

# **Gerichtskompetenz und EU**

von

**Dr. Peter Vcelouch**

Vertragsassistent am Institut für Staats- und Verwaltungsrecht  
der Universität Wien

Wien 1996

Manzsche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

# Inhaltsverzeichnis

|  | Seite     |
|--|-----------|
| <b>Vorwort</b> .....   | VII       |
| <b>Inhaltsverzeichnis</b> .....  | <b>IX</b> |
| <b>Literaturverzeichnis</b> .....  | XVII      |
| <b>I. Einleitung</b> .....   | 1         |
| A. Allgemeines.....  | 1         |
| B. Die Europäische Union.....  | 3         |
| <b>II. Die Höchstgerichte im österreichischen öffentlichen Recht</b> ..... | 7         |
| A. Der Verwaltungsgerichtshof.....   | 7         |
| 1. Allgemeines.....  | 7         |
| 2. Die Organisation.....   | 8         |
| 3. Das Verfahren.....  | 9         |
| 4. Die Kompetenzen.....  | 10        |
| B. Der Verfassungsgerichtshof.....   | 11        |
| 1. Allgemeines.....  | 11        |
| 2. Die Organisation.....   | 12        |
| 3. Das Verfahren.....  | 13        |
| 4. Die Kompetenzen.....  | 14        |
| <b>III. Die Gerichte der Europäischen Union</b> .....                      | 19        |
| A. Der Europäische Gerichtshof.....  | 19        |
| 1. Allgemeines.....  | 19        |
| 2. Die Organisation.....   | 20        |
| 3. Die Kompetenzen.....  | 22        |
| a) Allgemeines.....  | 22        |
| b) Das Vertragsverletzungsverfahren.....                                   | 23        |
| c) Verfahren aufgrund von Nichtigkeitsklagen.....                          | 24        |
| d) Verfahren aufgrund von Untätigkeitsklagen.....                          | 25        |
| e) Das Vorabentscheidungsverfahren.....                                    | 26        |
| 4. Das Verfahren.....  | 29        |
| a) Allgemeines.....  | 29        |
| b) Die Vertretung Österreichs vor dem EuGH.....                            | 30        |
| aa) Problemstellung.....   | 30        |
| bb) Zuständigkeit des Bundespräsidenten oder des<br>BMfAA?.....            | 31        |
| cc) Nichthoheitliches Handeln bei Ausübung von<br>Prozeßrechten.....       | 33        |
| C  |           |
| JfT.   |           |

