

# INHALT

## Aufsätze

Sebastian Rockstroh/Johannes Gründner

**Die Kündbarkeit von Verträgen mit Online-Partnerschaftsvermittlern** 3393

Das Geschäft mit der Online-Partnerschaftsvermittlung boomt, viele Rechtsfragen sind aber noch ungeklärt. Insbesondere die Anwendbarkeit von § 627 I BGB auf die Verträge und damit deren jederzeitige Kündbarkeit ist umstritten. Dieser Beitrag befasst sich mit der rechtlichen Einordnung der Leistungen von Online-Partnervermittlern.

Lucas Elmenhorst/Lisa Heimann

**Die Neuregelung des Kulturgutschutzrechts** 3398

Nach einer ungewöhnlich intensiven und emotionalen Debatte sind im August die Neuregelungen des deutschen Kulturgutschutzrechts in Kraft getreten. Der Beitrag bietet einen Überblick über die Grundstrukturen und praxisrelevanten Neuerungen des Gesetzes.

Andy Groth/Heiko Siebel-Huffmann

**Das 9. SGB-II-Änderungsgesetz – Rechtsvereinfachung?** 3404

Mit dem Gesetz ist das passive Leistungsrecht der Grundsicherung für Arbeitsuchende erstmals seit über fünf Jahren wieder einer größeren Reform unterzogen worden. Der Beitrag stellt die Regelungen im Überblick dar und geht auf die Frage ein, ob sie zur angestrebten Rechtsvereinfachung beitragen können.

## Zur Rechtsprechung

Monika Namysłowska

**Die wettbewerbsrechtliche Beurteilung von Kopplungsangeboten** 3409  
(EuGH, NJW 2016, 3423)

## Bericht

Brigitte Borgmann

**Die Rechtsprechung des BGH zum Anwaltshaftungsrecht von Mitte 2015 bis Mitte 2016** 3412

## Forum

Alexander Bissels/Hannah Krings

**Dringend gebotene Reform des Arbeitszeitgesetzes – Neues wagen** 3418

## Buchbesprechungen

**von Dietze/Janssen: Kartellrecht in der anwaltlichen Praxis** (Andreas von Bonin) 3422

## NJW-aktuell

Editorial <b>Der gesetzliche Bruchteils-Richter</b> E. Foth	3	Interview <b>Recht verständlich</b> S. Thieme	12	Ausbildung & Karriere <b>Großkanzlei – ganz anders, als man denkt</b> M. Scheck	19
Agenda	6	Standpunkt <b>§ 118 OWiG erschreckt Horror-Clowns</b> D. Weingarten	14	Rubrikenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Pro und Contra <b>Streikverbot in der Daseinsvorsorge?</b> C. Waldhoff/U. Fischer	17	web.report	36
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft <b>Rule of Law Index 2016</b> S. Göcken	18	Stellenmarkt	38
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	42
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	44
Leserforum	10			Personalien	46
				Heftvorschau/Impressum	48



# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 07.09.16 – C-310/15  
**Verkauf eines Computers mit vorinstallierter Software als lautere Geschäftspraxis** 3423

### Verfassungsgerichte

BVerfG 20.09.16 – 2 BvR 2453/15  
**Modifikation des Grundsatzes der Bestenauslese bei Bundesrichterwahlen** (Anm. K. F. Gärditz) 3425

### Zivilgerichte

BGH 14.07.16 – IX ZR 291/14  
**Schadensersatz wegen fehlerhafter Anwaltsberatung über Vergleichsabschluss** 3430

BGH 21.07.16 – IX ZR 252/15  
**Anwaltschaftung zu Gunsten von Vertretungsorganen des beratenen Mandanten** 3432

BGH 24.08.16 – VIII ZR 261/15  
**Ausgleich des Mietrückstands nach Prinzip der Vollständigkeit und Verbrauchsschätzung** 3437

BGH 10.05.16 – VIII ZR 214/15  
**Vortäuschen von Eigenbedarf (Ls.)** 3439

BGH 14.07.16 – VII ZR 297/15  
**Anrechnung einer Vergütung des Handelsvertreters auf künftige Ausgleichsansprüche** 3439

BGH 31.03.16 – I ZR 88/15  
**Verstoß gegen Rechtsdienstleistungsgesetz – Rechtsberatung durch Entwicklungsingenieur** 3441

BGH 14.01.16 – I ZR 65/14  
**Belästigende Facebook-Funktion für Einladungs-E-Mails – Freunde finden** (Anm. A. Lampmann) 3445

BGH 20.04.16 – IV ZR 531/14  
**Abtretung des Deckungsanspruchs und Trennungsprinzip** 3453

BGH 16.06.16 – I ZB 58/15  
**Grenzen der Vollstreckungserinnerung bei Zug-um-Zug-Leistung** 3455

LG Schweinfurt 12.09.16 – 23 S 11/16  
**Fachgerechte Reparatur mit Gebrauchtteilen** (Anm. M. Vuia) 3456

AG München 30.06.16 – 213 C 3921/16  
**Kein Pauschalreisevertrag bei Buchung einer Fährverbindung (Ls.)** 3458

### Strafgerichte

BGH 25.02.16 – 3 StR 142/15  
**Marktmanipulation – „Sonstige Täuschungshandlung“ und Einwirkung auf Börsenpreis** 3459

BGH 15.09.16 – 4 StR 90/16  
**„Falsches Überholen“ bei Gehwegbenutzung** 3462

### Verwaltungsgerichte

BVerwG 29.02.16 – 5 C 31/15 D  
**Entschädigung wegen überlanger Verfahrensdauer** 3464

### Arbeitsgerichte

BAG 16.08.16 – 9 AS 4/16  
**Rechtsweg – Alleinentscheidung des Vorsitzenden** 3469

BAG 03.08.16 – 10 AZR 710/14  
**Bonuszahlung nach billigem Ermessen – Richterliche Ersatzleistungsbestimmung (Ls.)** 3470

### Finanzgerichte

BFH 12.05.16 – IV R 27/13  
**Steuerliche Anerkennung der atypisch stillen Gesellschaft mit minderjährigem Angehörigen** 3470

## Leserumfrage 2016

Liebe Leserinnen und Leser der NJW,

damit die NJW auch in Zukunft Ihren Ansprüchen gerecht wird, bitten wir Sie um Teilnahme an unserer aktuellen Leserumfrage.

Bitte nehmen Sie sich kurz Zeit und füllen Sie den beiliegenden Fragebogen aus – oder beteiligen sich online unter: [njw-umfrage.beck.de](http://njw-umfrage.beck.de)

Denn nur so können wir Ihnen das bieten, was Sie lesen wollen!

Und mit etwas Glück gewinnen Sie ein bewährtes Werk aus unserem aktuellen Verlagsprogramm!

Vielen Dank für Ihre Mitwirkung!

Ihre Redaktion

# INHALT

## Aufsätze

Joachim Lüblinghoff

### **Das Gesetz zur Änderung des Sachverständigenrechts**

3329

Mit dem Gesetz zur Änderung des Sachverständigenrechts (BGBl. I 2016, 2222) will der Gesetzgeber die Qualität von Gutachten verbessern sowie das Vertrauen in Unabhängigkeit und Neutralität gerichtlich bestellter Sachverständiger stärken. Der Beitrag stellt die Neuregelungen vor und bewertet sie.

Frank-Michael Goebel

### **Erstattungsfähige Rechtsverfolgungskosten bei Inkasso durch Rechtsdienstleister**

3332

Mit der vorgerichtlichen Forderungsbeitreibung beauftragen Unternehmen häufig Rechtsdienstleister. Ist deren Vergütung dann erstattungsfähig? Zu dieser Frage nimmt der Beitrag unter Berücksichtigung der einschlägigen Rechtsprechung des BGH Stellung.

Bernd Rütters

### **Meinungsfreiheit und Ehrenschatz bei Kollektivurteilen**

3337

Wie weit geht die Meinungsfreiheit bei beleidigenden Äußerung gegen Personengruppen? Das BVerfG hat zuletzt mehrfach entschieden, dass der Ehrenschatz zurückzustehen hat, wenn die Gruppe eine bestimmte Größe hat und daher (vermeintlich) anonym ist. Der Autor setzt sich kritisch mit dieser Rechtsprechung auseinander.

## Zur Rechtsprechung

Maximilian Zimmer

### **Die postmortale (Vorsorge-)Vollmacht als Ersatz für den Erbschein im Grundbuchrecht**

3341

(OLG München, NJW 2016, 3381)

## Bericht

Nikolai Klute

### **Die aktuellen Entwicklungen im Lauterkeitsrecht**

3344

## Kanzlei & Mandat

Claus-Henrik Horn/Holger Krätzsche

### **Kosten im Erbscheinsverfahren**

3350

## Buchbesprechungen

**Schaub: Arbeitsrechtliches Formular- und Verfahrenshandbuch** (Sebastian Felz/Martin Kock)

3352

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Report	18
<b>Herzlichen Glückwunsch, BGB!</b>		<b>Kultur des Rechts</b>		<b>Nobelpreis für ein Rechtsthema</b>	
U. Preis		P. Mankowski		T. Söbbing	
Agenda	6	Forum	15	Rubrikenmarkt	26
Meldungen/Kolumne	7	<b>Zertifizierte Mediatoren</b>		web.report	28
Gesetzgebung	8	H. Eidenmüller		Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Bericht aus Brüssel	16	Beck'sche Zeitschriften	38
Entscheidung der Woche	9	<b>ua: Europäisches Mahnverfahren</b>		Buchhinweise	40
Leserforum	10	H. Petersen		Veranstaltungshinweise	42
		Recht im Unternehmen	17	Heftvorschau/Impressum	44
		<b>Risikofaktor werkvertragliche Zusammenarbeit</b>			
		M.-A. Ebner v. Eschenbach			

# INHALT



## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		OLG Hamm 13.05.16 – I-15 W 594/15 <b>Entlassung eines Grundstücks aus der Nach- erfolge (Ls.)</b>	3382
EGMR 15.10.15 – 27.510/08 <b>Verurteilung wegen Leugnung des Völkermords an Armeniern – Besetzung der Kammer</b> (Anm. J. Meyer-Ladewig/H. Petzold)	3353	<b>Strafgerichte</b>	
<b>Verfassungsgerichte</b>		BGH 14.07.16 – 4 StR 362/15 <b>Vorgetäuschte Zahlungsbereitschaft im Zwangs- versteigerungsverfahren</b> (Anm. C. Brand)	3383
BVerfG 28.06.16 – 1 BvR 3388/14 <b>Abwägungsentscheidung bei nicht erweislicher Tatsachenbehauptung – Doping in der DDR</b>	3360	BGH 12.05.16 – 1 StR 114/16 <b>Schuldnerbegünstigung durch Verheimlichen von Vermögensbestandteilen (Ls.)</b>	3385
BVerfG 29.06.16 – 1 BvR 3487/14 <b>Schutz vor Tatsachenbehauptungen aus der Sozialsphäre in einem Bewertungsportal</b>	3362	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
<b>Zivilgerichte</b>		OVG Berlin-Brandenburg 16.08.16 – OVG 1 S 52/16 <b>Bindung der Fahrerlaubnisbehörde an Strafurteil bei Straftat mit Fahrrad</b>	3385
BGH 19.07.16 – VI ZR 491/15 <b>Schätzung der Sachverständigenkosten bei Rechnungsausgleich durch Geschädigten</b> (Anm. J. Wittschier)	3363	OVG Hamburg 29.06.16 – 5 Bs 40/16 <b>Durchsetzung der Möglichkeit einer Nutzung von Facebook unter Pseudonym</b>	3386
BGH 10.03.16 – I ZR 147/14 <b>Aufklärungs- und Beratungspflichten eines Versicherungsmaklers</b>	3366	<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 01.06.16 – IV ZR 80/15 <b>Anwendbares Recht bei ausländischem Versicherer und inländischem Versicherungsmakler</b>	3369	BAG 27.07.16 – 7 AZR 545/14 <b>Befristung wegen vorübergehenden Bedarfs an der Arbeitsleistung</b>	3388
BGH 31.03.16 – I ZR 160/14 <b>Wettbewerbswidrige Herabwürdigung eines Mitbewerbers – Im Immobiliensumpf</b>	3373	BAG 23.03.16 – 5 AZR 758/13 <b>Verfahrensrechtliche Gegenrüge – Klageänderung in der Revision (Ls.)</b>	3391
BGH 16.08.16 – VI ZB 17/16 <b>Berufungssumme bei Folgenbeseitigung nach Facebook-Eintrag – Schülerstreit</b>	3380	<b>Finanzgerichte</b>	
OLG München 31.08.16 – 34 Wx 273/16 <b>Entfall der grundbuchrechtlichen Legitimations- wirkung der Vollmacht bei Handeln als Erbe</b>	3381	BFH 17.08.16 – VII B 59/16 <b>Vermutung des Vermögensverfalls bei Eröffnung eines englischen Insolvenzverfahrens</b>	3392

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 22/2016

Miet- und Immobilienrecht  
Neue Berufszulassungsregeln für Makler und WEG-Verwalter

Familienrecht  
Verwirkung nahehelichen Unterhalts für die Vergangenheit

Erbrecht  
Praxisfragen zur Erbauseinandersetzung bei unbekanntem  
Miterben

Verkehrsrecht  
Glätteunfall außerhalb geschlossener Ortslage

Baurecht  
Fristsetzung ohne Frist?

Gesellschaftsrecht  
Rückzahlung der Einlage eines Kommanditisten

Arbeitsrecht  
Handhabung der Massenentlassung

Strafrecht  
Die Unschuldsvermutung

Anwalt und Kanzlei  
Reform der Fortbildungspflicht

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Neue Berufszulassungsregeln für Makler und WEG-Verwalter .....	673
Überziehen beim Immobilienmaklerlohn: Totalausfall droht! (BGH) .....	674
Vollstreckung der Verwalterpflicht zur Abrechnungserstellung (BGH) .....	674
„Kautions zurück“ bei teils verjährten Nachzahlungsforderungen? (BGH) .....	675
Grunderwerbsteuer bei Bauverpflichtung nur des Käufers (BFH) .....	675

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Verwirkung von nachehelichem Unterhalt für die Vergangenheit (OLG Zweibrücken) .....	676
Keine gerichtliche Anordnung eines Wechselmodells gegen den Willen (OLG Jena) .....	676
Auskunftsanspruch des nicht betreuenden Elternteils (OLG Köln) .....	677
Dauer der gerichtlichen Schutzmaßnahme im Eilverfahren (AG Bremen) .....	677
Kinderrentenversicherungen im Versorgungsausgleich (OLG Hamm) .....	678
Verfahrenskosten als außergewöhnliche Belastung (BFH) .....	678

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Praxisfragen zur Erbaueinandersetzung bei unbekanntem Miterben .....	679
Pflichtteilergänzung bei Lebensversicherung Unverheirateter (LG Konstanz) .....	680
Erbausschlagung steht Haftung für Bestattungskosten nicht entgegen (AG Schorndorf) .....	680

### Verkehrsrecht

Von Rainer Heß und Michael Burmann

Unfall beim Beladen eines Lkw (OLG Schleswig) .....	681
Glätteunfall außerhalb geschlossener Ortslage (OLG Hamm) .....	681
Steuerliche Einordnung eines Fahrzeugs als Beschaffenheit beim Kauf (OLG Koblenz) .....	682
Nichtigkeit von unsinnigen Verkehrszeichen (OLG Karlsruhe) .....	683

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>S. Weise</i> , Fristsetzung ohne Frist? .....	684
Kündigung eines aufgehobenen Bauvertrags (BGH) .....	685
Teilabnahme beim Architektenvertrag (BGH) .....	685
Honorarabrechnung bei Zusatzleistungen (OLG Koblenz) .....	686

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Rückzahlung der Einlage eines Kommanditisten (BGH) .....	687
Festsetzungen zum Gründungsaufwand einer GmbH (OLG Oldenburg) .....	687
Befreiung des Liquidators vom Selbstkontrahierungsverbot (OLG Köln) .....	688
Fortbestand einer gelöschten Limited in Deutschland (OLG Brandenburg) .....	689
Vertragliches Abtretungsverbot und Gesamtrechtsnachfolge nach UmwG .....	689

**Arbeitsrecht**

Von Marcel Grobys und Robert von Steinau-Steinrück

*R. von Steinau-Steinrück/M. Bertz*, Handhabung der Massenentlassung . . . . . 690  
 Mindestlohn und tarifvertragliche Regelungen bei Bereitschaftszeiten (BAG) . . . . . 691  
 Kein Hinzuziehen eines Anwalts zur Einsicht in die Personalakte (BAG) . . . . . 692  
 Missbrauch befristeter Arbeitsverträge – wirksame Sanktionen (EuGH) . . . . . 692

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Wahlrecht des Schuldners bei Schutzschirmverfahren (BGH) . . . . . 693  
 Steuerzahlungen während vorläufiger Eigenverwaltung (OLG Jena) . . . . . 693  
 Rückabwicklung von Überweisungen nach Verfahrenseröffnung (OLG Schleswig) . . . . . 694  
 Kraftfahrzeugzulassung bei Restschuldbefreiung (OVG Saarlouis) . . . . . 695

**Strafrecht**

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

*S. Beukelmann*, Die Unschuldsvermutung . . . . . 696  
 Gelegenheit des Angeklagten zur Äußerung in der Hauptverhandlung (BGH) . . . . . 697  
 Hinweis auf mögliche Bewährungsauflagen bei Verständigung (BGH) . . . . . 697  
 Computerbetrug durch Manipulation von Glücksspielautomaten (BGH) . . . . . 697  
 Ermächtigung des Verteidigers zur Zurücknahme von Rechtsmitteln (BGH) . . . . . 698  
 Gesetzliche Bestimmung von subventionserheblichen Tatsachen (OLG Celle) . . . . . 698

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Keine Anrechnung der Geschäftsgebühr bei Untätigkeitsklage (SG Gießen) . . . . . 699  
 Vorsteuerabzugsberechtigung der bedürftigen Partei (OLG München) . . . . . 699  
 Höhe der Einigungsgebühr bei Mehrwertvergleich (LAG Baden-Württemberg) . . . . . 700  
 Keine Prozesskostenhilfe für Verfahren nach dem GKG (LSG Bayern) . . . . . 700  
 Anwaltsgebühren für Beschwerde gegen Teilbeschluss des FamG (OLG München) . . . . . 701

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Reform der Fortbildungspflicht . . . . . 702  
 Die falsche Telefaxnummer (BGH) . . . . . 703

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**  
**Die wichtigsten Informationen**  
**zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt  
 a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41,  
 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69)  
 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
 E-Mail: njw@beck-frankfurt.de  
 Internet: www.njw.de

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Ver-  
 kehrsrecht); Rechtsanwalt *Tobias*  
*Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechts-

anwältin *Antje Głinski* (Anwalt und  
 Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth*  
 (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas*  
*Kappus* (Miet- und Immobilienrecht);  
 Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker*  
 (Erbrecht und Schlussredaktion);  
 Rechtsanwältin *Esther Noske*, LL.M.  
 (Verfahrens- und Kostenrecht sowie  
 Koordination); Rechtsanwalt *Prof. Dr.*  
*Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechts-  
 anwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Bau-  
 recht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch*  
 (Strafrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Martin*  
*Weber* (Gesellschaftsrecht).

