

# ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 28 | 14.07.2023

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 I 72/2023](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Apothekengesetz** und das **Arzneimittelgesetz** geändert werden (Sicherstellung der freien Apothekenwahl durch gesetzliche Verankerung eines Zuweisungsverbots; Ermöglichung der Hinterlegung von rezeptfreien Arzneimitteln durch Konkretisierung der „Abgabe im Fernabsatz“)

### [BGBl I 73/2023](#)

Bundesgesetz, mit dem ein Bundesgesetz über eine Bundeszuwendung an den Verein Licht ins Dunkel – Verein für Menschen mit Behinderungen und sozialer Benachteiligung (**Licht-ins-Dunkel-Zuwendungsgesetz** – LiDZG) erlassen wird (zugegangene Spenden im Zeitraum vom 18.11.22 – 24.12.22 sollen durch Bundeszuwendung verdoppelt werden; kompetenzrechtliche Grundlage Art 17 B-VG)

### [BGBl I 74/2023](#)

Bundesgesetz, mit dem das **Parlamentsgebäudesanierungsgesetz** geändert und ein Bundesgesetz, mit dem eine Ermächtigung zur Überschreitung der Höchstgrenzen des Parlamentsgebäudesanierungsgesetzes erteilt wird, erlassen wird (Überschreitung der Höchstgrenze um voraussichtlich bis zu 3 %)

### [BGBl II 216/2023](#)

Verordnung, mit der die **Gaskennzeichnungsverordnung** geändert wird (Gaskennzeichnungsverordnungsnovelle 2023)

### [BGBl II 217/2023](#)

Verordnung der Bundesregierung, mit der die **Auslandsverwendungsverordnung** – AVVO geändert wird

### [BGBl II 218/2023](#)

Verordnung des Vorsitzenden des Vorstands der Telekom Austria Aktiengesellschaft über die Zuordnung von Verwendungen der gem § 17 Abs 1 und 1a Poststrukturgesetz (PTSG), BGBl I Nr 201/1996, in der Fassung des Bundesgesetzes BGBl I Nr 153/2020, der Telekom Austria Aktiengesellschaft oder einem diesen Gesetzesbestimmungen unterliegenden Tochterunternehmen zugewiesenen Beamten zu Verwendungs- und Dienstzulagengruppen (**Telekom-Zuordnungsverordnung 2023** – TK-ZVO 2023)

### [BGBl II 219/2023](#)

Verordnung der Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA), mit der die **FMA-Kostenverordnung** 2016 geändert wird

### [BGBl II 220/2023](#)

Verordnung der Finanzmarktaufsichtsbehörde (FMA), mit der die **Mindestinhalts-, Veröffentlichungs- und Sprachenverordnung** 2019 geändert wird

### [BGBl II 221/2023](#)

Verordnung der Bundesministerin für Klimaschutz, Umwelt, Energie, Mobilität, Innovation und Technologie, mit der die **Altlastenatlas-VO** geändert wird (2. Altlastenatlas-VO-Novelle 2022)

### [BGBl II 222/2023](#)

Verordnung des Bundesministers für europäische und internationale Angelegenheiten über die Festsetzung von Hundertsätzen für die Bemessung von **Kaufkraftausgleichszulagen** für im Ausland verwendete **Beamte** und **Vertragsbedienstete** des Bundes

## II. AMTSBLATT DER EU

Keine relevanten Rechtsakte im Berichtszeitraum.

## III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

### A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

13.06.2023, [E 2261/2022](#)

**AsylG**; **EMRK**; Verletzung im Recht auf Achtung des **Privat- und Familienlebens** gem Art 8 EMRK durch Erlassung einer Rückkehrentscheidung sowie durch Feststellung, dass die Abschiebung des Bf zulässig ist und nach Israel, Palästinensische Autonomiegebiete – Gaza, zu erfolgen hat; Abweisung der Festsetzung einer vierzehntägigen Frist für die freiwillige Ausreise

13.06.2023, [E 3365/2022](#)

**AsylG**; Verletzung im Recht auf **persönliche Freiheit**; keine nachvollziehbare Begründung für die Erforderlichkeit der Anordnung bzw Aufrechterhaltung der **Schubhaft**; unterlassene gebotene einzelfallbezogene Prüfung der Notwendigkeit und Verhältnismäßigkeit der Schubhaft iSd Art 2 Abs 1 Z 7 Bundesverfassungsgesetz über den Schutz der persönlichen Freiheit

13.06.2023, [E 48/2023](#)

