

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 12 | 22.03.2019

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

## I. BUNDESGESETZBLATT

### [BGBl I 20/2019](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Ärztegesetz 1998**, das **Allgemeine Sozialversicherungsgesetz** und das **Freiberuflichen-Sozialversicherungsgesetz** geändert werden (Schaffung eines modernen Systems zur Qualifizierung von Notärzten in Österreich; Schaffung einer Regelung für die ärztliche Anstellung und Vertretung in Ordinationsstätten und Gruppenpraxen)

### [BGBl II 75/2019](#)

Verordnung der Bundesministerin für Arbeit, Soziales, Gesundheit und Konsumentenschutz über den **62. Nachtrag zum Arzneibuch**

### [BGBl III 31/2019 \(Anlage\)](#)

Abkommen zwischen der Österreichischen Bundesregierung und der Regierung der Republik **Kroatien** über den **Austausch** und gegenseitigen Schutz **klassifizierter Informationen**

### [BGBl III 32/2019 \(Anlage\)](#)

Abkommen zwischen der Republik Österreich und dem **Vereinigten Königreich** von Großbritannien und Nordirland zur Vermeidung der **Doppelbesteuerung** und zur Verhinderung der Steuerverkürzung auf dem Gebiete der Steuern vom Einkommen und von Veräußerungsgewinnen samt Protokoll

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABI L 75 v 19.03.2019, 66](#)

Durchführungsverordnung (EU) 2019/430 der Kommission vom 18. März 2019 zur Änderung der Verordnung (EU) Nr 1178/2011 hinsichtlich der unbeaufsichtigten Ausübung eingeschränkter Rechte vor Erteilung einer **Pilotenlizenz für Leichtluftfahrzeuge**

[ABI L 77I v 20.03.2019, 1](#)

Beschluss (EU) 2019/420 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 13. März 2019 zur Änderung des Beschlusses Nr 1313/2013/EU über ein **Katastrophenschutzverfahren** der Union

[ABI L 79I v 21.03.2019, 1](#)

Verordnung (EU) 2019/452 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 19. März 2019 zur Schaffung eines Rahmens für die **Überprüfung ausländischer Direktinvestitionen** in der Union

## III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

26.02.2019, [V 44/2018](#)

**Tir GemeindeO**; Feststellung der Gesetzwidrigkeit einer Wortfolge einer VO des Bürgermeisters der Gemeinde Gries am Brenner betreffend ein **Betretungsverbot zur Abwehr von Steinschlaggefahr**; vorgesehene (Freiheits-)Strafdrohung entbehrt der gesetzlichen Grundlage

01.03.2019, [E1178/2018](#)

**Bgld PflanzenschutzG**; Anlassfall zu VfGH 01.03.2019, [V46/2018](#)

06.03.2019, [G 318/2018](#)

**ASVG**; Zurückweisung des Individualantrags einer Gebietskrankenkasse auf Aufhebung von Bestimmungen des ASVG betreffend die „**Ausgabenbremse**“ für **Sozialversicherungsträger** infolge zwischenzeitiger Änderung der angefochtenen Bestimmungen

13.03.2019, [E 3830/2018 ua](#)

**IslamG**; Abweisung der Beschwerden von türkischen Staatsangehörigen, die als **von der Republik Türkei für den Auslandsdienst entsandte Seelsorger** (Imame) in Österreich tätig waren und wegen dieser Tätigkeit ausgewiesen wurden; § 6 Abs 2 IslamG greift zwar in die Religionsfreiheit ein, indem die Möglichkeiten der Finanzierung der Tätigkeiten im Schutzbereich des Grundrechts beschränkt werden, doch ist diese Maßnahme nicht unverhältnismäßig; der Bestimmung ist ein Verständnis beizulegen, demzufolge sie lediglich Zuwendungen von Seiten anderer Staaten und deren Einrichtungen verbietet, nicht jedoch Zuwendungen durch ausländische Private, die nicht geeignet sind, die Selbständigkeit und Unabhängigkeit der Kirche oder Religionsgesellschaft zu beeinträchtigen

### B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

23.10.2018, [Ra 2018/06/0212](#)

