



# Öffentliches Recht und Europarecht AKTUELL

12/2013 22.03.2013

REDAKTIONELLE LEITUNG:

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

## I. Bundesgesetzblatt

### [BGBl I 50/2013](#)

Bundesgesetz, mit dem das allgemeine bürgerliche Gesetzbuch, das Unternehmensgesetzbuch, das Arbeits- und Sozialgerichtsgesetz, das Mietrechtsgesetz, das Verbraucherkreditgesetz und das Konsumentenschutzgesetz geändert werden (**Zahlungsverzugsgesetz – ZVG**) (Umsetzung der RL 2011/7/EU zur Bekämpfung von Zahlungsverzug im Geschäftsverkehr)

### [BGBl I 51/2013](#)

Bundesgesetz, mit dem das Bundesgesetz vom 8. März 1979 über die Gemeinnützigkeit im Wohnungswesen (**Wohnungsgemeinnützigkeitsgesetz – WGG**) sowie das **Bundesgesetz**, mit dem **im Zivilrecht begleitende Maßnahmen für die Einführung des Euro** getroffen werden, geändert werden (Einführung einer eigenen gesetzlichen Regelung im WGG im Zuge des Zahlungsverzugsgesetzes, zur Schaffung von Rechtssicherheit für Mieter von GBV-Mietwohnungen bei der Fälligkeit des monatlichen Entgelts)

### [BGBl I 52/2013](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Universitätsgesetz 2002** geändert wird (Neuregelung der Struktur der Universitätsfinanzierung; Stabilisierung der Zahl der Studienanfänger; Kapazitätsregelung)

### [BGBl I 53/2013](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Einkommensteuergesetz 1988** geändert wird (aliquote Anwendung des Pendlerpauschalen auch für teilzeitbeschäftigte Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmer; Neueinführung des Pendlereuros und des Pendlerausgleichsbetrags; Erhöhung des Pendlerzuschlags; Schaffung der Möglichkeit für Arbeitgeber auch Arbeitnehmern ohne Anspruch auf das Pendlerpauschale steuerfrei ein Jobticket zur Verfügung zu stellen)

### [BGBl II 74/2013](#)

Verordnung des Bundesministers für Gesundheit, mit der die Verordnung über die Festsetzung der Höhe von Verwaltungsabgaben und Gebühren im Rahmen des LMSVG (**LMSVG-Abgabenverordnung – LMSVG-AbV**) geändert wird

### [BGBl II 75/2013](#)

Verordnung, mit der die Verordnung des Bundesministers für Wirtschaft, Familie und Jugend betreffend **Standesregeln für Tankstellenbetreiber über den Zeitpunkt der Preisauszeichnung** für Treibstoffe bei Tankstellen geändert wird

### [BGBl II 76/2013](#)

Verordnung des Bundesministers für Land- und Forstwirtschaft, Umwelt und Wasserwirtschaft über die Verwendung und den Betrieb von mobilen technischen Einrichtungen, Maschinen und Geräten in IG-L-Sanierungsgebieten (**IG-L Off-RoadV**)

## II. Amtsblatt der EU

### [ABl L 77 v 20.03.2013, 23](#)

**Beschluss** des Rates vom 18. März 2013 zur Ernennung eines **österreichischen Stellvertreters** im **Ausschuss der Regionen**

### [ABl L 78 v 20.03.2013, 1](#)

**Verordnung (EU) Nr 227/2013** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 13. März 2013 zur Änderung der Verordnung (EG) Nr 850/98 des Rates zur **Erhaltung der Fischereiressourcen** durch technische Maßnahmen zum Schutz von **jungen Meerestieren** und der Verordnung (EG) Nr 1434/98 des Rates über die **zulässige Anlandung** von Hering zu industriellen Zwecken ohne **Bestimmung** für den unmittelbaren menschlichen Verzehr

### [ABl L 78 v 20.03.2013, 23](#)

**Verordnung (EU) Nr 228/2013** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 13. März 2013 über **Sondermaßnahmen** im Bereich der **Landwirtschaft** zugunsten der Regionen in **äußerster Randlage** der Union und zur **Aufhebung** der Verordnung (EG) Nr 247/2006 des Rates