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in die-  
 ser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge  
 sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt

auch für die veröffentlichten Gerichts-  
 entscheidungen und ihre Leitsätze, denn  
 diese sind geschützt, soweit sie vom  
 Einsender oder von der Schriftleitung  
 erarbeitet oder redigiert worden sind.  
 Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber  
 Datenbanken und ähnlichen Einrichtun-  
 gen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf  
 außerhalb der engen Grenzen des Urhe-  
 berrechtsgesetzes ohne schriftliche Ge-  
 nehmigung des Verlags in irgendeiner  
 Form vervielfältigt, verbreitet oder öf-  
 fentlich wiedergegeben oder zugänglich  
 gemacht, in Datenbanken aufgenom-  
 men, auf elektronischen Datenträgern  
 gespeichert oder in sonstiger Weise  
 elektronisch vervielfältigt, verbreitet  
 oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelm-  
 str. 9, 80801 München, Postanschrift:  
 Postfach 40 03 40, 80703 München, Tele-  
 fon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81  
 89-3 98, Postbank München IBAN:  
 DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC:  
 PBNKDEFFXXX.

**Erscheinungsweise:**  
 Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreis 2016:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist  
 im Bezugspreis von NJW enthalten.  
 Jahresteleit und -register sind nur noch  
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Wind-  
 feld 15, 83714 Miesbach.

## Beiträge

→ ErbRÄG 2015 – zur Stundung des Pflichtteils ..... 997

Die neue Stundung des Pflichtteils wirft zahlreiche Zweifelsfragen auf.

Von *Stephan Verweijen*

→ Die Rechtsprechung des OGH als zentrale Instanz in Schiedssachen ..... 1000

Die Parteien eines Schiedsverfahrens sind hinsichtlich der Verfahrensgestaltung weitgehend frei. Ihre Freiheit wird von den Aufhebungsgründen für Schiedssprüche begrenzt. Die Auslegung der Aufhebungsgründe bestimmt somit indirekt auch das Erkenntnisverfahren vor dem Schiedsgericht. Nach § 615 ZPO entscheidet der OGH in erster und letzter Instanz über die Aufhebung von Schiedssprüchen und die Bestellung und Abberufung von Schiedsrichtern. Organisatorisch wurde dafür der 18. Senat geschaffen. Durch diesen Spruchkörper wurde der OGH somit zur zentralen Instanz für das Schiedsverfahrensrecht in Österreich.

Von *Dietmar Czernich*

→ Rechtsprechung des Verwaltungsgerichtshofs zum Gewerberecht 2015 ..... 1007

Der Beitrag bringt eine Übersicht über die wichtigsten Entscheidungen des VwGH zum Gewerberecht aus dem Jahre 2015.

Von *Christoph Kleiser*

→ Bußgeldzahlung bei der Polizei als Sanktion beim Ladendiebstahl junger Menschen? ..... 1012

**Ein Beitrag zur aktuellen Debatte über Wege der Entkriminalisierung im unteren Kriminalitätsbereich**  
Innenminister *Sobotka* hat unlängst vorgeschlagen, das Strafrecht im untersten Bereich zu entlasten und für Delikte wie Ladendiebstahl Verwaltungsstrafen vorzusehen. Nach seiner Aussage werde darüber bereits mit dem Justizministerium verhandelt. Postwendend wurde die Idee seitens der Standesvertretung von Staatsanwalt- und Richterschaft als „Sommerlochpopulismus“ abgelehnt, weil dadurch die höheren Rechtsschutzstandards des Strafverfahrens aufgegeben würden. Der Beitrag zeigt im Rückgriff auf empirische Befunde, dass es gute Argumente für eine derartige „Entkriminalisierung“ im Bereich des Jugendstrafrechts gibt und dass die Rechtsschutzstandards in einer gleichsamigen Kombination zwischen Bußgeld und Strafrecht aufrechterhalten werden können. Er geht zudem darauf ein, dass das Instrument der „Verfahrensumleitung“ bei Strafdelikten ohne Begrenzung auf Jugendliche unlängst im Suchtmittelstrafrecht erweitert worden ist. Daraus könnten sich neue Wege für eine generelle Reform des Strafrechts im untersten Kriminalitätsbereich auf tun.

Von *Alois Birklbauer und Helmut Hirtenlehner*

## Evidenzblatt

→ Familienrecht. .... 1019

OGH 27. 4. 2016, 7 Ob 53/16 v

144: Vorfragenprüfung der Elternleistungsfähigkeit im Unterhaltsverfahren Enkel gegen Großeltern

OGH 27. 6. 2016, 6 Ob 107/16 b ..... 1022

145: Erhöhte Familienbeihilfe: Eigeneinkommen des eigenständig lebenden Kindes?

→ Schadenersatzrecht. .... 1023

OGH 7. 6. 2016, 10 Ob 89/15 h

146: Schmerzensgeld bei deutlich reduzierter Lebenserwartung

OGH 25. 5. 2016, 2 Ob 211/15 s ..... 1025

147: Den Eigentümer des Bachbetts trifft die Streupflicht auf dem Brückengehsteig

Mit Anmerkung von *Christian Huber*

→ Schuldrecht ..... 1028

OGH 18. 3. 2016, 9 Ob 9/16 p

148: Keine Umdeutung der Bankgarantie



→ Strafrecht . . . . .	1030
OGH 18. 8. 2016, 12 Os 46/16f 149: Subsumtionseinheit bei schwerer Suchtgiftdelinquenz	
OGH 27. 6. 2016, 15 Os 29/16b . . . . .	1032
150: Einbruch durch Öffnen einer Sperrvorrichtung	

## EvBl-Leitsätze

→ Arbeitsrecht . . . . .	1034
OGH 28. 6. 2016, 8 ObA 26/16f 165: Lage der Ruhepause	
→ Internationales Zivilverfahrensrecht . . . . .	1034
OGH 30. 8. 2016, 4 Ob 131/16t 166: Kartellschaden kann beim Wohnsitzgericht geltend gemacht werden	
→ Schadenersatzrecht. . . . .	1035
OGH 5. 8. 2016, 2 Ob 68/16p 167: Fahren auf schmaler Bergstraße	
→ Versicherungsvertragsrecht . . . . .	1035
OGH 15. 6. 2016, 7 Ob 86/16x 168: Schweigen des Versicherers zum Kündigungswiderruf – Zustimmung zur Vertragsfortführung	
→ Wechselrecht . . . . .	1036
OGH 28. 6. 2016, 8 Ob 44/16b 169: Eigener Wechsel: Quergeschriebene Ausstellerunterschrift	
→ Wohnungseigentumsrecht . . . . .	1036
OGH 25. 8. 2016, 5 Ob 61/16f 170: Grenzüberschreitendes Wohnungseigentum ist unzulässig und rechtlich unmöglich	
→ Strafrecht . . . . .	1037
OGH 16. 6. 2016, 12 Os 37/16g 171: „Solche Taten“ bezeichnet Gattung	
OGH 16. 6. 2016, 12 Os 68/16s, 69/16p, 70/16k . . . . .	1037
172: Fehlbeurteilung von Versuch/Vollendung ist stets NG	

## Sprache und Recht

→ Sprache und Recht . . . . .	1040
<i>Von Robert Fucik</i>	

## Standards

→ Impressum . . . . .	996
→ Buchbesprechungen . . . . .	1037



# Inhalt

## Autoren dieses Heftes:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
Dany Boyadjiyska, Wien  
RA Dr. Michael Buresch, Wien  
RA Dr. Karin Buzanich-Sommeregger, Wien  
Mag. Alexander Dittenberger, ÖRAK  
RA Mag. Franz Galla, Wien  
RA Dr. Karin Gmeiner, Wien  
RA Mag. René Haumer, LL.M., Linz  
RA Dr. Markus Heidinger, Wien  
Mag. Marlene Hofmair, Wien  
RA Mag. Valerie Hohenberg, Wien  
RA Dr. Adrian Eugen Hollaender, Wien  
RA Mag. Jakob Hütthaler-Brandauer, Wien  
RA Dr. Alexander Klausner, Wien  
RA Dr. Wolfgang Kleibel, RAK Salzburg  
RA Mag. Bettina Knötzl, Wien  
RA Dr. Thomas Kralik, Wien  
Prof. Dr. Michael Kubiciel, Köln  
RA Dr. Michael Kutschera, M.C.J., Wien  
Mag. Susanne Laggner-Primosch, RAK Kärnten  
Bianca Lembäcker, ÖRAK  
RAA Dr. Florian Leitinger, Graz  
RA Dr. Paul Luiki, JD, Wien  
RA Dr. Katharina Majchrzak, Wien  
RA Dr. Martin Maxl, Wien  
RA Anke Müller-Jacobsen, Berlin  
RA Mag. Christoph Postl, Bakk., Wien  
Judith Priglinger, Bibliothek RAK Wien  
Hon.-Prof. Dr. Eckart Ratz, Wien  
RA Dr. Ulrich Saurer, Graz  
RA Dr. Wolf-Georg Schärf, Wien  
Georg Schoenberger, Wien  
RA Dr. Eva-Maria Ségur-Cabanac, Wien  
RA Univ.-Prof. Dr. Richard Soyer, Wien  
Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien  
Univ.-Prof. Dr. Petra Velten, Wien  
RA Dr. Christian J. Winder, Innsbruck  
Mag. Rainer Wolfbauer, Wien  
HR Dr. Patricia Wolf, Wien  
RA Dr. Rupert Wolff, Salzburg

## Impressum

**Medieninhaber:** MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH, Sitz der Gesellschaft: Kohlmarkt 16, 1010 Wien. FN 124 181 w, HG Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag von Büchern und Zeitschriften.  
**Verlagsadresse:** Johannesgasse 23, 1015 Wien (verlag@manz.at).  
**Geschäftsleitung:** Mag. Susanne Stein (Geschäftsführerin) sowie Prokurist Dr. Wolfgang Pichler (Verlagsleitung).  
**Herausgeber:** RA Dr. Rupert Wolff, Präsident des Österreichischen Rechtsanwaltskammertages, Wollzeile 1–3, 1010 Wien, Tel: (01) 535 12 75, Fax: (01) 535 12 75-13, E-Mail: rechtsanwaelte@oerak.at, www.rechtsanwaelte.at  
**Redaktionsbeirat:** RA Dr. Gerhard Benn-Ibler, RA Dr. Michael Enzinger, RA Dr. Georg Fialka, em. RA Dr. Klaus Hoffmann, RA Dr. Wolfgang Kleibel, RA Dr. Elisabeth Scheuba, RA Dr. Rupert Wolff.  
**Redakteur:** Bernhard Hruschka Bakk., Generalsekretär des Österreichischen Rechtsanwaltskammertages  
**Redaktion:** Generalsekretariat des Österreichischen Rechtsanwaltskammertages, Wollzeile 1–3, 1010 Wien, Tel: (01) 535 12 75, Fax: (01) 535 12 75-13, E-Mail: anwaltsblatt@oerak.at  
**Druck:** Ferdinand Berger & Söhne Ges.m.b.H., 3580 Horn.  
**Verlags- und Herstellungsort:** Wien.  
**Grundlegende Richtung:** Juristische Fachzeitschrift, im Besonderen für das Ständesrecht der Rechtsanwaltschaft, zugleich Organ des Österreichischen Rechtsanwaltskammertages und der österreichischen Rechtsanwaltskammern.  
**Zitiervorschlag:** AnwBl 2016, Seite.  
**Anzeigen:** Heidrun R. Engel, Tel: (01) 531 61-310, Fax: (01) 531 61-181, E-Mail: heidrun.engel@manz.at  
**Bezugsbedingungen:** Das AnwBl erscheint 11 x jährlich (1 Doppelheft). Der Bezugspreis 2016 (78. Jahrgang) beträgt € 295,- (inkl Versand in Österreich). Einzelheft € 32,20. Auslandspreise auf Anfrage. Nicht rechtzeitig vor ihrem Ablauf abbestellte Abonnements gelten für ein weiteres Jahr als erneuert. Abbestellungen sind schriftlich bis spätestens sechs Wochen vor Jahresende an den Verlag zu senden.  
**AZR:** Die Abkürzungen entsprechen den „Abkürzungs- und Zitierregeln der österreichischen Rechtssprache und europarechtlicher Rechtsquellen (AZR)“, 7. Aufl (Verlag MANZ, 2012)  
**Haftungsausschluss:** Sämtliche Angaben in dieser Zeitschrift erfolgen trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr. Eine Haftung der Autoren, der Herausgeber sowie des Verlags ist ausgeschlossen.  
**Grafisches Konzept:** Michael Fürsinn für buero8, 1070 Wien (buero8.com). Wird an Rechtsanwälte und Rechtsanwaltsanwärter unentgeltlich abgegeben. Nachdruck, auch auszugsweise, ist mit Zustimmung der Redaktion unter Angabe der Quelle gestattet. Namentlich gezeichnete Beiträge geben ausschließlich die Meinung der Autoren wieder.

## Editorial

Präs. Dr. Rupert Wolff  
Arbeitstitel: Wir Rechtsanwälte sind gefordert

## Wichtige Informationen

## Werbung und PR

## Termine

## Recht kurz und bündig

## Forum Alpbach 2016 – Rechtsgespräche

Präsident des OGH Hon.-Prof. Dr. Eckart Ratz  
Zur Rationalität des Strafans

RA Univ.-Prof. Dr. Richard Soyer  
Rechtsgespräche über Menschenrechte und  
Unternehmensstrafrecht – eine Einleitung

Prof. Dr. Michael Kubiciel  
Menschenrechte und Unternehmensstrafrecht

RA Dr. Karin Buzanich-Sommeregger  
Menschenrechte und Berichtspflicht

RA Mag. René Haumer, LL.M.  
Europäisches und globales Unternehmensstrafrecht de lege ferenda

RA Mag. Valerie Hohenberg  
Unternehmensstrafrecht als Wettbewerbsfaktor

RA Dr. Alexander Klausner  
Verbandsklagen von Verbraucherorganisationen auf Unterlassung von  
Menschenrechtsverletzungen und Unternehmensstrafrecht

RA Mag. Bettina Knötzl  
Menschenrechte und Unternehmensstrafrecht – eine Chance für Europa

RA Dr. Thomas Kralik  
Unternehmensstrafrecht – eine europäische Herausforderung

RA Dr. Michael Kutschera, M.C.J. (NYU)  
Kämpfen wir für Menschenrechte und nicht gegen Unternehmen

RA Dr. Paul Luiki, JD, und RA Mag. Christoph Postl, Bakk.  
USA – Land der unbegrenzten Möglichkeiten bei der Bestrafung von  
Unternehmen und dem Schutz von Menschenrechten?

RA Dr. Martin Maxl  
Sechs kurze Anmerkungen zu den Thesen von Professor Kubiciel

RA Anke Müller-Jacobsen  
Menschenrechte und Unternehmensstrafrecht

RA Dr. Eva-Maria Ségur-Cabanac  
Einhaltung von Menschenrechten durch Unternehmen

Univ.-Prof. Dr. Petra Velten  
Verbandsverantwortlichkeit als Ordnungsmittel für globales Wirtschaften?

## Aus- und Fortbildung

## Amtliche Mitteilungen

## Chronik

## Rechtsprechung

## Zeitschriftenübersicht

## Rezensionen

## Indexzahlen

## Inserate

557

559

561

562

564

568

572

574

580

582

583

584

587

590

591

592

594

595

597

599

604

611

612

616

621

626

634

635

# ÖSTERREICHISCHES NOTARIAT ZEITUNG

148. JAHRGANG

10  
2016

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2315

.AT



Aus dem Inhalt:

---

## BEITRÄGE

---

*Andreas Krist:*

Unterliegt die Anwachsung nach § 14 Abs 1 Z 1 WEG der EuErbVO? Seite 361

---

*Thomas Wolkerstorfer:*

Zum Erwerb eigener Anteile im Erbweg Seite 367

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Rechtskraft von Entscheidungen in Grundbuchssachen; frühzeitige Sicherung des Wohnungseigentumsbewerbers durch Anmerkung der Einräumung von Wohnungseigentum; nachträgliches Ausnützen eines Rangordnungsbeschlusses innerhalb der Frist seiner Wirksamkeit *Hans Hoyer* Seite 379

---

Zulässigkeit einer Neuerung im Rekursverfahren des Erbrechtsstreits Seite 396

---

REDAKTION: Ludwig Bittner, Hans Hoyer, Waldemar Jud, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Christian Rabl, Alexander Schopper, Rudolf Welser, Alexander Winkler. BEIRAT: Hans Georg Ruppe, Karl Stöger, Wolfgang Zankl.

