

ÖFFENTLICHES RECHT UND EUROPARECHT AKTUELL.



AUSGABE 40 | 07.10.2022

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 149/2022](#)

Bundesgesetz über die **Genehmigung des Bundesrechnungsabschlusses** für das Jahr 2021 (Abschlussrechnungen auf Bundesebene und Voranschlagsabweichungen)

[BGBl II 366/2022](#)

Verordnung des Bundesministers für Finanzen über die **Durchführung des Nationalen Emissionszertifikatehandelsgesetzes** 2022 (NEHG-Durchführungsverordnung 2022 – NEHG-DVO 2022)

[BGBl II 367/2022 \(Anlage C\)](#)

Verordnung des Bundesministers für Soziales, Gesundheit, Pflege und Konsumentenschutz, mit der die **COVID-19-Einreiseverordnung** 2022 geändert wird (2. Novelle zur COVID-19-Einreiseverordnung 2022)

[BGBl II 369/2022](#)

Verordnung der Bundesministerin für Klimaschutz, Umwelt, Energie, Mobilität, Innovation und Technologie zur Gewährung von Marktprämien nach dem Erneuerbaren-Ausbau-Gesetz für die Jahre 2022 und 2023 (**EAG-Marktprämienverordnung** 2022 – EAG-MPVO 2022)

[BGBl II 370/2022](#)

Verordnung des Bundesministers für Soziales, Gesundheit, Pflege und Konsumentenschutz über das Verbringen von lebenden Tieren, Bruteiern, Samen, Eizellen, Embryonen und Gameten in andere oder aus anderen Mitgliedstaaten der EU, sowie veterinärpolizeiliche Bestimmungen über das Verbringen von Erzeugnissen und Gegenständen in andere oder aus anderen Mitgliedstaaten der EU (**Veterinärbehördliche Binnenmarktverordnung** 2022 – BVO 2022)

[BGBl III 145/2022 \(Anlage\)](#)

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

[BGBl III 148/2022 \(Anlage\)](#)

Abkommen zwischen der Republik Österreich und der Republik **Korea** über die Zusammenarbeit in den Bereichen **Kultur, Kunst, Sport, Frauen, Jugend und Tourismus**

II. AMTSBLATT DER EU

[ABI L 255 v 03.10.2022, 1](#)

Beschluss (EU) 2022/1664 des Rates vom 20. September 2022 über den **Abschluss des Rahmenabkommens** im Namen der Union zwischen der Europäischen Union und ihren Mitgliedstaaten einerseits und **Australien** andererseits

III. VFGH, VWGH, VERWALTUNGSGERICHTE

A. VERFASSUNGSGERICHTSHOF

23.09.2022, [UA 75/2022 ua](#)

Verfahrensordnung für parlamentarische Untersuchungsausschüsse; Zurückweisung des Antrags des einschreitenden Viertels der Mitglieder des **ÖVP-Korruptions-Untersuchungsausschusses** auf Feststellung der Rechtswidrigkeit der Weigerung zur Vorlage von Akten und Unterlagen wegen fehlendem Verlangen nach ergänzender Beweisanforderungen

23.09.2022, [UA 77/2022 ua](#)

Verfahrensordnung für parlamentarische Untersuchungsausschüsse; Abweisung des Antrags des einschreitenden Viertels der Mitglieder des **ÖVP-Korruptions-Untersuchungsausschusses** auf Feststellung der Rechtswidrigkeit der Weigerung zur Vorlage von Akten und Unterlagen wegen fehlendem Bezug zum Untersuchungsgegenstand

B. VERWALTUNGSGERICHTSHOF

31.08.2022, [Ra 2021/18/0366](#)

AsylG; für asylrechtliche Beurteilung, ob der Rw bei **Rückkehr** nach Afghanistan **Verfolgung** im Sinne von Art 9 der Richtlinie 2011/95/EU (Statusrichtlinie) drohen könnte, kommt den aktuellen Feststellungen über die Auswirkungen der **Machtübernahme der Taliban** im August 2021 entscheidungsrelevante Bedeutung zu; der Grund für den im Falle einer Verfolgung gebotenen asylrechtlichen Schutz könnte schon darin liegen, dass eine Abweichung von den herrschenden religiösen und/oder politischen Normen als Akt einer (allenfalls auch nur unterstellten) religiösen und/oder politischen Opposition betrachtet wird

C. VERWALTUNGSGERICHTE

BVwG 07.09.2022, [W269 2242196-1](#)