### [ABl L 78 v 20.03.2013, 41](#)

**Verordnung (EU) Nr 229/2013** des Europäischen Parlaments und des Rates vom 13. März 2013 über **Sondermaßnahmen** im Bereich der **Landwirtschaft** zugunsten der **kleineren Inseln** des Ägäischen Meeres und zur **Aufhebung** der Verordnung (EG) Nr 1405/2006 des Rates

### [ABl L 79 v 21.03.2013, 1](#)

**Beschluss Nr 252/2013/EU** des Rates vom 11. März 2013 zur Festlegung eines **Mehrjahresrahmens** (2013-2017) für die Agentur der **Europäischen Union** für **Grundrechte**

## III. Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

### A. Verfassungsgerichtshof

Keine Erkenntnisse im Berichtszeitraum.

## B. Verwaltungsgerichtshof

21.02.2013, [2011/06/0179](#)

**Vbg BauG**; Auftrag zur **Wiederherstellung des rechtmäßigen Zustandes** nach Benutzung eines Garagendaches als Terrasse; der Bf richtet sich nicht gegen den bindenden Teil der Begründung des angefochtenen Bescheides, sondern nur gegen die **Ausführungen der belangten Behörde**, in denen aufgezeigt wird, welche der in der Vorstellung geltend gemachten Rechtsverletzungen keine Aufhebung des gemeindebehördlichen Bescheides nach sich zu ziehen hätte; diese erzeugen jedoch **keine Bindungswirkung** und verletzen den Bf nicht in seinen subjektiven Rechten

27.02.2013, [2010/05/0080](#)

**BauO für Wien**; angesichts der in Vorlage gebrachten Baupläne, Unterlagen und Bestätigung eines Ziviltechnikers wurde rechtsrichtig die **Behandlung im vereinfachten Baubewilligungsverfahren** angenommen; ein **Ermessen iSe „Wahl“** zwischen vereinfachtem und ordentlichem Bauverfahren ist **nicht vorgesehen**; verspätete Erhebung von Einwendungen durch die Nachbarn

27.02.2013, [2010/05/0083](#)

**NÖ BauO**; div Einwendungen der Nachbarn im Baubewilligungsverfahren; **keine Mitsprache bei der Ortsbildgestaltung**; weder die Situierung des bestehenden Hauses noch das nach dem Vorbringen die Vorgartentiefe beeinträchtigende „Vorhaus“ sind verfahrensgegenständlich

27.02.2013, [2010/05/0216](#)

**NÖ BauO**; Auftrag zum Abbruch eines konsenslos errichteten Holzbaus; Frage der **Bewilligungsfähigkeit** ist ausschließlich nach der Rechtslage im Zeitpunkt der Erlassung des Bauauftrages zu prüfen; da der Regulierungsplan die Bebauungsweise festlegt, ist § 54 NÖ BauO nicht anwendbar; Verletzung des einzuhaltenden seitlichen Bauwuchs

27.02.2013, [2011/05/0021](#)

**BauO für Wien**; div Einwendungen der Nachbarn im Baubewilligungsverfahren; Anlagen zum Einstellen von Kraftfahrzeugen auf **gärtnerisch auszugestaltenden Teilen** der Liegenschaft sind grundsätzlich nur dann zulässig, wenn ihre Errichtung auf seitlichen Abstandsflächen oder auf Teilen der Liegenschaft, die der Bebauung offenstehen, im Hinblick auf die Geländeverhältnisse oder wegen des vorhandenen Baubestandes nicht zumutbar ist; **keine Mitsprache bei der Ortsbildgestaltung**; wird die bebaubare Fläche durch das Hauptgebäude nicht ausgenutzt, kann **keine Verletzung im Nachbarrecht** auf Einhaltung der flächenmäßigen Ausnützbarkeit des Bauplatzes gegeben sein, wenn diese „unausgenützte“ Fläche nun verbaut wird

27.02.2013, [2011/05/0101](#)

**BauO für Wien**; Auftrag zur Entfernung einer Grundstückseinfriedung; Einfriedungen der hier zu beurteilenden Art dürfen den freien Durchblick nicht behindern, Abweichungen sind nur zulässig, sofern das **örtliche Stadtbild** nicht beeinflusst wird; das Anbringen von Kunststoffmatten stellt eine **bewilligungspflichtige Änderung einer baulichen Anlage** dar; keine Entfernung der Schilfmatten notwendig, da sie nicht die Durchsicht hindern

