

ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 09 | 03.03.2017

Institut für Europarecht | Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre
Redaktionelle Leitung: Assoz. Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler | Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer

I. BUNDESGESETZBLATT

[BGBl II 53/2017](#)

Kundmachung des Bundesministers für Inneres über die Zahl der auf jeden Wahlkreis entfallenden Mandate für die Wahl des Nationalrats gemäß § 5 Abs 3 der **Nationalrats-Wahlordnung 1992 – NRWO**

[BGBl II 54/2017](#)

Verordnung der Bundesministerin für Bildung über die Reifeprüfung in den als Sonderform für Berufstätige geführten allgemein bildenden höheren Schulen (**Prüfungsordnung AHS-B**)

II. AMTSBLATT DER EU

[ABl L 49 v 28.02.2017, 36](#)

Beschluss (EU) 2017/329 der Kommission vom 4. November 2016 über die Maßnahme SA 39235 (2015/C) (ex 2015/NN) Ungarns bezüglich der **Besteuerung** von **Werbeumsätzen**

[ABl L 51 v 28.02.2017, 1](#)

Endgültiger Erlass (EU, Euratom) 2017/292 des **Gesamthaushaltsplans** der Europäischen Union für das **Haushaltsjahr 2017**

[ABl L 52 v 28.02.2017, 1](#)

Endgültiger Erlass (EU, Euratom) 2017/303 des **Berichtigungshaushaltsplans** Nr 4 der Europäischen Union für das **Haushaltsjahr 2016**

[ABl L 52 v 28.02.2017, 116](#)

Endgültiger Erlass (EU, Euratom) 2017/304 des **Berichtigungshaushaltsplans** Nr 5 der Europäischen Union für das **Haushaltsjahr 2016**

[ABI L 52 v 28.02.2017, 1](#)

Endgültiger Erlass (EU, Euratom) 2017/305 des **Berichtigungshaushaltsplans** Nr 6 der Europäischen Union für das **Haushaltsjahr 2016**

[ABI L 55 v 02.03.2017, 55](#)

Beschluss (EU) 2017/365 der Kommission vom 4. Juli 2016 über die **staatliche Beihilfe** SA 36387 (2013/C) (ex 2013/NN) (ex 2013/CP), die Spanien dem Valencia Club de Fútbol Sociedad Anónima Deportiva (Sport-Aktiengesellschaft), dem Hércules Club de Fútbol Sociedad Anónima Deportiva (Sport-Aktiengesellschaft) und dem Elche Club de Fútbol Sociedad Anónima Deportiva (Sport-Aktiengesellschaft) gewährt hat

III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

24.02.2017, [E 2744/2016](#)

FremdenpolizeiG; Verletzung im Recht auf Freiheit und Sicherheit (persönliche Freiheit) mangels Entscheidung des BVwG über die **Aufrechterhaltung des Freiheitsentzugs** binnen einer Woche; teils Abweisung, Ablehnung und Zurückweisung der Beschwerde

B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

18.01.2017, [Ra 2016/22/0055](#)

Niederlassungs- und AufenthaltsG; **AusländerbeschäftigungsG**; die Voraussetzungen für eine **Aufenthaltsbewilligung** für „Sonderfälle unselbstständiger Erwerbstätigkeit“ nach § 62 Niederlassungs- und AufenthaltsG sind bei **Au-pair-Kräften** nur dann gegeben, wenn das AMS eine Anzeigebestätigung ausgestellt hat; dabei kommt auch dem Zeitraum Bedeutung zu, für den eine Anzeigebestätigung ausgestellt wurde, weil nur hinsichtlich dieses Zeitraums eine vom Geltungsbereich des AusländerbeschäftigungsG ausgenommene Tätigkeit vorliegt

24.01.2017, [Ra 2016/05/0066](#)