## Inhaltsverzeichnis

|   |    |
|---|----|
| dd) Vertretungsbefugnis der Finanzprokurator?   | 36 |
| c) Die Rechtskraft der Urteile des EuGH   | 37 |
| aa) Allgemeines   | 37 |
| bb) Die Judikatur des EuGH zur Rechtskraft seiner<br>Entscheidungen   | 38 |
| cc) Vergleich der formellen Rechtskraft   | 40 |
| dd) Rechtskraft-Vergleich im Bereich der Normprüfung  | 41 |
| ee) Rechtskraft-Vergleich bei authentischer<br>Interpretation   | 43 |
| ff) Grenzen der Rechtskraftwirkungen  | 45 |
| B. Das Gericht erster Instanz   | 47 |
| 1. Allgemeines  | 47 |
| 2. Die Organisation   | 47 |
| 3. Das Verfahren  | 48 |
| 4. Die Kompetenzen  | 48 |
| <b>IV. Die Auswirkungen der EU-Mitgliedschaft auf die<br/>österreichische Gerichtsbarkeit des öffentlichen Rechts</b> | 49 |
| A. Generelle Probleme   | 49 |
| 1. Allgemeines  | 49 |
| 2. Der Unionsbeitritt Österreichs   | 50 |
| a) Das Beitrittsverfahren   | 50 |
| b) Der Vertragsabschluß nach B-VG   | 50 |
| c) Der tatsächlich beschrittene Weg   | 53 |
| d) Die Kontrolle dieser Vorgangsweise durch den VfGH  | 55 |
| aa) Prüfung des Beitritts-BVG durch den VfGH  | 55 |
| bb) Prüfungsobjekte nach Art 140a B-VG  | 56 |
| cc) Die Subsumierbarkeit des Beitrittsvertrages<br>unter Art 140a iVm 140 B-VG?                                       | 57 |
| dd) Die Subsumierbarkeit des Beitrittsvertrages<br>unter Art 140a iVm 139 B-VG?                                       | 58 |
| ee) Kein - den Beitrittsvertrag erfassender -<br>Fehlerkalkül   | 60 |
| ff) Konsequenzen  | 62 |
| 3. Geltungsgrund und Formen des EU-Rechts   | 65 |
| a) Allgemeines  | 65 |
| b) Verordnungen   | 67 |
| c) Richtlinien  | 68 |
| aa) Allgemeines   | 68 |
| bb) Sanktionen bei Verstößen gegen die<br>Umsetzungspflicht   | 69 |
| cc) Umsetzung einer Richtlinie durch Verordnung<br>iS des Art 18 Abs 2 B-VG?  | 71 |
| d) Entscheidungen   | 75 |
| e) Empfehlungen und Stellungnahmen  | 76 |
| 4. Publizitätserfordernisse   | 77 |
| a) Allgemeines  | 77 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Die Publikation von Gemeinschaftsrechtsakten .....  | 80  |
| c) Gemeinschaftsrechtliche Veröffentlichung und<br>innerstaatliche Kundmachung .....           | 81  |
| d) Gemeinschaftsrechtliche Bekanntgabe und<br>innerstaatliche Kundmachung .....                | 84  |
| e) Die Publikation der Akte der Gemeinschaftsgerichte .....                                    | 86  |
| f) Die Publikation ausgewählter Akte des Primärrechts .....                                    | 88  |
| 5. Stufenbau und EU .....  | 91  |
| a) Theoretische Grundlagen .....   | 91  |
| b) Der Stufenbau im österreichischen Recht .....   | 92  |
| aa) Der Stufenbau des Erzeugungszusammenhanges .....   | 93  |
| bb) Der Stufenbau nach der derogatorischen Kraft .....   | 94  |
| cc) Relevanz der Stufenbaumodelle im Bereich der<br>Normprüfung .....                          | 97  |
| c) Der Stufenbau im Gemeinschaftsrecht .....   | 99  |
| aa) Der Stufenbau des Erzeugungszusammenhanges .....   | 99  |
| bb) Der Stufenbau nach der derogatorischen Kraft .....   | 100 |
| d) Allgemeines zum Verhältnis zwischen<br>österreichischem Recht und Gemeinschaftsrecht .....  | 111 |
| aa) Der Stufenbau des Erzeugungszusammenhanges .....   | 111 |
| bb) Der Stufenbau nach der derogatorischen Kraft .....   | 112 |
| 6. Der Anwendungsvorrang .....   | 115 |
| a) Die unmittelbare Geltung des Gemeinschaftsrechts .....                                      | 115 |
| b) Die unmittelbare Wirksamkeit des Gemeinschaftsrechts .....                                  | 118 |
| c) Die Vorrangjudikatur des EuGH .....   | 120 |
| d) Verdrängung oder Vernichtung? .....   | 122 |
| e) Enthält die österreichische Rechtsordnung<br>Integrationschranken? .....                    | 127 |
| B. Veränderungen im Bereich des<br>höchstgerichtlichen Verfahrens .....                        | 134 |
| 1, Allgemeines .....   | 134 |
| 2. Die einzelnen Veränderungen .....   | 135 |
| a) Die Vorlagepflicht von VfGH und VwGH .....  | 135 |
| aa) Grundlagen im Gemeinschaftsrecht .....   | 135 |
| bb) Verletzung der Vorlagepflicht .....  | 137 |
| cc) Rechtsfolgen der Verletzung der Vorlagepflicht .....                                       | 140 |
| dd) Wiederaufnahme des höchstgerichtlichen Verfahrens<br>wegen Unterlassung der Vorlage? ..... | 141 |
| ee) Nutzbarmachung der bestehenden<br>Wiederaufnahmegründe? .....                              | 142 |
| ff) Die Schaffung eines neuen<br>Wiederaufnahmegrundes? .....                                  | 145 |
| b) Vorlagepflicht und höchstgerichtliches Verfahren .....                                      | 149 |
| aa) Das bei Vorlage durch den VwGH einzuhaltende<br>Verfahren .....                            | 149 |