27.02.2013, [2013/05/0021](#)

**BauO für Wien**; div Einwendungen der Nachbarn gegen projektierten Kindergarten; § 134a Abs 1 lit e BauO für Wien räumt **kein eigenständiges (selbständiges) Nachbarrecht auf Immissionsschutz** ein

## IV. Gerichtshof der Europäischen Union

### A. Gerichtshof

#### [19.03.2013, verb Rs C-399/10 P und C-401/10 P, Bouygues und Bouygues Télécom / Kommission](#)

**Rechtsmittel** – Staatliche Beihilfen – **Finanzielle Maßnahmen** zugunsten von **France Télécom** – Vorhaben eines Aktionärsvorschlusses – **Öffentliche Erklärungen** eines Mitglieds der französischen Regierung – Entscheidung, mit der die Beihilfe für mit dem Gemeinsamen Markt unvereinbar erklärt wird, ohne ihre **Rückforderung** anzuordnen – Begriff der **staatlichen Beihilfe** – Begriff des **wirtschaftlichen Vorteils** – Begriff der **Bindung** staatlicher Mittel

#### [21.03.2013, Rs C-375/11, Belgacom ua](#)

**Telekommunikationsdienste** – Richtlinie 2002/20/EG – Art 3 und 12 bis 14 – Rechte zur **Nutzung von Funkfrequenzen** – Entgelte für die **Rechte** zur Nutzung von Funkfrequenzen – **Einmalige Entgelte** für die Zuweisung und die Verlängerung von Rechten zur Nutzung von Funkfrequenzen – **Berechnungsmethode** – Änderung bestehender Rechte

#### [21.03.2013, Rs C-254/11, Shomodi](#)

**Raum der Freiheit**, der Sicherheit und des Rechts – Kleiner **Grenzverkehr** an den **Landaußengrenzen** der Union – Verordnung (EG) Nr 1931/2006 – **Verordnung (EG) Nr 562/2006** – Höchstdauer des Aufenthalts – Berechnungsregeln

#### [21.03.2013, Rs C-244/12, Salzburger Flughafen](#)

**Umweltverträglichkeitsprüfung** bei bestimmten Projekten – **Richtlinie 85/337/EWG** – Art 2 Abs 1 und Art 4 Abs 2 – Unter Anhang II fallende Projekte – **Erweiterung der Infrastruktur** eines Flughafens – Prüfung anhand von **Schwellenwerten oder Kriterien** – Art 4 Abs 3 – Auswahlkriterien – Anhang III Nr 2 Buchst g – Gebiete mit **hoher Bevölkerungsdichte**

#### [21.03.2013, Rs C-129/12, Magdeburger Mühlenwerke](#)

**Beihilferegulierung** mit regionaler Zielsetzung – **Investitionen** in die Verarbeitung und **Vermarktung** landwirtschaftlicher Erzeugnisse – **Entscheidung** der Kommission – **Unvereinbarkeit** mit dem Binnenmarkt – **Aufhebung** der unvereinbaren Beihilfen – Zeitpunkt der **Gewährung einer Beihilfe** – Grundsatz des Vertrauensschutzes

#### [21.03.2013, Rs C-92/11, RWE Vertrieb](#)

**Richtlinie 2003/55/EG** – Erdgasbinnenmarkt – Richtlinie 93/13/EWG – Art 1 Abs 2 und Art 3 bis 5 – Verträge zwischen Gewerbetreibenden und Verbrauchern – **Allgemeine Voraussetzungen** – Missbräuchliche Klauseln – **Einseitige Änderung** des Preises der Leistung durch den Gewerbetreibenden – Verweis auf eine **bindende Regelung**, die auf eine andere Kategorie von **Verbrauchern** abstellt – Anwendbarkeit der Richtlinie 93/13 – Pflicht zur **klaren und verständlichen** Abfassung und zur Transparenz

#### [21.03.2013, Rs C-91/12, PFC Clinic](#)

**Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Befreiungen – Art 132 Abs 1 Buchst b und c – **Krankenhausbehandlungen** und ärztliche **Heilbehandlungen** sowie die mit ihnen eng verbundenen **Umsätze** – Heilbehandlungen im Bereich der Humanmedizin, die im Rahmen der **Ausübung der ärztlichen und arztnähnlichen Berufe** erbracht werden – **Dienstleistungen**, die in der Ausführung von Maßnahmen auf dem Gebiet der **ästhetisch-plastischen Chirurgie** und ästhetischen Behandlungen bestehen – **Eingriffe** rein kosmetischer Natur, die lediglich auf Wunsch des Patienten durchgeführt werden

