsnetzbetreiber**

### [BGBl II 214/2012](#)

Verordnung des Bundeseinigungsamtes beim Bundesministerium für Arbeit, Soziales und Konsumentenschutz, mit der der **Kollektivvertrag für die Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer der privaten Bildungseinrichtungen zur Satzung** erklärt wird

### [BGBl II 216/2012](#)

Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie über die Sicherung von Eisenbahnkreuzungen und das Verhalten bei der Annäherung an und beim Übersetzen von Eisenbahnkreuzungen (**Eisenbahnkreuzungsverordnung 2012** – EisbKrV)

### [BGBl II 219/2012](#)

Verordnung der Bundesministerin für Verkehr, Innovation und Technologie über den Schutz auf Eisenbahnanlagen und in Schienenfahrzeugen (**Eisenbahnschutzvorschriften** – EisbSV)

### [BGBl II 222/2012](#)

Kundmachung der Bundesregierung betreffend **Richtlinien über Ausgestaltung und Inhalt entgeltlicher Veröffentlichungen von Rechtsträgern des Bundes**

### [BGBl II 224/2012](#)

Verordnung der Rundfunk und Telekom Regulierungs-GmbH, mit der die Kommunikationsparameter-, Entgelt- und Mehrwertdiensteverordnung 2009 (**KEM-V 2009**) geändert wird

## [BGBl II 225/2012](#)

Verordnung der Rundfunk und Telekom Regulierungs-GmbH, mit der ein Teilplan für Kommunikationsparameter festgelegt wird (**spezielle Kommunikationsparameter-Verordnung 2012** – SKP-V 2012)

## II. Amtsblatt der EU

### [ABI L 167 v 27.06.2012, 1](#)

Verordnung (EU) Nr 528/2012 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 22. Mai 2012 über die **Bereitstellung auf dem Markt und die Verwendung von Biozidprodukten**

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

### B. Verwaltungsgerichtshof

#### 21.05.2012, [2010/10/0147](#)

**Sbg NaturschutzG**; Beschwerde der Landesumweltanwaltschaft gegen die **naturschutzrechtliche Bewilligung einer Liftanlage**; in der Fremdenverkehrswirtschaft begründete Interessen sind als öffentliches Interesse anzusehen; eine Begehung mit dem SV ohne den Bf führt zu keiner **Befangenheit**; keine Verletzung des Parteigehörs; keine negativen Auswirkungen auf die Blaukehlchenpopulation zu befürchten

#### 23.05.2012, [2009/17/0089](#), [2010/17/0057](#)

**AltlastensanierungsG**; Abfall verliert bei Verfüllung oder Geländeanpassung nicht seine **Abfalleigenschaft**; Vorarbeiten sind keine "übergeordnete Baumaßnahme" im Sinne des Ausnahmetatbestandes gem § 3 Abs 1 Z 2 AltlastensanierungsG; Abgabensatzung erfolgte zu Recht, da zum Zeitpunkt der Abgabenschuldentstehung der Ausnahmetatbestand nicht erfüllt war

#### 24.05.2012, [2010/03/0035](#)

**Tir UmweltinformationsG 2005; UmweltinformationsG; Abweisung eines Auskunftsbegehrens**; Informationen sind dann zugänglich zu machen, wenn sich diese maßgeblich auf Umweltgüter auswirken, was bei einem geplanten Hub-schrauberlandeplatz der Fall ist; keine Gelegenheit zur Präzisierung des Auskunftsbegehrens

#### 24.05.2012, [2009/03/0045](#)

**TelekommunikationsG; TelekommunikationsmärkteVO**; die RTR GmbH ist eine unabhängige Behörde iSd Rahmenrichtlinie; **Marktdefinitions- und Marktanalyseverfahren** sind dem Konsultations- und Koordinationsverfahren zu unterziehen und deren Gesetzmäßigkeit ist im Zuge eines Individualantrags überprüfbar