**AsylG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Ausüben von Willkür; unterlassene Ermittlung in einem entscheidenden Punkt; nicht hinreichende Ermittlung der für die Eigenschaft als Flüchtling iSd Art 1 Abschnitt D Genfer Flüchtlingskonvention relevanten Möglichkeit der Rückkehr

13.06.2023, [E 258/2023](#)

**VereinsG**; **EMRK**; Verletzung im verfassungsgesetzlich gewährleisteten Recht auf **Vereinsfreiheit**; die Auflösung eines Vereins mit der Begründung, dass der Verein nicht (mehr) den Bedingungen seines rechtlichen Bestands entspricht, kann nur dann gerechtfertigt sein, wenn damit ein legitimes Ziel iSd Art 11 EMRK verfolgt wird; ein solches ist, dass ein konkreter **Vereinssitz** bestimmt werden muss, um eine **behördliche Zuständigkeit** zu begründen; die Annahme, dass an derselben Adresse denkmöglich bis zu 25 Vereine gleichzeitig ihren Vereinssitz haben können rechtfertigt eine Auflösung nicht

13.06.2023, [E 588/2023](#)

**AsylG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Ausüben von Willkür; unterlassene Ermittlung in entscheidenden Punkten; Außerachtlassen wesentlichen Parteivorbringens; grob mangelhafte und nicht nachvollziehbare Begründung in wesentlichen Teilen durch Absprache der Asylrelevanz trotz Gefahr der Einberufung zum syrischen Militärdienst

13.06.2023, [G 112/2022](#)

**Stmk BauG**; das **vereinfachte Baubewilligungsverfahren** sei Ersatz für das Anzeigeverfahren und ist für baubewilligungspflichtige Bauvorhaben gem § 20 Stmk BauG vorgesehen, bei denen Auswirkungen auf die Nachbarn abschätzbar seien; nicht jede Veränderung des natürlichen Geländes, sondern nur jene, die **Nachbarinteressen beeinträchtigen** können unterfallen dem Bewilligungstatbestand des § 20 Z 3 leg cit

15.06.2023, [E 1142/2022 ua](#)

**EMRK; VersammlungsG; Wr VersammlungsG; VfGG**; die an unterschiedlichen Orten in räumlicher Nähe zueinander angezeigten Aktivitäten und deren Zielsetzung (Durchführung von Workshops und „Summer Schools“, Debatten und Diskussionen, Aufstellen von Infotischen) stellen **kollektives politisches Wirken** dar; trotz Elementen einer Veranstaltung überwiegt bei einer Gesamtbetrachtung das gemeinsame Wirken unter dem Thema „Klimagerechtigkeit“, sodass der **Versammlungscharakter** zu bejahen ist

16.06.2023, [G 85/2021](#), [V 116/2021](#)

**EpidemieG; COVID-19-EinreiseVO; VfGG**; die von den Gesundheitsbehörden im Inland gesetzten Maßnahmen zur Bekämpfung von Seuchen sind nur eingeschränkt mit Maßnahmen vergleichbar, die zu diesem Zweck bei der Einreise aus dem Ausland getroffen werden; eine angespannte Situation der nationalen Gesundheitsinfrastruktur kann **Testauflagen** selbst für die **Einreise** auf Staaten rechtfertigen, deren Indizien eine **geringere Infektionsbelastung** ausweisen

21.06.2023, [V 151/2022](#)

**Stmk BauG; Stmk Raumordnungsg**; § 30 Abs 1 Z 7 Stmk Raumordnungsg lässt Widmungen von „**Dorfgebieten**“ in Flächenwidmungsplänen, die vor Inkrafttreten dieses Gesetzes festgelegt wurden, nicht gesetzwidrig werden, sondern hat die Wirkung, dass ab Inkrafttreten die Zulässigkeit von Bauten in Dorfgebieten nach dieser Bestimmung zu beurteilen ist; es ist **Pflicht der Gemeinde** eine **Revision** vorzunehmen und ggf den Flächenwidmungsplan zu ändern; pflichtwidriges Unterbleiben einer Revision führt aber nicht per se zur Rechtswidrigkeit des geltenden Flächenwidmungsplans

27.06.2023, [E 1517/2022](#)

**GewO**; aus grundrechtlichen Schutzpflichten ist **kein subjektives Recht auf Erlassung einer VO** gem § 69 Abs 1 **GewO** abzuleiten; daher bestehen keine Bedenken, dass der Gesetzgeber in § 69 Abs 1 leg cit kein subjektives Recht auf Verordnungserlassung vorgesehen hat

