

# TE Vwgh Erkenntnis 2008/12/17 2008/03/0116

JUSLINE Entscheidung

🕒 Veröffentlicht am 17.12.2008

## Index

E000 EU- Recht allgemein;  
E3L E13206000;  
10/07 Verwaltungsgerichtshof;  
40/01 Verwaltungsverfahren;  
91/01 Fernmeldewesen;

## Norm

32002L0021 Rahmen-RL Kommunikationsnetze Art15 Abs1;  
32002L0021 Rahmen-RL Kommunikationsnetze Art15 Abs3;  
32002L0021 Rahmen-RL Kommunikationsnetze Art16;  
AVG §59 Abs1;  
AVG §60;  
EURallg;  
TKG 2003 §128;  
TKG 2003 §129;  
TKG 2003 §35;  
TKG 2003 §36 Abs2;  
TKG 2003 §36;  
TKG 2003 §37 Abs1;  
TKG 2003 §37 Abs2;  
TKG 2003 §41 Abs2;  
TKMV 2003 §1 Z17;  
TKMV 2003 §1;  
TKMV 2003 §2;  
VwGG §42 Abs2 Z1;

## Beachte

Miterledigung (miterledigt bzw zur gemeinsamen Entscheidung verbunden):2008/03/0118 2008/03/0120 2008/03/0119

## Betreff

Der Verwaltungsgerichtshof hat durch den Vorsitzenden Präsident Dr. Jabloner und die Hofräte Dr. Handstanger, Dr. Lehofer, Mag. Nedwed und Mag. Samm als Richter, im Beisein des Schriftführers Dr. Zeleny, über die Beschwerden 1. der Tele2 Telecommunication GmbH in Wien, vertreten durch Binder Grösswang Rechtsanwälte OEG in 1010 Wien,

Sterngasse 13 (protokolliert zur hg ZI 2008/03/0116), 2. der Kapper Network Communications GmbH in Wien, vertreten durch Mag. Hermann Schwarz, Rechtsanwalt in 1010 Wien, Oppolzergasse 6 (protokolliert zur hg ZI 2008/03/0118),

3. der LinzNet Internet Service Provider GmbH in Linz, vertreten durch Mag. Dr. Alfred Poferl, Rechtsanwalt in 4020 Linz, Museumstraße 11 (protokolliert zur hg ZI 2008/03/0119), und 4. der Hutchison 3G Austria GmbH in Wien, vertreten durch Mag. Dr. Bertram Burtscher, Rechtsanwalt in 1010 Wien, Seilergasse 16 (protokolliert zur hg ZI 2008/03/0120), gegen den Bescheid der Telekom-Control-Kommission vom 4. Juli 2008, ZI M 1/07-534, betreffend Feststellung beträchtlicher Marktmacht und Auferlegung spezifischer Verpflichtungen nach dem Telekommunikationsgesetz 2003 (mitbeteiligte Parteien: 1. Telekom Austria TA AG in Wien, vertreten durch bpv Hügel Rechtsanwälte OEG in 1220 Wien, Donau-City-Straße 11; 2. Betamax GmbH & Co. KG in 50670 Köln, Deutschland, Im Mediapark 8; 3. Empirion Telekommunikations Service GmbH in 1170 Wien, Horneckgasse 8;

4. Mmc Kommunikationstechnologie GmbH in 2340 Mödling, Brühlerstraße 19;

5. I 3 B Internetbreitbandbetriebs GmbH in 9560 Feldkirchen, Kirchgasse 19; 6. Speed net Betriebs GmbH in 3830 Waidhofen an der Thaya, Niederleuthnerstraße 23; 7. Hedab Verwaltungs GmbH in 1080 Wien, Stolzenthalgasse 22/2;

8.

Colt Telekom Austria GmbH in 1010 Wien, Kärntner Ring 10-12;

9.

Net4You Internet GmbH in 9500 Villach, Tirolerstraße 80; 10. T-Mobile Austria GmbH in 1030 Wien, Rennweg 97-99;

11. Energie AG Oberösterreich in 4021 Linz, Böhmerwaldstraße 3;

12. Multikom Austria Telekom GmbH in 5020 Salzburg, Jakob-Haringer-Straße 1; 13. Verizon Austria GmbH in 1023 Wien, Handelskai 340;

14.

Mobilkom Austria AG in 1020 Wien, Obere Donaustraße 29;

15.