ArbeitslosenversicherungsG; aufgrund der Bestimmung des § 26 Abs 7 ArbeitslosenversicherungsG ist davon auszugehen, dass auch **im Ausland gelegene gleichartige Bildungseinrichtungen** den österreichischen, in § 3 StudienförderungsG genannten, gleichzuhalten sind; der Ruhentatbestand des Auslandsaufenthalts ist iZm Weiterbildungen nach § 26 Abs 7 ArbeitslosenversicherungsG ausgenommen; daraus ist zu schließen, dass auch Weiterbildungsmaßnahmen an im Ausland gelegenen Bildungseinrichtungen den **Anspruch auf Weiterbildungsgeld** gemäß § 26 leg cit bewirken können

BVwG 16.08.2022, [L517 2251827-1](#)

ArbeitslosenversicherungsG; die **Ausbildung im Rahmen der Studienberechtigungsprüfung** steht in untrennbarem Zusammenhang mit der darauffolgenden Ausbildung im Rahmen des ordentlichen Studiums; bereits während dem Zeitraum, in welchem die Studienberechtigungsprüfung abgelegt wird, liegt somit eine Ausbildung iSd § 12 Abs 3 lit f ArbeitslosenversicherungsG vor

LVwG Oö 06.09.2022, [LVwG-702020](#)

SicherheitspolizeiG; das **Abspielen eines weltweit bekannten und anerkannten Musikstücks** – hier des Gefangenenchors von Nabucco – ist in aller Regel, dh ohne Hinzutreten besonderer Sachverhaltselemente im Einzelfall, **nicht geeignet, öffentliches Ärgernis zu erregen**; daran ändert auch nichts, ob das Musikstück während oder im Nahbereich einer Demonstration abgespielt wird; es ist zudem nicht ersichtlich, dass der im Musikstück gesungene Text in irgendeiner Art und Weise anstößig oä wäre

IV. GERICHTSHOF DER EUROPÄISCHEN UNION

A. GERICHTSHOF

[06.10.2022, Rs C-241/21, *Politsei- ja Piirivalveamet \(Placement en rétention – Risque de commettre une infraction pénale\)*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Richtlinie 2008/115/EG – **Rückführung illegal aufhältiger Drittstaatsangehöriger** – Art 15 Abs 1 – Inhaftnahme – **Haftgründe** – Allgemeines Kriterium der Gefahr einer Beeinträchtigung der wirksamen Durchführung der Abschiebung – **Gefahr der Begehung einer Straftat** – Folgen der Aufklärung und Ahndung einer Straftat – Beeinträchtigung des Abschiebungsverfahrens – Art 6 der Charta der Grundrechte der Europäischen Union – Beschränkung des Grundrechts auf Freiheit – Erfordernis einer Rechtsgrundlage – Erfordernisse der Klarheit, der Vorhersehbarkeit und der Zugänglichkeit – Schutz vor Willkür

[06.10.2022, Rs C-250/21, *O Fundusz Inwestycyjny Zamknięty reprezentowany przez O*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Steuerrecht – **Mehrwertsteuer** – Richtlinie 2006/112/EG – Dienstleistung gegen Entgelt – Befreiungen – Art 135 Abs 1 Buchst b – **Gewährung von Krediten** – Unterbeteiligungsvertrag

[06.10.2022, Rs C-266/21, *HV \(Suspension du droit de conduire\)*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Gemeinsame Verkehrspolitik – Richtlinie 2006/126/EG – Art 11 Abs 2 und 4 – Aussetzung der Erlaubnis zum Führen eines Kraftfahrzeugs – Führerschein, der vom **Mitgliedstaat des ordentlichen Wohnsitzes** im **Umtausch** gegen einen **von einem anderen Mitgliedstaat** ausgestellten Führerschein ausgehändigt wird – Weigerung des ersten Mitgliedstaats, eine vom zweiten Mitgliedstaat erlassene Entscheidung über die Aussetzung der Fahrerlaubnis zu vollstrecken – Verpflichtung des zweiten Mitgliedstaats, in seinem Hoheitsgebiet die **Gültigkeit eines ausgesetzten Führerscheins** nicht anzuerkennen

[06.10.2022, Rs C-293/21, *Vittamed tecnologijos*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Gemeinsames Mehrwertsteuersystem – Richtlinie 2006/112/EG – Vorsteuerabzug – Gegenstände und Dienstleistungen, die vom Steuerpflichtigen zur **Herstellung von Investitionsgütern** verwendet werden – Art 184 bis 187 – **Berichtigung der Vorsteuerabzüge** – Pflicht zur Berichtigung der Vorsteuerabzüge, wenn dieser **Steuerpflichtige in Liquidation** versetzt und aus dem Register der mehrwertsteuerpflichtigen Personen gestrichen wird