NÖ BauO; **Beseitigungsauftrag** einer ohne Baubewilligung errichteten Abstellanlage für Kraftfahrzeuge im Grünland-Grüngürtel und Wiederherstellung des Grüngürtels als Grünfläche; § 35 Abs 2 NÖ BauO bietet keine Grundlage dafür, neben dem Abbruch eines Bauwerks auch die **Wiederherstellung eines früheren Zustands** aufzutragen

26.01.2017, [Ro 2014/07/0073](#)

WasserrechtsG; der **Rückstauereich einer Wasserkraftanlage** kann begrifflich nicht mehr zum unmittelbaren Anlagenbereich gerechnet werden; ein wasserpolizeilicher Auftrag, der sich auf den Stauraum einer Anlage bezieht, kann daher nicht auf § 50 Abs 1 iVm § 138 Abs 1 WasserrechtsG gestützt werden

26.01.2017, [Ro 2014/07/0108](#)

UVP-G; § 46 Abs 20 Z 4 UVP-G sieht eine **Bewilligungsfiktion** vor, mit der zum Ausdruck gebracht wird, dass eine notwendige, der Genehmigung vorhergehende Umweltverträglichkeitsprüfung als durchgeführt und die Anlage als gemäß dem UVP-G genehmigt gilt; einer solchen Vorschrift steht das Unionsrecht entgegen; **Unanwendbarkeit** des § 46 Abs 20 Z 4 leg cit wegen Vorrang des Unionsrechts

C. VERWALTUNGSGERICHTE

LVwG Wien 31.01.2017, [VGW-002/059/2468/2016 ua](#)

GlücksspielG; schon nach dem Wortlaut des § 56 Abs 2 GlücksspielG kommt eine **Einbeziehung von Online-Spieleanbietern unter den Begriff der „Spielbank“** nicht in Betracht; obwohl sich im GlücksspielG keine Legaldefinition des Begriffs „Spielbank“ befindet, kann bei Gesamtbetrachtung des Regelungszwecks des § 56 leg cit lediglich eine ortsfeste Räumlichkeit bzw Betriebsstätte gemeint sein; bei anderer Sichtweise erschiene eine solche Regelung gleichheitswidrig, da als Konsequenz legale Werbemöglichkeiten nur für ausländische Spielbankbetreiber bestünden

IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

A. GERICHTSHOF

[01.03.2017, Rs C-275/15, ITV Broadcasting ua](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – Richtlinie 2001/29/EG – **Harmonisierung** bestimmter Aspekte des **Urheberrechts** und der verwandten Schutzrechte in der **Informationsgesellschaft** – Art 9 – Zugang zum Kabel von Sendediensten – Begriff ‚Kabel‘ – Weiterverbreitung von Sendungen kommerzieller Fernsehsender durch Dritte über das Internet – ‚**Livestreaming**‘

[02.03.2017, Rs C-245/15, Casa Noastră](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Straßenverkehr** – Sozialvorschriften – Ausnahmen – Verordnung (EG) Nr 561/2006 – Art 3 Buchst a – Verordnung (EG) Nr 1073/2009 – Art 2 Nr 3 – Linienverkehr zur **Personenbeförderung** – Begriff – Von einem Wirtschaftsteilnehmer für seine Arbeitnehmer organisierte **unentgeltliche Beförderung** zur und von der Arbeitsstätte mit in seinem Eigentum stehenden und von einem seiner Arbeitnehmer gelenkten Fahrzeugen

[02.03.2017, Rs C-354/15, Henderson](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Justizielle Zusammenarbeit in Zivil- und Handelssachen** – Zustellung gerichtlicher und außergerichtlicher Schriftstücke – Verordnung (EG) Nr 1393/2007 – Art 8, 14 und 19 – **Zustellung** eines verfahrenseinleitenden Schriftstücks auf dem Postweg – Fehlen einer Übersetzung des Schriftstücks – Anhang II – Formblatt – Fehlen – Folgen – Zustellung per Einschreiben mit Rückschein – Keine Rückübermittlung des Rückscheins – **Entgegennahme des Schriftstücks** durch einen Dritten – Voraussetzungen für die Gültigkeit des Verfahrens