#### 24.05.2012, [2010/03/0056](#)

**TelekommunikationsG**; Verhängung einer Geldstrafe wegen **Zusendung von elektronischer Post** zu Zwecken der Direktwerbung ohne Einwilligung des Empfängers; als Empfänger gilt jene Person, der der Telefonanschluss zugeordnet ist; Einwilligungen früherer Anschlussinhaber sind nicht zuzurechnen; keine deutliche Möglichkeit die Übertragung abzulehnen

24.05.2012, [2010/03/0081](#)

**LuftfahrtG; Verhängung eines Flugverbots** mittels Mandatsbescheid; nur der Pilot gilt als Bescheidadressat, die Anführung des Unternehmens dient bloß seiner näheren Beschreibung; das rechtliche Interesse der Bf an nicht gewerblichen Flügen ist vom Flugverbot nicht erfasst

24.05.2012, [2010/03/0197](#)

**GüterbeförderungsgG;** Straferkenntnis an den handelsrechtlichen Geschäftsführers eines Transportunternehmens mit Sitz in der Türkei wegen **gewerbsmäßigen Transports von Gütern ohne Bewilligung**; kein Verschulden gem § 5 Abs 1 VStG, da er einen Landtransport mit einem kombinierten See- und Landtransport gleichsetzte

12.06.2012, [2009/05/0105](#)

**Oö BauO; div Einwendungen eines Nachbarn im Bauverfahren;** Vorschriften über die erforderliche Eignung des Bauplatzes stellen kein subjektiv öffentliches Nachbarrecht dar; Geltendmachung der Emissionsbelastung im Bauverfahren für BA nur im Zusammenhang mit der Zulässigkeit des Betriebstyps zulässig; der Bf hat kein Recht auf Übermittlung aller Projektunterlagen; bei Einhaltung der Abstände besteht kein weitergehender Rechtsanspruch auf Belichtung oder Belüftung

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

[26.06.2012, Rs C-336/09 P, Polen / Kommission](#)

Rechtsmittel – Gemeinsame Marktorganisation – Aufgrund des **Beitritts neuer Mitgliedstaaten** zu treffende **Übergangsmaßnahmen** – Verordnung (EG) Nr 60/2004 mit Maßnahmen für den **Zuckersektor – Nichtigkeitsklage – Frist – Beginn** – Verspätung – Unzulässigkeit – Gründe – Verstoß gegen den **Grundsatz der Rechtsgemeinschaft** und gegen den **Grundsatz des effektiven gerichtlichen Rechtsschutzes**

[26.06.2012, Rs C-335/09 P, Polen / Kommission](#)

Rechtsmittel – Gemeinsame Marktorganisation – Aufgrund des Beitritts neuer Mitgliedstaaten zu treffende **Übergangsmaßnahmen** – Verordnung (EG) Nr 1972/2003 mit Maßnahmen für den **Handel mit landwirtschaftlichen Erzeugnissen** – **Nichtigkeitsklage** – **Frist** – **Beginn** – **Verspätung** – **Unzulässigkeit** – **Änderung einer Vorschrift** der genannten Verordnung – **Neubeginn der Frist** – **Teilweise Zulässigkeit** – **Gründe** – **Verstoß** gegen den **Grundsatz der Rechtsgemeinschaft** und gegen den **Grundsatz des effektiven gerichtlichen Rechtsschutzes** – **Verstoß** gegen den **Grundsatz des freien Warenverkehrs** und das **Verbot der Diskriminierung aus Gründen der Staatsangehörigkeit** – **Verstoß** gegen die **Grundsätze der Verhältnismäßigkeit und des Vertrauensschutzes** – **Verstoß** gegen die **Rangordnung der Rechtsnormen** – **Verstoß** gegen Art 41 der Beitrittsakte von 2003 – Fehlerhafte Auslegung von Art 3 der Verordnung (EG) Nr 1972/2003 – Verletzung der Begründungspflicht

