

# RS Vwgh 2017/11/22 Ro 2017/03/0011

JUSLINE Entscheidung

🕒 Veröffentlicht am 22.11.2017

## Index

001 Verwaltungsrecht allgemein

16/02 Rundfunk

22/02 Zivilprozessordnung

26/01 Wettbewerbsrecht

91/01 Fernmeldewesen

## Norm

KartG 1988 §21;

ORF-G 2001 §38b Abs2;

ORF-G 2001 §38b;

TKG 2003 §111 Abs1a;

VwRallg;

ZPO §273;

1. KartG 1988 § 21 gültig von 01.01.2000 bis 30.06.2002 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 62/2002

2. KartG 1988 § 21 gültig von 01.01.1989 bis 31.12.1999

1. TKG 2003 § 111 gültig von 01.12.2018 bis 31.10.2021 aufgehoben durch BGBl. I Nr. 190/2021

2. TKG 2003 § 111 gültig von 22.11.2011 bis 30.11.2018 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 102/2011

3. TKG 2003 § 111 gültig von 20.08.2003 bis 21.11.2011

1. ZPO § 273 heute

2. ZPO § 273 gültig ab 01.01.2003 zuletzt geändert durch BGBl. I Nr. 76/2002

3. ZPO § 273 gültig von 03.07.1925 bis 31.12.2002 zuletzt geändert durch BGBl. Nr. 183/1925

## Rechtssatz

Das Verständnis, wonach im Fall der in § 38b Abs. 2 ORF-G 2001 angesprochenen Beweisschwierigkeiten im Hinblick auf die Höhe des erlangten wirtschaftlichen Vorteils die Heranziehung der für die richterliche Festsetzung nach freier Überzeugung nach § 273 ZPO ("Schätzung", vgl. etwa OGH 7.9.2006, 7 Ob 162/06h) entwickelten Grundsätze geboten ist, ergibt sich auch aus der § 38b ORF-G 2001 wie § 21 KartG 1988 innewohnenden Systematik, da die Regulierungsbehörde bei der Abschöpfung nach § 38b ORF-G 2001 mit ähnlichen Beweisschwierigkeiten konfrontiert sein kann wie es das Kartellgericht im Zusammenhang mit der Abschöpfung nach § 21 KartG 1988 war. Schließlich kann das Kartellgericht nunmehr auch in Anwendung des § 111 TKG 2003, wenn der Beweis über die Höhe des in rechtswidriger Weise erlangten Vorteils gar nicht oder nur mit unverhältnismäßigen Schwierigkeiten zu erbringen ist, auf Antrag oder von Amts wegen "einen angemessenen Betrag nach freier Überzeugung festsetzen" (§ 111 Abs. 1a TKG 2003), und damit in einer im Wesentlichen § 273 ZPO entsprechenden Weise vorgehen (vgl. die ErläutRV 1389 BlgNR 24. GP 26, wonach § 111 Abs. 1a TKG 2003 "§ 273 ZPO nachgebildet und wegen der in der Praxis auftauchenden

Beweisprobleme gerechtfertigt" ist). Das Verständnis, wonach im Fall der in Paragraph 38 b, Absatz 2, ORF-G 2001 angesprochenen Beweisschwierigkeiten im Hinblick auf die Höhe des erlangten wirtschaftlichen Vorteils die Heranziehung der für die richterliche Festsetzung nach freier Überzeugung nach Paragraph 273, ZPO ("Schätzung", vergleiche etwa OGH 7.9.2006, 7 Ob 162/06h) entwickelten Grundsätze geboten ist, ergibt sich auch aus der Paragraph 38 b, ORF-G 2001 wie Paragraph 21, KartG 1988 innewohnenden Systematik, da die Regulierungsbehörde bei der Abschöpfung nach Paragraph 38 b, ORF-G 2001 mit ähnlichen Beweisschwierigkeiten konfrontiert sein kann wie es das Kartellgericht im Zusammenhang mit der Abschöpfung nach Paragraph 21, KartG 1988 war. Schließlich kann das Kartellgericht nunmehr auch in Anwendung des Paragraph 111, TKG 2003, wenn der Beweis über die Höhe des in rechtswidriger Weise erlangten Vorteils gar nicht oder nur mit unverhältnismäßigen Schwierigkeiten zu erbringen ist, auf Antrag oder von Amts wegen "einen angemessenen Betrag nach freier Überzeugung festsetzen" (Paragraph 111, Absatz eins a, TKG 2003), und damit in einer im Wesentlichen Paragraph 273, ZPO entsprechenden Weise vorgehen vergleiche die ErläutRV 1389 BlgNR 24. Gesetzgebungsperiode 26, wonach Paragraph 111, Absatz eins a, TKG 2003 "§ 273 ZPO nachgebildet und wegen der in der Praxis auftauchenden Beweisprobleme gerechtfertigt" ist).

### **Schlagworte**

Auslegung Anwendung der Auslegungsmethoden Verhältnis der wörtlichen Auslegung zur teleologischen und historischen Auslegung Bedeutung der Gesetzesmaterialien VwRallg3/2/2

### **European Case Law Identifier (ECLI)**

ECLI:AT:VWGH:2017:RO2017030011.J05

### **Im RIS seit**

20.12.2017

### **Zuletzt aktualisiert am**

30.05.2018

**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)