[06.10.2022, verb Rs C-433/21 u C-434/21, *Contship Italia*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Direkte Besteuerung – Niederlassungsfreiheit – Körperschaftsteuer – Regelung über die **Verhinderung von Steuervermeidung** durch Mantelgesellschaften – **Festsetzung des steuerpflichtigen Einkommens** auf der Grundlage eines vermuteten Mindesteinkommens – Ausschluss der an den regulierten nationalen Märkten notierten Gesellschaften und Einheiten vom Geltungsbereich dieser steuerrechtlichen Regelung

[06.10.2022, Rs C-436/21, *flightright \(Transport aérien de Stuttgart à Kansas City\)*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Luftverkehr – Verordnung (EG) Nr 261/2004 – Art 3 Abs 1 Buchst a – Anwendungsbereich – Art 2 Buchst f bis h – **Begriff ‚Flugschein‘** – Begriff ‚**Buchung‘** – Begriff ‚**direkter Anschlussflug‘** – Buchung über ein Reisebüro – Art 7 – **Ausgleichsleistungen für Fluggäste** bei großer Verspätung von Flügen – Beförderungsvorgang, der aus mehreren, von unterschiedlichen ausführenden Luftfahrtunternehmen durchgeführten Flügen besteht – Direkte Anschlussflüge mit Abflug aus einem Mitgliedstaat, Zwischenlandung in der Schweiz und Endziel in einem Drittstaat

B. SCHLUSSANTRÄGE

[06.10.2022, Rs C-268/21, *Norra Stockholm Bygg \(GA Čapeta\)*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – Verordnung (EU) 2016/679 – Schutz personenbezogener Daten – Art 6 Abs 3 und Abs 4 – **Verarbeitung personenbezogener Daten** – Art 23 Abs 1 Buchst f – Schutz der **Unabhängigkeit der Justiz** und Schutz von Gerichtsverfahren – Antrag der Rechtsmittelgegnerin in einem Zivilverfahren anzuordnen, dass die Rechtsmittelführerin Informationen über die von deren Arbeitnehmern gearbeiteten Stunden vorlegt

[06.10.2022, Rs C-300/21, *Österreichische Post \(Préjudice moral lié au traitement de données personnelles\) \(GA Sánchez-Bordona\)*](#)

Vorlage zur Vorabentscheidung – **Schutz personenbezogener Daten** – Verordnung (EU) 2016/679 – Immaterieller Schaden, der aus einer rechtswidrigen Verarbeitung von Daten resultiert – **Erfordernisse des Schadensersatzanspruchs** – Schäden, die einen gewissen Schweregrad überschreiten

[06.10.2022, Rs C-339/21, *Colt Technology Services ua \(GA Collins\)*](#)

Vorabentscheidungsersuchen – Richtlinie (EU) 2018/1872 – Art 13 – **Bedingungen bei Allgemeingenehmigungen** – Grundsätze der Nichtdiskriminierung, der Verhältnismäßigkeit und der Transparenz – Ermöglichung der rechtmäßigen **Überwachung des Telekommunikationsverkehrs** – Entschädigung – Vollständige Erstattung der von den Anbietern elektronischer Kommunikationsdienste getragenen Kosten

[06.10.2022, verb Rs C-438/21 P bis C-440/21 P, *Kommission/Pharmaceutical Works Polpharma und EMA \(GA Medina\)*](#)

Rechtsmittel – **Humanarzneimittel** – Antrag auf Genehmigung für das **Inverkehrbringen eines Generikums** des Arzneimittels Tecfidera – Beschluss der EMA, mit dem die Validierung des Antrags abgelehnt wird – Früherer Beschluss der Europäischen Kommission, mit dem festgestellt wird, dass Tecfidera nicht unter dieselbe umfassende Genehmigung für das Inverkehrbringen fällt wie Fumaderm – **Einrede der Rechtswidrigkeit** – Richtlinie 2001/83/EG – Art 6 Abs 1 Unterabs 2 – Begriff und Ziele der ‚umfassenden Genehmigung für das Inverkehrbringen‘ – Art 10 Abs 1 – Datenschutzzeitraum – Verordnung (EG) Nr 726/2004 – Dezentralisierte Anwendung des Arzneimittelrechts der Union – Grundsatz der gegenseitigen Anerkennung

C. GERICHT

[05.10.2022, Rs T-761/20, *European Dynamics Luxembourg/EZB*](#)

Öffentliche Aufträge – **Ausschreibungsverfahren** – Ausschluss vom Vergabeverfahren – **Ungewöhnlich niedriges Angebot** – Versuche, unzulässigen Einfluss auf den Entscheidungsfindungsprozess zu nehmen – **Nichtbeachtung von Kommunikationsregeln** – Verhältnismäßigkeit – Begründungspflicht – Missbrauch von Befugnissen – Außervertragliche Haftung