28.06.2023, [E 206/2023](#)

**AsylG**; Verletzung in Rechten durch **Abweisung** eines auf fünf Jahre befristeten **Einreiseverbots** wegen Anwendung eines verfassungswidrigen Gesetzes

28.06.2023, [E 628/2023](#)

**B-VG**; Verletzung im Recht auf **Gleichbehandlung von Fremden untereinander** durch Ausüben von Willkür; keine nachvollziehbare Begründung, weshalb das Vorbringen des Bf, dass er homosexuell und deshalb einer Verfolgung im Herkunftsstaat Irak ausgesetzt sei, für nicht glaubhaft erachtet wurde

28.06.2023, [E 659/2023](#)

**Niederlassungs- und AufenthaltsG; FremdenpolizeiG**; Verletzung im Recht auf **Ausreisefreiheit** gem Art 2 4. ZPEMRK durch Verweigerung einer Ausstellung eines vom Bf beantragten Fremdenpass (um die kranke Mutter des Bf im Ausland besuchen zu können) ohne Interessenabwägung und Durchführung einer Verhältnismäßigkeitsprüfung; unterstellen von § 88 Abs 1 FremdenpolizeiG eines Art 2 4. ZPEMRK widersprechenden Inhalts

28.06.2023, [E 745/2023](#)

**BFA-VerfahrensG**; Verletzung im Recht auf **persönliche Freiheit** durch Unterlassen der Auseinandersetzung der Rechtmäßigkeit der Schubhaft trotz der gem § 22a Abs 4 BFA-VerfahrensG ergangenen Entscheidung

28.06.2023, [E 2146/2021](#)

**B-VG**; durch das Anwenden der als **gesetzwidrig aufgehobenen Verordnungsbestimmung** ist es offenkundig, dass dadurch die Rechtssphäre des Bf nachteilig beeinflusst wurde

28.06.2023, [G 313/2022](#)

**KartellG**; **StPO**; **WettbewerbsG**; Betroffene können (müssen) einen Einspruch gegen strafrechtliche Ermittlungsmaßnahmen der StA erheben, insb wenn dies vor dem Hintergrund der Ausübung von Grundrechten erfolgt; Gegenstand eines Einspruchs gem § 106 StPO kann daher auch die Frage sein, ob ein Amtshilfeersuchen der StA gegenüber der **Wettbewerbsbehörde** auf Übermittlung einer **Kronzeugenerklärung** gem § 11b WettbewerbsG und die nachfolgende Verwendung der Kronzeugenerklärung im **strafrechtlichen Ermittlungsverfahren** zulässig ist

28.06.2023, [G 299/2022 ua](#)

**Bundesgesetz betreffend Begleitmaßnahmen zu COVID-19 in der Justiz**; **StPO**; ein etwaiges Abweichen von dem derart verstandenen zeitlichen **Unmittelbarkeitsgrundsatz** der Konzentrationsmaxime bedeutet nicht per se einen Verstoß gegen die Grundsätze eines fairen Verfahrens gem Art 6 Abs 1 EMRK; eine Verletzung dieser Grundsätze ist im Einzelfall zu beurteilen

29.06.2023, [E 1648/2022](#)

**GewO**; Anlassfall zu VfGH 29.06.2023, [G 166/2023](#)

29.06.2023, [G 166/2023](#) (Anlassfall [E 1648/2022](#))

**GewO**; Aufhebung von **§ 359b Abs 1 Z 4 GewO** als **verfassungswidrig** wegen Verstoß gegen den auch den Gesetzgeber bindenden Gleichheitsgrundsatz; diese Bestimmung kommt gerade bei jenen Anlagen „zum Tragen“, bei denen in etwa die in § 359b Abs 1 Z 2 leg cit genannten Kerngrößen überschritten werden und andere Tatbestände des § 359b Abs 1 leg cit nicht erfüllt werden

## **B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF**

19.06.2023, [Ra 2022/07/0031](#)