# Inhalt

## Beiträge

Andreas Krist

Unterliegt die Anwachsung nach § 14 Abs 1 Z 1 WEG der EuErbVO? ..... 361

Thomas Wolkerstorfer

Zum Erwerb eigener Anteile im Erbweg ..... 367

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Anmerkung der Teilungsklage wider den rechtskräftig eingetragenen Erben, dessen Eigentum noch nicht verbüchert ist –

OGH 21. 12. 2015, 5 Ob 150/15t: §§ 830, 840ff ABGB; §§ 20f (23, 29) GBG; § 27 Abs 2 WEG; § 20 AnFO ..... 373

Voraussetzungen für das Entstehen eines Anspruchs nach § 17 WGG –

OGH 21. 12. 2015, 6 Ob 103/15p: §§ 14, 17, 20 WGG; § 14 MRG; §§ 914, 1042 ABGB; § 153f AußStrG ..... 374

Feldservituten erfordern keine unmittelbare Nachbarschaft von herrschendem und dienendem Gut, wohl aber, dass die Dienstbarkeit dem berechtigten Grundstück einen Vorteil gewähren muss. –

OGH 21. 12. 2015, 6 Ob 114/15f: §§ 472, 474f, 1468, 1470 ABGB; § 3, 12 Abs 2 GBG ..... 377

Rechtskraft von Entscheidungen in Grundbuchssachen; frühzeitige Sicherung des Wohnungseigentümers durch Anmerkung der Einräumung von Wohnungseigentum; nachträgliches Ausnutzen eines Rangordnungsbeschlusses innerhalb der Frist seiner Wirksamkeit –

OGH 23. 2. 2016, 5 Ob 6/16t: §§ 26, 37, 94, 101 GBG; § 40 WEG (Anmerkung von Hans Hoyer) ..... 379

Abstellflächen sind solange als wohnungseigentumsfähig anzusehen, als darauf zumindest ein einspuriges Kraftfahrzeug geparkt werden kann. –

OGH 23. 2. 2016, 5 Ob 158/15v: § 2 WEG; §§ 6, 7 ABGB ..... 382

### Erbrecht

Letztwillige Zuwendung eines obligatorischen Wohnrechts –

OGH 28. 6. 2016, 10 Ob 35/16v: § 662 ABGB ..... 384

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Unzulässige Zusammenfassung von Eintragungstatbeständen bei Antrag zur Eintragung im Firmenbuch –

OGH 30. 8. 2016, 6 Ob 103/16i: § 26 GmbHG; § 10 FBG; § 70 GmbHG ..... 386

Änderung des Verteilungsschlüssels des Bilanzgewinns –

OGH 30. 8. 2016, 6 Ob 143/16x: § 82 Abs 2, § 50 Abs 4 GmbHG ..... 388

Personalstatut einer österreichischen Privatstiftung nach deutschem Stiftungskollisionsrecht –

BGH 8. 9. 2016, III ZR 7/15: EGBGB; § 5 PSG ..... 389

### Vertragsrecht

Offenlegungsgrundsatz –

OGH 5. 8. 2016, 2 Ob 55/16a: §§ 1002ff ABGB ..... 391

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

Gutgläubiger Erwerb des Ersteigerers –

OGH 21. 6. 2016, 1 Ob 261/15m: § 1500 ABGB; §§ 156, 170f, 196 EO ..... 392

### Verfahren außer Streitsachen

Keine Streitanhängigkeit im AußStrVerf –

OGH 14. 6. 2016, 5 Ob 38/16y: § 12 Abs 2 AußStrG; §§ 39ff MRG; § 25 Abs 1 HeizKG ..... 395

Zulässigkeit einer Neuerung im Rekursverfahren des Erbrechtsstreits –

OGH 5. 8. 2016, 2 Ob 172/15f: § 49 AußStrG ..... 396

### Varia

Rechtsmittellegitimation potentieller Erlagsgegner nach gerichtlicher Ablehnung des Erlags –

OGH 16. 12. 2015, 7 Ob 219/15d: § 1425 ABGB ..... 399

Standesnachrichten und Mitteilungen ..... 400

Impressum ..... 400

Herausgegeben von der ÖGIZIN GmbH.

D3-2315

## FORUM

- Gerhard Strejcek*, Zur Neuordnung des postsekundären Bildungssektors. . . . 209
- Martin Hiesel*, Ist die geltende Altersgrenze für VfGH-Mitglieder noch zeitgemäß? Einige Überlegungen im Lichte der Erfahrungen mit alten Richtern am US Supreme Court . . . . . 224

## ABHANDLUNGEN

- Katharina Pabel*, Aktuelle Rechtsprechung des VfGH zu Fragen des Adoptionsrechts (VfSlg 19.941/2014; 19.942/2014) . . . . . 230
- Lamiss Khakzadeh-Leiler*, Alkoholverbot in Innsbruck – Überlegungen zu VfGH 09.12.2015, E 50/2015 . . . . . 238
- Alexander Somek*, Die verachtete Subkultur . . . . . 245
- Oskar Peterlini*, Verfassungsreformen in Italien – eine Kehrtwende? . . . . . 252

## DOKUMENTATION-EUROPA

- Michael Erhart* . . . . . 272

## DOKUMENTATION-ÖSTERREICH

- Günther Schefbeck* . . . . . 275

**Herausgeber:** Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan

In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament

**Schriftleitung:** Michael Holoubek, Georg Lienbacher

**Ständige Korrespondenten:** Josef Azizi, Luxemburg; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien

## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Christoph Gusy*, Die Weimarer Verfassung zwischen Überforderung und Herausforderung ..... 291
- Christoph Krönke*, Datenpaternalismus. Staatliche Interventionen im Online-Datenverkehr zwischen Privaten, dargestellt am Beispiel der Datenschutz-Grundverordnung ..... 319
- Ulrike Jureit* und *Nikola Tietze*, Postsouveräne Territorialität. Die Europäische Union als supranationaler Raum ..... 353
- Maria Daniela Poli*, Der justizielle Pluralismus der europäischen Verfassungsgemeinschaft: „Babylonische Gerichte“ oder „Gerichte für Babylon“? ..... 373

### Berichte und Kritik

- Michael Heinke*, Höher oder schwerer? – Ist die Vorrangrelation zwischen Völkervertragsrecht und Bundesrecht eine Frage der Abwägung? Zur Entscheidung des Bundesverfassungsgerichts zum Treaty-Override ..... 393

### Buchbesprechungen und Buchanzeigen

- Jasper, Christian, Religiös und politisch gebundene öffentliche Ämter. Anschauungsgebundene Vergabe von Staatsämtern im Spannungsfeld zwischen besonderen Gleichheitssätzen und gegenläufigem Verfassungsrecht (*Klaus Ferdinand Gärditz*) ..... 415
- Raina, Peter, The House of Lords Reform: A History (*Hans-Christof Kraus*) ..... 420
- Posner, Eric A./Vermeulen, Adrian: Die entfesselte Exekutive. Die Krise des liberalen Legalismus (*Werner Heun*) ..... 424
- Reimer, Philipp, Verfahrenstheorie. Ein Versuch zur Kartierung der Beschreibungsangebote für rechtliche Verfahrensordnungen (*Walter Pauly*) ..... 426
- Bernhardt, Reinhold/Fürlinger, Ernst (Hrsg.), Öffentliches Ärgernis? Moscheebaukonflikte in Deutschland, Österreich und der Schweiz (*Gerhard Schmied*) 429

### Anschriften der Mitarbeiter

Prof. Dr. *Christoph Gusy*, Universität Bielefeld, Fakultät für Rechtswissenschaften,  
Postfach 10 01 31, 33501 Bielefeld  
christoph.gusy@uni-bielefeld.de

Dr. *Christoph Krönke*, Ludwig-Maximilians-Universität München, Juristische Fakultät,  
Lehrstuhl Prof. Dr. jur. Martin Burgi, Professor-Huber-Platz 2, 80539 München  
christoph.kroenke@jura.uni-muenchen.de

## AKTUELL

---

### 6 Wir werden es selbst lösen müssen!

Ein Kommentar von Michael Pisecky.

### 8 Dachgleichen

Man kann dem Viertel Zwei beim Wachsen zusehen.

### 9 Personalrochade

Stephan Weninger wechselt zu Vienna Immobilien.

### 10 Projekt in Polen

Die Immofinanz errichtet in Krosno ein weiteres Einkaufszentrum ihrer Marke Vivo!

### 11 Virtueller Rundgang

Auf immowelt.at sind künftig 360-Grad-Ansichten möglich.

## THEMA

---

### 12 Zinshausmarkt steuert auf neues Rekordergebnis zu

Die bundesweiten Verkäufe stiegen nach Volumen um 11,65 Prozent, nach Transaktionen um 12,3 Prozent.

### 14 Trends am heimischen Immobilienmarkt

Miet- oder Eigentumswohnungen sind im Hochpreissegment derzeit nur schwer vermittelbar.

### 18 „Lolli-Pop“

Ein Kommentar von Hans Jörg Ulreich.

### 40 Blick in das Büro der Zukunft

Savills und die Unternehmensberatung Consulting cum laude untersuchten die Vorstellungen der Generationen X und Y. Großraumbüros sind derzeit nicht sehr gefragt.

### 42 Baugrundstücke: Angebots- und Kaufpreis deutlich unterschiedlich

willhaben und IMMOUnited haben die Angebotspreise von mehr als 35.000 Baugrundstücken mit den tatsächlichen Kaufpreisen laut Grundbuch verglichen.

### 44 Mikrowohnungen im Kommen

Das Interesse der heimischen Immobilienbranche an dem lediglich fünfundzwanzig bis dreißig Quadratmeter Wohnfläche zählenden Nischenprodukt erwacht.

### 46 Selbst genutzte Miteigentümerwohnung im Steuerrecht

Ein Steuertipp von TPA.

### 48 Gewerbliche Immobilienwirtschaft als verlässlicher Partner

Auch heuer war die gewerbliche Immobilienwirtschaft Anfang Oktober bei Kommunalmesse in Klagenfurt vertreten. Branchensprecher begrüßten eine engere Zusammenarbeit zwischen Immobilientreuhändern, Städten und Gemeinden.

## COVERSTORY

---

### 36 Büromarkt Wien nimmt Fahrt auf

Steigende Vermietungsleistung, Flächenzuwachs und das Interesse ausländischer Investoren beflügeln den Büroimmobilienmarkt.

## TIROL SPECIAL

---

### 16 Ein Bundesland mit innovativer Baukunst

Vor Kurzem wurden die Architekturpreise Tirol 2016 verliehen. Laut der Jury ergab sich ein Bild der unterschiedlichen Haltungen und der hohen qualitativen Dichte.

### 17 Problem mit der Nachverdichtung

Robert Moll, Fachgruppenobmann der Tiroler Immobilien- und Vermögenstreuhänder, fordert weniger rigide Bebauungshöhen.

## TIPPS & EVENTS

---

### 49 Expo Real 2016 im Schatten von Brexit

Der geplante EU-Austritt Großbritanniens war das große Thema auf der diesjährigen Expo Real in München. Rund 39.000 Teilnehmer aus 77 Ländern besuchten die Leitmesse.

### 50 Seminar

Am 28. November geht es in Wien um die städtebauliche Umweltverträglichkeitsprüfung.

## RECHT & SERVICE

---

### 21 Vorwort von Bundesobmann Mag. Georg Edlauer

### 22 Rechtsfragen aus der Praxis

Mag. Rudolf North, Geschäftsführer der Fachgruppe Wien, antwortet.

### 24 Neues vom OGH

In den vergangenen Wochen traf der Oberste Gerichtshof wieder einige für die Immobilienbranche relevante Grundsatzzentscheidungen.

### 26 Die wesentlichen Standards bei der Immobilienprojektentwicklung

Es gibt zahlreiche Regelwerke, die für Praktiker relevant sind.

### 28 Immobilienpreisspiegel Tirol

Die Tiroler Immobilienpreise im Überblick.

### 30 Serviceindizes

- 477 BGH: Kein Schadenersatz nach abgebrochener eBay-Auktion  
BGH Urteil vom 24.8.2016 – VIII ZR 182/15 – *Abbruchjäger*
- 479 BGH: Nicht offengelegte Treuhand führt zum Domainverlust bei Gleichnamigen  
BGH Urteil vom 24.3.2016, I ZR 185/14 – *grit-lehmann.de* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 487 BGH: Zur Reichweite inländischer Kennzeichenrechte bei ausländischen Domains  
BGH Urteil vom 28.4.2016, I ZR 82/14 – *profitbricks.es* (Anmerkung von Clemens Thiele)

#### LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 501 EuGH: Bundeling im Softwarevertrieb grundsätzlich zulässig  
EuGH Urteil vom 7.9.2016, C-310/15 – *Deroo-Blanquart/Sony Europe* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 511 EuGH: Haftung bei offenem WLAN  
EuGH, Urteil 15.09.2016, C-484/14 – *Mc Fadden vs Sony Music*
- 522 BGH: Zur irreführenden Werbung trotz Geo-Targeting  
BGH Urteil vom 28. 4. 2016 – I ZR 23/15 – *Geo-Targeting*

#### PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 527 OGH: Anti-Stalking EV bei familiärer Bildnisschutzverletzung  
OGH Beschluss vom 6.7.2016, 7 Ob 81/16m – *Besuchskontaktfoto auf fremder Website* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 531 BGH: Zu den Pflichten eines Arztbewertungsportal-Betreibers  
BGH Urteil vom 1.3.2016 – VI ZR 34/15 – *Jameda II* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 539 dBVerfG: Wahre Tatsachenbehauptungen über Vorgänge aus der Sozialsphäre sind grundsätzlich hinzunehmen  
dBVerfG, Beschluss vom 29.6.2016, 1 BvR 3487/14

#### EuGH VORLAGEFRAGEN

#### SERVICE-TEIL

- 544 Bücherliste
- 545 Herausgeber / Herausgeberredaktion / Beirat
- 546 Autoren
- 547 Impressum

Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:  
*Burgstaller*, ZfIR 2015, 25; ZfIR-Slg 2015/61, 143  
Heft 3/2015 ff:  
*Burgstaller*, ZfIR 2015, 233; ZfIR-Slg 2015/62, 273

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 393 Wenn der VfGH mit Wahrscheinlichkeiten rechnet...

## KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE

- 396 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht  
Peter Burgstaller
- 398 Auch dem EU-Patent droht das Aus durch Brexit  
Verena Schimpl

## AUFSÄTZE

- 400 Der Mindestbuchpreis im grenzüberschreitenden Internethandel  
Thomas Schweiger und Wolfgang Lackner
- 406 Blockchain und Smart Contracts – ein kurzer Abriss  
Martin Knoll
- 411 Der Vertragspartner beim App-Erwerb  
Oliver Peschel und Sebastian Schwamberger

## JUDIKATURSPIEGEL

- 417 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZfHR-Slg 2016/71–83)

## JUDIKATUR

### DATENSCHUTZRECHT

- 420 OGH: Zulässige Verwendung strafrechtsrelevanter Daten  
OGH Urteil vom 27.6.2016, 6 Ob 191/15d – *MEG-Verwaltung* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 428 OGH: Begründetes Widerspruchsrecht bei Bewertungsplattformen  
OGH Urteil vom 27.6.2016, 6 Ob 48/16a – *www.docfinder.at II* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 438 OGH: Sammelklagen österreichischer Verbraucher gegen Facebook  
OGH Beschluss vom 20.7.2016, 6 Ob 23/16z – *Verbrauchergerichtsstand in Datenschutzsachen* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 443 VwGH: Identifikation des Auskunftswerbers bei Videoüberwachung  
VwGH Erkenntnis vom 4.7.2016, Ra 2016/04/0014 – *Identitätsnachweis für Auskunft bei Videoüberwachung* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 449 DSB: Digitale Aufzeichnung vs Videoüberwachung  
DSB Bescheid vom 15.7.2016, DSB-D122.453/0008-DSB/2016 – *Heliport C.* (Anmerkung von Clemens Thiele)

### E-COMMERCE RECHT

- 453 OGH: Keine Kostentragung bei „Schockrechnung“ eines Access-Providers  
OGH Urteil vom 15.6.2016, 4 Ob 30/16i – *Schockrechnung* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 458 EuGH: Rechtswahlklauseln im Online-Handel beschränkt zulässig  
EuGH Urteil vom 28.7.2016, C-191/15 – *VK/Amazon EU* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 473 VwGH: Weiterverwendung widersprochener AGB im TK-Bereich strafbar  
VwGH Erkenntnis vom 22.6.2016, Ra 2016/03/0036 – *Weiterverwendung widersprochener AGB* (Anmerkung von Clemens Thiele)



# cit

magazin  
computer  
technik

D3-Z311

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

PS 4 Pro  
im Test

12. 11. 2016 24

# In den Fängen von Facebook

Das sammelt der Datenkrake –  
sogar über Nicht-Mitglieder

- Microsoft-PC Surface Studio
- Nützliche Smartwatches
- Windows Server 2016
- Router selbst gebaut



- Die Kabel-Fritzbox-Lücke
- Betrüger-Shops auf Amazon
- Schnüffel-Add-ons im Browser
- Dolphin: Nintendo-Klassiker in 4K

Spielen, arbeiten, VR, 4K ...