[28.06.2012, Rs C-477/10 P, Commission / Agrofert Holding](#)

Rechtsmittel – **Zugang zu den Dokumenten der Organe** – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Dokumente, die ein Verfahren zur **Kontrolle eines Unternehmenszusammenschlusses** betreffen – Verordnung (EG) Nr 139/2004 – **Verweigerung des Zugangs** – **Ausnahmen** zum Schutz des Zwecks von Untersuchungstätigkeiten, der geschäftlichen Interessen, der Rechtsberatung und des Entscheidungsprozesses der Organe

[28.06.2012, Rs C-404/10 P, Commission / Éditions Odile Jacob](#)

Rechtsmittel – **Zugang zu den Dokumenten** der Organe – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Dokumente eines Verfahrens zur **Kontrolle eines Unternehmenszusammenschlusses** – Verordnungen (EWG) Nr 4064/89 und (EG) Nr 139/2004 – **Verweigerung des Zugangs** – **Ausnahmen** zum Schutz des Zwecks von Untersuchungstätigkeiten, der geschäftlichen Interessen, der Rechtsberatung und des Entscheidungsprozesses der Organe – **Pflicht des betroffenen Organs zur Vornahme einer konkreten und individuellen Prüfung des Inhalts der im Zugangs Antrag angeführten Dokumente**

[28.06.2012, Rs C-306/11 P, XXXLutz Marken / HABM](#)

Rechtsmittel – **Gemeinschaftsmarke** – Verordnung (EG) Nr 40/94 – Bildmarke Linea Natura Natur hat immer Stil – Widerspruch des Inhabers der Gemeinschaftsbildmarke natura selection – **Relative Eintragungshindernisse** – **Verwechslungsgefahr**

[28.06.2012, Rs C-172/11, Erny](#)

**Freizügigkeit der Arbeitnehmer** – Art 45 AEUV – Verordnung (EWG) Nr 1612/68 – Art 7 Abs 4 – **Diskriminierungsverbot** – Aufstockung des Arbeitsentgelts der **in Altersteilzeitarbeit beschäftigten Arbeitnehmer** – **Grenzgänger, die im Wohnsitzmitgliedstaat der Einkommensteuer unterliegen** – Fiktive Berücksichtigung der Lohnsteuer des Beschäftigungsmitgliedstaats

[28.06.2012, Rs C-19/11, Geltl](#)

Richtlinien 2003/6/EG und 2003/124/EG – **Insider-Information** – **Begriff ‚präzise Information‘** – Zwischenschritte eines zeitlich gestreckten Vorgangs – Reihe von Umständen oder Ereignis, von deren künftiger Existenz oder dessen künftigen Eintritt man mit hinreichender Wahrscheinlichkeit ausgehen kann – Auslegung des **Begriffs ‚mit hinreichender Wahrscheinlichkeit ausgehen kann‘** – Veröffentlichung von Informationen über den **Wechsel des Vorstandsvorsitzenden einer Gesellschaft**

[28.06.2012, Rs C-7/11, Caronna](#)

**Humanarzneimittel** – Richtlinie 2001/83/EG – Art 77 – **Arzneimittelgroßhandel** – **Obligatorische Sondergenehmigung für Apotheker** – Voraussetzungen für die Erteilung

## **B. Schlussanträge**

[26.06.2012, Rs C-199/11, Otis ua \(GA Villalón\)](#)

Vertretung der Europäischen Union vor den nationalen Gerichten – Der Kommission übertragene Befugnisse – ex-Art 282 EG – Von der Kommission formell festgestelltes **wettbewerbswidriges Verhalten** – Klagen der Kommission in Vertretung der Union wegen **deliktischer Haftung** – Befugnisse der Kommission zur Verhängung von Sanktionen auf dem Gebiet des Wettbewerbs – Art 47 der Charta – **Richterliche Unabhängigkeit** – Umfang der gerichtlichen Prüfung durch die Gerichte der Union und die nationalen Gerichte – **Waffengleichheit**

