

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 03 | 20.01.2023

Institut für Europarecht | Institut für Verwaltungsrecht und Verwaltungslehre

Redaktionelle Leitung: Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler | Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer | Univ.-Prof. Dr. Markus Vašek

## I. BUNDESGESETZBLATT

### [BGBl II 11/2023](#)

Verordnung des Bundesministers für Finanzen, mit der die **Verordnung über außergewöhnliche Belastungen** geändert wird

### [BGBl II 12/2023](#)

Verordnung der Bundesministerin für Klimaschutz, Umwelt, Energie, Mobilität, Innovation und Technologie über eine abschnittsbezogene Geschwindigkeitsüberwachung 2023 im Bereich Urfahr-Dornach der A 7 Mühlkreis Autobahn (**Section Control-Messstreckenverordnung A 7 Urfahr-Dornach 2023**)

### [BGBl II 14/2023 \(Anlage 1; Anlage 2\)](#)

Verordnung des Bundesministers für Finanzen betreffend den **Frauenförderungsplan** für das Bundesministerium für Finanzen

## II. AMTSBLATT DER EU

### [ABl L 14 v 16.01.2023, 1](#)

UN-Regelung Nr 49 – Einheitliche Bestimmungen hinsichtlich der Maßnahmen, die gegen die **Emission von gas- und partikelförmigen Schadstoffen** aus Selbstzündungs- und aus Fremdzündungsmotoren zum Antrieb von **Fahrzeugen** zu treffen sind

### [ABl L 19 v 20.01.2023, 1](#)

Beschluss (EU) 2023/136 des Europäischen Parlaments und des Rates vom 18. Januar 2023 zur Änderung der Richtlinie 2003/87/EG hinsichtlich der Mitteilung über die im Rahmen eines **globalen marktbasiereten Mechanismus** zu leistende **Kompensation durch Luftfahrzeugbetreiber** mit Sitz in der Union

### III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

#### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

13.06.2022, [E 2710/2021](#)

**AsylG**; Verletzung im **Recht auf Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Erlassung einer Rückkehrentscheidung betreffend eine – mit einem Österreicher verheiratete sowie Mutter eines österreichischen Staatsbürgers – Staatsangehörige der Ukraine; mangelhafte Auseinandersetzung mit der familiären Situation im Hinblick darauf, dass Rückkehrentscheidungen trotz erfolgter Ausreise 18 Monate aufrecht bleiben und die besonderen Bedürfnisse eines zweieinhalbjährigen Kinds

01.12.2022, [G 97/2021 ua](#)

**EpidemieG**; Abweisung von Anträgen auf Aufhebung einer – hinreichend bestimmten – Bestimmung des EpidemieG betreffend die **Überprüfung der Zulässigkeit von Absonderungsmaßnahmen** durch die Bezirksgerichte; kein Verstoß der gerichtlichen Überprüfung verwaltungsbehördlicher Absonderungsmaßnahmen gegen den **Grundsatz der Trennung von Verwaltung und Gerichtsbarkeit** auf Grund der Zulässigkeit der Entscheidung (auch) durch ordentliche Gerichte nach dem PersFrSchG

02.12.2022, [E 602/2022](#)

**AsylG**; Verletzung im **Recht auf Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch willkürliches Verhalten des BVwG; Verkennen der aus Art 2 und Art 3 EMRK folgenden Verpflichtung zur Beurteilung, ob für die Bf im Falle einer Rückkehr in den Herkunftsstaat eine reale Gefahr einer Verletzung der genannten Grundrechte bestehen würde; Unterlassung entsprechender Ermittlungen zur aktuellen Lage in der Ukraine

06.12.2022, [G 221/2022-14](#)

**Stmk Landes-Verfassungsg**; Verstoß einer Bestimmung des Stmk Landes-Verfassungsg betreffend die Zuständigkeit des LRH zur **Kontrolle der Gebarung von Wohnbauträgern** gegen bundesverfassungsgesetzliche Bestimmungen; keine Begründung einer Kontrollzuständigkeit des LRH Stmk durch eine vertragliche Vereinbarung zwischen der Stmk Landesregierung und einem Wohnbauträger; Begründung von Kontrollbefugnissen des RH des Bunds – und auf Grund der „Gleichartigkeit“ auch des LRH – nur durch Organe der Gesetzgebung im Wege eines Gesetzes im formellen Sinn und nicht durch Verwaltungsorgane