|  |     |
|--|-----|
| bb) Die Zurückziehung des Vorlageantrags durch den VwGH.....   | 155 |
| cc) Das bei Vorlage durch den VfGH einzuhaltende Verfahren.....  | 157 |
| dd) Die Zurückziehung des Vorlagebeschlusses durch den VfGH.....   | 160 |
| ee) Konsequenzen der Unmöglichkeit, einen Vorlagebeschluß des VfGH zurückzuziehen.....   | 162 |
| c) Die Stellung der Parteien des verfassungs- bzw verwaltungsgerichtlichen Verfahrens im Vorabentscheidungsverfahren vordemEuGH..... | 163 |
| d) Die Kosten des Vorabentscheidungsverfahrens.....  | 166 |
| aa) Ersatz der Kosten eines Zwischenverfahrens.....  | 166 |
| bb) Die Rechtslage im verwaltungsgerichtlichen Verfahren.....  | 168 |
| cc) Die Rechtslage im verfassungsgerichtlichen Verfahren.....  | 170 |
| dd) Schlußfolgerungen.....   | 174 |
| e) Verfahrenshilfe im Rahmen des Vorabentscheidungsverfahrens.....   | 175 |
| aa) Verfahrenshilfe vor dem VfGH bzw VwGH.....   | 175 |
| bb) Verfahrenshilfe im Zwischenverfahren vor dem EuGH.....   | 179 |
| f) Die Befugnis des VfGH bzw VwGH einer Beschwerde aufschiebende Wirkung zuzuerkennen.....   | 181 |
| aa) Allgemeines zur aufschiebenden Wirkung.....  | 181 |
| bb) Beschränkungen der Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung aufgrund der Judikatur des EuGH.....                                   | 181 |
| cc) Erweiterung der Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung aufgrund der Judikatur des EuGH.....                                      | 187 |
| C. Veränderungen im Bereich der Kompetenzen des VwGH.....  | 190 |
| 1. Allgemeines.....  | 190 |
| 2. Die Bescheidbeschwerde.....   | 190 |
| a) Die Bescheidprüfung und Art 18 Abs 1 B-VG.....  | 190 |
| b) Der Maßstab „Rechtswidrigkeit“.....   | 193 |
| aa) Rechtswidrigkeit bei unmittelbarer mitgliedstaatlicher Vollziehung.....  | 193 |
| bb) Rechtswidrigkeit bei mittelbarer mitgliedstaatlicher Vollziehung.....  | 194 |
| c) Das Ermessen.....   | 195 |
| d) Die vom VwGH heranzuziehende Rechtslage.....  | 197 |
| 3. Die Säumnisbeschwerde.....  | 200 |
| 4. Die Weisungsbeschwerde.....   | 201 |
| a) Allgemeines.....  | 201 |

|  |     |
|--|-----|
| b) Zulässigkeit der Erlassung einer Weisung wegen<br>Gemeinschaftsrechtswidrigkeit einer Verordnung und<br>deren Prüfung durch den VwGH?.....  | 202 |
| aa) Verstoß der Verordnung gegen unmittelbar<br>wirksames Gemeinschaftsrecht.....  | 202 |
| bb) Verstoß der Verordnung gegen nicht unmittelbar<br>wirksames Gemeinschaftsrecht.....  | 203 |
| c) Zulässigkeit der Erlassung einer Weisung wegen<br>Gemeinschaftsrechtswidrigkeit eines Beschlusses und<br>deren Prüfung durch den VwGH?..... | 204 |
| D. Veränderungen im Bereich der Kompetenzen des VfGH.....  | 205 |
| 1. Die Kausalgerichtsbarkeit.....  | 205 |
| a) Allgemeines.....  | 205 |
| b) Entschädigungsansprüche wegen mangelnder<br>Richtlinienumsetzung.....   | 206 |
| aa) Voraussetzungen des Entschädigungsanspruches.....  | 206 |
| bb) Mangelhaftigkeit der Richtlinienumsetzung auf<br>Gesetzebene.....  | 208 |
| cc) Mangelhaftigkeit der Richtlinienumsetzung auf<br>Verordnungsebene.....   | 210 |
| dd) Passivlegitimation.....  | 213 |
| c) Entschädigungsansprüche wegen Verletzung der<br>Vorlagepflicht durch VfGH oder VwGH.....  | 214 |
| d) Schutz der Gemeinschaften vor Verkürzung ihrer<br>Eigenmittel nach Art 137 B-VG?.....   | 216 |
| 2. <b>Die</b> Kompetenzgerichtsbarkeit.....  | 217 |
| a) Die Entscheidung von Kompetenzkonflikten nach Art 138<br>Abs 1 B-VG.....  | 217 |
| aa) Im Bereich der unmittelbaren und mittelbaren<br>mitgliedstaatlichen Vollziehung.....   | 217 |
| bb) Im Verhältnis von gemeinschaftsunmittelbarer zu<br>mitgliedstaatlicher Vollziehung.....  | 218 |
| b) Kompetenzfeststellungen.....  | 220 |
| aa) Kompetenzfeststellungen nach<br>Art 138 Abs 2 B-VG.....  | 220 |
| bb) Kompetenzfeststellungen nach<br>Art 126abzw 148f B-VG.....   | 220 |
| 3. <b>Die</b> Kompetenz zur Prüfung von Vereinbarungen.....  | 221 |
| 4. <b>Die</b> Kompetenz zur Prüfung von Verordnungen.....  | 221 |
| a) Allgemeines.....  | 221 |
| b) <b>Der</b> Maßstab „Gesetzwidrigkeit“.....  | 222 |
| c) Die Prüfung von Verordnungen bei Verstößen gegen<br>unmittelbar wirksames Gemeinschaftsrecht.....   | 223 |
| aa) Die Zulässigkeit konkreter Ordnungsprüfung.....  | 223 |
| bb) Die Zulässigkeit abstrakter Ordnungsprüfung.....   | 225 |
| cc) Die Zulässigkeit von Individualanträgen.....   | 227 |