**MietrechtsG**; ggst wurde der Rw, der Vormieter einer Wohnung, bestraft, weil er – nach Entscheidung der Schlichtungsstelle – vom Nachmieter eine **Ablöse überhöht** entgegengenommen hatte (die Ablöse wurde um 1.912,68 € zu hoch angesehen); im Gesetz wird hinsichtlich der Betragshöhe oder eines – als überhöht zu beurteilenden – „Mindestprozentsatzes“ einer bezahlten Ablöse (hier: „weniger als 20 %“ überhöht) nicht unterschieden; verboten und der Verwaltungsstrafbestimmung (§ 27 MietrechtsG) unterworfen ist jener Betrag, dem keine „gleichwertige Gegenleistung“ gegenübersteht, unabhängig von der Höhe dieses Betrags oder der vereinbarten gesamten Ablöse

06.03.2019, [Ro 2018/03/0031 ua](#)

**UVP-G; VwGVG; Genehmigung** für den **Bau der dritten Piste am Flughafen Wien-Schwechat**; Lärmentlastung der Wiener Bevölkerung; zusätzliche Belastungen werden nur in wesentlich weniger dicht besiedelten Gebieten erwartet; Einhaltung der gesetzlichen Vorgaben zum Lärmschutz; es greift auch zu kurz, einem Flughafen unter Hinweis auf den fortschreitenden glo-

balen Klimawandel die Genehmigung zum Bau einer (weiteren) Piste zu verweigern, wenn der Ausstoß von Treibhausgasen im Flugverkehr insgesamt unverändert bleibt; Treibhausgas-Emissionen aus dem Luftverkehr werden grundsätzlich den Luftfahrzeugbetreibern zugeordnet, nicht aber den Betreibern von Flughäfen; Klimaschutz steht der Genehmigung nicht entgegen; Nichtvorliegen einer Befangenheit der Richter des BVwG nur weil diese nach ihrer ersten Entscheidung vom Februar 2017 öffentlich unsachlich und massiv kritisiert wurden

## C. VERWALTUNGSGERICHTE

**BVwG 23.01.2019, [W104 2210050-1](#)**

**AVG; VwGVG;** Urteile des EuGH sind verpflichtend in allen offenen Verfahren zu beachten; das Gemeinschaftsrecht verlangt jedoch nicht, dass eine Verwaltungsbehörde grundsätzlich verpflichtet ist, eine **bestandskräftige Verwaltungsentscheidung zurückzunehmen**; die Rechtssicherheit gehört zu den im Gemeinschaftsrecht anerkannten allgemeinen Rechtsgrundsätzen; die Bestandskraft einer Verwaltungsentscheidung, die nach Ablauf angemessener Klagefristen oder Erschöpfung des Rechtswegs eingetreten ist, trägt zur Rechtssicherheit bei; die Rechtsnatur von Entscheidungen des EuGH bildet keine Rechtfertigung dafür, die Rechtskraft in einem größeren Ausmaß als bei Entscheidungen anderer Gerichte zu durchbrechen; auch das rechtsschöpferische Element der Entscheidungen bildet keine Grundlage für eine derartige Differenzierung

## IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

### A. GERICHTSHOF

**19.03.2019, [Rs C-163/17, Jawo](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – **Dublin-System** – Verordnung (EU) Nr 604/2013 – Überstellung des Asylbewerbers in den für die Prüfung des Antrags auf internationalen Schutz zuständigen Mitgliedstaat – Begriff ‚Flucht‘ – Modalitäten der Verlängerung der Überstellungsfrist – Art 4 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Ernsthaftes Risiko einer **unmenschlichen** oder **erniedrigenden Behandlung** nach Abschluss des Asylverfahrens – **Lebensverhältnisse** der Personen, denen in dem Mitgliedstaat internationaler Schutz zuerkannt worden ist