14.12.2022, [E 846/2021](#)

**BVG-Rundfunk**; Anlassfall zu VfGH 30.06.2022, [G 226/2021](#)

14.12.2022, [E3150/2021](#)

**B-VG**; Verletzung im verfassungsgesetzlich gewährleisteten **Recht auf Entscheidung innerhalb angemessener Frist** nach Art 6 Abs 1 EMRK; damit erübrigt sich ein Eingehen auf das weitere Beschwerdevorbringen, dass auch das **Recht auf ein Verfahren in angemessener Frist** nach Art 47 GRC verletzt sei; im Übrigen wird die Behandlung der Beschwerde abgelehnt

#### B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

Keine relevanten Entscheidungen im Berichtszeitraum.

#### C. VERWALTUNGSGERICHTE

**BVwG 28.11.2022, [W214 2251351-1](#)**

**DSG; DSGVO**; § 24 Abs 10 Z 2 DSG enthält keine rechtliche Grundlage für eine **Verfahrensaussetzung**, sondern normiert lediglich eine **Hemmung des Fristenlaufs** dergestalt, dass „die Zeit während eines Verfahrens nach Art 56, 60 und 63 DSGVO“

in die Entscheidungsfrist nach § 73 AVG „nicht eingerechnet“ wird; § 24 Abs 10 Z 2 DSG bildet aber selbst keine eigenständige Rechtsgrundlage für die von der belangten Behörde verfügte Verfahrensaussetzung

#### **BVwG 13.12.2022, [W252 2247119-1](#)**

**DSGVO**; eine **datenschutzrechtlich zulässige Weitergabe personenbezogener Daten** bedingt, dass sie rechtmäßig ermittelt und weiterverarbeitet worden sind; der für die Datenverarbeitung Verantwortliche muss die Einhaltung der allgemeinen Verarbeitungsgrundsätze des Art 5 Abs 1 DSGVO nachweisen können; die Rechtmäßigkeit der Verarbeitung des Namens des Bf, des Geburtsdatums und der kanadischen Reisepassnummer setzt daher voraus, dass die Daten für festgelegte, eindeutige und legitime Zwecke erhoben und weiterverwendet worden sind; da im vorliegenden Fall der Zweck der Datenverwendung nicht festgestellt werden konnte und ein bloßer Hinweis auf einen geschäftlichen Zusammenhang nicht ausreicht, ist der Nachweis somit nicht gelungen

#### **LVwG Oö 05.12.2022, [LVwG-702104; 702178](#)**

**EGVG**; wenn mit der Verwendung der Textzeile „Noch sitzt ihr da oben...“ (auf einem ca 5 m langen und 1,2 m breiten Stoffplakat) bei einer Versammlung mit einem größeren Personenkreis auch nicht zwingend eine **Wiederbetätigung** iSd VerbotsG einhergeht, dh die Bf iSd Judikatur nicht unbedingt die Wiedererrichtung eines nationalsozialistischen Regimes angestrebt haben, handelt es sich fraglos um eine **Ordnungsstörung** iSd Ausführungen des VfGH bzw um einen ärgerniserregenden Unfug iSd Ausführungen des VwGH, welche(r) geeignet ist, den objektiven Tatbestand des Art III Abs 1 Z 4 EGVG zu erfüllen

#### **LVwG Ktn 05.09.2022, [KLVwG-1208/2/2022](#)**

**EpidemieG**; Wortlaut und Systematik von § 32 Abs 3 EpidemieG sprechen dafür, die **Arbeitslosenversicherung** als miteinbezogen anzusehen, zumal von „gesetzlicher Sozialversicherung“ und nicht von „allgemeiner Sozialversicherung“ (iSd ASVG bzw konkret § 51) gesprochen wird; die Gesetzesmaterialien verweisen auf § 52b TierseuchenG idF der Tierseuchengesetznovelle 1974, welche selbst darlegen, dass für die **Zeit der Erwerbsbehinderung** die Beiträge zur gesetzlichen Sozialversicherung vom Arbeitgeber zu entrichten sind und daher diesem ersetzt werden sollen und differenzieren demnach nicht zwischen Dienstgeberbeiträgen, die auf dem ASVG beruhen und jenen, die aus der Arbeitslosenversicherung resultieren; es sprechen auch historische Aspekte dafür, dass Arbeitslosenversicherungsbeiträge von § 32 Abs 3 letzter Satz EpidemieG umfasst sind