# Die optimale Grafikkarte

€ 4,70  
AT € 5,00  
LUX, BEL € 5,50  
NL € 5,70  
IT, ES € 6,00  
CHF 6,90  
DKK 52,00



# Inhalt 24/16

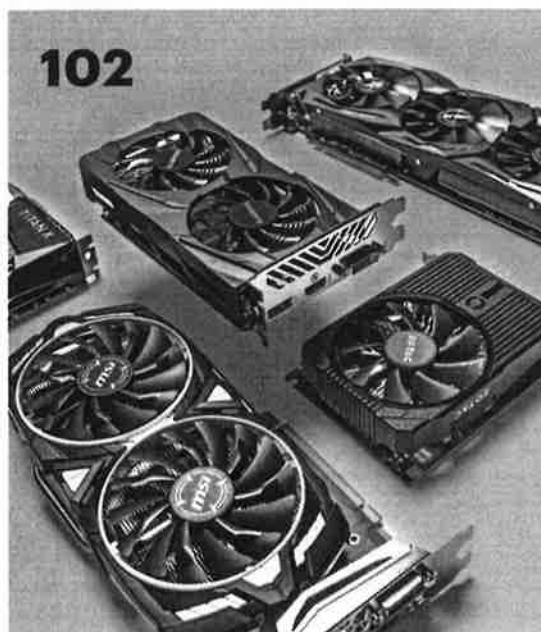
## Trends & News

- 16 Schnüffel-Add-ons im Browser
- 18 Microsoft-PC Surface Studio
- 20 Prozessorgeflüster: Kaby Lake, Qualcomms Mega-Übernahme
- 22 DNSSEC: Warum RSA-Schlüssel nur noch zweite Wahl sind
- 24 Adobe Creative Cloud 2017
- 26 Netze
- 27 Server & Storage
- 28 Hardware
- 29 MacBooks mit Touch-Leiste
- 32 Die Kabel-Fritzbox-Lücke
- 38 Security
- 40 Linux
- 41 VRMark: Benchmark für die Virtual Reality
- 42 Internet
- 43 Audio/Video
- 44 Smartphones
- 45 Embedded Systems
- 46 Anwendungen
- 48 Technische Software
- 49 Unternehmensanwendungen
- 50 Apple
- 51 Forschung: Mein Chef, ein Roboter
- 52 c't zockt: Indie-Spiele
- 172 Web-Tipps

## Test & Kaufberatung

- 30 PS4 Pro im Test
- 54 Android-Tablet: Huawei Mediapad M3 8.0
- 54 Schlafracker mit App-Anbindung: Beurer SleepExpert SE 80
- 55 Zufallszahlengenerator für Linux: AltusMetrum ChaosKey
- 55 Bluetooth-Kopfhörer: Erato Apollo 7
- 56 Sachbuch-App: Blinks Labs Blinkist

- 56 Audio-Interface und Stand-alone-Digital-Mixer: RME Fireface UFX+
- 58 Digitales Audio-System für Kinder: Toniebox
- 59 Foto-Workflow-Paket: ACDSSee Ultimate 10
- 60 Diktiersystem: Nuance Dragon Professional Individual
- 61 Screencast-Software: Camtasia
- 62 Dokumenten-Scanner: Kodak ScanMate i1150WN
- 64 Sprachgesteuerter Netzwerk-Lautsprecher: Amazon Echo
- 88 Nützliche Smartwatches
- 94 Windows Server 2016
- 102 Die optimale Grafikkarte
- 112 Chatbots: Viele praktische Quasselprogramme am Horizont
- 116 Cavium ThunderX: Erste Erfahrungen mit ARM64 im Zweisockelsystem
- 174 Spielekritik
- 182 Buchkritik



### Die optimale Grafikkarte

Moderne DirectX-11-Grafikkarten zeigen Spiele wie Battlefield 1 in voller Pracht an, beschleunigen die Oberflächen von Windows und Linux und spielen 4K-Videos ruckelfrei ab. Die Wahl der richtigen Karte ist kein Problem, sofern man ein paar Tipps beherrscht.

c't

72



## In den Fängen von Facebook

Kaum ein Unternehmen giert so sehr nach personenbezogenen Informationen wie Facebook. Warum eigentlich? Und wo saugt es Ihre Daten ab? Wir zeigen, wie das System Facebook funktioniert und wie man sich gegen die Datensammelei schützen kann.

## Wissen

- 66 Vorsicht, Kunde: Ein Smartphone verschwindet im Support-Chaos des Herstellers Wileyfox
- 68 **Betrüger-Shops auf Amazon**
- 70 IoT: Wie Mobilfunkler das Internet der Dinge aufrollen
- 72 **In den Fängen von Facebook**
- 76 Wie und wo Facebook seine Daten zusammenträgt
- 84 Wie schwer es ist, Datenschutzverstöße von Facebook juristisch zu ahnden
- 122 **Router selbst gebaut: Stabileres Internet mit Multi-WAN-Routern**
- 138 Recht: Smart Contracts - Quellcode als Vertragstext

## Praxis & Tipps

- 80 Datenkrake Facebook: Daten kontrollieren und löschen
- 120 DDR3-Speichermodule mit 16 GByte nachrüsten
- 128 Router selbst gebaut: pfSense als Load-Balancer

*(cit)*

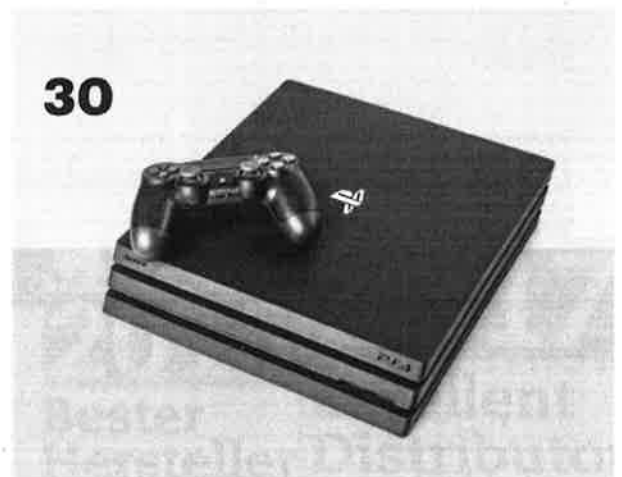


- 134 x86-Kompakt-Barebones für Router-Distributionen
- 142 Tipps & Tricks
- 146 FAQ: Paketmanager für Linux
- 148 Kreuzwort- und Bilderrätsel am PC erstellen
- 152 Kontinuierliche Neuerungen in Office 365 für Endanwender
- 156 **Dolphin: Nintendo-Klassiker in 4K**
- 164 Den iPod mini mit Flash-Karte und neuem Akku aufrüsten
- 168 Dateien in der Cloud mit Cryptomator absichern

## Rubriken

- 3 Editorial: Bargold lacht!
- 10 Leserforum
- 15 Schlagseite
- 184 Story: Sicher wie in Mutters Schoß (2) von Arno Endler
- 197 Stellenmarkt
- 200 Inserentenverzeichnis
- 201 Impressum
- 202 Vorschau

30



## PS4 Pro im Test

Sony hat die Grafikleistung der PS4 Pro gegenüber dem Standard-Modell stark verbessert. Davon sollen vor allem Konsolenspiele auf 4K-Fernsehern und mit der VR-Brille profitieren. Wir haben uns angeschaut, was das Update wirklich bringt und für wen es sich lohnt.



[ˈʃpa:rkassən] INHALT

Foto: Ian Ehm/Erste Bank Österreich



Foto: Hinterramskogler/Erste Bank Österreich

Illustration: istock.com

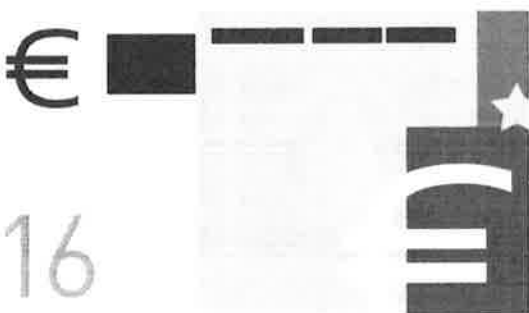


Illustration: istock.com

● IM FOKUS

● **4**  
Kurznachrichten  
aus der Wirtschaft

● ECONOMY

● **6**  
„Des Rätsels Lösung ist  
Diversifikation“  
Interview mit Thomas Schaufler

**10**  
Investitionsplan am Reißbrett  
Juncker-Plan

**12**  
Mehr als eine Ausstellung  
Erste Financial Life Park

LAND UND MÄRKTE

**16**  
Bargeld  
Die große Liebe der  
ÖsterreicherInnen

● **18**  
Regionalität aus Überzeugung  
Traditionsunternehmen und die  
Sparkassen

**20**  
Handwerk olé!  
Auferstehung der Handwerkskunst

**23**  
Das Land kommt  
Start-ups auf dem Land

● WERTE

● **25**  
Eine kleine Geschichte  
Das Sparbuch in Österreich

**28**  
Großer Bruder – Große Schwester  
Kooperationsprojekt

## **Inhalt**

### **Abhandlungen**

#### **Strafbare Nationalismus-Kritik?**

##### **Zur Verunglimpfung staatlicher Symbole (§ 90 a I Nr. 2 StGB)**

*Von Privatdozent Dr. Moritz Vormbaum, Berlin/Hamburg* . . . . . 609

#### **Schuld und Identität in kollektiven Organisationen: eine Kritik der Kollektivschuld**

*Von Dr. Javier Cigüela Sola, Barcelona* . . . . . 625

#### **Zur Bedeutung und Funktion der Beweisprognose im Ablehnungsgrund der Verschleppungsabsicht (§ 244 III 2 Var. 6 StPO)**

*Von Assessor Dr. Jürgen Holz, Berlin* . . . . . 639

### **Schrifttum**

Jörg Arnold, **Grenzüberschreitende Strafverteidigung in Europa**. Praktische Erfahrungen und theoretische Überlegungen anhand von Interviews mit Strafverteidigerinnen und Strafverteidigern, 2015

*(Rechtsanwalt Dr. Klaus Wasserburg, Fachanwalt für Strafrecht, Mainz)* . . . . . 658

Thomas Vormbaum (Hrsg.), **Beiträge zur Geschichte der modernen italienischen Strafrechtswissenschaft**, 2014

*(Professor Dr. Kurt Seelmann, Basel)* . . . . . 661

Bernadette Högel, **Die Abgrenzung zwischen Trickdiebstahl und Betrug**, 2015

*(Professor Dr. Hans Kudlich, Erlangen)* . . . . . 664

Holger Matt/Joachim Renzikowski (Hrsg.), **Strafgesetzbuch. StGB. Kommentar**, 2013

*(Professor Dr. Johannes Kaspar, Augsburg)* . . . . . 666

Günther Jakobs, **Theorie der Beteiligung**, 2014

*(Professor Dr. Volker Haas, Heidelberg)* . . . . . 669



Editorial  
Impressum

I  
IX

#### Entscheidungen

#### Verfahrensrecht

BVerfG 2 BvR 767/15 v. 07.12.2015  
Unterzeichnung einer Revisionsbegründung in Vertretung für einen anderen Rechtsanwalt **769**

BGH 2 StR 265/15 v. 28.06.2016  
Offenkundiger Mangel einer Pflichtverteidigung; Wiedereinsetzung in den vorigen Stand **770**

BGH 1 StR 435/15 v. 11.01.2016  
Wiedereinsetzung bei Versäumung der Revisionsbegründungsfrist (Ls) **771**

BGH 4 StR 376/15 v. 20.01.2016  
Verfahrensrüge der Vernehmung von Sachverständigen als Zeugen (Ls) **771**

BGH 5 StR 10/16 v. 16.02.2016  
Verfahrensrüge der Verwertung von Erkenntnissen aus TKÜ **771**

BGH 4 StR 561/15 v. 03.02.2016  
Verfahrensrüge bei Verwertungsverbot wegen verbotener Vernehmungsmethoden (Ls) **772**

BGH 3 StR 153/16 v. 28.07.2016  
Verständigung ohne Beteiligung der Staatsanwaltschaft **772**

BGH 2 StR 539/15 v. 08.06.2016  
Rüge der Nichtaussetzung der Hauptverhandlung; Zeuge vom Hörensagen **774**

BGH 3 StR 310/15 v. 29.09.2015  
Verletzung der Mitteilungspflicht nach Beginn der Hauptverhandlung **775**

BGH 4 StR 487/15 v. 12.05.2016  
Verfahrensrüge der Nichtauseinandersetzung mit divergierenden Gutachten eines Sachverständigen **776**

BGH 4 StR 385/14 v. 05.11.2014  
Verkündung des Ausschließungsbeschlusses in Abwesenheit des Angeklagten **777**

BGH StbSt (R) 1/15 v. 11.12.2015  
Verständigung in Form einer »Gesamtlösung« **777**

BGH 2 StR 38/15 v. 28.07.2015  
Inbegriff der Hauptverhandlung **777**

BGH 4 StR 131/16 v. 07.07.2016  
Verfahrensrüge der nicht erschöpfenden Beweiswürdigung (Ls) **778**

BGH 3 StR 196/16 v. 14.06.2016  
Hinweispflicht bei anderer Teilnahmeform; Vorsatz bei heftiger Gewalteinwirkung (Ls) **778**

BGH 3 StR 425/15 v. 28.01.2016  
Urteilsgründe bei Verweisung auf bei der Akte befindliche Abbildung **778**

BGH 1 StR 352/15 v. 11.05.2016  
Einhaltung der Urteilsabsetzungsfrist bei Verhinderung an der Unterschriftsleistung **779**

BGH 3 StR 312/15 v. 24.11.2015  
Anforderungen an Verfahrensrüge (Ls) **780**

BGH 4 StR 334/15 v. 09.09.2015  
Beschränkung der Revision auf die Unterbringung in einem psychiatrischen Krankenhaus **780**

BGH 1 StR 56/15 v. 14.10.2015  
Revision gegen Freispruch wegen Schuldunfähigkeit (»Fall Mollath«) m. Anm. Grosse-Wilde/Stuckenberg **781**

BGH 5 StR 88/16 v. 07.04.2016  
Verschlechterungsverbot bei Gesamtstrafe (Ls) **788**

BGH 4 StR 401/15 v. 15.12.2015  
Nichtausschluss der Öffentlichkeit **788**

BGH 2 StR 311/15 v. 12.11.2015  
Ausschluss der Öffentlichkeit während der Schlussvorträge **788**

OLG Köln 2 Ws 504/16 v. 13.07.2016  
Pflichtverteidigerbeordnung für das Revisionsverfahren **789**

KG (5) 121 Ss 133/15 v. 23.09.2015  
Verteidigerbeordnung im Revisionsverfahren (Ls) **790**

OLG Bamberg 3 OLG 8 Ss 54/16 v. 16.06.2016  
Verfahrenseinstellung durch Revisionsgericht wegen fehlenden Eröffnungsbeschlusses (Ls) **790**

OLG Bremen 1 Ss 60/15 v. 06.01.2016  
Fehlende Protokollierung von Verständigungserörterungen außerhalb der Hauptverhandlung **790**

OLG Hamburg 1 ReV 32/15 v. 27.11.2015  
Pflicht zur Mitteilung von Verständigungserörterungen nach Instanzwechsel (Ls) **791**

OLG Hamm 2 RVs 47/15 v. 29.12.2015  
Rechtsfolgen informeller Verständigung **791**

OLG Celle 2 Ss 211/15 v. 03.02.2016  
Selbstleseverfahren **794**

**ThürOLG** 1 OLG 101 Ss 111/14 v. 27.03.2015  
Selbststeseverfahren und Beweiskraft des Protokolls (Ls)

**795**

**OLG Hamburg** 2 ReV 70/15 v. 23.02.2016  
Gerichtsbeschluss vor Verlesung von Protokollen

**796**

**OLG Frankfurt/M.** 1 Ss 356/15 v. 18.03.2016  
Erforderliche Feststellungen zur Strafbarkeit nach dem WaffG

**796**

**KG** 121 Ss 216/15 v. 15.12.2015  
Bezugnahme auf Ablichtungen in der Akte (Ls)

**798**

**OLG Frankfurt/M.** 1 Ss 318/14 v. 18.12.2014  
Rüge fehlender Unterschriften unter den Urteilsgründen (Ls)

**798**

**KG (4)** 121 Ss 75/16 v. 10.06.2016  
Urteilsabsetzungsfrist bei Erkrankung des einzigen Berufsrichters

**798**

**KG** 2 Ws 360/14 v. 27.10.2014  
Bedeutung der Dreitagesfrist des § 306 Abs. 2 StPO für die Bearbeitung einer Beschwerde (Ls)  
*m. Anm. Ahmed*

**799**

**OLG Dresden** 2 OLG 21 Ss 210/15 v. 31.08.2015  
Sprungrevision und Annahmeerufung (Ls)

**803**

**OLG Hamburg** 1 ReV 58/15 v. 08.12.2015  
Beweisantragsrüge gegen Berufungsurteil

**803**

**OLG Köln** 1 RVs 114/16 v. 24.06.2016  
Verwerfung der Berufung des Angeklagten

**804**

**OLG Koblenz** 2 OLG 3 Ss 100-14 v. 25.08.2014  
Zulässigkeit der Revision nach Berufungsurteil im Jugendstrafverfahren; passive Beteiligung an einer räuberischen Erpressung

**805**

**OLG Köln** 1 RVs 11/16 v. 26.01.2016  
Rechtsmittelfrist (Ls)

**806**

**OLG Celle** 1 Ss (OWi) 54/16 v. 04.04.2016  
Unvereidigter Dolmetscher

**806**

**Strafrecht**

**BGH** 1 StR 488/14 v. 10.02.2015  
Falsche Verdächtigung im Rahmen der Verteidigung  
*m. Anm. Zopfs*

**807**

**LG Köln** 156 Ns 23/15 v. 02.06.2015  
Störung der Religionsausübung (Femen-Protestaktion)

**810**

**Haftrecht**

**LG Landshut** J Qs 760/16 jug v. 24.03.2016  
Haftbefehl gegen einen ausländischen Beschuldigten unbekanntem Aufenthalts *m. Anm. Kulhanek*

**813**

**AG Tiergarten** (351 Gs) 286 Js 2807/16 v. 08.09.2016  
Aufhebung eines Haftbefehls wegen fehlender örtlicher Zuständigkeit (Ls)

**815**

**OLG Stuttgart** 5 Ws 60/16 v. 10.06.2016  
Fluchtgefahr bei Asylbewerber **815**

**OLG München** 1 Ws 369/16 v. 20.05.2016  
Haftgrund der Fluchtgefahr (Ls) **816**

**OLG Frankfurt/M.** 1 Ws 126/16 v. 14.09.2016  
Haftgrund der Wiederholungsgefahr bei gewerbsmäßiger Hehlerei **816**

**AG Wiesbaden** 71 Gs 954/16 v. 07.06.2016  
Haftverschonung bei dem Haftgrund der Wiederholungsgefahr (Ls) **817**

**LG Wiesbaden** 1 Qs 63/16 v. 22.07.2016  
Verschonungsaufgaben bei Haftgrund der Wiederholungsgefahr (Ls) **817**

**BGH** IX ZR 303/14 v. 17.03.2016  
Darlehen als Kautions **817**

**BVerfG** 1 BvR 1296/15 v. 28.07.2016  
Menschenunwürdige Unterbringung in Untersuchungshaft **820**

**LG Magdeburg** 22 Qs 29/16 v. 04.07.2016  
Haftgrundbezogene Beschränkungen (Ls) **820**

**SozG Köln** S 39 SO 229/15 v. 19.05.2016  
Taschengeldanspruch von Untersuchungsgefangenen **822**

**BGH** StB 5/16 v. 21.04.2016  
Beschleunigungsgebot bei Untersuchungshaft: Hauptverhandlungsdichte in Umfangsverfahren **823**