**19.03.2019, [verb Rs C-297/17 ua, Ibrahim](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – Gemeinsame Verfahren für die Zuerkennung und Aberkennung des internationalen Schutzes – Richtlinie 2013/32/EU – Art 33 Abs 2 Buchst a – Ablehnung eines Asylantrags als unzulässig durch die Behörden eines Mitgliedstaats, weil zuvor in einem anderen Mitgliedstaat subsidiärer Schutz gewährt wurde – Art 52 – Zeitlicher Anwendungsbereich der Richtlinie – Art 4 und 18 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Systemische Mängel des **Asylverfahrens** in dem anderen Mitgliedstaat – **Systematische Ablehnung der Asylanträge** – Tatsächliche und erwiesene Gefahr, unmenschlich oder erniedrigend behandelt zu werden – **Lebensbedingungen** der Personen, denen im letzteren Staat **subsidiärer Schutz** zuerkannt wurde

**19.03.2019, [Rs C-444/17, Arib ua](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Raum der Freiheit, der Sicherheit und des Rechts – Grenzkontrollen, Asyl und Einwanderung – Verordnung (EU) 2016/399 – Art 32 – **Vorübergehende Wiedereinführung von Kontrollen** an den **Binnengrenzen** durch einen Mitgliedstaat – Illegale Einreise eines Drittstaatsangehörigen – Gleichstellung von Binnen- und Außengrenzen – Richtlinie 2008/115/EG – Geltungsbereich – Art 2 Abs 2 Buchst a

**21.03.2019, [Rs C-127/17, Kommission / Polen](#)**

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Verkehr – Richtlinie 96/53/EG – Grenzüberschreitender Verkehr – **Fahrzeuge**, die den in dieser Richtlinie festgelegten **Grenzwerten für Gewichte und Abmessungen** entsprechen – Nutzung solcher Fahrzeuge, die in einem Mitgliedstaat zugelassen oder in Betrieb genommen sind, im Hoheitsgebiet eines anderen Mitgliedstaats – Besonderes Genehmigungssystem – Art 3 und 7 – Beitrittsakte von 2003 – Übergangsbestimmungen – Anhang XII Kapitel 8 Nr 3

### [21.03.2019, verb Rs C-266/17 u C-267/17, Verkehrsbetrieb Hüttebräucker und BVR Busverkehr Rheinland](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verkehr – Öffentliche Personenverkehrsdienste auf Schiene und Straße – Verordnung (EG) Nr 1370/2007 – Art 5 Abs 1 und 2 – **Direktvergabe** – Verträge über **öffentliche Personenverkehrsdienste** mit Bussen und Straßenbahnen – Voraussetzungen – Richtlinie 2004/17/EG – Richtlinie 2004/18/EG

### [21.03.2019, verb Rs C-350/17 u C-351/17, Mobit](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verordnung (EG) Nr 1370/2007 – **Öffentliche Personenverkehrsdienste** auf Schiene und Straße – Art 5 – Vergabe öffentlicher Dienstleistungsaufträge – Art 5 Abs 2 – Direktvergabe – Begriff ‚**interner Betreiber**‘ – Behörde, die eine der Kontrolle über eigene Dienststellen entsprechende Kontrolle ausübt – Art 8 Abs 2 – Übergangsregelung – **Laufzeit** der Direktvergabe

### [21.03.2019, Rs C-443/17, Abraxis Bioscience](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Humanarzneimittel** – Ergänzendes **Schutzzertifikat** für Arzneimittel – Verordnung (EG) Nr 469/2009 – Art 3 Buchst d – **Voraussetzungen** für die Erteilung – Erlangen der ersten Genehmigung für das Inverkehrbringen des Erzeugnisses als Arzneimittel – Genehmigung für ein Erzeugnis als Arzneimittel, das eine neue Formulierung eines bereits bekannten Wirkstoffs darstellt

### [21.03.2019, Rs C-465/17, Falck Rettungsdienste und Falck](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Öffentliche Auftragsvergabe** – Richtlinie 2014/24/EU – Art 10 Buchst h – Besondere Ausnahmen für **Dienstleistungsaufträge** – Dienstleistungen des Katastrophenschutzes, des Zivilschutzes und der Gefahrenabwehr – Gemeinnützige Organisationen oder Vereinigungen – Einsatz von Krankenwagen zur **Patientenbeförderung** – Qualifizierter Krankentransport