[02.03.2017, Rs C-496/15, Eschenbrenner](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Freizügigkeit der Arbeitnehmer** – Art 45 AEUV – Verordnung (EU) Nr 492/2011 – Art 7 – **Gleichbehandlung** – Grenzgänger, der im Wohnsitzmitgliedstaat einkommensteuerpflichtig ist – Vom **Beschäftigungsmitgliedstaat** gezahlte Leistung bei **Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers** – Berechnungsmodalitäten dieses Insolvenzgelds – Fiktive **Berücksichtigung der Lohnsteuer** des Beschäftigungsmitgliedstaats – Insolvenzgeld, das niedriger ist als das bisherige Nettoarbeitsentgelt – Bilaterales Abkommen zur Vermeidung der **Doppelbesteuerung**

[02.03.2017, Rs C-568/15, Zentrale zur Bekämpfung unlauteren Wettbewerbs Frankfurt am Main](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Verbraucherschutz** – **Richtlinie 2011/83/EU** – Art 21 – Telefonische Kommunikation – Von einem Unternehmer zu dem Zweck eingerichtete Telefonleitung, dem Verbraucher im Zusammenhang mit einem geschlossenen Vertrag die Kontaktaufnahme mit ihm zu ermöglichen – Verbot der Anwendung eines den Grundtarif übersteigenden Tarifs – Begriff ‚**Grundtarif**‘

[02.03.2017, Rs C-584/15, Glencore Céréales France](#)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – Verordnung (EG, Euratom) Nr 2988/95 – Schutz der finanziellen Interessen der Europäischen Union – Art 3 – Verordnung (EWG) Nr 3665/87 – Art 11 – Wiedereinzahlung einer zu Unrecht gewährten Ausfuhrerstattung – Verordnung (EWG) Nr 3002/92 – Art 5a – Zu Unrecht freigegebener **Sicherheitsbetrag** – Geschuldete Zinsen – **Verjährungsfrist** – Fristbeginn – **Unterbrechung der Frist** – Absolute Höchstgrenze – Längere Frist – Anwendbarkeit

02.03.2017, Rs C-4/16, J D

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Umwelt** – Richtlinie 2009/28/EG – Art 2 Unterabs 2 Buchst a – **Energie aus erneuerbaren Quellen** – Wasserkraft – Begriff – Energie, die in einem an Einleitungen von Abwässern eines anderen Betriebs gelegenen kleinen **Wasserkraftwerk** erzeugt wird

02.03.2017, Rs C-97/16, Pérez Retamero

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – **Sozialpolitik** – Richtlinie 2002/15/EG – Schutz der Sicherheit und der Gesundheit der **Arbeitnehmer** – Arbeitszeitgestaltung – Straßentransport – Fahrpersonal – Selbständiger Kraftfahrer – Begriff – Unzulässigkeit

B. SCHLUSSANTRÄGE

01.03.2017, Rs C-326/15, DNB Banka (GA Kokott)

Steuerrecht – Mehrwertsteuer – Art 132 Abs 1 Buchst f der Richtlinie 2006/112/EG – **Steuerbefreiung** für die **Dienstleistungen** selbständiger Zusammenschlüsse für ihre Mitglieder – **Unmittelbare Wirkung** einer Richtlinie – Definition eines, selbständigen Zusammenschlusses von Personen

01.03.2017, Rs C-605/15, Aviva (GA Kokott)

Vorabentscheidungsersuchen – **Steuerrecht** – **Mehrwertsteuerrecht** – Steuerbefreiung eines selbständigen Zusammenschlusses gemäß Art 132 Abs 1 Buchst f der Mehrwertsteuerrichtlinie – Anwendung auf **Versicherungsdienstleistungen** – Anwendung auf grenzüberschreitende Zusammenschlüsse – Beurteilung des Fehlens einer **Wettbewerbsverzerrung** – Verpflichtung der Mitgliedstaaten zur weiter gehenden Konkretisierung einer unmittelbar wirkenden Richtlinienvorschrift