**OLG Hamburg** 2 Ws 146/16 v. 21.07.2016  
Beschleunigungsgebot bei Untersuchungshaft (Ls) **824**

**BGH** AK 41/16 v. 28.07.2016  
Haftbefehlsverkündung; OLG-Haftprüfung (Ls) **824**

**OLG Köln** 2 Ws 454/16 v. 11.07.2016  
OLG-Haftprüfung (Ls) **824**

**OLG Bremen** 1 HEs 2/16 u. 1 HEs 3/16 v. 20.05.2016  
Verletzung des Beschleunigungsgebots in Haft-sachen infolge personeller Unterausstattung des Gerichts **824**

**KG (5)** 141 HEs 73/15 v. 25.09.2015  
Beschleunigungsgrundsatz bei einstweiliger Unterbringung **828**

**Aufsätze**

**Confirmation Bias – Die Bestätigungsneigung als kognitive Verzerrung bei polizeilichen Ermittlungen im Strafverfahren**  
Tobias Singelstein **830**

**Heuristik und Intuition als Hindernisse einer grundrechtswahrenden Auslegung von § 167 StGB**  
Jens Bülte **837**

## Aufsätze

- Pfister*, Die geplanten Straftatbestände „zur Bekämpfung der Korruption im Sport“ 441
- Burhoff*, Rechtsprechungsübersicht zur Pauschgebühr des Strafverteidigers nach den §§ 42, 51 RVG für die Jahre 2014–2016 448

## Entscheidungen

### Europarecht

- AEUV Artt. 18, 21, 267: Zulässigkeit von Vorlagen – Selbst-eintrittsrecht des EU-Heimatstaats bei Auslieferung an einen Drittstaat  
EuGH (Große Kammer), Urt. v. 6.9.2016 – C-182/15 (*Petruhhin*) 453

### Verfassungsrecht

- GG Art. 2, 1: Dass im Vereinigten Königreich keine umfassende Selbstbelastungsfreiheit gewährt wird, verletzt nicht die Menschenwürde  
BVerfG, Beschl. v. 6.9.2016 – 2 BvR 890/16 457
- GG Art. 103 Abs. 1: Nichtüberlassung der nicht zu den Akten gelangten Rohmessdaten ist kein Gehörsverstoß (gegen OLG Celle, Beschl. v. 16.6.2016 – 1 Ss OWi 96/16)  
OLG Bamberg, Beschl. v. 5.9.2016 – 3 Ss OWi 1050/16 461

### Verfahrensrecht

- StPO § 44; ZPO § 85: Notwendiger Vortrag des Nebenklagevertreters im Wiedereinsetzungsgesuch  
BGH, Beschl. v. 28.4.2016 – 4 StR 474/15 462

StPO § 97: Beschlagnahmefreiheit von Verteidigungsunterlagen ist unabhängig vom förmlichen Beschuldigtenstatus und besteht auch bei einer Gemengelage mit einem verzahnten Zivilverfahren  
LG Hamburg, Beschl. v. 17.8.2016 – 618 Qs 30/16 *m. Anm. Mehle/Mehle* 463

StPO §§ 121, 122: Zur Berechnung der Sechsmonatsfrist bei Serienstraftaten  
OLG Nürnberg, Beschl. v. 22.6.2016 – 1 Ws 257/16 H 468

StPO § 243: Zur Vollständigkeit von Mitteilung und Dokumentation  
BGH, Beschl. v. 18.7.2016 – 1 StR 315/15 470

StPO §§ 257c, 154: Gesamtpakete - Zur Vollständigkeit von Mitteilung und Dokumentation  
BGH, Beschl. v., 12.7.2016 – 1 StR 136/16 472

StPO §§ 257c, 302, 318: Gegenstand einer Verständigung vor dem Berufungsgericht kann auch die Beschränkung der Berufung sein  
OLG Nürnberg, Beschl. v. 10.8.2016 – 2 OLG 8 Ss 289/15 473

OWiG § 69: Anspruch auf Auskunft über Reparaturen, Wartungen und Eingriffe am Messgerät  
AG Prenzlau, Beschl. v. 22.8.2016 – 21 OWi 485/16 477

### Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete

StGB § 46: Vergleichende Strafzumessung  
BGH, Beschl. v. 18.7.2016 – 1 StR 315/15 477

StGB § 266: Vermögensbetreuungspflicht des Vertragsarztes  
BGH, Beschl. v. 16.8.2016 – 4 StR 163/16 *m. Anm. Hinderer* 478

## Rezension

*Minoggio*, Unternehmensverteidigung. Vertretung in Straf- und Ordnungswidrigkeitenverfahren (*Urbanzyk*) 483







# Inhaltsverzeichnis

## Wirtschaftsstrafrecht

<b>Die Begehung der Tat zugunsten des Verbandes nach § 3 Abs 1 Z 1 VbVG</b> Severin Glaser.....	242
<b>Europäisches <i>ne bis in idem</i> nur bei eingehenden Ermittlungen?</b> Lukas Harta.....	247
<b>Digital verarbeitete Beweismittel – Sicherstellung einer Kopie ohne Anordnung der Staatsanwaltschaft?</b> Margarethe Flora.....	251
<b>Unternehmensverantwortung und Unternehmenshaftung von und in Konzernen</b> Thomas Schröder.....	254
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b> Mario Schmieder / Norbert Wess.....	260
<b>Literaturrundschau</b> Mario Schmieder / Norbert Wess.....	263
<b>Finanzstrafrecht</b>	
<b>Betrugsbekämpfung im Steuerrecht: neue Pflichten für Unternehmer</b> Rainer Brandl / Bernhard Renner.....	264
<b>Der aktuelle Fall</b>	
<b>Zu niedrige Abgabenschätzung – Risiken der Untätigkeit</b> Johannes Prillinger.....	272
<b>Finanzstrafrecht</b>	
<b>Berichtigung oder Selbstanzeige – ein weitreichender Unterschied!</b> Stefan Puchner / Christian Strauß.....	275
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b> Rainer Brandl / Roman Leitner.....	277
<b>Literaturrundschau</b> Rainer Brandl / Roman Leitner.....	278
<b>Aus Sicht der Finanzstrafbehörde</b>	
<b>Praxisbericht zum Abgabenerhöhungszuschlag gem § 29 Abs 6 FinStrG</b> Heidemarie Winkler.....	279
<b>Blick über die Grenze</b>	
<b>Liechtenstein – Rechtshilfe nach Österreich dargestellt anhand der Beschlagnahme und Ausfolgung von Unterlagen</b> Heinz J. Frommelt / Roger Quaderer.....	281
<b>Europastrafrecht</b>	
<b>Brexit und Europastrafrecht</b> Severin Glaser / Robert Kert.....	290
<b>Service</b>	
<b>Veranstaltungshinweise.....</b>	246, 259, 271, 292

## IMPRESSUM:

Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

### Herausgeber:

StB Mag. Rainer Brandl; az. Prof. Dr. Severin Glaser; Univ.-Prof. Dr. Robert Kert; WP/StB Hon.-Prof. Dr. Roman Leitner; RA Mag. Mario Schmieder; WP/StB Mag. Norbert Schrottmeyer; RA Dr. Norbert Wess.

### Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H., A-1210 Wien, Scheydgasse 24.  
Telefon: 01/24 630 Serie.  
Telefax: 01/24 630-23.  
E-Mail: office@lindeverlag.at.  
Internet: <http://www.lindeverlag.at>.  
DVR 0002356; Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.; Sitz: Wien.  
Firmenbuchnummer: 102235x.  
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien.  
ARA-Lizenz-Nr. 3991; ATU 14910701.  
Gesellschafter: Axel Jentsch; Mag. Andreas Jentsch.  
Geschäftsführung: Mag. Klaus Kornherr.

### Erscheinungsweise und Bezugspreise:

Periodisches Medienwerk: ZWF – Zeitschrift für Wirtschafts- und Finanzstrafrecht.  
Grundlegende Richtung: Fachinformationen zum Wirtschafts- und Finanzstrafrecht.  
Erscheint sechsmal jährlich.  
Jahresabonnement 2016 (6 Hefte) zum Preis von EUR 209,60 (inkl. MwSt. exkl. Versandkosten).  
Einzelheft 2016: EUR 42,00 (inkl. MwSt. exkl. Versandkosten).

Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrgangs möglich und müssen bis spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Preisänderungen und Irrtum vorbehalten.

Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlags gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Redaktion oder der Autoren ausgeschlossen ist.

Urheberrechtshinweis: Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift ein, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc.) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, des Rechts der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG), der sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) sowie der öffentlichen Zurverfügungstellung, insbesondere über das Internet (§ 18a UrhG). Gemäß § 36 Abs. 2 UrhG erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts mit Ablauf des dem Erscheinen des Beitrages folgenden Kalenderjahres; dies gilt für die Verwertung durch Datenbanken nicht.

### Anzeigenverkauf und -beratung:

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-19  
E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at)

ISSN: 2409-5265

### Hersteller:

Druckerei Hans Jentsch & Co. GmbH,  
1210 Wien, Scheydgasse 31  
E-Mail: [office@jentsch.at](mailto:office@jentsch.at)  
Mehrfach umweltzertifiziert ([www.jentsch.at](http://www.jentsch.at))  
Telefon: 01/278 42 16-0

## Beirat

RA Dr. Burkard Göpfert  
RAin Dr. Simone Kämpfer  
RA Prof. Dr. Christoph Knauer  
RA Prof. Dr. Gerd Krieger  
Prof. Dr. Hans Kudlich  
RA Dr. Michael Racky (WisteV)  
RA Dr. Rainer Spatscheck  
RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis  
RAin Renate Verjans  
(geschäftsführend)

■  
RA Dr. Markus Adick  
LOStA Folker Bittmann  
RA Dr. Lars Böttcher  
RAin Dr. Margarete  
Gräfin von Galen  
RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
RA Dr. Thomas Keul  
RA Christoph Lepper, LL.M.  
RA Prof. Dr. Holger Matt  
RA Dr. Bernd Rainer Mayer  
RA Jes Meyer-Lohkamp  
RAin Dr. Regina Michalke  
RA Dr. Panos Pananis  
RA Dr. Markus S. Rieder  
RAin Dr. Heide Sandkuhl  
RA Dr. Jörg Schauf  
RAin Dr. Hellen Schilling  
RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz  
RA Dr. Oliver Sieg  
RA PD Dr. Gerson Trüg  
RA Dr. Florian Ufer  
RA Nikolai Venn  
RA Prof. Dr. Jochen Vetter  
RA Dr. Marko Voß

## Aufsätze

- Rechtliche und tatsächliche Erfassung von Schwarzarbeit – Chancen und Ansatzpunkte für die Strafverteidigung  
*RA Dr. Joachim Kretschmer* 341
- Scheinselbständigkeit als Compliance-Thema  
*RAin Angelika Schmid* 348
- Die Sanierung des Nürburgrings und ihre strafrechtlichen Folgen – zugleich Besprechung von BGH, Beschl. v. 26.11.2015 – 3 StR 17/15  
*Dominik Hotz* 355

## Rechtsprechung

### ■ Wirtschaftsstrafrecht

- Einfluss von A 1-Entsendebescheinigungen auf illegale Arbeitnehmerüberlassung  
(OLG Bamberg, Beschl. v. 9.8.2016 – 3 Ss OWi 494/16)  
m. Anm. *RA/FAArbR Dr. Alexander Bissels / Hannah Heitfeld* 359

### ■ Zivilrecht

- Haftung des GmbH-Geschäftsführers für Zahlungen nach Zahlungsunfähigkeit. Pflicht eines zum Zwecke der Unternehmenssanierung angestellten Geschäftsführers zur Sicherung des Gesellschaftsvermögens  
(OLG Brandenburg, Ur. v. 12.1.2016 – 6 U 123/13)  
m. Anm. *RA Dr. Christoph Poertzgen* 363

### ■ Verfahrensrecht

- Zum Akteneinsichtsrecht bzw. Auskunftsrecht einer Berufsgenossenschaft im Rahmen eines wegen Untreue bzw. Betruges zu ihrem Nachteil geführten Ermittlungsverfahrens  
(OLG Hamm, Beschl. v. 21.4.2016 – III-1 VAs 100/15)  
m. Anm. *Dr. Silke Hüls* 369

## ZWH-aktuell

Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7 b, 60325 Frankfurt a. M.

**NZA Editorial**

**Richard Giesen**  
Unfit to fly!?

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

IX

**Impressum**

XXII

**Aufsätze und Berichte**

**Claudia Schubert/Christian Liese**

Berücksichtigung von Leiharbeitnehmern bei den Schwellenwerten der Unternehmensmitbestimmung

1297

**Frank Bayreuther**

Der Leiharbeitnehmer im Kündigungsrecht

1304

**Forum**

**Bernhard Ulrici**

Bekämpfung illegaler Arbeitnehmerüberlassung durch Arbeitsrecht

1317

**Kommentar**

**Frank Hennecke**

AÜG-Reform: Wahlrecht der Arbeitnehmer und Verfassungsrecht

1309

**Sebastian Beckerle/Hendric Stolzenberg**

Kollektive Krankmeldungen – Rückkehr eines atypischen Kampfmittels?

1313

**Buchbesprechungen**

B. Schiefer/W. Korte, Das Betriebsverfassungsgesetz (*J.-H. Bauer*)

1321

G. Thüsing/A. Braun, Tarifrecht (*C. Meyer*)

1322

**Blick ins Steuerrecht**

**Jens Intemann**

Bonuszahlungen einer Krankenkasse

1322

Feier anlässlich eines Dienstjubiläums

1322

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	21. 09. 2016 – C-614/15	Rechtfertigung der Verlängerung aufeinanderfolgender befristeter Arbeitsverträge	1323
BAG	25. 05. 2016 – 5 AZR 135/16	Voraussetzungen der Erfüllungswirkung beim gesetzlichen Mindestlohn	1327
BAG	29. 06. 2016 – 5 AZR 716/15	Mindestlohn – Vergütung von Bereitschaftszeiten	1332
BAG	03. 08. 2016 – 10 AZR 710/14	Entscheidung über Bonuszahlung nach billigem Ermessen – Richterliche Ersatzleistungsbestimmung	1334

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	04. 11. 2015 – 7 AZR 972/13	Keine geringere Bemessung des Arbeitsentgeltes eines Betriebsratsmitglieds nach Beendigung der Amtszeit	1339
BAG	12. 07. 2016 – 9 AZR 791/14	Einsichtnahme in Personalakte unter Hinzuziehung eines Rechtsanwalts	1344
BAG	12. 05. 2016 – 6 AZR 365/15	Rückforderung von Krankengeldzuschüssen bei rückwirkender Bewilligung einer Rente wegen teilweiser Erwerbsminderung	1345
BAG	07. 06. 2016 – 1 ABR 30/14	Keine Antragsbefugnis einzelner Betriebsratsmitglieder im Beschlussverfahren	1350

#### Verfahrensrecht

BAG	21. 09. 2016 – 10 AZN 67/16	Voraussetzungen einer spruchkörperübergreifenden Prozessverbindung	1352
BAG	22. 09. 2016 – 6 AZN 376/16	Verlegung der Verhandlung in das Dienstzimmer des Vorsitzenden	1356
BAG	16. 08. 2016 – 9 AS 4/16	Rechtsweg – Alleinentscheidung des Vorsitzenden	1358

#### Orientierungssätze

BAG	18. 11. 2015 – 4 AZR 605/13	Eingruppierung einer Sachbearbeiterin im Denkmalschutz	1360
BAG	21. 10. 2015 – 4 AZR 649/14	Vertragsauslegung – Verweisung auf Tarifvertrag	1360
BAG	12. 05. 2016 – 6 AZR 269/15	Strukturausgleich nach kirchlichem Recht – Abgeltung durch Einmalzahlung	1360

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA****Anne Langner/Gerd Beidernikl: Wer A sagt, muss auch B sagen – Die Aufarbeitung von 360° Führungsfeedbacks erfolgreich gestalten**

3

Der 360° Feedback-Ansatz zur systematischen Beurteilung von Fach- und Führungskräften erfreut sich zunehmender Beliebtheit. Da viele Unternehmen die Komplexität derartiger Feedbackprozesse unterschätzen und dabei vor allem die Phase der Ergebnisaufarbeitung zu wenig Aufmerksamkeit erfährt und die Feedbackempfänger zu wenig Unterstützung bei der Aufarbeitung der Ergebnisse erhalten, werden in diesem Fachbeitrag wesentliche Stellschrauben für eine erfolgreiche Projektumsetzung zusammengefasst.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Kündigung einer Behindertenvertrauensperson	8
KV-Holz- und kunststoffverarbeitendes Gewerbe: Einrechnung von Mutterschutzzeiten bei Kündigungsfrist	10
Prüfung der Interessenbeeinträchtigung bei Kündigungsanfechtung	10
Kündigung wegen langer Krankenstände – Sozialwidrigkeit	11

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Misbräuchlicher Bezug einer vorzeitigen Alterspension eines Gesellschafter-Geschäftsführers	12
Erhöhung der Witwenpension nach Erhöhung des Unterhaltsbetrages?	13

**» STEUERRECHT**

Ermittlung des Grenzbetrages für AVAB – Schuldnachlass als „Einkünfte“	14
--	----

**AUS DEN BEHÖRDEN****» FINANZMINISTERIUM**

LSt-Protokoll 2016: Steuerrückerstattung bei unterjährigem Wegzug nach Deutschland	15
LSt-Protokoll 2016: Doppelter Spendenabzug in D und Ö bei unbeschränkter Steuerpflicht in beiden Staaten	16
LSt-Protokoll 2016: Steuerliches Existenzminimum	16
LSt-Protokoll 2016: Gesetzliche Abfertigung/MVK-Beiträge bei Betriebsübertragung	18
LSt-Protokoll 2016: Arbeitskräfteüberlassung an ein ausländisches Konzernunternehmen	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