### [21.03.2019, Rs C-498/17, Kommission / Italien](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Richtlinie 1999/31/EG – Art 14 Buchst b und c – **Abfalldeponien** – Vorhandene Deponien – Verstoß

### [21.03.2019, Rs C-590/17, Pouvin und Dijoux](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 93/13/EWG – Anwendungsbereich – Art 2 Buchst b und c – Begriffe ‚**Verbraucher**‘ und ‚**Gewerbetreibender**‘ – Finanzierung des Erwerbs einer Hauptwohnung – **Immobilienkreditlehen**, das ein Arbeitgeber seinem Arbeitnehmer und dessen Ehepartner als weiterem Darlehensnehmer, der gesamtschuldnerisch haftet, gewährt

### [21.03.2019, Rs C-702/17, Unareti](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Erdgasbinnenmarkt** – Konzessionen für eine öffentliche Dienstleistung der Verteilung – Vorzeitige **Beendigung** von **Konzessionen** am Ende einer Übergangsfrist – Vom eintretenden Konzessionär dem ausscheidenden Konzessionär geschuldete Erstattung – Grundsatz der Rechtssicherheit

### [21.03.2019, Rs C-245/18, Tecnoservice Int](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Zahlungsdienste im Binnenmarkt – Richtlinie 2007/64/EG – Art 74 Abs 2 – Überweisungsauftrag – Vom Zahler angegebener fehlerhafter **Kundenidentifikator** – Ausführung des Zahlungsvorgangs auf der Grundlage des Kundenidentifikators – **Haftung** des **Zahlungsdienstleisters** des Zahlungsempfängers

## **B. SCHLUSSANTRÄGE**

### [21.03.2019, Rs C-526/17, Kommission / Italien \(GA Sharpston\)](#)

**Vertragsverletzung** eines Mitgliedstaats – Richtlinie 2004/18/EG über die Koordinierung der Verfahren zur Vergabe öffentlicher Bauaufträge, Lieferaufträge und Dienstleistungsaufträge – **Öffentliche Baukonzessionen** – Verlängerung einer bestehenden Konzession für den Bau und die Unterhaltung einer Autobahn ohne Veröffentlichung einer Ausschreibung

### 21.03.2019, Rs C-673/17, Planet49 (GA Szpunar)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 95/46/EG – Richtlinie 2002/58/EG – Verordnung (EU) 2016/679 – Verarbeitung personenbezogener Daten und Schutz der Privatsphäre in der elektronischen Kommunikation – **Cookies** – Einwilligung der betroffenen Person – **Einwilligungserklärung** mittels eines mit einem voreingestellten Häkchen versehenen Ankreuzfelds

### 21.03.2019, Rs C-34/18, Lovasné Tóth (GA Hogan)

Vorabentscheidungsersuchen – **Verbraucherschutz** – Missbräuchliche Klauseln – Richtlinie 93/13/EWG – Anwendungsbe-  
reich – Auf dem Gesetz beruhende Klausel – Anhang – Rechtliches Gewicht – Art 3 Abs 1 – Beurteilung der **Missbräuch-  
lichkeit** einer **Klausel** – Eindruck, den eine Klausel beim **Durchschnittsverbraucher** erweckt – Verständlichkeit der Klauseln  
– Vorliegen einer uneinheitlichen nationalen Rechtsprechung

## **C. GERICHT**

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

## **V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE**

### 19.03.2019, Beschwerde Nr 43624/14, *Høiness / Norwegen*

**Keine Verletzung** von **Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); **Veröffentlichung** vulgärer **Kommentare** über die Bf in einem **Internetforum**; **Ablehnung** der zivilrechtlichen **Klage** der Bf gegen den Betreiber des Internetforums; Überprüfung aller relevanten Aspekte des Falles durch die nationalen Gerichte; die Justiz handelte innerhalb ihres **Ermessensspielraums**

[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 (LVwG Oberösterreich), Univ.-Ass. MMag. Ranjana Achleitner, Univ.-Ass. Mag. Katharina Arnreither, Univ.-Ass. Mag. Nicole Traußner, Univ.-Ass. Mag. Marlene Haderer, Univ.-Ass. Mag. Sarah Heiml, Wiss.-Mit. Clara Buder.

**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.