## **IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION**

### **A. GERICHTSHOF**

#### **[17.01.2023, Rs C-632/20 P, Spanien/Kommission](#)**

Rechtsmittel – Außenbeziehungen – Stabilisierungs- und Assoziierungsabkommen zwischen der Europäischen Union und der Europäischen Atomgemeinschaft einerseits und dem Kosovo andererseits – **Elektronische Kommunikation** – Verordnung (EU) 2018/1971 – Gremium europäischer Regulierungsstellen für elektronische Kommunikation (**GEREK**) – Art 35 Abs 2 – Beteiligung der **Regulierungsbehörde des Kosovos** an diesem Gremium – Begriffe ‚Drittland‘ und ‚Drittstaat‘ – Zuständigkeit der Europäischen Kommission

#### **[19.01.2023, Rs C-680/20, Unilever Italia Mkt Operations](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Wettbewerb – Art 102 AEUV – Beherrschende Stellung – **Zurechnung des Verhaltens von Vertriebshändlern an den Hersteller** – Bestehen vertraglicher Beziehungen zwischen dem Hersteller und den Vertriebshändlern – **Begriff, wirtschaftliche Einheit** – Geltungsbereich – Missbräuchliche Nutzung – Ausschließlichkeitsklausel – Notwendigkeit des Nachweises der Auswirkungen auf den Markt

#### **[19.01.2023, Rs C-147/21, CIHEF ua](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – Rechtsangleichung – **Biozidprodukte** – Verordnung (EU) Nr 528/2012 – Art 72 – **Freier Warenverkehr** – Art 34 AEUV – Möglichkeit für die Mitgliedstaaten, im Bereich der Geschäftspraktiken und der **Werbung einschränkende Maßnahmen** zu erlassen – Verkaufsmodalitäten, die nicht in den Anwendungsbereich von Art 34 AEUV fallen – Rechtfertigung – Art 36 AEUV – Ziel des Schutzes der Gesundheit von Mensch und Tier und der Umwelt – Verhältnismäßigkeit

### 19.01.2023, Rs C-162/21, Pesticide Action Network Europe ua

Vorlage zur Vorabentscheidung – Umwelt – Verordnung (EG) Nr 1107/2009 – **Inverkehrbringen von Pflanzenschutzmitteln** – Art 53 Abs 1 – Notfallsituationen im Pflanzenschutz – Ausnahme – Anwendungsbereich – Mit Pflanzenschutzmitteln behandeltes Saatgut – **Neonicotinoide** – Wirkstoffe, die erhöhte Risiken für Bienen darstellen – Verbot des Inverkehrbringens und der Verwendung im Freien von Saatgut, das mit solche Wirkstoffe enthaltenden Pflanzenschutzmitteln behandelt wurde – Durchführungsverordnung (EU) 2018/784 und Durchführungsverordnung (EU) 2018/785 – **Keine Anwendbarkeit der Ausnahme** – Schutz der Gesundheit von Mensch und Tier sowie der Umwelt – Vorsorgeprinzip

### 19.01.2023, Rs C-292/21, CNAE ua

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 2006/123/EG – Dienstleistungen im Binnenmarkt – Art 2 Abs 2 Buchst d – Sachlicher Anwendungsbereich – Verkehrsdienstleistung – **Erteilung von Kursen** zur Sensibilisierung und **Nachschulung für den Straßenverkehr** zur Wiedererlangung von Punkten für die Fahrerlaubnis – Konzession für eine öffentliche Dienstleistung – Art 15 – Anforderungen – Aufteilung des relevanten Hoheitsgebiets in fünf Lose – **Mengenmäßige und territoriale Beschränkung** des Zugangs zur betreffenden Tätigkeit – Zwingende Gründe des Allgemeininteresses – Rechtfertigung – Sicherheit des Straßenverkehrs – Verhältnismäßigkeit – Dienstleistung von allgemeinem wirtschaftlichem Interesse

