

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 26 | 30.06.2017

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 163/2017](#)

Geschäftsordnung der Volksanwaltschaft, ihrer Kommissionen, des Menschenrechtsbeirats und der Rentenkommission (**GeO der VA 2017**)

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABI L 163 v 24.06.2017, 1](#)

Verordnung (EU, Euratom) 2017/1123 des Rates vom 20. Juni 2017 zur Änderung der Verordnung (EU, Euratom) Nr 1311/2013 zur Festlegung des mehrjährigen Finanzrahmens für die Jahre 2014-2020

### [ABI L 166 v 29.06.2017, 36](#)

Beschluss (EU) 2017/1149 der Kommission vom 27. September 2016 über die staatliche Beihilfe SA 30931 (11/C) (ex N 185/10), die von Rumänien zugunsten rumänischer Regionalflughäfen durchgeführt wurde

## III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

#### 14.06.2017, [G 62/2017 ua](#)

**ParteienG; Sbg ParteienförderungsG;** Verletzung des Gleichheitssatzes durch die während einer laufenden Gesetzgebungsperiode rückwirkend in Kraft gesetzte Änderung der Berechnung des Steigerungsbetrags für die Parteienförderung; **unsachliche Benachteiligung** von – infolge Ausscheidens der übrigen Abgeordneten aus der Partei – mit jeweils nur einem Mandatar im Landtag vertretenen Parteien

21.06.2017, [V 79/2016 ua](#)

**AsylG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Nichtzuerkennung des Status des Asylberechtigten bzw subsidiär Schutzberechtigten und Erlassung einer Rückkehrentscheidung hinsichtlich eines der ethnischen Gruppe der Tama zugehörigen Staatsangehörigen des Sudan wegen Unterlassens jeglicher Ermittlungstätigkeit zur Volksgruppenzugehörigkeit des Bf sowie zur aktuellen Situation dieser Volksgruppe im Herkunftsstaat

29.06.2017, [E 875/2017 ua](#)

**LuffahrtG**; Verletzung des **Gleichheitssatzes** durch mehrfache grobe Verkennung der Rechtslage; die Auslegung von **Staatszielbestimmungen des umfassenden Umweltschutzes** ist zwar verfassungsrechtlich geboten, die im Gesetz genannten „sonstigen öffentlichen Interessen“ müssen allerdings aus dem LuffahrtG selbst ableitbar sein; eine Erweiterung dieser Interessen findet durch die Staatszielbestimmungen nicht statt – weder auf Klimaschutz noch auf Bodenverbrauch

## **B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF**

Keine relevanten Entscheidungen im Berichtszeitraum.

## **C. VERWALTUNGSGERICHE**

**BVwG 28.04.2017, [W199 2109428-1](#)**

**BFA-VerfahrensG; VwGVG**; die Einbringung eines **Verfahrenshilfesantrags** gem § 8a Abs 1 VwGVG iVm § 52 Abs 2 BFA-VerfahrensG ist unzulässig; dies ergibt sich einerseits aus den einschlägigen eigenen Regelungen des § 52 Abs 2 BFA-VerfahrensG, welcher dadurch den sich selbst für subsidiär erklärenden § 8a Abs 1 VwGVG derogiert und andererseits aus den Materialien, die explizit die **Unanwendbarkeit** des § 8a Abs 1 VwGVG im Anwendungsbereich des § 52 Abs 2 BFA-VerfahrensG erklären

**LVwG Oö 26.06.2017, [LVwG-000198](#)**

**VStG**; die verwaltungsstrafrechtliche **Verantwortung eines Außenvertretungsbefugten** einer juristischen Person hinsichtlich des **Handelns seiner Mitarbeiter** greift nur dann, wenn er seinem Mitarbeiter die Tatbegehung dadurch ermöglicht oder wesentlich erleichtert hat, dass der Außenvertretungsbefugte die nach den Umständen gebotene und zumutbare Sorgfalt außer Acht gelassen hat; dies trifft insbesondere durch Unterlassen von technischen, organisatorischen oder personellen **Maßnahmen zur Verhinderung** solcher Taten zu; wenn der Bf wie in casu in Wien tätig ist und in der Linzer Zweigstelle glaubhaft mehrmals die Weisung zum Unterlassen eines rechtswidrigen Verhaltens gegeben hat, so ist ihm dieses Verhalten nicht zurechenbar, wenn die Mitarbeiter weisungswidrig im rechtswidrigen Verhalten verharren