## B. Schlussanträge

### [19.03.2013, verb Rs C-584/10 P, C-593/10 P und C-595/10 P, Commission / Kadi \(GA Bot\)](#)

**Rechtsmittel** – Gemeinsame Außen- und Sicherheitspolitik (GASP) – **Restriktive Maßnahmen** gegen bestimmte Personen und Organisationen, die mit **Osama bin Laden**, dem Al-Qaida-Netzwerk und den Taliban in Verbindung stehen – Verordnung (EG) Nr 881/2002 – Einfrieren der Gelder und **wirtschaftlichen Ressourcen** einer Person, die in eine von einem Organ der **Vereinten Nationen** erstellte Liste aufgenommen ist – Durch Ziff 6 der Resolution 1267 (1999) des Sicherheitsrats geschaffener Ausschuss des **Sicherheitsrats** (Sanktionsausschuss) – Aufnahme einer Person in Anhang I der Verordnung Nr 881/2002 – **Nichtigkeitsklage** – Grundrechte – **Anhörungsrecht**, Recht auf effektive gerichtliche Kontrolle und **Recht** auf Schutz des Eigentums – Umfang und Intensität der gerichtlichen Kontrolle

### [21.03.2013, Rs C-657/11, Belgian Electronic Sorting Technology \(GA Mengozzi\)](#)

Richtlinien 84/450/EWG und 2006/114/EG – **Irreführende** und vergleichende **Werbung** – Begriff der Werbung – **Registrierung** und Nutzung eines **Domain-Namens** – Nutzung von Metatags

### [21.03.2013, verb Rs C-630/11 P bis C-633/11 P, HGA ua / Kommission \(GA Bot\)](#)

**Rechtsmittel** – Staatliche Beihilfen – Von der **Kommission** genehmigte Beihilfe zugunsten des **Hotelgewerbes** in Italien (autonome Region Sardinien) – Verordnung (EG) Nr 659/1999 – **Subventionen**, die von den italienischen Behörden für **Projekte** gewährt wurden, die vor dem **Zeitpunkt des Beihilfeantrags** begonnen wurden – **Förmliches Prüfverfahren** – Entscheidung, die die **missbräuchliche** Anwendung der genehmigten Beihilfe feststellt und die Subventionen für **unvereinbar** mit dem Gemeinsamen Markt erklärt – **Berichtigungsentscheidung**, die die Rechtswidrigkeit der genehmigten Beihilfe feststellt – **Leitlinien** – Kriterien für die Vereinbarkeit der Beihilfe – **Erforderlichkeit** der Beihilfe – Anreizwirkung

### [21.03.2013, Rs C-625/11 P und C-626/11 P, Polyelectrolyte Producers Group und SNF / ECHA \(GA Villalón\)](#)

**Rechtsmittel** – Nichtigkeitsklage – **Zulässigkeit** – Verfrühte Klage – Verspätete Klage – **Art 47 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union** – Recht auf einen wirksamen **gerichtlichen Rechtsschutz** – Europäische Agentur für chemische Stoffe (ECHA) – Verordnung (EG) Nr 1907/2006 – Art 57 und 59 – Zulassungspflichtige Stoffe – Ermittlung von **Acrylamid** als besonders besorgniserregender Stoff – Aufnahme in die **Kandidatenliste** – Veröffentlichung der Liste auf der **Website der ECHA** – Klagefrist – **Dies a quo** – Art 102 § 1 der Verfahrensordnung des **Gerichts** – Ausschlusswirkung

### [21.03.2013, Rs C-566/11, C-567/11, C-580/11, C-591/11, C-620/11, C-640/11, Iberdrola und Gas Natural \(GA Kokott\)](#)

**Umwelt** – Richtlinie 2003/87/EG – System für den Handel mit **Treibhausgasemissionszertifikaten** – **Kostenlose Zuteilung** der Zertifikate – **Abschöpfung** von „Zufallsgewinnen“