[26.06.2012, Rs C-137/11, Partena \(GA Mazák\)](#)

**Soziale Sicherheit** – Verordnung (EWG) Nr 1408/71 – Art 13 und 14c – Mitgliedstaat, in dem eine Tätigkeit ausgeübt wird – **Diskriminierungsverbot** – **Freizügigkeit** – **Niederlassungsrecht**

[27.06.2012, Rs C-245/11, K \(GA Trstenjak\)](#)

Verordnung (EG) Nr 343/2003 – Bestimmung des Mitgliedstaats, der für die Prüfung eines von **einem Drittstaatsangehörigen in einem Mitgliedstaat gestellten Asylantrags** zuständig ist – Art 3 Abs 2 – **Souveränitätsklausel** – Art 15 – **Humanitäre Klausel** – Grundrechtskonforme Anwendung der Verordnung Nr 343/2003 – Art 4 der Grundrechtecharta – **Verbot der Folter und unmenschlicher oder erniedrigender Strafe oder Behandlung** – Art 7 der Grundrechtecharta – **Achtung des Privat- und Familienlebens**

[28.06.2012, Rs C-215/11, Szyrocka \(GA Mengozzi\)](#)

**Europäisches Mahnverfahren** – Verordnung (EG) Nr 1896/2006 – Formelle Voraussetzungen des Antrags – **Zeitraum, für den Zinsen auf die Forderung verlangt werden können** – Zeitraum bis zum Zahlungstag

[28.06.2012, Verb Rs C-124/11 und C-125/11 und C-143/11, Dittrich \(GA Villálon\)](#)

**Gleichbehandlung in Beschäftigung und Beruf** – Nationale Regelung, die die Zahlung einer **Beihilfe für Beamte im Krankheitsfall** vorsieht – Von der Beihilfe erfasste Familienmitglieder – **Ausschluss von Partnern einer eingetragenen Lebenspartnerschaft** – Anwendungsbereich der Richtlinie 2000/78/EG – Begriff ‚Entgelt‘

[28.06.2012, Rs C-38/10, Kommission / Portugal \(GA Mengozzi\)](#)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – **Niederlassungsfreiheit** – Art 49 AEUV – Art 31 des Abkommens über den Europäischen Wirtschaftsraum – **Steuerrecht – Wegzugssteuer** – Sofortige Besteuerung der latenten Wertzuwächse beim Vermögen von Gesellschaften bei der **Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes und der tatsächlichen Leitung** – Einstellung der Tätigkeiten einer Betriebsstätte – **Übertragung von Vermögenswerten – Besteuerung der Gesellschafter** – Aufteilung der Besteuerungsbefugnis – Verhältnismäßigkeit

## C. Gericht

[27.06.2012, Rs T-523/10, Interkobo / OHMI - XXXLutz Marken \(my baby\)](#)

**Gemeinschaftsmarke – Widerspruchsverfahren** – Anmeldung der Gemeinschaftsbildmarke my baby – Ältere nationale und internationale Wortmarke MYBABY und ältere nationale Bildmarke mybaby – **Relatives Eintragungshindernis** – Nicht in der Sprache des Widerspruchsverfahrens vorgelegte Beweismittel – **Vertrauensschutz** – Regel 19 Abs 3, Regel 20 Abs 1 und Regel 98 Abs 1 der Verordnung (EG) Nr 2868/95

[27.06.2012, Rs T-439/070, Coats Holdings / Kommission](#)

**Wettbewerb – Kartelle – Märkte für Reißverschlüsse und ‚andere Verschlüsse‘** – Entscheidung, mit der ein Verstoß gegen ex-Art 81 EG festgestellt wird – **Koordinierte Preiserhöhungen, Festsetzung von Mindestpreisen, Aufteilung der Kunden und der Märkte sowie Austausch sonstiger Geschäftsinformationen** – Beweis – Einheitliche und fortgesetzte Zuwiderhandlung – Verjährung – Verteidigungsrechte – Geldbußen – Leitlinien