**Hinweis:** Die verlinkten Rechtssätze des LVwG Oberösterreich werden von diesem zur Verfügung gestellt. Die Langfassungen der Entscheidungen können etwa zwei Monate nach dem jeweiligen Entscheidungsdatum über die Homepage des LVwG Oberösterreich ([www.lvwg-ooe.gv.at](http://www.lvwg-ooe.gv.at)) abgerufen werden. In gesammelter Form können diese Rechtssätze in der Online-Zeitschrift „Spektrum der Rechtswissenschaft“ ([www.spektrum-der-rechtswissenschaft.at](http://www.spektrum-der-rechtswissenschaft.at); seit Jänner 2013) sowie im RIS eingesehen werden.

**LVwG Stmk 21.03.2017, [LVwG 41.8-1294/2016 ua](#)**

**KraftfahrzeugG**; ausgehend vom strengen Maßstab, der bei der Beurteilung der Vertrauenswürdigkeit und der besonderen Stellung eines nach **§ 57a KraftfahrzeugG Ermächtigten** anzulegen ist, erfolgt der **Widerruf dieser Ermächtigung** zu Recht, wenn aufgrund der **Schließung des Unternehmens** der für diese Tätigkeit erforderliche Gewerbetrieb nicht mehr existiert und somit seiner Begutachtungsstelle die rechtliche Grundlage zur Durchführung von wiederkehrenden Begutachtungen entzogen ist; daran ändert auch die Neugründung eines Unternehmens, welches die Betriebsausstattung im Rahmen eines Asset-Deals mit den aus dem geschlossenen Unternehmen ausgetretenen Mitarbeitern übernommen hat, nichts, weil ein neu gegründetes Unternehmen eine eigene Ermächtigung gemäß § 57a leg cit benötigt

## IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

### A. GERICHTSHOF

#### [27.06.2017, Rs C-74/16, Congregación de Escuelas Pías Provincia Betania](#)

Rechtsmittel – **Staatliche Beihilfen** – Art 107 Abs 1 AEUV – Begriff der staatlichen Beihilfe – Begriffe ‚**Unternehmen**‘ und ‚**wirtschaftliche Tätigkeit**‘ – Sonstige Voraussetzungen für die Anwendung von Art 107 Abs 1 AEUV – Art 108 Abs 1 und 3 AEUV – Begriffe ‚bestehende Beihilfen‘ und ‚neue Beihilfen‘ – Abkommen vom 3. Januar 1979 zwischen dem Königreich Spanien und dem Heiligen Stuhl – **Steuer** auf Bauwerke, Einrichtungen und Baumaßnahmen – **Steuerbefreiung** für Gebäude der katholischen Kirche

#### [28.06.2017, Rs C-482/14, Kommission / Deutschland](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Entwicklung der Eisenbahnunternehmen der Gemeinschaft – Richtlinie 91/440/EWG – Art 6 Abs 1 – Deutsche-Bahn-Konzern – **Gewinnabführungsvereinbarungen** – Verbot, dem Betrieb der Eisenbahninfrastruktur zugewiesene **öffentliche Gelder** auf Eisenbahnverkehrsdienstleistungen zu übertragen – Buchhaltungspflichten – Richtlinie 91/440/EWG – Art 9 Abs 4 – Verordnung (EG) Nr 1370/2007 – Art 6 Abs 1 – Nr 5 des Anhangs – **Buchhaltungspflichten** – Nach Verträgen getrennte Ausweisung der öffentlichen Zuwendungen für **gemeinwirtschaftliche Personenverkehrsleistungen**