## Aufsätze

Olaf Deinert, Tariffähigkeit, Tarifeinheit und Mindestlohn	444
Dorothee Müller-Wenner, Faire Mobilität erfordert Rücksichtnahme auf sprachunkundige Arbeitnehmer	449
Ingrid Heinlein, Europäische »economic governance« im Tarifvertragsrecht: das Beispiel Spanien	453

## Arbeit und Rechtspolitik

Beschlüsse des 71. DJT in Essen	457
Bericht aus Berlin	458
Aktuelles aus Brüssel und Straßburg	460

## Arbeit und Sozialrecht

Winkel/Nakielski, Verschiebung der Elternzeit gefährdet Anspruch auf Arbeitslosengeld	462
Abschlagsfreie Rente mit 63 – Zeiten des ALG-Bezugs vor der Rente zählen nicht	463

## Arbeit und Rechtsgeschichte

Martin Becker, Arbeitsrechtliche Fachzeitschriften 1933/34	G21
--	-----

## Arbeit und Steuerrecht

Gamp, Keine negative pauschale Lohnsteuer bei gekündigter Gruppen-Direktversicherung	
Gehaltsverzicht des GmbH-Geschäftsführers als zugeflossener Arbeitslohn: Wann liegt bei beherrschenden Gesellschaftern eine verdeckte Einlage vor?	464

## Personalien | Termine | Info | Gelesen

Personalien	
Termine   Aufgespießt	465
Buchbesprechung   Neuerscheinungen   Aus anderen Zeitschriften	466

## Rechtsprechung

### Entscheidungen mit Anmerkung

EuGH GA Kokott	31.05.16	Kopftuchverbot am Arbeitsplatz ( <i>Hoevels</i> )	467
EuGH GA Sharpston	13.07.16		
Cour du Travail de Mons	18.03.16	Gerichtliche Zuständigkeit für Klagen gegen Ryanair, EuGH-Vorlage ( <i>Walter</i> )	469

### Leitsätze der Redaktion mit Volltextzugang

#### 1. Individuelles Arbeitsrecht

##### Arbeitsvertrag:

ArbG Gelsenkirchen	13.09.16	Auflösende Bedingung, vorübergehender Mehrbedarf	472
BAG	08.06.16	Befristung, Betriebsratstätigkeit, Gerichtlicher Vergleich	
BAG	08.06.16	Befristung, WissZeitVG, Drittmittel, Rechtsmissbrauch	
BAG	18.05.16	Befristung, WissZeitVG, Postdoc-Phase, Abschluss der Promotion	473

##### Ausbildung:

VGH Bad.-Württemberg	28.06.16	Besuch einer auswärtigen Berufsschule, Erstattung von Mehrkosten	
----------------------	----------	--	--

##### Gleichbehandlung:

ArbG Oldenburg	10.02.16	Diskriminierung wegen der Religion, Schadensersatz	
----------------	----------	--	--

##### Haftung des Arbeitgebers:

LAG Niedersachsen	14.04.16	Nachvertragliche Fürsorgepflicht, Schadensersatz	
-------------------	----------	--	--

<b>Kündigung:</b>		
LAG Bad.-Württemberg	22.06.16	Beleidigung mit Emoticons
LAG Rh.-Pfalz	03.02.16	Heimlicher Mitschnitt eines Personalgesprächs, Wiedereingliederung
LAG Bad.-Württemberg	14.01.16	Wartezeit, BR-Anhörung
<b>Öffentlicher Dienst:</b>		
BAG	09.08.16	Urlaubsabgeltungsanspruch, Umfang des Urlaubsanspruchs
<b>Personalakte:</b>		
BAG	12.07.16	Einsichtnahme, Hinzuziehung eines Rechtsanwalts
<b>Vergütung:</b>		
LAG Hamm	30.01.16	Fahrkosten, Leiharbeitsverhältnis
BAG	14.06.16	Lebensmittelindustrie, Reinigungskosten, Hygienekleidung
BAG	29.06.16	Mindestlohn, Bereitschaftszeiten
LAG Nürnberg	01.07.16	Treueboni, AGB, Eigenkündigung
ArbG Düsseldorf	12.05.16	Verzugspauschale
<b>Zeugnis:</b>		
LAG Schleswig-Holstein	23.06.16	Kleinbetrieb, Geheimzeichen
<b>2. Kollektives Arbeitsrecht</b>		
<b>Mitbestimmung:</b>		
BAG	07.06.16	Arbeitnehmerüberlassung, Schutzkleidung
ArbG Würzburg	08.06.16	Betriebliche Ordnung, Blumengießen
VG Ansbach	04.08.16	Einstellung, Personalrat, Bundesamt für Migration und Flüchtlinge (BAMF)
<b>Tarifvertragsrecht:</b>		
BAG	22.06.16	Baugewerbe, ausländischer Arbeitgeber, Mitgliedschaft im Arbeitgeberverband
<b>3. Verfahrensrecht</b>		
<b>Prozessrecht:</b>		
BAG	14.09.16	Nichtzulassungsbeschwerde, Besetzung des Berufungsgerichts
BAG	22.09.16	Öffentlichkeitsgrundsatz, Fortsetzung der Beweisaufnahme im Dienstzimmer des Vorsitzenden
BAG	21.09.16	Prozessverbindung, gesetzlicher Richter
<b>4. Vollstreckungsrecht</b>		
LAG Nürnberg	27.07.16	Rückerstattung Zwangsgeld
<b>Kurzmitteilungen</b>		
EuGH	14.09.16	Keine aufeinanderfolgenden befristeten Verträge zur Deckung eines dauerhaften Bedarfs
BVerfG	13.10.16	Eilanträge in Sachen »CETA« erfolglos
BAG	20.09.16	Insolvenzversicherung bei Kapitalleistungen
BAG	24.08.16	Vertragliche Ausschlussfrist beim Mindestentgelt unwirksam
BAG	13.10.16	Abschläge bei Betriebsrente – keine Benachteiligung wegen Behinderung
BAG	21.09.16	Allgemeinverbindlicherklärungen von Tarifverträgen – Sozialkassenverfahren des Baugewerbes (AVE VTV 2008, 2010 u. 2014) unwirksam
BAG	18.10.16	Urlaubsabgeltung bei Tod des Arbeitnehmers im laufenden Arbeitsverhältnis, EuGH-Vorlage
LAG Hessen	13.07.16	Kündigung auf Verlangen der New Yorker Finanzaufsichtsbehörde unwirksam
LSG Bad.-Württemberg	10.06.16	Reinigung bleibt sozialversicherungspflichtig trotz Outsourcing
OVG Schleswig-Holstein	27.07.16	Weitergabe von Personalakten an externe Stellen unzulässig
LG Dortmund	29.08.16	Prozesskostenhilfe für Klage in Deutschland gegen KiK wegen Fabrikbrandes in Pakistan
ArbG Düsseldorf	17.12.16	Kündigung wegen Adipositas – Entschädigung?
<b>Zusammenfassungen/Abstracts</b>		



## INHALT

<b>Editorial</b>	<i>R. Kreikebohm</i> , Nach der Reform ist vor der Reform – insbesondere bei der Alterssicherung	V
<b>Aktuell</b>	Rechtsprechung	VI
	Mitteilungen	IX
	Veranstaltungen	X
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<i>M. Krüger</i> , Mit Eifersuchtstests zur Untreue verführt	841
	<i>F. Schreiber</i> , Bereichsspezifische Begrenzung des sozialen Gehalts der Unionsbürgerschaft oder „Rückkehr zum Marktbürger“?	847
	<i>F. Wobst</i> , Sozialversicherungsbeiträge auf Lohn von Dritten	855
	<i>J. Bördner</i> , Pflegequalität im Institutionenmix	858
<b>Buchbesprechungen</b>	<i>F. E. Schnapp/R. Düring</i> (Hrsg.), Handbuch des sozialrechtlichen Schiedsverfahrens ( <i>P. Axer</i> )	861
<b>Rechtsprechung</b>		
<b>Verfassungsrecht</b>	Prüfungsintensität in Bezug auf den Anordnungsanspruch im vorläufigen Rechtsschutz ( <i>BVerfG Beschl. v. 27.7.2016 – 1 BvR 1241/16</i> )	863
<b>Krankenversicherungsrecht</b>	Kosten der Ersatzbeschaffung einer Kontaktlinse ( <i>BSG Urt. v. 23.6.2016 – B 3 KR 21/15 R – mit Fokus</i> )	863
	MDK Beschäftigte als Sachverständige ( <i>BGH Urt. v. 16.8.2016 – 6 W 66/16</i> )	869
<b>Pflegeversicherungsrecht</b>	Kündigung eines Vertrags zur privaten Pflegeversicherung – Sozialgerichtsbarkeit ( <i>OLG Stuttgart Beschl. v. 30.8.2016 – 7 W 37/16</i> )	872
<b>Rentenversicherungsrecht</b>	Zahlung einer Betriebsrente bei zeitgleich gewährtem Krankengeld ( <i>BGH Urt. v. 7.9.2016 – IV ZR 318/13</i> )	872
	Versorgungsausgleich – Aussetzung einer Kürzung ( <i>OVG Münster Beschl. v. 21.9.2016 – 1 A 1563/15</i> )	872
	Abhängigkeitsverhältnis bei LKW-Fahrten mit fremdem LKW ( <i>LSG Baden-Württemberg Urt. v. 27.7.2016 – L 5 R 1899/14</i> )	873
<b>Grundsicherungsrecht</b>	Kein Anspruch auf vorgezogenen Stufenaufstieg im Jobcenter aus Tarifvertrag oder arbeitsrechtlichem Gleichbehandlungsgrundsatz bezogen auf Arbeitnehmer des anderen Trägers ( <i>BAG Urt. v. 9.6.2016 – 6 AZR 321/15</i> )	873
	Anspruch einer Bedarfsgemeinschaft als Ganzes ( <i>BSG Urt. v. 23.6.2016 – B 14 AS 4/15 R – mit Fokus</i> )	873
	Geltendmachung von Erstattungsansprüchen durch den Landkreis – Rückübertragung ( <i>LSG Baden-Württemberg Urt. v. 7.7.2016 – L 7 AS 2261/14 – mit Fokus</i> )	875
	Leistungen für Telekommunikation – Öffentlicher WLAN-Zugang ( <i>SG Landshut Beschl. v. 16.8.2016 – S 11 AY 64/16 ER</i> )	877



**Fachanwalts-Lehrgang**  
**Sozialrecht**

**Leipzig** Start: 16.03.2017  
**Stuttgart** Start: 26.10.2017

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

**ARBBER** Anwaltsfortbildung  
seminare

Tel. 07066 - 80 88 0  
Fax 07066 - 80 88 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)


**Lehrgangsanzeigen auch online!**Ihre Lehrgangsanzeige erscheint auch online unter [www.beck-stellenmarkt.de/Weiterbildung](http://www.beck-stellenmarkt.de/Weiterbildung)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben

**Beilagenhinweis**

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir folgende Beilagen:

- Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG
- Verlag C.H. BECK

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!



ISSN 0941-7915

**NZS**  
**Neue Zeitschrift für Sozialrecht**

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

**Verantwortlicher Schriftleiter:**Dr. Gerhard Knorr  
Merseburger Str. 8 a  
80993 München  
Tel. (0 89) 1 49 35 78 priv.  
E-Mail: Knorr.nzs@gmx.de**Mitarbeiter der Redaktion:**  
Karl Habermann, Ltd. MR a. D.  
Günther Macht, Ltd. MR a. D.  
André Scharrer, RD**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H. BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht

zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H. BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
*Bertram Götz.***Verlag:** Verlag C.H. BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045.**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat.**Bezugspreise 2016:** Jahresabo € 339,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für NJW- und NZA-Bezieher sowie für Studenten (fachbezogener Studiengang) und Referendare € 309,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 16,50 (inkl. MwSt.). **Versandkosten jeweils zugänglich.** Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen

nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.**KundenServiceCenter:**Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [bestellung@beck.de](mailto:bestellung@beck.de)**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Adressenänderung des Bezieher kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.

## Inhalt

EDITORIAL	Dr. Markus Mai	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Rainer Schlegel</i> Sozialleistungen lösen Versprechen unserer Verfassung ein	605
	<i>Prof. Dr. Peter Becker</i> Das 9. Änderungsgesetz zum SGB II	607
	<i>Dr. Gunnar Formann</i> Die vorläufige Bewilligung von Leistungen nach dem 9. SGB II-ÄndG	615
	<i>Prof. Dr. Thomas Molkenin</i> Überzeugt die aktuelle BSG-Nomenklatur zur Unfallkausalität insbesondere beim Wegeunfall?	621
	<i>Dr. Monika Aymans/Johannes Friedrich</i> Aussagepsychologische Gutachten in der Opferentschädigung	626
	<i>Ulrich Knispel</i> (Keine) Mamma-Augmentationsplastik zu Lasten der GKV?	632
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung	
	<i>Bundesverfassungsgericht</i>	637
	<i>Bundessozialgericht</i>	637
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
KRANKENVERSICHERUNG	<i>Beitragsbemessung/Freiwillige Mitglieder/Kinderfreibeträge</i> § 240 SGB V; BeitrVerfGrSsz Urteil des 12. Senats des BSG vom 18. 11. 2015 – B 12 KR 21/41 R – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Mathias Ulmer, Halle/Saale</i>	640
GRUNDSICHERUNG ARBEITSUCHENDE	<i>Leistungsausschluss/Stationäre Einrichtung</i> § 7 Abs. 4 SGB II Urteil des 14. Senats des BSG vom 12. 11. 2015 – B 14 AS 6/15 R – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Angela Busse, Frankfurt/Main</i>	647
SCHWERBEHINDERTENRECHT	<i>Gehstörung/Psychische Beeinträchtigung</i> §§ 2, 69, 145f. SGB IX; Merkzeichen G Urteil des 9. Senats des BSG vom 11. 8. 2015 – B 9 SB 1/14 R – <i>Anmerkung von Ralf Dolata, Duisburg</i>	653
KRANKENVERSICHERUNG	<i>Brustvergrößerung</i> § 27 Abs. 1 SGB V Urteil des 1. Senats des BSG vom 8. 3. 2016 – B 1 KR 35/15 R – <i>Anmerkung von Ulrich Knispel, Essen</i>	660

## KURZ NOTIERT

Günstige Bilanz der deutschen Apotheker ..... 662

Tagungsbericht zum Fachgespräch "Schnittstelle zwischen rechtlicher und sozialer Betreuung" ..... 662

## SCHRIFTTUM

Kreikebohm / Kolakowski / Kodat / Rodewald (Hg.), Die rentenpolitische Agenda 2030. Die Zukunftsfähigkeit der gesetzlichen Alterssicherung vor dem Hintergrund gesellschaftlicher Veränderungen ..... 663

## GESAMTSCHAU

V

# Impressum

**SGb Die Sozialgerichtsbarkeit**  
63. Jahrgang (2016).  
Erscheinungsweise: **Monatlich**

[www.DieSozialgerichtsbarkeit.de](http://www.DieSozialgerichtsbarkeit.de)

**Herausgeber:** Prof. Dr. Peter Becker, Vorsitzender Richter am Bundessozialgericht, Kassel, Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer, Berlin, Prof. em. Dr. Dr. h. c. Wolfgang Gitter, Bayreuth, Prof. Dr. Otto Ernst Krasney, Vizepräsident des Bundessozialgerichts a. D., Kassel, Dr. h. c. Peter Masuch, Präsident des Bundessozialgerichts a. D., Kassel, Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis, Universität zu Köln, Köln, Prof. Dr. Rainer Schlegel, Präsident des Bundessozialgerichts, Kassel, Prof. Dr. Peter Udsching, Vorsitzender Richter am Bundessozialgericht a. D., Göttingen, Prof. Dr. Thomas Voelzke, Vorsitzender Richter am Bundessozialgericht, Kassel, Dr. h. c. Matthias von Wulffen, Präsident des Bundessozialgerichts a. D., Baden-Baden

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Peter Becker, Vorsitzender Richter am BSG, Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer, Berlin

**Redaktion:** Rechtsanwalt Holger Menk

**Kontaktadressen Redaktion:** Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Redaktion SGB  
z. Hd. Herrn Rechtsanwalt Holger Menk  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Tel.: 0 61 27/96 57 62, Fax: 06 11/50 16 22, Mobil: 01 79/79 97 196  
E-Mail: [SGb@ESVmedien.de](mailto:SGb@ESVmedien.de)

**Verlag:** Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

**Vertrieb:** Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-229, Telefax (0 30) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)  
**Konto:** Berliner Bank AG, Kto.-Nr. 512 203 101, BLZ 100 708 48  
IBAN: DE 31 1007 0848 0512 2031 01  
BIC(SWIFT): DEUTDEB110

**Bezugsbedingungen:** Jahresabonnementpreis bei jährlicher Zahlungsweise € 297,-, bei halbjährlicher Zahlungsweise € 309,-; für Bezieher in Ausbildung Jahresabonnementpreis € 192,-, Einzelheft im Abonnement € 16,-; Sonderpreis für Mitglieder des Deutschen Sozialrechtsverbandes e. V. und Mitglieder der Arbeitsgemeinschaft Sozialrecht im Deutschen Anwaltverein (DAV) Jahresabonnementpreis bei jährlicher Zahlungsweise € 223,20, Einzelheft im Abonnement (12 x jährlich) € 18,60. Alle Preise jeweils einschl. Umsatzsteuer und zzgl. Versandkosten. Die Bezugsgebühr wird jährlich bzw. halbjährlich im Voraus erhoben. Abbestellungen sind mit einer Frist von 2 Monaten zum 1. 1. J. möglich.

**Anzeigen:** Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-629, Telefax (0 30) 25 00 85-630  
Anzeigen-E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

**Anzeigenleitung:** Sibylle Böhrler

Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 9 vom 1. Januar 2016, die unter <http://mediadaten.DieSozialgerichtsbarkeit.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

**Manuskripte:** Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html).

Von Text und Tabellen erbitten wir neben einem sauberen Ausdruck auf Papier – möglichst ohne handschriftliche Zusätze – das Manuskript auf CD-ROM oder per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe.

Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

**Rechtliche Hinweise:** Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

**Nutzung von Rezensionstexten:** Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

Zitierweise: SGB Jahr, Seite

ISSN: 0943-1462

Satz: IATROS, Sonnefeld-Gestungshausen

Druck: Ludwig Austermeier Offsetdruck, Berlin

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Dr. h.c. Eberhard Eichenhofer	
<b>EU-AGENDA</b>		
Parlament	Gleichbehandlungsrichtlinie im Bereich Beschäftigung – eine Erfolgsgeschichte? _____	445
Rat	Ratsvorsitze bis Ende 2030: Großbritannien gestrichen _____	445
	Verhandlungen über den EU-Haushalt 2017: Mitgliedstaaten wollen sieben Prozent weniger zahlen _____	445
Kommission	EU-Kommission hält an Förderung der Arbeitskräftemobilität fest _____	446
Europäischer Wirtschafts- und Sozialausschuss	Europäische Arbeitslosenversicherung I _____	446
	EWSA will weniger Mehrwertsteuer für bestimmte Sozialdienstleistungen _____	446
Aus den EU-Mitgliedstaaten	Deutscher GKV-Spitzenverband verabschiedet Konsultationsbeitrag zur europäischen Säule sozialer Rechte _____	447
	Brexit und Deutschland _____	447
	Brexit und NHS _____	447
	Großbritannien: Regierung streitet mit Ärzten über "truly seven-day NHS" _____	448
	Europäische Arbeitslosenversicherung II _____	448
	Südeurotreff mit François Hollande _____	448
	Italiens Regierung will vorgezogenes Rentenalter und mehr Sozialrente _____	449
Blick über die EU-Grenzen	Internationale Freihandelsabkommen _____	449
	Digitale Jobs: Chance oder Bedrohung? _____	450
	Japans Pensionsfonds: Verluste nach Übernahme höherer Risiken _____	450
<b>AUFSÄTZE</b>	<i>Helmut Maxeiner</i>	
	Ausgewählte Problemstellungen und Projekte der Deutschen Verbindungsstelle Unfallversicherung – Ausland _____	451
	<i>Dr. Clemens Latzel</i>	
	Leichtere Rechtsfindung mithilfe des EuGH _____	458
	<i>Dr. Axel Linneweber</i>	
	Aktuelle Entwicklungen im Europäischen Arbeitsrecht 2015/2016 _____	466
	<i>Dr. Christian Schlottfeldt</i>	
	Berechnung der werktäglichen Höchstarbeitszeit innerhalb von arbeitszeitgesetzlichen Ausgleichszeiträumen _____	477
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH Arbeitsrecht</b>	BAG Religionszugehörigkeit / Berufliche Anforderungen / Ethos – Anmerkung von Dr. Tim Husemann, Bochum _____	487
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Gleichbehandlung / Schadensersatz</i> RL 2006/54/EG EuGH, Urt. v. 17. 12. 2015, Rs. C-407/14 (Maria Auxiliadora Arjona Camacho ./ Securitas Seguridad España SA) – Anmerkung von Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs, Regensburg _____	491
Arbeitsrecht	<i>Ausgleichsregelungen nach dem Arbeitszeitgesetz / Höchstarbeitszeit für Ärzte</i> §§ 1, 3, 7, 12, 17 ArbZG; §§ 5, 6, 7, 26 TV-Ärzte; §§ 1, 3 BUriG OVG Münster, Urt. v. 23. 6. 2016 – 4 A 2803/12 – Anmerkung von Dr. Christian Schlottfeldt, Berlin _____	496

## Impressum

### ZESAR

#### Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

##### 15. Jahrgang (2016)

Erscheinungsweise: 12 Ausgaben im Jahr, davon zwei Doppelhefte  
www.ZESARdigital.de

##### Herausgeber:

Prof. Dr. Ulrich Becker, LL.M. (EHI), Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Sozialrecht, München, Prof. Dr. Dr. h.c. Eberhard Eichenhofer, Berlin, Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs, Regensburg, Prof. Dr. Franz Marhold, Wirtschaftsuniversität Wien, Prof. Dr. Hartmut Oetker, Christian-Albrechts-Universität zu Kiel, Kiel, Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis, Universität zu Köln, Köln, Prof. Dr. Reinhard Resch, Johannes Kepler Universität, Linz, Dr. Franz Terwey, Europaververtretung der deutschen Sozialversicherung, Brüssel, Prof. Dr. Gregor Thüsing, Rheinische Friedrich-Wilhelms-Universität, Bonn

##### Redaktion:

Prof. Dr. Dr. h.c. Eberhard Eichenhofer,  
wissenschaftliche Gesamtverantwortung  
Rechtsanwalt Holger Menk,  
redaktionelle Gesamtverantwortung

##### Kontaktadressen Redaktion:

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Redaktion ZESAR  
z. Hd. Herrn Rechtsanwalt Holger Menk  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Tel.: 0 61 27/96 57 62, Fax: 06 11/50 16 22, Mobil: 01 79/79 97 196  
E-Mail: H.Menk@ESVmedien.de

##### Verlag: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-0, Telefax (0 30) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

##### Vertrieb: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-229, Telefax (0 30) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)  
Konto: Berliner Bank AG, Kto.-Nr. 512 203 101, BLZ 100 708 48  
IBAN: DE 31 1007 0848 0512 2031 01  
BIC(SWIFT): DEUTDEDB 110

**Bezugsbedingungen:** Jahresabonnementspreis € 178,80; für Bezieher in Ausbildung Jahresabonnementspreis € 178,80, Einzelheft im Abonnement € 14,90; Sonderpreis für Mitglieder des Deutschen Sozialrechtsverbandes e.V. und Mitglieder der Arbeitsgemeinschaft Sozialrecht im Deutschen Anwalt Verein (DAV), Jahresabonnementspreis € 136,80, Einzelheft im Abonnement (12 x

jährlich) €11,40; Sonderpreis für SgB-Bezieher Jahresabonnementspreis € 117,60, Einzelheft im Abonnement (12 x jährlich) € 9,80.

Anzeigen: Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG,

Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (0 30) 25 00 85-629, Telefax (0 30) 25 00 86-630  
Anzeigen-E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

Anzeigenleitung: Sibylle Böhler

Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 9 vom 1. Januar 2016, die unter <http://mediadaten.ZESARdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

Manuskripte: Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html).

Von Text und Tabellen erbitten wir neben einem sauberen Ausdruck auf Papier – möglichst ohne handschriftliche Zusätze – das Manuskript auf CD-ROM oder per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe.

Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

Rechtliche Hinweise: Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Nutzung von Rezensionstexten: Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

Zitierweise: ZESAR Jahr, Seite

ISSN: 1611-1958

Satz: IATROS, Sonnefeld-Gestungshausen

Druck: Ludwig Austermeier Offsetdruck, Berlin

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Thomas Blome/Dirk Sellmeier</i> , Brühl/Heimerzheim, Die neuen Regeln für den Einsatz von Vertrauensleuten durch das Bundesamt für Verfassungsschutz .....	881
<i>Nadja Braun Binder</i> , Speyer, Vollständig automatisierter Erlass eines Verwaltungsaktes und Bekanntgabe über Behördenportale – Anmerkungen zu den §§ 24 Abs. 1 Satz 3, 35 a und 41 Abs. 2 a VwVfG .....	891
<i>Maria Wilhelm</i> , Münster, Auskunftsansprüche in der Informationsgesellschaft – Zur Pfadabhängigkeit der individuellen Rechtsdurchsetzung .....	899
<i>Marco Penz</i> , Köln, Priesstätigkeit von Studierendenschaften: Voraussetzungen und Grenzen – Zugleich Besprechung des Urteils des Oberlandesgerichts Frankfurt/Main vom 7. Januar 2016, 16 W 63/15 .....	905

---

## Buchbesprechungen

<i>Rolf Stober/Nicola Ohrtmann</i> (Hrsg.), Compliance – Handbuch für die öffentliche Verwaltung ( <i>Maximilian Wallerath</i> ) .....	912
<i>Thomas Fritsche</i> , Der Kulturbegriff im Religionsverfassungsrecht ( <i>Heinrich de Wall</i> ) .....	914

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

621. <i>EuGH</i> , Urteil vom 6.9.2016 – C-182/15 – Petruhin – Auslieferung von Unionsbürgern an einen Drittstaat .....	915
622. <i>EuGH</i> , Urteil vom 13.9.2016 – C-304/14 – CS – Aufenthaltsrecht drittstaatsangehöriger Eltern minderjähriger Unionsbürger; Ausweisung .....	915

### Verfassungsgerichte

623. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 28.6.2016 – 1 BvR 3388/14 – Verbreitung nichterweislicher Tatsachenbehauptungen; Meinungsfreiheit .....	915
624. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 29.6.2016 – 1 BvR 2646/15 – Falsche Einordnung einer Äußerung als Schmähkritik; Meinungsfreiheit .....	916
625. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 29.6.2016 – 1 BvR 2732/15 – Falsche Einordnung einer Äußerung als Tatsache; Meinungsfreiheit .....	916
626. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 29.6.2016 – 1 BvR 3487/14 – Wahre Tatsachenbehauptungen über Vorgänge aus der Sozialsphäre; Meinungsfreiheit .....	916

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

627. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 13.6.2016 – 5 A 1292/15.Z – Entwässerungsgebühr; Gebührenschuldner .....	916
628. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 16.6.2016 – 5 A 1278/15.Z – Abfallgebühr; Kalkulation .....	916
629. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 1.7.2016 – 5 B 908/16 – Straßenausbaubeitrag; Erschlossensein eines Gewerbegrundstücks ..	916
630. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 20.7.2016 – 5 A 461/16.Z – Erschließungsbeitrag; endgültige Herstellung .....	916

#### Öffentliches Dienstrecht

631. <i>HessVGH</i> , Urteil vom 15.6.2016 – 1 A 1251/14 – Verjährung des unionsrechtlichen Urlaubsabgeltungsanspruchs .....	916
632. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 20.7.2016 – 4 S 1163/14 – Polizeidienstfähigkeit; Prognose zur fehlenden Aussicht auf Wiederherstellung der Dienstfähigkeit .....	916
633. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 20.7.2016 – 4 S 830/16 – Teilverzicht eines Lehrers auf Reisekostenvergütung für Klassenfahrten .....	917
634. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 21.7.2016 – 4 S 757/15 – Keine Umstellung einer beamtenrechtlichen Verpflichtungsklage auf eine Schadensersatzklage .....	917
635. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 27.7.2016 – 4 S 1083/16 – Besetzung eines Beförderungsdienstpostens während eines Konkurrentenstreitverfahrens .....	917
636. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 2.8.2016 – 5 ME 103/16 – Zulässigkeit der Anwesenheit einer Begleitperson bei einer fachpsychiatrischen Zusatzbegutachtung .....	917



### **Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht**

637. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 11.5.2016 – 10 C 2.15 – Höchstaltersgrenze für Prüfsachverständige für die Prüfung technischer Anlagen und Einrichtungen .....	917
--	-----

### **Datenschutz-, Informations- und Medienrecht**

638. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 22.6.2016 – 6 C 9.15 – Schleichwerbung in einer Sendung mit Tipps zur Vervollkommnung des Pokerspiels .....	917
639. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Urteil vom 10.6.2016 – 10 A 10878/15.OVG – Anspruch auf Informationszugang; aktienrechtliche Verschwiegenheitspflicht .....	918

### **Bau- und Planungsrecht**

640. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 28.7.2016 – 4 B 12.16 – Kulturdenkmal; Zumutbarkeit der Erhaltung.....	918
641. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 18.5.2016 – 2 B 1443/15 – Schweinehaltung; Zumutbarkeit der Geruchsbelastung .....	918
642. <i>HessVGH</i> , NK-Urteil vom 19.5.2016 – 4 C 2094/14.N – Rechtmäßigkeit von Fremdkörperfestsetzungen.....	918
643. <i>HessVGH</i> , NK-Urteil vom 5.7.2016 – 3 C 1439/14.N – Unerheblichkeit von Belangen bei der Öffentlichkeits- und Behördenbeteiligung .....	918
644. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 19.7.2016 – 3 A 1309/15.Z – Abweichung von nachbarschützenden Vorschriften .....	918

### **Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht**

645. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 15.6.2016 – 5 S 515/14 – Einrichtung einer Tempo-30-Zone .....	919
646. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 22.7.2016 – 10 S 738/16 – Entziehung der Fahrerlaubnis; gelegentlicher Konsum von Cannabis; Trennvermögen .....	919
647. <i>SächsOVG</i> , Beschluss vom 25.7.2016 – 3 B 40/16 – Fahrtenbuchauflage; Anordnung der sofortigen Vollziehung.....	919

### **Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht**

648. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 12.7.2016 – 1 C 23.15 – Sperre für Aufenthaltstitel auch im asylrechtlichen Folge- und Zweitverfahren	919
649. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 24.5.2016 – 6 A 2732/15 – Niederlassungserlaubnis; Familiennachzug zu Deutschen .....	919

### **Soldaten-, Wehr- und Zivildienstrecht**

650. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 6.7.2016 – 4 S 1492/15 – Rückforderung von Ausbildungskosten; wirtschaftliche Härte; Stundung ....	919
--	-----

### **Sozialrecht**

651. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 19.5.2016 – 5 C 36.15 – Kürzung des Pflegegeldes bei Großelternpflege .....	919
652. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 30.6.2016 – 5 C 1.15 – Öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch; Rückzahlung der schwerbehindertenrechtlichen Ausgleichsabgabe .....	920

### **Sonstiges Verwaltungsrecht**

653. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 20.7.2016 – 8 B 10.16 – Betriebliche Altersversorgung; Nacherhebungen aufgrund der Nachmeldung von Deputatleistungen .....	920
---	-----

### **Gerichtsverfahrensrecht**

654. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 11.7.2016 – 1 S 294/16 – Behandlung nicht ernst zu nehmender Rechtsschutzersuchen .....	920
655. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 18.7.2016 – 1 A 1529/14.Z – Bindungswirkung eines Bescheidungsurteils; Laufbahnnachzeichnung .....	920

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung: Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder und  
Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.

20 2016



## Inhalt

Aufsätze		<i>M. Ogorek</i> , Wo bleibt der Tierschutz? – Rechtswidrigkeit der massenhaften Tötung von Eintagsküken	1433
		<i>M. Kment</i> , Regulierungsrechtliche Rahmenbedingungen für Elektrizitätsnetzbetreiber und EEG-Anlagen	1438
		<i>T. Mann/S. Ashrafzadeh Kian</i> , Erdkabel bei Abstandsunterschreitungen zu Dorf- und Mischgebieten?	1443
		<i>R. Werner</i> , Korporative Freigebigkeit und kommunale Unternehmen	1448
Öffentliches Baurecht Kompakt		<i>T. Schröer/D. Kümmel</i> , Aktuelles zum öffentlichen Baurecht	1452
Kurze Beiträge		<i>F. Becker/N. Sievers</i> , Das Kontrollergebnis-Transparenz-Gesetz Nordrhein-Westfalen	1456
Zur Rechtsprechung		<i>L. Kindler</i> , Windenergie und Flugnavigation – Ein Update	1459
Mitteilungen		<i>H. Gieseler</i> , Die tierschutzrechtliche Verbandsklage	1462
Buchbesprechungen		<i>A. Hirt/Ch. Maisack/J. Moritz</i> , Tierschutzgesetz ( <i>U. Wollenteit</i> )	1463
		<i>D. Frings/E. Tießler-Marenda</i> , Ausländerrecht für Studium und Beratung; <i>D. Frings/M. Domke</i> , Asylarbeit ( <i>B. Huber</i> )	1464
		<i>J. Burmeister-Bießle/M. T. Gaßner/R. Melzer/Ch. Müller</i> , Bayerisches Pflege- und Wohnqualitätsgesetz ( <i>Red.</i> )	1464
Rechtsprechung			
EuGH	13. 7.16 – C-187/15	Beamtenversorgung bei Wechsel in einen anderen EU-Mitgliedstaat	1465
EuGH	26. 5.16 – C-260/14 ua	Verstoß gegen Vorschriften über Vergabe eines öffentlichen Auftrags	1468
EuGH	30. 6.16 – C-115/15	Aufenthalt drittstaatsangehöriger Familienmitglieder – Scheidung	1471
BVerfG	27. 5.16 – 1 BvR 1890/15	Berücksichtigung erheblichen Vortrags zum Hilfsantrag	1475
BVerwG	3. 8.16 – 4 C 3/15	Bestandsschutz für Wohngebäude im Außenbereich Anm. <i>T. Schröer</i>	1477 1480
BVerwG	6. 4.16 – 4 CN 3/15	Antragsfrist für Normenkontrolle gegen funktionslosen Bebauungsplan	1481
BVerwG	28. 1.16 – 2 C 21/14	Widerlegung der gesetzlichen Vermutung einer Versorgungsehe	1483
BVerwG	25. 2.16 – 2 C 14/14	Bestimmung des Grades der Minderung der Erwerbsfähigkeit	1485
BVerwG	15. 6.16 – 6 A 7/14	Auskunftsbegehren gegenüber Bundesnachrichtendienst Anm. <i>T. Mast</i>	1487 1490
BVerwG	9. 8.16 – 1 C 6/16	Lauf der Dublin-Überstellungsfrist	1492
BVerwG	27. 4.16 – 1 C 24/15	Dublin-Zuständigkeitsbestimmungen bei fehlender Aufnahmebereitschaft	1495
BVerwG	12. 7.16 – 1 C 23/15	Sperre für Aufenthaltstitel bei asylrechtlichem Folge- und Zweitverfahren	1498



VGH München	10. 2.16 – 19 ZB 14.2708	Reiseausweis für subsidiär Schutzberechtigten	1501
OVG Lüneburg	20. 7.16 – 13 LA 33/15	Einbürgerungsausschluss nach § 11 S. 1 Nr. 1 StAG (Ls.)	1502
VG Darmstadt	11. 8.16 – 4K 1324/14.DA.A	Rechtswidrig gewordene Entscheidung über Asylantrag Anm. B. Huber	1503 1503

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NJW	V
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	V
Rechtsprechung in Leitsätzen	VII
Gesetzgebungsverfahren, Gesetzgebung, Personalie	VII
Stellungnahme zur Asylrechtsreform	VIII
Buchbesprechung	IX
Veranstaltungen	X

# Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

**Leipzig**

Start: 06.04.2017

**Frankfurt/M.**

Start: 05.10.2017



Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

**ARBBER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

## Lehrgangsanzeigen auch online!

Ihre Lehrgangsanzeige erscheint auch online unter  
[www.beck-stellenmarkt.de/Weiterbildung](http://www.beck-stellenmarkt.de/Weiterbildung)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



## Beilagenhinweis

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir folgende Beilagen:

- Smow GmbH
- Verlag C.H. BECK

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!