### 19.01.2023, verb Rs C-495/21 u C-496/21, Bundesrepublik Deutschland (Gouttes nasales)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Medizinprodukte – Richtlinie 93/42/EWG – Art 1 Abs 2 Buchst a – Definition – Art 1 Abs 5 Buchst c – Anwendungsbereich – **Humanarzneimittel** – Richtlinie 2001/83/EG – Art 1 Nr 2 – **Definition des Begriffs ‚Arzneimittel‘** – Art 2 Abs 2 – Anwendbarer Rechtsrahmen – Einstufung als ‚Medizinprodukt‘ oder als ‚Arzneimittel‘

## **B. SCHLUSSANTRÄGE**

### 19.01.2023, Rs C-721/21, Eco Advocacy (GA Kokott)

Vorabentscheidungsersuchen – Verfahrensautonomie der Mitgliedstaaten – **Effektivitätsgrundsatz** – Anforderungen an das schriftliche Vorbringen vor dem innerstaatlichen Gericht – Umwelt – Richtlinie 2011/92/EU – **Umweltverträglichkeitsprüfung** – Vorprüfung der Notwendigkeit einer Prüfung – Begründung – Richtlinie 92/43/EWG – Art 6 Abs 3 – Angemessene Verträglichkeitsprüfung – Vorprüfung der Notwendigkeit einer Prüfung – **Maßnahmen zur Schadensminderung** – Widerlegung von Zweifeln

### 19.01.2023, Rs C-141/22, TLL The Longevity Labs (GA Sánchez-Bordona)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Lebensmittelsicherheit – **Lebensmittel und Nahrungsergänzungsmittel** – Lebensmittelherstellung – Neuartiges Lebensmittel – Primärproduktion – Herstellungstechnik – Buchweizenkeimlingsmehl mit hohem Spermidingehalt – **Keimung von Buchweizensaat** in einer Hydrokultur mit einer spermidinhaltigen Nährlösung

## **C. GERICHT**

Keine relevanten Urteile im Berichtszeitraum.

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

### **17.01.2023, Beschwerde Nr 40792/10 u.a., Fedotova u.a./Russland GC**

**Verletzung von Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); Fehlen jeglicher Form der rechtlichen Anerkennung und des Schutzes für gleichgeschlechtliche Paare; **gleichgeschlechtliche Ehe** nicht möglich; **positive Verpflichtung**, einen rechtlichen Rahmen zu schaffen, der diesen Paaren eine angemessene Anerkennung und einen angemessenen Schutz gewährt; geringerer Ermessensspielraum für die Schaffung eines rechtlichen Rahmens und größerer Ermessensspielraum für die Festlegung der genauen Art der Form der Anerkennung und des Inhalts des Schutzes

17.01.2023, Beschwerde Nr [84523/17](#), *Daraibou/Kroatien*

**Verletzung** von **Art 2 EMRK** (Recht auf Leben); lebensbedrohlicher **Brand** in einem Polizeigewahrsam, bei dem der Bf schwer verletzt wurde und drei Migranten ums Leben kamen; Unterlassung ausreichender und angemessener Maßnahmen zum Schutz des Lebens; **Versäumnis** der Behörden eine wirksame Untersuchung des Vorfalles durchzuführen und mögliche Mängel zu beheben

17.01.2023, Beschwerde Nr [8964/18](#), *Axel Springer SE/Deutschland*

**Keine Verletzung** von **Art 10 EMRK** (Meinungsfreiheit); gerechtfertigte und verhältnismäßige **gerichtliche Anordnung** an den Bf (Verlagshaus), die Antwort eines betroffenen politischen Beamten auf ihren **Zeitungsartikel** zu veröffentlichen, um eine **sachliche Unrichtigkeit** zu berichtigen; die Beurteilung des inländischen Gerichts ist gut begründet und trägt der Rechtsprechung des Gerichtshofs gebührend Rechnung

[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:** Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer, Univ.-Prof. Dr. Markus Vašek (Leitung), Univ.-Ass. Mag. Katharina Amreither, Univ.-Ass. Mag. Paul Durstberger, Univ.-Ass. Mag. Daniela Emeder, Univ.-Ass. Mag. Marlene Helml, Univ.-Ass. Mag. Julia Kreuzhuber, Dr. Florian Kronschläger, Univ.-Ass. Mag. Katharina Marx, Wiss.-Mit. Laura Weberndorfer.

**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.