**WasserrechtsG**; unter einer **Nutzungsbefugnis** ist die in § 5 WasserrechtsG eingeräumte (bloße) Möglichkeit der Benutzung von Privatgewässern zu verstehen, unabhängig davon, ob von dieser Nutzungsbefugnis Gebrauch gemacht wird oder nicht; Wortlaut des § 12 Abs 2 leg cit allein zeigt, dass nicht nur tatsächlich bestehende **Privatgewässerbenutzungen** zu den bestehenden Rechten gehören, sondern auch bloße Nutzungsmöglichkeit; hätte Gesetzgeber nur eine tatsächlich geübte Nutzung nach § 5 Abs 2 leg cit erfassen wollen, dann hätte es der gesonderten Anführung der Nutzungsbefugnisse nach § 5 Abs 2 leg cit nicht bedurft; es genügt vielmehr, dass durch das begehrte Wasserbenutzungsrecht die künftige Ausübung dieser Befugnis beeinträchtigt wird; dem folgend kommt einem Nutzungsbefugten an einem Privatgewässer somit in einem Wasserrechtsverfahren **Parteistellung** unabhängig davon zu, ob das Privatgewässer von ihm tatsächlich genutzt wird

## **C. VERWALTUNGSGERICHE**

BVwG 12.06.2023, [W227 2236947-1](#); [W227 2241980-1](#)

**Hochschul-QualitätssicherungsG**; **UniversitätsG**; das Anbieten gegenständlicher **postgradualer Weiterbildungsstudiengänge** in Österreich ist gem § 27 Abs 2 Hochschul-QualitätssicherungsG **unzulässig**; mangels Verleihung eines akademischen

Grads und da die gemeldeten postgradualen Weiterbildungsstudiengänge in Polen lediglich eine Teilqualifikation darstellen, sind diese nicht mit österreichischen Studien vergleichbar

#### **BVwG 12.06.2023, [W252 2246883-1](#)**

**DatenschutzG; DatenschutzgrundVO**; die Fristen des § 24 Abs 4 DatenschutzG gelten auch für Beschwerden, die nicht dem Unionsrecht unterliegen; denkbar sind insb Beschwerden, die „nur“ § 1 leg cit betreffen; es kommt somit zu keiner Ungleichbehandlung von dem Unionsrecht unterliegenden Beschwerden; der Gesetzgeber erachtete die Frist für **sachlich geboten**, da die Ermittlung von Sachverhalten die lange zurückliegen mit erheblichen Schwierigkeiten verbunden sein kann und eine **verlässliche Beurteilung erschwert**

#### **LVwG Nö 31.05.2023, [LVwG-AV-614/002-2022](#)**

**Nö BauO**; für die Erlassung eines **Abbruchauftrags** muss die Bewilligungs- bzw Anzeigepflicht sowohl im Zeitpunkt **der Errichtung** des Bauwerks als auch im Zeitpunkt der **Erteilung** des Auftrages gegeben sein; die bauliche Anlage (Tennisplatz) war sowohl im Zeitpunkt der Errichtung als auch im Zeitpunkt der Erlassung des Abbruchauftrags bewilligungspflichtig; dazwischen lag jedoch ein Zeitraum, in dem keine Bewilligungspflicht bestand; ein aus dem Grundrecht auf Eigentum abgeleiteter „**Vertrauensschutz**“ gebietet es nicht, in einem solchen Fall einen Abbruchauftrag als unzulässig anzusehen

#### **LVwG Nö 16.06.2023, [LVwG-S-2577/001-2022](#)**

**KraftfahrG**; aus der Entstehungsgeschichte zu § 2 Z 40 lit a KraftfahrG lässt sich ableiten, dass sich der zweite Tatbestand des § 2 Z 40 lit a leg cit nur auf **Beförderungsvorgänge mit Nutzung des Schiffsverkehrs** bezieht; als „nächstgelegener technisch geeigneter Verladebahnhof“ kann nur ein Terminal angesehen werden, der über die **notwendigen technischen Einrichtungen** verfügt; ob ein Terminal als „nächstgelegener technisch geeigneter Verladebahnhof“ angesehen werden kann, hängt neben der **geographischen Entfernung** auch von der „technischen Eignung“ ab

#### **LVwG Oö 07.06.2023, [LVwG-605947](#)**

**ZustellG**; ändert eine Partei während eines anhängigen Verfahrens die **Abgabestelle** dauerhaft, hat sie der Behörde unverzüglich – also ohne schuldhaftes Zögern – diese **Änderung** mitzuteilen; diese **Mitteilungspflicht** besteht unabhängig von (mit anderen Worten: zusätzlich zu) der Meldepflicht an das Zentrale Melderegister

#### **LVwG Tir 14.06.2023, [LVwG-2022/23/2497-14](#)**

**SPG; UnterbringungsG**; zur Überprüfung eines ausgesprochenen **Betretungs- und Annäherungsverbots** nach § 38a SPG ist die jeweils **örtliche Sicherheitsbehörde** berufen; das ausgesprochene Betretungs- und Annäherungsverbot ist der örtlich zuständigen Landespolizeidirektion Tirol als Sicherheitsbehörde zuzurechnen; die erfolgte Überprüfung nach § 38a Abs 7 leg cit durch die Bezirkshauptmannschaft erfolgte daher von der unzuständigen Behörde