#### [28.06.2017, verb Rs C-629/15 P und C-630/15 P, Novartis Europharm / Kommission](#)

Rechtsmittel – **Humanarzneimittel** – Genehmigung für das **Inverkehrbringen** – Verordnung (EWG) Nr 2309/93 – Zentralisiertes Verfahren auf Unionsebene – Entwicklung eines Arzneimittels, das Gegenstand einer Genehmigung für das Inverkehrbringen für andere **therapeutische Indikationen** war – Gesonderte Genehmigung für das Inverkehrbringen und neuer Handelsname – Richtlinie 2001/83/EG – Art 6 Abs 1 Unterabs 2 und Art 10 Abs 1 – Begriff ‚**umfassende Genehmigung**‘ – Regelung des Schutzzeitraums der Daten

#### [28.06.2017, Rs C-436/16, Leventis und Vafias](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Justizielle Zusammenarbeit in Zivilsachen** – Gerichtliche Zuständigkeit und Vollstreckung von Entscheidungen in Zivil- und Handelssachen – Verordnung (EG) Nr 44/2001 – Art 23 – **Gerichtsstandsklausel** – Zuständigkeitsklausel in einem zwischen zwei Gesellschaften geschlossenen Vertrag – **Schadensersatzklage** – Gesamtschuldnerische **Haftung** der Vertreter einer dieser Gesellschaften für **unerlaubte Handlungen** – Möglichkeit dieser Vertreter, sich auf die genannte Klausel zu berufen

#### [29.06.2017, Rs C-126/15, Kommission / Portugal](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – **Verbrauchssteuern** auf Zigaretten – Richtlinie 2008/118/EG – Entstehung des Steueranspruchs – Ort und Zeitpunkt der Entstehung des Steueranspruchs – **Steuerzeichen** – Freier Verkehr von verbrauchsteuerpflichtigen Waren – Zeitliche Begrenzung für die Vermarktung und den Verkauf von Zigarettenpackungen – **Grundsatz der Verhältnismäßigkeit**

#### [29.06.2017, Rs C-579/15, Popławski](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Polizeiliche und justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen** – Rahmenbeschluss 2002/584/JI – **Europäischer Haftbefehl** und Übergabeverfahren zwischen den Mitgliedstaaten – Gründe, aus denen die **Vollstreckung** abgelehnt werden kann – Art 4 Nr 6 – Vom Vollstreckungsmitgliedstaat eingegangene Verpflichtung, die Strafe nach seinem innerstaatlichen Recht zu vollstrecken – Umsetzung – Pflicht zur unionsrechtskonformen **Auslegung**

#### [29.06.2017, Rs C-288/16, L Č](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 2006/112/EG – **Mehrwertsteuer** – Art 146 Abs 1 Buchst e – **Steuerbefreiungen** bei der Ausfuhr – **Dienstleistungen** in unmittelbarem Zusammenhang mit der Ausfuhr oder der Einfuhr von Gegenständen – Begriff

## B. SCHLUSSANTRÄGE

### [28.06.2017, Rs C-262/16, Shields & Sons Partnership \(GA Szpunar\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Steuern** – Mehrwertsteuer – Richtlinie 2006/112/EG – Art 296 Abs 2 und Art 299 – Gemeinsame **Pauschalregelung** für landwirtschaftliche Erzeuger – **Ausschluss landwirtschaftlicher Erzeuger** von der Pauschalregelung – Voraussetzungen

### [29.06.2017, Rs C-383/16, Vion Livestock \(GA Wahl\)](#)

**Landwirtschaft** – Verordnung (EG) Nr 1/2005 – **Schutz von Tieren** beim Transport – Art 5 Abs 4 und Art 8 Abs 2 – Anhang II – Lange Beförderungen zwischen Mitgliedstaaten und zwischen Mitgliedstaaten und Drittländern – Fahrtenbuch – Beförderungen, die teilweise außerhalb der Europäischen Union stattfinden – Verordnung (EU) Nr 817/2010 – **Ausfuhrerstattungen**