|  |     |
|--|-----|
| d) Die Prüfung von der Umsetzung von Gemeinschaftsrecht dienenden Verordnungen.....                                    | 229 |
| aa) Allgemeines.....   | 229 |
| bb) Folgen der Aufhebung einer österreichischen<br>Umsetzungsverordnung.....   | 231 |
| cc) Die Zulässigkeit von Individualanträgen gegen<br>Umsetzungsverordnungen.....                                       | 234 |
| 5. Die Kompetenz zur Prüfung von Wiederverlautbarungen.....  | 235 |
| 6. Die Kompetenz zur Prüfung von Gesetzen.....   | 235 |
| 7. Die Kompetenz zur Prüfung von Staatsverträgen.....  | 238 |
| a) Gemeinschaftsrecht als Prüfungsmaßstab<br>für Staatsverträge.....   | 238 |
| b) Das Primärrecht als Objekt der Staatsvertragsprüfung.....   | 239 |
| 8. Veränderungen im Bereich der Wahlgerichtsbarkeit.....   | 241 |
| a) Allgemeines.....  | 241 |
| b) Die Wahlanfechtung.....   | 243 |
| c) Die Bescheidprüfung nach Art 141 B-VG.....  | 245 |
| d) Die Durchführung eines Mandatsverlustverfahrens.....  | 246 |
| 9. Veränderungen im Bereich der Staatsgerichtsbarkeit.....   | 248 |
| a) Allgemeines.....  | 248 |
| b) Der Kreis der Verantwortlichen.....   | 249 |
| aa) Die Rechtsgrundlagen der Vertretung.....   | 249 |
| bb) Der Vertreter des Bundes.....  | 250 |
| cc) Der Vertreter der Länder.....  | 253 |
| c) Die Kompetenz zur Erhebung der Anklage.....   | 255 |
| d) Der Vorwurf der „Gesetzesverletzung“.....   | 255 |
| e) Konsequenzen eines verurteilenden VfGH<br>Erkenntnisses.....  | 256 |
| 10. Veränderungen im Bereich der<br>Sonderverwaltungsgerichtsbarkeit.....  | 257 |
| a) Allgemeines.....  | 257 |
| b) Veränderungen des Prüfungsmaßstabes.....  | 259 |
| aa) Die Verletzung in verfassungsgesetzlich<br>gewährleisteten Rechten.....  | 260 |
| bb) Die Anwendung rechtswidriger, generell-abstrakter<br>Normen.....   | 262 |
| c) Die Verletzung in verfassungsgesetzlich gewährleisteten<br>Rechten durch Verstöße gegen das Gemeinschaftsrecht..... | 265 |
| aa) Allgemeines.....   | 265 |
| bb) Zur Vorlage an den EuGH verpflichtete<br>Verwaltungsbehörden.....  | 265 |
| cc) Verletzt ein Verstoß gegen die Vorlagepflicht<br>Art 83 Abs 2 B-VG?.....   | 268 |
| dd) Innerösterreichischer Rechtsschutz gegen die<br>Mißachtung der Vorlagepflicht.....                                 | 270 |

|  |            |
|--|------------|
| d) Veränderungen im Bereich der verfassungsgesetzlich<br>gewährleisteten Rechte iS des Art 144 Abs 1 B-VG..... | 271        |
| <b>11. Der VfGH als Völkergerichtshof.....</b>   | <b>273</b> |
| <b>Stichwortverzeichnis.....</b>   | <b>275</b> |