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

### **A. GERICHTSHOF**

#### **[13.07.2023, Rs C-426/21, Ocilion IPTV Technologies](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Geistiges Eigentum** – Urheberrecht in der **Informationsgesellschaft** – Richtlinie 2001/29/EG – Art 3 – Recht der **öffentlichen Wiedergabe** – Art 5 Abs 2 Buchst b – Sogenannte **Privatkopieausnahme** – Anbieter eines ‚Internet Protocol Television‘ (IPTV)-Dienstes – Zugang zu geschützten Inhalten ohne Zustimmung der Rechteinhaber – Online-Videorecorder – Zeitversetzter Abruf – Deduplizierungstechnik

#### **[13.07.2023, Rs C-87/22, TT \(Déplacement illicite de l'enfant\)](#)**

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Zuständigkeit** in Fragen **elterlicher Verantwortung** – Verordnung (EG) Nr 2201/2003 – Art 10 und 15 – **Verweisung** an ein Gericht eines anderen Mitgliedstaats, das den Fall besser beurteilen kann – **Voraussetzungen**

– Gericht des Mitgliedstaats, in den das Kind widerrechtlich verbracht wurde – **Haager Übereinkommen** von 1980 – Wohl des Kindes

### [13.07.2023, Rs C-134/22, G GmbH](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Sozialpolitik – **Massenentlassungen** – Richtlinie 98/59/EG – **Information** und **Konsultation** – Art 2 Abs 3 Unterabs 2 – **Verpflichtung** des **Arbeitgebers**, der eine Massenentlassung beabsichtigt, der zuständigen Behörde eine **Abschrift der Auskünfte** zu übermitteln, die den Arbeitnehmervertretern mitgeteilt wurden – Zweck – **Folgen** der **Nichterfüllung** dieser Verpflichtung

### [13.07.2023, Rs C-180/22, Mensing II](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Steuerrecht – **Gemeinsames Mehrwertsteuersystem** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 311 ff – **Sonderregelungen** für **Kunstgegenstände** – Differenzbesteuerung – Steuerpflichtige Wiederverkäufer – Lieferung von Kunstgegenständen durch den Urheber oder seine Rechtsnachfolger – Innergemeinschaftliche Umsätze – **Recht auf Vorsteuerabzug**

### [13.07.2023, Rs C-344/22, Gemeinde A](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Gemeinsames Mehrwertsteuersystem** – Richtlinie 2006/112/EG – Art 2 Abs 1 Buchst c – **Dienstleistungen gegen Entgelt** – Einrichtungen des öffentlichen Rechts – **Gemeinde**, die für die Bereitstellung von für jedermann zugänglichen Kureinrichtungen eine **Kurtaxe** erhebt

### [13.07.2023, Rs C-615/21, Napfény-Toll](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Mehrwertsteuer** – Nationale Regelung, wonach die **Verjährungsfrist** für das Handeln der Steuerbehörde im Fall eines Gerichtsverfahrens zeitlich unbegrenzt gehemmt werden kann – Wiederholtes Steuerverfahren – Verordnung Nr 2988/95 – Anwendungsbereich – **Grundsätze** der **Rechtssicherheit** und der **Effektivität** des Unionsrechts

### [13.07.2023, Rs C-313/22, ACHILLEION](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Strukturfonds** – Europäischer Fonds für regionale Entwicklung (EFRE) – Kofinanzierung – Verordnung (EG) Nr 1260/1999 – Art 30 Abs 4 und Art 39 Abs 1 – **Dauerhaftigkeit investitionsbezogener Operationen** – ‚Erhebliche Veränderung‘ einer kofinanzierten Operation – **Rückforderung** einer Beihilfe bei Übertragung des Betriebs, der Gegenstand der Operation ist – **Auswirkungen** der spezifischen Umstände dieser Übertragung

### [13.07.2023, Rs C-265/22, Banco Santander \(Référence à un indice officiel\)](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Verbraucherschutz** – Richtlinie 93/13/EWG – **Missbräuchliche Klauseln** in Verbraucherverträgen – **Hypothekendarlehensverträge** – Einen variablen Zinssatz vorsehende Klausel – Auf den effektiven Jahreszinssätzen für von Kreditinstituten gewährte Hypothekendarlehen beruhender Referenzindex – Durch eine Rechts- oder Verwaltungsvorschrift festgelegter Index – In der Präambel dieses Rechtsakts enthaltene Hinweise – **Kontrolle des Transparenzfordernisses** – Beurteilung der Missbräuchlichkeit