## C. GERICHT

### [27.06.2017, T-13/15, Deutsche Post / EUIPO – Media Logistik \(PostModern\)](#)

**Unionsmarke** – Widerspruchsverfahren – Anmeldung der Unionswortmarke PostModern – Ältere nationale Wortmarke POST und ältere Unionswortmarke Deutsche Post – **Relatives Eintragungshindernis** – Keine Verwechslungsgefahr – Art 8 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EG) Nr 207/2009 – Erstmals vor dem Gericht vorgelegte Beweise

### [27.06.2017, T-89/16 P, Clarke ua / EUIPO](#)

Rechtsmittel – **Öffentlicher Dienst** – Bedienstete auf Zeit – Befristeter Vertrag, der mit einer **Auflösungsklausel** versehen ist, nach der der Vertrag beendet wird, wenn der Bedienstete nicht in die Reserveliste des nächsten allgemeinen Auswahlverfahrens aufgenommen wird – Anwendung der Auflösungsklausel – Umqualifizierung eines befristeten Vertrags in einen unbefristeten Vertrag – **Fürsorgepflicht** – **Vertrauensschutz**

### [28.06.2017, T-470/16, X-cen-tek / EUIPO \(Représentation d'un triangle\)](#)

**Unionsmarke** – Anmeldung einer Unionsbildmarke, die ein Dreieck darstellt – **Absolutes Eintragungshindernis** – Fehlende Unterscheidungskraft – Art 7 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EG) Nr 207/2009

## V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

### [27.06.2017, Beschwerde Nr 50446/09 ua, Jankauskas \(Nr 2\) ua / Litauen](#)

**Keine Verletzung** von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); **Ausschluss** der beiden bf angehenden Rechtsanwälte aus der **Liste der Rechtsanwälte** aufgrund mangelnder Erfüllung der **charakterlichen Anforderungen** im Fall der beiden Bf gerechtfertigt

### [27.06.2017, Beschwerde Nr 17224/11, Medžlis Islamske Zajednice Brčko ua / Bosnien und Herzegowina \(GK\)](#)

**Keine Verletzung** von **Art 10 EMRK** (Recht auf freie Meinungsäußerung); konventionskonforme Verurteilung der vier Bf wegen **Rufschädigung** in einem Zivilverfahren, da sie in einem öffentlichen Brief schwere **Anschuldigungen** gegen eine Bewerberin um das Amt der Direktorin eines Radios bzw Fernsehsenders erhoben hatten und ihr darin **rassistische** Äußerungen unterstellten, was sie jedoch **nicht** hinreichend **beweisen** konnten

### [27.06.2017, Beschwerde Nr 931/13, Satakunnan Markkinapörssi Oy und Satamedia Oy / Finnland \(GK\)](#)

**Keine Verletzung** von **Art 10 EMRK** (Recht auf freie Meinungsäußerung); konventionskonformes **gesetzliches Verbot** gerichtet ua an die beiden bf Medienunternehmen, die **persönliche Steuerinformationen** von über 1,2 Millionen Personen **veröffentlicht** hatten, in Hinkunft derartige persönliche Steuerinformationen aus **Datenschutzgründen** nicht mehr zu veröffentlichen

29.06.2017, Beschwerde Nr [63446/13](#), *Lorefice / Italien*

**Verletzung von Art 6 Abs 1 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren); konventionswidrige strafrechtliche **Verurteilung** des Bf in zweiter Instanz gestützt allein auf **Zeugenaussagen**, die in erster Instanz zu einem Freispruch wegen mangelnder Schlüssigkeit dieser Aussagen geführt hatten und in **zweiter Instanz nicht mehr erneut aufgenommen** wurden

[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 LL.B., Univ.-Ass. Mag. Claudia Höbarth, Univ.-Ass. Mag. Vaheen Said, Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Dr. Beate Sündhofer, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heimpl, 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.