[27.06.2012, Rs T-167/08, Microsoft / Kommission](#)

**Wettbewerb – Missbrauch einer beherrschenden Stellung – Betriebssysteme für Client-PCs** – Betriebssysteme für Arbeitsgruppenserver – **Weigerung des marktbeherrschenden Unternehmens, Interoperabilitätsinformationen zu liefern und ihre Nutzung zu gestatten** – Erfüllung der Verpflichtungen aus einer Entscheidung, mit der eine Zuwiderhandlung festgestellt wird und verhaltensorientierte Abhilfemaßnahmen auferlegt werden – Zwangsgeld

[28.06.2012, Rs T-133/09, I Marchi Italiani und Basile / OHMI - Osrá \(B. Antonio Basile 1952\)](#)

**Gemeinschaftsmarke – Nichtigkeitsverfahren** – Gemeinschaftsbildmarke B. Antonio Basile 1952 – Ältere nationale Wortmarke BASILE – **Relatives Eintragungshindernis – Verwirkung durch Duldung** – Art 53 Abs 2 der Verordnung (EG) Nr 40/94 (jetzt Art 54 Abs 2 der Verordnung [EG] Nr 207/2009) – **Verwechslungsgefahr** – Art 8 Abs 1 der Verordnung Nr 40/94 (jetzt Art 8 Abs 1 der Verordnung Nr 207/2009)

## V. Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

26.06.2012, Beschwerde Nr. [9300/07](#), *Herrmann / Deutschland*

Verletzung von **Art 1 1. ZP EMRK** (Eigentumsfreiheit); zwei früheren Urteilen folgend, die die Jagd in Frankreich und Luxemburg betreffen, stellt es auch für den deutschen **Grundstückseigentümer** eine **unverhältnismäßige Belastung** dar, die **Jagd** auf seinem Grundstück dulden zu müssen, obwohl er sie aus ethischen Gründen ablehnt

26.06.2012, Beschwerde Nr. [26828/06](#), *Kurić ua / Slowenien*

Verletzung von **Art 8** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens), **Art 13** (Recht auf wirksame Beschwerde) und **Art 14 EMRK** (Diskriminierungsverbot); nach Auflösung der ehemaligen Republik Jugoslawien verloren über 25 000 Einwohner durch **nicht fristgerechte Antragstellung** auf Erlangung der slowenischen **Staatsbürgerschaft das dauerhafte**

**Aufenthaltsrecht;** bisherige nationale Entscheidungen zur Regelung der rechtlichen Stellung zu langwierig und nicht ausreichend

28.06.2012, Beschwerde Nr. [15054/07](#), *Ressiot ua / Frankreich*

Verletzung von **Art 10 EMRK** (Recht auf freie Meinungsäußerung); die **Journalisten** wurden verdächtigt, **die Vertraulichkeit von gerichtlichen Untersuchungen** bezüglich Dopingvorwürfen bei Radrennen verletzt zu haben; **Hausdurchsuchungen und Beschlagnahme** von möglichen **Beweismitteln in den Redaktionsräumen sowie Privathäusern** der Bf waren ungerechtfertigt im Verhältnis zum Interesse einer demokratischen Gesellschaft an der Gewährleistung von Pressefreiheit

## [Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

### **Aktuell: ZTR – Zeitschrift für Energie- und Technikrecht ([Heft 2/2012](#))**

#### **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, 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, Ass.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung); Univ.-Ass. Mag. Julia Eder, Univ.-Ass. Mag. Fabian Hanz, Univ.-Ass. Mag. Lea Leingartner, Wiss.-Mitarbeiterin Beate Sündhofer, Wiss.-Mitarbeiterin Mag. Irene Wenger.

**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.