### [13.07.2023, Rs C-35/22, CAJASUR Banco](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 93/13/EWG – **Missbräuchliche Klauseln** in **Verbraucherverträgen** – Art 6 Abs 1 – Von den nationalen Gerichten für nichtig erklärte allgemeine Bedingungen eines Hypothekendarlehensvertrags – **Gerichtlicher Rechtsbehelf** – Anerkenntnis vor Klagebeantwortung – **Nationale Regelung**, die von einem Verbraucher verlangt, dass er gegenüber dem betreffenden Gewerbetreibenden **vorgerichtliche Schritte** unternimmt, damit ihm die Kosten des gerichtlichen Verfahrens nicht auferlegt werden – Grundsatz der geordneten Rechtspflege – Anspruch auf **effektiven gerichtlichen Rechtsschutz**

### [13.07.2023, Rs C-136/22 P, D & A Pharma/ EMA](#)

Rechtsmittel – **Humanarzneimittel** – Verordnung (EG) Nr 726/2004 – Entscheidung der **Europäischen Arzneimittel-Agentur** (EMA), die Einsetzung einer wissenschaftlichen Beratergruppe nicht zu verlängern – **Nichtigkeitsklage** einer Person, die eine **Genehmigung** für das **Inverkehrbringen** beantragt – **Zulässigkeit** – Rechtsschutzinteresse – Bestehendes und gegenwärtiges Interesse, das sich aus einer anderen Klage ergeben kann – **Voraussetzungen**

### 13.07.2023, Rs C-765/21, Azienda Ospedale-Università di Padova

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Öffentliche Gesundheit** – Nationale Regelung, nach der Personen, die im Gesundheitswesen tätig sind, verpflichtet sind, sich impfen zu lassen – **Freistellung ohne Entgeltfortzahlung** von Beschäftigten, die den Impfstoff ablehnen – Verordnung (EG) Nr 726/2004 – Humanarzneimittel – **Covid-19-Impfstoffe** – Verordnung (EG) Nr 507/2006 – Gültigkeit der bedingten Zulassungen – Verordnung (EU) 2021/953 – **Verbot der Ungleichbehandlung** von geimpften und nicht geimpften Personen – Unzulässigkeit

### 13.07.2023, Rs C-106/22, Xella Magyarorszá

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Freier Kapitalverkehr** – **Niederlassungsfreiheit** – Verordnung (EU) 2019/452 – Rechtsvorschriften eines Mitgliedstaats, die einen **Überprüfungsmechanismus** für **ausländische Investitionen** in als ‚strategisch‘ eingestufte gebietsansässige Unternehmen regeln – Auf der Grundlage dieser Rechtsvorschriften getroffene Entscheidung, mit der einer gebietsansässigen Gesellschaft der Erwerb sämtlicher Anteile an einer anderen gebietsansässigen Gesellschaft verboten wird – **Erworbenes Unternehmen**, das als ‚strategisch‘ angesehen wird, weil seine Haupttätigkeit den Abbau bestimmter Grundrohstoffe wie Kies, Sand und Ton betrifft – **Erwerbendes Unternehmen**, das als ‚ausländischer Investor‘ angesehen wird, weil es zu einer Gruppe von Gesellschaften gehört, deren Dachgesellschaft ihren Sitz in einem Drittstaat hat – **Beeinträchtigung** oder **drohende Beeinträchtigung** eines Interesses des Staates, der öffentlichen Sicherheit oder der öffentlichen Ordnung des Mitgliedstaats – Ziel der Gewährleistung der Sicherheit der Versorgung mit Grundrohstoffen zugunsten des Bau-sektors, insbesondere auf regionaler Ebene

### 13.07.2023, verb Rs C-73/22 P u Rs C-77/22 P, Grupa Azoty ua/ Kommission

Rechtsmittel – **Staatliche Beihilfen** – Leitlinien für bestimmte Beihilfemaßnahmen im Zusammenhang mit dem System für den **Handel mit Treibhausgasemissionszertifikaten** – Förderfähige Wirtschaftssektoren – Ausschluss des Sektors der Herstellung von Stickstoffzeugnissen und Düngemitteln – **Nichtigkeitsklage** – Zulässigkeit – **Klagerecht** natürlicher und juristischer Personen – Art 263 Abs 4 AEUV – **Voraussetzung** der unmittelbaren Betroffenheit des Klägers