BBI Breitbandinfrastruktur GmbH in 4021 Linz, Böhmerwaldstraße 3; 16. ACW Netzwerk Produkte & Dienste GmbH in 1030 Wien, Erdbergerstraße 52-60/7/Top 3; 17. Technix Telekom GmbH in 1050 Wien, Kohlgrasse 14; 18. UPC Telekabel Wien GmbH in Wien, vertreten durch Höhne, In der Maur & Partner Rechtsanwälte GmbH, 1070 Wien, Mariahilfer Straße 20; 19. Multimedia One GmbH in 4040 Linz, Lindengasse 20; 20. funkinternet.at GmbH in 4040 Linz, Kaindlweg 15; 21. WVNET Information und Kommunikation GmbH in 3910 Zwettl, Edelhof 3; 22. Stadtwerke Wörgl Gesellschaft mit beschränkter Haftung in 6300 Wörgl, Zauberwinklweg 2a; 23. JM-DATA GmbH in 4020 Linz, Am Winterhafen 13; 24. ASAK Kabelmedien GmbH in 4840 Vöcklabruck, Feldgasse 1; 25. Silver Server GmbH in 1160 Wien, Lorenz Mandl Gasse 33/1; 26. Internet-Lösungen und Dienstleistungen - Ris GmbH in 4400 Steyr, Kaplangasse 1;

27.

Stadtwerke Hall in Tirol GmbH in 6060 Hall, Augasse 6;

28.

Dipl. Ing. Ernst Kern GmbH & Co KG in 4160 Aigen im Mühlkreis, Krumauerstraße 1-3; 29. Teleport Consulting- und Systemmanagement in 6858 Schwarzach, Gutenbergstraße 1; 30. KT-NET Communications GmbH in 4441 Behamberg, Ramingdorf 51; 31. LIWEST Kabelmedien GmbH in 4040 Linz, Lindengasse 18; 32. comteam, Inhaber Mag. Erwin Leitner in 3300 Amstetten, Mitterfeldstraße 1;

33. B.net Burgenland Telekom GmbH in 7000 Eisenstadt, Marktstraße 3; 34. Aicall telekommunikations-Dienstleistungs GmbH in 8750 Judenburg, Burggasse 15), zu Recht erkannt:

### **Spruch**

Der angefochtene Bescheid wird wegen Rechtswidrigkeit seines Inhaltes aufgehoben.

Der Bund hat den beschwerdeführenden Parteien Aufwendungen in der Höhe von jeweils EUR 1.211,20 binnen zwei Wochen bei sonstiger Exekution zu ersetzen.

## **Begründung**

I.

1.1. Mit dem angefochtenen Bescheid hat die belangte Behörde gemäß § 37 Abs 2 TKG 2003 festgestellt, dass die erstmitbeteiligte Partei (in der Folge: "TA") auf dem "Markt für breitbandigen Zugang auf Vorleistungsebene" im Sinne des § 1 Z 17 Telekommunikationsmärkteverordnung 2003 idF BGBl II Nr 117/2005 über beträchtliche Marktmacht verfügt (Spruchpunkt 1.).

Weiters wurden der erstmitbeteiligten Partei unter Spruchpunkt 2. gemäß § 37 Abs 2 TKG 2003 folgende spezifische Verpflichtungen auferlegt:

"2.1. Telekom Austria TA AG hat gemäß § 41 Abs. 2 TKG 2003 auf dem Markt gemäß Spruchpunkt 1 breitbandigen Bitstream-Zugang samt aller dafür notwendigen Annex-Leistungen ungebündelt zu gewähren. Entsprechend der Nachfrage hat die Verkehrsübergabe entweder 'Asynchronous Transfer Mode'-basiert oder 'Internet Protokoll'-basiert zu erfolgen.

Solange auf dem Markt gem. Spruchpunkt 1 inklusive Telekom Austria TA AG insgesamt mindestens drei große Betreiber iSd Punktes B 3.1.1. dieses Bescheides wirtschaftlich und rechtlich selbstständig tätig sind, ist der Zugang nur in den Versorgungsgebieten jener Hauptverteiler, die nicht nachfolgend aufgezählt werden, dh in 'Gebiet 2' bereitzustellen. Die Bereitstellung hat nur in jenen Hauptverteilern, in denen Telekom Austria TA AG sich selbst oder anderen Vorleistungskunden breitbandigen Zugang anbietet, zu erfolgen.

Die erwähnten Versorgungsgebiete der Hauptverteiler ('Gebiet 1') sind folgende:

22220

Wien-Kaisermühlen

66204

Salzburg-Residenzplatz

22222

Wien-Stadlau

66205

Salzburg-Itzling

22223

Wien-Kagran

66207

Salzburg-Paris Lodronstraße

22224

Wien- Afrikanergasse

66264

Salzburg-Fuggerstraße

22225

Wien-Leopoldau

66285

Salzburg-Wals

22227

Wien-Brünner-Straße

73204

Linz-Haydnstraße

22228

Wien-Prater

73205

Linz- Grünstraße

22229

Wien- Breitenlee

73207

Linz- Fadinger Straße

22231

Wien- Berggasse

73208

Linz- Wegscheid

22232

Wien- Grinzing

73223

Linz- Leonfeld

22233

Wien- Treustraße

73224

Linz- Steg

22236

Wien- Döbling

73239

Linz- Kleinmünchen

22237

Wien- Heiligenstadt

223602

Mödling

22239

Wien- Jedlersdorf

223603

Brunn am Gebirge

22240

Wien-Ottakring

223653

Guntramsdorf

22242

Wien-Hebragasse

225280

Baden-Ost

22247

Wien-Gersthof

226202

Korneuburg

22249

Wien-Klausgasse

226602

Stockerau

22252

Wien-Krugerstraß

262202

Wiener Neustadt

22255

Wien-Margareten

268202

Eisenstadt

22256

Wien-Dreihufeisengasse

274201

St. Pölten-West

22259

Wien-Gumpendorf

274208

St. Pölten-Ost

22261

Wien-Wienerberg

274222

St. Pölten-Nord

22262

Wien-Favoriten

274281

St. Pölten- Süd

22263

Wien- Neutorgasse

313502

Kalsdorf bei Graz

22265

Wien-Taubstummengasse

335202

Oberwart

22267

Wien-Inzersdorf

357202

Judenburg

22268

Wien-Oberlaa

361202

Liezen

22269

Wien-Vösendorf

384221

Leoben-West

22272

Wien-Rasumofskygasse

386202

Kapfenberg

22274

Wien-Simmering

386205

Bruck a.d. Mur

22276

Wien-Kaiser-Ebersdorf

424203

Villach-Süd

22277

Wien-Schwechat

424204

Villach-Ost

22278

Wien-Arsenal

424205

Villach-West

22282

Wien-Hietzing

522302

Hall in Tirol

22283

Wien-Meidling

522402

Wattens

22284

Wien-Hetzendorf

524202

Schwaz

22286

Wien-Liesing

533202

Wörgl

22288

Wien-Mauer

537202

Kufstein

22289

Wien-Sechshaus

541202

Imst

22292

Wien-Fünfhaus

552202

Feldkirch

22293

Wien-Zollergasse

552302

Götzis

22294

Wien-Baumgarten

555202

Bludenz

22297

Wien-Hadersdorf

557206

Dornbirn

31627

Graz-Triestersiedlung

557402

Bregenz-Mitte

31628

Graz-Straßgang

557403

Bregenz-Schendl

31629

Graz-Puntigam

557602

Hohenems

31631

Graz-Geidorf

557702

Lustenau

31640

Graz-Raaba

557802

Höchst

31641

Graz-St. Peter

624402

Golling

31651

Graz-Eggenberg

624502

Hallein

31661

Graz-Gösting

624602

Grödig

31669

Graz-Stattegg

646202



Bischofshofen  
31671  
Graz-Mitte  
658202  
Saalfelden  
31691  
Graz-Gries  
722302  
Enns  
46302  
Klagenfurt-West  
722902  
Traun  
46303  
Klagenfurt-SO  
722907  
Haid bei Ansfeld  
46304  
Klagenfurt-Nord  
723702  
St. Georgen a.d. Gusen  
51202  
Innsbruck-Mitte  
724202  
Wels  
51204  
Innsbruck-Pradl  
725202  
Steyr-Gr  
51206  
Innsbruck-Rum  
725206  
Steyr-Ta  
51208  
Innsbruck-Hötting  
761202  
Gmunden  
66202

Salzburg-Alpenstraße

772202

Braunau am Inn

66203

Salzburg-Lehen

Gemäß § 41 Abs. 2 TKG 2003 hat Telekom Austria TA AG

2.1.1. bei Einführung neuer Endkundenprodukte bzw. neuer Endkundenpreise gleichzeitig entsprechende Vorleistungsprodukte bzw. Vorleistungspreise betreffend dem in Spruchpunkt 2.1. genannten breitbandigen Bitstrom-Zugang anzubieten, sofern für Nachfrager ein entsprechendes Endkundenangebot durch den Bezug bereits bestehender Bitstream-Produkte nicht möglich ist,

2.1.2. die regionale Übergabe des Verkehrs betreffend dem in Spruchpunkt 2.1. genannten breitbandigen Bitstrom-Zugang zunächst auf Ebene der neun im Wholesale-Standardangebot der Telekom Austria TA AG betreffend ADSL-basierende Internetzugänge 'idF vom 02.05.2008 bestehenden Übergabepunkte in das Netz des alternativen Betreibers zu ermöglichen,

2.1.3. die nationale Übergabe des Verkehrs betreffend dem in Spruchpunkt 2.1. genannten breitbandigen Bitstrom-Zugang zunächst auf Ebene der neun im 'Wholesale-Standardangebot der Telekom Austria TA AG betreffend ADSL-basierende Internetzugänge' idF vom 02.05.2008 b

**Quelle:** Verwaltungsgerichtshof VwGH, <http://www.vwgh.gv.at>

© 2026 JUSLINE

JUSLINE® ist eine Marke der ADVOKAT Unternehmensberatung Greiter & Greiter GmbH.

[www.jusline.at](http://www.jusline.at)