### [21.03.2013, Rs C-515/11, Deutsche Umwelthilfe \(GA Sharpston\)](#)

**Zugang** zu bei Behörden vorhandenen **Umweltinformationen** – Reichweite des **Ausnahmetatbestands** des Art 2 Nr 2 der Richtlinie 2003/4/EG – Zur Frage, ob Behörden beim Erlass von **exekutiven** Rechtsverordnungen in **gesetzgebender Eigenschaft** handeln

### [21.03.2013, Rs C-431/11, Vereinigtes Königreich / Rat \(GA Kokott\)](#)

**Außenbeziehungen** – Koordinierung der Systeme der **sozialen Sicherheit** – Geplantes Abkommen zur **Änderung** von Anhang VI (Soziale Sicherheit) und Protokoll 37 zum EWR-Abkommen – **Ausdehnung** des Systems der Verordnung (EG) Nr 883/2004 auf den **Europäischen Wirtschaftsraum** – Beschluss 2011/407/EU des Rates über den im Gemeinsamen EWR-Ausschuss zu vertretenden Standpunkt der Europäischen Union – **Wahl** der richtigen materiellen **Rechtsgrundlage** – Art 48 AEUV, Art 79 Abs 2 Buchst b AEUV oder Art 217 AEUV

### [21.03.2013, Rs C-322/11, K \(GA Mengozzi\)](#)

Ex-Art 56 EG und 58 EG – **Freier Kapitalverkehr** – Steuervorschriften, nach denen es einer **unbeschränkt steuerpflichtigen Person** verwehrt ist, Verluste aus der **Veräußerung** von in einem anderen Mitgliedstaat belegtem **unbeweglichen**

Vermögen vom Gewinn aus der Veräußerung von beweglichem **Vermögen** im Mitgliedstaat der Besteuerung abzuziehen – Aufteilung der **Besteuerungsbefugnis** – Abkommen zur Vermeidung der **Doppelbesteuerung** – Verhältnismäßigkeit

[21.03.2013, Rs C-274/12 P, Telefónica / Kommission \(GA Kokott\)](#)

**Rechtsmittel** – Staatliche Beihilfen – Entscheidung 2011/5/EG – Spanisches **Körperschaftsteuerrecht** – Klageberechtigung **natürlicher und juristischer Personen** gemäß Art 263 Abs 4 AEUV – Rechtsakte mit **Verordnungscharakter**, die keine Durchführungsmaßnahmen nach sich ziehen – **Individuelle Betroffenheit** des tatsächlich Begünstigten einer nationalen Beihilferegelung, den **keine Rückzahlungspflicht** trifft

[21.03.2013, Rs C-241/11, Kommission / Tschechische Republik \(GA Jääskinen\)](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Nichtumsetzung der Richtlinie 2003/41/EG – Tätigkeiten und **Beaufsichtigung** von Einrichtungen der betrieblichen **Altersversorgung** – Nichtdurchführung des Urteils des Gerichtshofs in der **Rechtsache C-343/08** – Art 260 AEUV – Pauschalbetrag – Frist für die **Durchführung** des Urteil des Gerichtshofs, mit dem eine Vertragsverletzung festgestellt wird

[21.03.2013, Rs C-65/12, Leidseplein Beheer und de Vries \(GA Kokott\)](#)

**Richtlinie 2008/95/EG** – Markenrecht – Recht des Inhabers einer **eingetragenen Marke** – Bekannte Marke – Benutzung eines mit der bekannten Marke **identischen** oder ihr ähnlichen Zeichens ohne rechtfertigenden Grund und in **unlauterer Weise** durch einen Dritten – Begriff des rechtfertigenden Grundes

## C. Gericht

[19.03.2013, Rs T-301/10, In 't Veld / Kommission](#)

**Zugang zu Dokumenten** – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Dokumente betreffend den **Entwurf eines internationalen Handelsabkommens** zur Bekämpfung von **Produkt- und Markenpiraterie (ACTA)** – Dokumente betreffend die Verhandlungen – Verweigerung des **Zugangs** – Ausnahmen zum Schutz des öffentlichen Interesses im **Bereich** internationaler Beziehungen – Offenkundiger Ermessensfehler – **Verhältnismäßigkeit** – Begründungspflicht

## 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, 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, Univ.-Ass. Mag. Bianca Wögerbauer, Univ.-Ass. Mag. Beate Sündhofer, Wiss.-Mit. Sebastian Mauernböck.

**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.