### 13.07.2023, verb Rs C-363/21 u Rs 364/21, Ferrovienord

Vorlage zur Vorabentscheidung – Art 19 Abs 1 Unterabs 2 EUV – **Verpflichtung** der **Mitgliedstaaten**, die erforderlichen **Rechtsbehelfe** zu **schaffen**, damit ein **wirksamer Rechtsschutz** in den vom Unionsrecht erfassten Bereichen gewährleistet ist – **Wirtschaftspolitik** – Verordnung (EU) Nr 549/2013 – Europäisches System Volkswirtschaftlicher Gesamtrechnungen auf nationaler und regionaler Ebene in der Europäischen Union (ESVG) – Richtlinie 2011/85/EU – Anforderungen an die haushaltspolitischen Rahmen der Mitgliedstaaten – Nationale Rechtsvorschrift, die die **Zuständigkeit des Rechnungshofs** beschränkt – **Grundsätze** der **Effektivität** und der **Äquivalenz** – Art 47 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union

### 13.07.2023, Rs C-376/20 P, Kommission/ CK Telecoms UK Investments

Rechtsmittel – **Wettbewerb** – Verordnung (EG) Nr 139/2004 – **Kontrolle von Unternehmenszusammenschlüssen** – Mobile Telekommunikationsdienste – Beschluss, mit dem ein Zusammenschluss für mit dem Binnenmarkt unvereinbar erklärt wird – Oligopolistischer Markt – Erhebliche **Behinderung wirksamen Wettbewerbs** – Nicht koordinierte Auswirkungen – Beweismaß – **Beurteilungsspielraum** der Europäischen Kommission in Wirtschaftsfragen – **Grenzen** der gerichtlichen Kontrolle – **Leitlinien** zur Bewertung horizontaler Zusammenschlüsse – Für den **Nachweis** einer erheblichen Behinderung wirksamen Wettbewerbs **relevante Faktoren** – Begriffe ‚wichtige Wettbewerbskraft‘ und ‚nahe Wettbewerber‘ – Nähe des Wettbewerbs zwischen den Parteien des Zusammenschlusses – **Quantitative Analyse** der Auswirkungen des geplanten Zusammenschlusses auf die Preise – Effizienzvorteile – **Verfälschung** – Vom Gericht der Europäischen Union **von Amts wegen** geprüfte Rüge – Nichtigerklärung

## **SCHLUSSANTRÄGE**

Keine Schlussanträge im Berichtszeitraum.

## B. GERICHT

### 12.07.2023, Rs T-8/21, IFIC Holding/ Kommission

**Handelspolitik** – Schutz vor den **Auswirkungen** der extraterritorialen Anwendung von einem **Drittland erlassener Rechtsakte** – Restriktive Maßnahmen der Vereinigten Staaten gegen den Iran – **Sekundärsanktionen**, die natürliche oder juristische Personen aus der Union daran hindern, Geschäftsbeziehungen zu den von den genannten Maßnahmen betroffenen Personen zu unterhalten – **Verbot**, solchen Rechtsvorschriften nachzukommen – Art 5 Abs 2 der Verordnung (EG) Nr 2271/96 – Beschluss der Kommission, mit dem einer juristischen Person aus der Union die Genehmigung erteilt wird, den genannten Rechtsvorschriften nachzukommen – **Begründungspflicht** – Rückwirkung der Genehmigung – Berücksichtigung der Interessen des von den restriktiven Maßnahmen des Drittlands betroffenen Unternehmens – **Anspruch auf rechtliches Gehör**

### 12.07.2023, Rs T-694/21, aTmos Industrielle Lüftungstechnik/ EUIPO - aTmos Industrielle Lüftungstechnik (aTmos)

**Unionsmarke** – Nichtigkeitsverfahren – Unionswortmarke aTmos – Ältere nationale Unternehmenskennzeichen aTmos Industrielle Lüftungstechnik GmbH und aTmos – **Relativer Nichtigkeitsgrund** – Art 53 Abs 1 Buchst c und Art 8 Abs 4 der Verordnung (EG) Nr 207/2009 (jetzt Art 60 Abs 1 Buchst c und Art 8 Abs 4 der Verordnung [EU] 2017/1001) – **Amtsermittlungspflicht** – Art 95 Abs 1 der Verordnung 2017/1001