[05.10.2022, Rs T-168/21, *Magnetec/EUIPO \(Bleu clair\)*](#)

Unionsmarke – Anmeldung einer Unionsmarke, die aus einem **lichtblauen Farbton** besteht – Absolutes Eintragungshindernis – **Fehlende Unterscheidungskraft** – Art 7 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EU) 2017/1001 – Einschränkung des Warenverzeichnisses der Anmeldung – Art 49 Abs 1 der Verordnung 2017/1001 – Erfordernisse der **Klarheit und der Eindeutigkeit** – Art 33 Abs 2 der Verordnung 2017/1001 – Begründungspflicht – Art 94 Abs 1 der Verordnung 2017/1001

[05.10.2022, Rs T-537/21, *bett1.de/EUIPO - XXXLutz Marken \(BODY STAR\)*](#)

Unionsmarke – **Widerspruchsverfahren** – Anmeldung der Unionswortmarke **BODY STAR** – Ältere Unionswortmarke Bodyguard – Ältere nationale Wortmarke Bodyguard – Relatives Eintragungshindernis – Art 8 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EU) 2017/1001

[05.10.2022, Rs T-539/21, *the airscreen company/EUIPO - Moviescreens Rental \(airframe\)*](#)

Unionsmarke – Nichtigkeitsverfahren – **Bildmarke airframe** – Absolute Eintragungshindernisse – **Kein beschreibender Charakter** – Art 7 Abs 1 Buchst c der Verordnung (EU) 2017/1001 – Unterscheidungskraft – Art 7 Abs 1 Buchst b der Verordnung 2017/1001

[05.10.2022, Rs T-599/21, *bett1.de/EUIPO - XXXLutz Marken \(BODY STAR\)*](#)

Unionsmarke – Nichtigkeitsverfahren – **Unionswortmarke Body-Star** – Ältere Unionswortmarke Bodyguard – **Relatives Eintragungshindernis** – Art 60 Abs 1 Buchst a in Verbindung mit Art 8 Abs 1 Buchst b der Verordnung (EU) 2017/1001

[05.10.2022, Rs T-802/21, *just-organic.com/EUIPO \(JUST ORGANIC\)*](#)

Unionsmarke – Anmeldung der Unionsbildmarke **JUST ORGANIC** – Absolutes Eintragungshindernis – **Beschreibender Charakter** – Art 7 Abs 1 Buchst c der Verordnung (EU) 2017/1001

V. EUROPÄISCHER GERICHTSHOF FÜR MENSCHENRECHTE

04.10.2022, Beschwerde Nr [58342/15](#), *De Legé/Niederlande*

Keine Verletzung von **Art 6 Abs 1 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren), Steuerstrafe gegen Bf nachdem er erforderliche Unterlagen nicht vorgelegt hat, Unterlagen wurden unter Androhung von Zwangsgeldern verlangt, Einwand der Verletzung des Selbstbelastungsprivilegs, Verwendung der Kontoauszüge und Vermögensübersichten des Bf, die ihm durch eine gerichtliche Anordnung abgenommen worden waren, fallen nicht in den Schutzbereich des Selbstbelastungsprivilegs

04.10.2022, Beschwerde Nr [78017/17](#), *Mortier/Belgien*

Verletzung von **Art 2 EMRK** (Recht auf Leben), Sterbehilfe bei Mutter des Bf, die seit 40 Jahren an Depressionen litt, im Einklang mit dem Gesetz, das diese erlaubt, mangelnde Unabhängigkeit der Kommission, die alle Sterbehilfefälle im Nachhinein überprüft, unzureichende Schweigeverpflichtung, Pflicht zur Vertraulichkeit und Wahrung des Arztgeheimnisses, überlange Dauer der strafrechtlichen Ermittlungen

04.10.2022, Beschwerde Nr [37474/20](#), *Besnik Cani/Albanien*

Verletzung von **Art 6 Abs 1 EMRK** (Recht auf ein faires Verfahren), Zweifel an der Ernennung eines Richters bei Neubewertung des Systems, keine eindeutige und verbindliche Entscheidung der innerstaatlichen Gerichte zur Frage eines offensichtlichen Verstoßes gegen innerstaatliches Recht, Verpflichtung der Behörden, die Einhaltung der gesetzlichen Eignungskriterien durch die Richter zu überprüfen, keine wirksame innerstaatliche gerichtliche Kontrolle

[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 Arnreither, Univ.-Ass. Mag. Daniela Emeder, Univ.-Ass. Mag. Marlene Helml, Univ.-Ass. Mag. Julia Kreuzhuber, Dr. Florian Kronschräger, 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.