01.03.2017, verb Rs C-24/16 und C-25/16, Nintendo (GA Bot)

Vorlage zur **Vorabentscheidung** – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Gerichtliche Zuständigkeit und Vollstreckung von Entscheidungen – Verordnung (EG) Nr 6/2002 – Schutz von **Gemeinschaftsgeschmacksmustern** – Verordnung (EG) Nr 864/2007 – Anzuwendendes Recht – Territoriale Reichweite der Entscheidungen über **Annexansprüche** im Rahmen einer **Verletzungsklage** – Wendungen ‚andere Sanktionen‘ und ‚Wiedergabe zum Zwecke der Zitierung‘

02.03.2017, Rs C-552/15, Kommission / Irland (GA Szpunar)

Vertragsverletzung eines Mitgliedstaats – **Freier Dienstleistungsverkehr** – Kraftfahrzeuge – Miete oder Leasing eines Kraftfahrzeugs durch eine in einem Mitgliedstaat wohnhafte Person von einem Anbieter, der in einem anderen Mitgliedstaat niedergelassen ist – **Zulassungssteuer** – Entrichtung der Steuer in voller Höhe im Zeitpunkt der Zulassung – Grundsätze der **Steuererstattung** – **Verhältnismäßigkeit**

02.03.2017, Rs C-38/16, Compass Contract Services (GA Sánchez-Bordona)

Mehrwertsteuer – Zu Unrecht erhobene Abgabe – Erstattungsmöglichkeiten – Nationale Regelung der **Verjährungsfrist** – Unterschied zur Frist für die Erstattung zu Unrecht verweigerter **Vorsteuerabzüge** – Grundsätze der **Gleichbehandlung**, der steuerlichen Neutralität und der Effektivität

02.03.2017, Rs C-151/16, Vakarų Baltijos laivų statykla (GA Kokott)

Vorabentscheidungsersuchen – **Verbrauchssteuerrecht** – **Steuerbefreiung** der Lieferung von Energieerzeugnissen – Verwendung als Kraftstoff für die Schifffahrt – Anforderungen der Mitgliedstaaten zur Sicherstellung der korrekten und einfachen Anwendung – fehlende Nachweise – **Verhältnismäßigkeit** – Übertragung der Grundsätze aus dem **Mehrwertsteuerrecht**

C. GERICHT

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

02.03.2017, Beschwerde Nr [41237/14](#), *Talpis / Italien*

Verletzung von **Art 2** (Recht auf Leben), **Art 3** (Verbot unmenschlicher oder erniedrigender Behandlung) und **Art 14** (Diskriminierungsverbot) iVm **Art 2** und **3 EMRK**; Bf hatte sich wegen **gewalttätiger Übergriffe** von Seiten ihres **Ehemanns** ihr und ihren Kindern gegenüber mehrfach an die Behörden bzw die Polizei gewandt, bis eine Messerattacke des Ehemanns tödlich für den gemeinsamen Sohn und mit schweren Verletzungen für die Bf endete; **Verletzung der staatlichen Schutzpflichten** sowie **Diskriminierung** aufgrund des Geschlechts durch behördliche bzw gerichtliche **Untätigkeit**

[Newsletter ÖER Aktuell kostenlos abonnieren](#)

[Rundbrief Polizeirecht 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 und Verwaltungsgerichte: 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, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer (Leitung); Hofrat Dr. Alfred Grof (Landesverwaltungsgericht Oberösterreich); Univ.-Ass. Mag. Sandra Grafeneder, Univ.-Ass. Mag. Claudia Höbarth, Univ.-Ass. Mag. Vaheen Said, Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Dr. Beate Sündhofer, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heiml, Wiss.-Mit. Benedikt Berger.

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.