### 12.07.2023, Rs T-34/22, Cunsorziu di i Salamaghji Corsi - Consortium des Charcutiers Corses ua/ Kommission

**Geschützte geografische Angabe** – Geschützte **Ursprungsbezeichnung** – Anträge auf geschützte geografische Angaben ‚Jambon sec de l’Île de Beauté‘, ‚Lonzo de l’Île de Beauté‘ und ‚Coppa de l’Île de Beauté‘ – Ältere geschützte Ursprungsbezeichnungen ‚Jambon sec de Corse – Prisuttu‘, ‚Lonzo de Corse – Lonzu‘ und ‚Coppa de Corse – Coppa di Corsica‘ – **Eintragungsfähigkeit** von Namen – Anspielung – Art 7 Abs 1 Buchst a und Art 13 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EU) Nr 1151/2012 – **Umfang der Kontrolle** der Eintragungsanträge durch die Kommission – Art 50 Abs 1 und Art 52 Abs 1 der Verordnung Nr 1151/2012 – **Beurteilungsfehler**

### 12.07.2023, Rs T-377/21, Eurecna/ Kommission

**Zugang zu Dokumenten** – Verordnung (EG) Nr 1049/2001 – Abschlussbericht des OLAF über seine Untersuchung zur Erfüllung eines durch den EEF finanzierten Dienstleistungsvertrags – **Verweigerung** des Zugangs – Ausnahmeregelung zum Schutz des Entscheidungsprozesses – Ausnahmeregelung zum Schutz des Zwecks von Inspektions-, Untersuchungs- und Auditativitäten – Allgemeine Vermutung – **Begründungspflicht**

## V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

### 06.07.2023, Beschwerde Nr 54588/13, Gulyev/Aserbaidshan

**Verletzung von Art 8 EMRK** (Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens); rechtswidrige **Entlassung eines stellvertretenden Staatsanwalts** wegen eines Verhaltens in seinem Privatleben, das als Verstoß gegen den Ethikkodex für Angestellte der Staatsanwaltschaft angesehen wird; unvorhersehbare Auslegung und Anwendung des innerstaatlichen Rechts, die den BF nicht vor willkürlichen Eingriffen schützt; keine sachlichen oder einschlägigen rechtlichen Gründe, die die Entlassung rechtfertigen

### 11.07.2023, Beschwerde Nr 67783/13, Gaspari/Armenien (Nr. 2)

**Verletzung von Art 10 EMRK** (Freiheit der Meinungsäußerung); **strafrechtliche Verurteilung eines Bürgeraktivisten** wegen Hooliganismus aufgrund von Äußerungen gegenüber einem Beamten während einer Demonstration, die nicht „in einer demokratischen Gesellschaft notwendig“ waren; die angefochtenen Äußerungen, eine unmittelbare emotionale Reaktion, waren als scharfe Kritik an der Haltung des Beamten gegenüber den Demonstranten gedacht und stellten keine mutwillige Verunglimpfung dar; Versäumnis der inländischen Gerichte, den zugrunde liegenden Sachverhalt angemessen zu bewerten oder die Entscheidung konkret zu begründen; Versäumnis der inländischen Behörden, eine Abwägung vorzunehmen, um nachzuweisen, dass die Verurteilung einem „dringenden sozialen Bedürfnis“ entspricht

11.07.2023, Beschwerde Nr [43146/15](#), *Nemtsova/Russland*

**Verletzung von Art 2 EMRK** (Recht auf Leben); **unzureichende Ermittlungen** zur Ermordung eines prominenten Politikers und Oppositionsführers im Auftrag; Versäumnis der inländischen Behörden, die Identität der Personen, die den Mord in Auftrag gegeben haben könnten, unverzüglich und wirksam zu klären; kein sinnvoller Versuch, zu überprüfen, ob der Mord politisch motiviert war oder auf andere Weise das Motiv zu ermitteln; Mängel, die von den inländischen Gerichten nicht behoben 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:** Univ.-Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Univ.-Prof. Dr. Michael Mayrhofer, Univ.-Prof. Dr. Markus Vašek (Leitung), Univ.-Ass. Mag. Paul Durstberger, Univ.-Ass. Mag. Daniela Emeder, Univ.-Ass. Mag. Theresa Gierlinger, Wiss.-Mit. Anna Kneidinger, Univ.-Ass. Mag. Katharina Marx, Univ.-Ass. Mag. Julia Rauch, Dr. Simon Wischt, Univ.-Ass. Georg Wurmhöringer, LL.M..

**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.