ISSN 0721-880X

## NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: [NVwZ@beck-frankfurt.de](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de),  
Internet: [www.nvwz.de](http://www.nvwz.de).

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H. BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H. BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.

Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz.

**Verlag:** Verlag C.H. BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2016:** NVwZ ohne NVwZ-RR: halbjährlich € 154,50 (inkl. MwSt.); Vorzugspreis für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) halbjährlich € 137,50 (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 16,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: halbjährlich € 244,50 (inkl. MwSt.); Vorzugspreis (w.o.) halbjährlich € 217,50 (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 25,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen

nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Versandkosten** jeweils zuzüglich.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

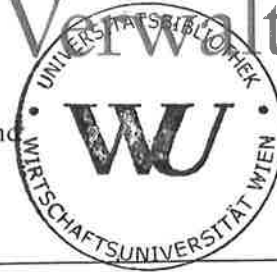
**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [bestellung@beck.de](mailto:bestellung@beck.de)

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Halbjahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Kessler Druck und Medien GmbH & Co. KG, Michael-Schäffer-Straße 1, 86399 Bobingen.



## Inhalt

### Aufsätze

- G. Ziegenhorn/K. von Heckel*, Datenverarbeitung durch Private nach der europäischen Datenschutzreform – Auswirkungen der Datenschutz-Grundverordnung auf die materielle Rechtmäßigkeit der Verarbeitung personenbezogener Daten 1585
- M. Wrase/M. Helbig*, Das missachtete Verfassungsgebot – Wie das Sonderungsverbot nach Art. 7 IV 3 GG unterlaufen wird 1591

### Aufsätze Online

- W. Frank*, Staatliche Klimaschutzpflichten – „Soft Law“, „Due Diligence“ und „Untermaßverbot“ 1599

### Verwaltungsprozessrecht Kompakt

- W. Schenk*, Neue Rechtsprechung zum Verwaltungsprozessrecht 1600

### Rechtsprechung des franz. Conseil d'État

- E. Petitdemangel/A.-C. Castellani-Dembélé*, Das öffentliche Dienstrecht in Frankreich 1606

### Zur Rechtsprechung

- S. Pützenbacher/L. Potstada*, „Alte Wege“: Das Rechtsinstitut der unvordenklichen Verjährung im Straßenrecht 1615

### Mitteilungen

- M. A. Wabnitz*, 8. Speyerer Tage zum Friedhofs- und Bestattungsrecht 1617

### Buchbesprechungen

- J. Singer*, Praxiskommentar zum Gesetz über die parlamentarische Kontrolle nachrichtendienstlicher Tätigkeit des Bundes (*B. Huber*) 1619
- F. Schoch*, Informationsfreiheitsgesetz (*B. W. Wegener*) 1619
- J. Listl/H. Müller/H. Schmitz/S. Haering/W. Rees/H. Schmitz*, Handbuch des katholischen Kirchenrechts (*H. Weber*) 1620

### Rechtsprechung

- EGMR 12. 5.15 – 36862/05 Einziehung von Eigentum wegen Verdachts auf Amtsmissbrauch 1621
- EuGH 8. 9.16 – C-461/15 Informationspflicht des Betreibers emissionshandelspflichtiger Kraftwerke 1626  
Anm. *M. Ehrmann* 1628
- EuGH 7. 9.16 – C-584/14 Vertragsverletzung im Bereich der Abfallbewirtschaftung (Ls.) 1629
- BVerfG 22. 8.16 – 2 BvR 2953/14 Richterliche Ausgestaltung des kartellrechtlichen Diskriminierungsverbots 1630

BVerwG	15. 7.16 – 9 C 3/16	Planfeststellungsbeschluss für den Neubau der „Waldschlößchenbrücke“ Anm. J. Weuthen	1631 1639
BVerwG	16. 6.16 – 9 A 4/15	Erörterungstermin in Planfeststellungsverfahren	1641
BVerwG	4. 8.16 – 4 BN 12/16	Verordnung über das Naturschutzgebiet „Glinziger Teich- und Wiesengebiet“	1646
BVerwG	17. 3.16 – 2 A 4/15	Nachträgliche Aufhebung einer bereits eröffneten dienstlichen Beurteilung	1648
BVerwG	10. 5.16 – 2 VR 2/15	Sachlicher Grund für Abbruch eines Auswahlverfahrens	1650
BVerwG	30. 6.16 – 2 B 3/15	Keine Dienstbefreiung unter Fortzahlung der Dienstbezüge – Warnstreik	1653
BVerwG	28. 1.16 – 2 A 1/14	Beurteilungsbeitrag eines im Ruhestand befindlichen Vorgesetzten	1654
BVerwG	7. 7.16 – 3 C 23/15	Vermittlung von Hunden durch einen Tierschutzverein (Ls.)	1658
VG Mannheim	7. 7.16 – 10 S 579/16	Entfernung von Altglassammelbehältern	1658
VG Gießen	15. 2.16 – 4 K 253/15	Öffentlichkeit eines Wegs kraft unvordenklicher Verjährung (Ls.)	1661
BGH	16. 6.16 – V ZB 12/15	Anordnung von Abschiebungshaft (Ls.)	1661
LG Oldenburg	6. 4.16 – 3 O 2149/15	Haftung nicht-gewerblicher Altölabgeber für PCB-haltiges Altöl Anm. D. Hoffmann	1661 1663

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NJW	V
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	V
Rechtsprechung in Leitsätzen	VII
Gesetzgebung, Gesetzgebungsverfahren, Veranstaltungen	VII

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (069) 75 6091-0, Telefax: (069) 75 6091-49.  
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589.

Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-598, Telefax (089) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2016:** NVwZ ohne NVwZ-RR: halbjährlich € 154,50 (inkl. MwSt.); Vorzugspreis für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) halbjährlich € 137,50 (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 16,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: halbjährlich € 244,50 (inkl. MwSt.); Vorzugspreis (w.o.) halbjährlich € 217,50 (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 25,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen

nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Versandkosten jeweils zuzüglich.

**Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.**

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (089) 3 81 89-750,  
Telefax: (089) 3 81 89-358.  
E-Mail: bestellung@beck.de

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Halbjahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Kessler Druck und Medien GmbH & Co. KG, Michael-Schäffer-Straße 1, 86399 Bobingen.



# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer · Vergabewesen

## NZBau 11/2016

November 2016 · 17. Jahrgang 2016 · Seite 665–720

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

### Inhalt

Editorial	<i>B. Fuchs</i> , Die VOB Teil C, oder: „An den Tisch und einigt Euch...!“	665
Aufsätze	<i>K.-H. Schiffers/T. Sindermann</i> , Baubetriebliche Umsetzungsmöglichkeiten der Anforderungen von § 6 VOB/B bezüglich zeitlicher Ansprüche des Auftragnehmers	667
	<i>F. Roth</i> , Selbstreinigung und Wiedergutmachung im Vergaberecht	672
	<i>A. Mutschler-Siebert/M. Baumann</i> , Zulässigkeit und Anfechtbarkeit einer Vergabesperre	678
Entscheidungsanmerkungen	<i>A. Neun</i> , Vergaberechtsfreiheit des „Open-House-Modells“ (zu <i>EuGH</i> , NZBau 2016, 441)	681
	<i>A. Kleefisch/P. Meyer</i> , Klare Verhältnisse für Aufdach-Photovoltaikanlagen? (zu <i>BGH</i> , NZBau 2016, 558)	684
	<i>G. Jansen</i> , Schadensersatz trotz vorbehaltloser Abnahme in Kenntnis des Mangels? (zu <i>OLG Schleswig</i> , NZBau 2016, 298)	688
Rechtsprechung		
Privates Baurecht		
BGH	25. 8. 16 – VII ZR 193/13.	Gesonderte Abrechnung der vor USt-Erhöhung erbrachten Teilleistungen 690
OLG Karlsruhe	22. 3. 16 – 8 U 138/14	AGB-Kontrolle in Verträgen über Fertig- oder Massivhäuser 691
OLG Saarbrücken	18. 5. 16 – 5 U 46/15	Reichweite d. Baurisikoklausel bei Streit um Wirksamkeit e. Grunddienstbarkeit 696
OLG Schleswig	25. 2. 16 – 16 W 9/16	Zulässigkeit von (ergänz.) Fragen im selbstständigen Beweisverfahren 697
LG Freiburg	14. 3. 16 – 1 OH 1/10	Bauträgervertrag mit einer Partei – Richterbefangenheit 698
Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer		
OLG Brandenburg	3. 6. 16 – 11 U 183/14	Verjährung von Mängelansprüchen gegen Architekten 699

## Vergaberecht

EuGH	26. 5. 16 – C-260/14, 261/14	Berücksichtigung europ. Fondsmittel im Vergaberecht – Neamț und Bacău	700
BVerfG	22. 8. 16 – 2 BvR 2953/14	Kommunalverfassungsbeschwerde gg. Gerichtsentscheidung – Gemeinde T.-N.	703
OLG Frankfurt a.M.	12. 7. 16 – 11 Verg 9/16	Unzulässigkeit einer Projektgesellschaft – Polizeipräsidium Südosthessen	705
OLG Celle	12. 5. 16 – 13 Verg 10/15	Verletzung von Dokumentationspflichten – Wasserwerk E.-B.	711
LG Nürnberg-Fürth	13. 4. 16 – 4 HK O 1154/16	Fehlender Verfügungsgrund bei Eilverfahren gg. Vergabesperre – Tenna	717

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

## Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**München** Start: 24.11.2016 ▶ mit Durchführungsgarantie

**Berlin** Start: 30.03.2017

**Stuttgart** Start: 04.05.2017

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

**ARBBER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

## Fachanwalts-Lehrgang Vergaberecht

**Schermbeck** Start: 17.11.2016 ▶ mit Durchführungsgarantie  
Unser Schulungszentrum in NRW

**Berlin** Start: 04.05.2017

**Köln** Start: 12.10.2017

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

**ARBBER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

**Geschäftsführender Herausgeber:**  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Klaus D.  
Kapellmann, Viersener Straße 16,  
41061 Mönchengladbach, Telefon:  
(021 61) 8 11-6 01, Telefax: (021 61)  
8 11-7 99.  
E-Mail: [mg@kapellmann.de](mailto:mg@kapellmann.de)

**Verlagsredaktion:** (verantwortlich für den  
Textteil): Rechtsanwältin *Elisabeth  
Jackisch*, M.A. (Rechtsprechung),  
Rechtsanwältin *Kerstin Korn* (Auf-  
sätze und Schlussredaktion); Rechts-  
anwalt *Dr. Hans von Gehlen*,  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frank-  
furt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0,  
Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
E-Mail: [NZBau@Beck-Frankfurt.de](mailto:NZBau@Beck-Frankfurt.de)

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die  
Redaktion zu senden. Der Verlag  
haftet nicht für Manuskripte, die  
unverlangt eingereicht werden. Sie  
können nur zurückgegeben werden,  
wenn Rückporto beigefügt ist. Die  
Annahme zur Veröffentlichung muss  
schriftlich erfolgen. Mit der Annahme  
zur Veröffentlichung überträgt der  
Autor dem Verlag C.H.BECK an sei-  
nem Beitrag für die Dauer des gesetz-  
lichen Urheberrechts das exklusive,  
räumlich und zeitlich unbeschränkte

Recht zur Vervielfältigung und Ver-  
breitung in körperlicher Form, das  
Recht zur öffentlichen Wiedergabe  
und Zugänglichmachung, das Recht  
zur Aufnahme in Datenbanken, das  
Recht zur Speicherung auf elektro-  
nischen Datenträgern und das Recht  
zur deren Verbreitung und Vervielfäl-  
tigung sowie das Recht zur sonsti-  
gen Verwertung in elektronischer  
Form. Hierzu zählen auch heute  
noch nicht bekannte Nutzungsfor-  
men. Das in § 38 Abs. 4 UrhG nieder-  
gelegte zwingende Zweitverwertungs-  
recht des Autors nach Ablauf von  
12 Monaten nach der Veröffentli-  
chung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in  
dieser Zeitschrift veröffentlichten Bei-  
träge sind urheberrechtlich geschützt.  
Das gilt auch für die veröffentlichten  
Gerichtsentscheidungen und ihre Lei-  
sätze, denn diese sind geschützt, so-  
weit sie vom Einsender oder von der  
Schriftleitung erarbeitet oder redi-  
giert worden sind. Der Rechtsschutz  
gilt auch gegenüber Datenbanken und  
ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil  
dieser Zeitschrift darf außerhalb der  
engen Grenzen des Urheberrechts-  
gesetzes ohne schriftliche Genehmi-  
gung des Verlags in irgendeiner Form  
vervielfältigt, verbreitet oder öffent-  
lich wiedergegeben oder zugänglich  
gemacht, in Datenbanken aufge-

nommen, auf elektronischen Daten-  
trägern gespeichert oder in sonstiger  
Weise elektronisch vervielfältigt, ver-  
breitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK,  
Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9,  
80801 München, Postanschrift: Post-  
fach 40 03 40, 80703 München.  
Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81  
89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
**Disposition, Herstellung Anzeigen,  
technische Daten:** Telefon (0 89) 3 81  
89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599,  
E-Mail [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
*Bertram Götz.*

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wil-  
helmstr. 9, 80801 München, Post-  
anschrift: Postfach 40 03 40, 80703  
München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank  
München IBAN: DE82 7001 0080  
0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2016:** Jährlich € 289,-  
(inkl. MwSt.). Einzelheft: € 28,-  
(inkl. MwSt.). Versandkosten je-  
weils zuzüglich. Die Rechnungs-  
stellung erfolgt zu Beginn eines  
Bezugszeitraumes. Nicht einge-  
gangene Exemplare können nur in-  
nerhalb von 6 Wochen nach dem Er-  
scheinungstermin reklamiert werden.

Jahresteile und -register sind nur  
noch mit dem jeweiligen Heft liefer-  
bar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung  
und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [bestellung@beck.de](mailto:bestellung@beck.de)

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor  
Jahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns  
rechtzeitig Ihre Adressenänderungen  
mit. Dabei geben Sie bitte neben dem  
Titel der Zeitschrift die neue und die  
alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Post-  
dienste-Datenschutzverordnung: Bei  
Anschreibenänderung des Beziehers  
kann die Deutsche Post AG dem Ver-  
lag die neue Anschrift auch dann  
mitteilen, wenn kein Nachsendean-  
trag gestellt ist. Hiergegen kann der  
Bezieher innerhalb von 14 Tagen  
nach Erscheinen dieses Heftes beim  
Verlag widersprechen.

**Druck:** Kessler Druck und Medien  
GmbH & Co. KG, Michael-Schäffer-  
Straße 1, 86399 Bobingen.

→ Editorial .....	429
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

## Vergaberecht

ZVB-Aktuell .....	432
-------------------	-----

## Beitrag

→ Zur Berücksichtigung von Schutzrechtsverletzungen im Vergabeverfahren . . .	434
Der Beitrag behandelt mögliche Auswirkungen einer Verletzung gewerblicher Schutzrechte durch einen Bieter auf das Vergabeverfahren.	
<i>Von Julia Eder und Harald Wiesinger</i>	

## ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2016/64 – 74 .....	438
------------------------------	-----

## Rechtsprechung

→ Angemessenheit und Plausibilität von Angebotspreisen für ÖBA-Leistungen . . .	439
BVwG 17. 8. 2016, W149 2126179–2	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber</i>	
→ Fehlende Festlegung der Bewertungsmethode in den Ausschreibungsunterlagen	444
EuGH 14. 7. 2016, C-6/15, <i>TNS Dimarso</i>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Michaela Salamun</i>	
→ Änderung einer BIEGE während des Vergabeverfahrens; Eignungsanforderung für „geschrumpften“ Bieter .....	450
EuGH 24. 5. 2016, C-396/14, <i>MT Hojgaard und Züblin</i>	
<i>Mit Anmerkung von Hans Gölles</i>	
→ Berufung auf Dritte beim Nachweis von Referenzen .....	452
EuGH 7. 4. 2016, C-324/14, <i>Partner</i>	
<i>Mit Anmerkung von Hans Gölles</i>	

## Serviceteil

→ Ein kurzer Grundriss zum neuen § 79 BVergG (Inhalt der Ausschreibungsunterlagen) – Teil 1 .....	459
<i>Von Albert Oppel</i>	

# Bauvertragsrecht

## Beitrag

→ Einfluss der Bauzeit auf die Produktivität ..... 462

### Teil 1

Die Bauzeit ist ein wesentlicher Faktor dafür, ob es möglich ist, alle gesteckten bzw vereinbarten Projektziele zu erreichen. Dies gilt für alle am Bauprojekt beteiligten Personen und Instanzen. Wenn besonders hohe Qualitätsansprüche geltend gemacht werden sollen (zB hohe Sichtbetonanforderungen), ist vom AG eine dementsprechende Zeit miteinzukalkulieren.

Von *Christian Hofstadler*

→ ÖNORM B 2111: Gibt es eine negative Preisumrechnung? ..... 468

Bei manchen Projekten sehen sich AN mit negativen Preisumrechnungen konfrontiert. Ob die ÖNORM B 2111 eine solche überhaupt deckt oder sie einer Gewohnheit ohne Anspruchsgrundlage entspringt, ist Gegenstand dieses Artikels.

Von *Andreas Kropik*

## Rechtsprechung

→ Zur Stellvertretung bei Auftragserteilung ..... 471

OGH 5. 8. 2016, 2 Ob 55/16 a

Mit Anmerkung und Praxistipp von *Lisa-Marie Wagner*

## Musterserie

→ Verzug des AN mit der Schlussrechnungslegung – Nachfristsetzung des AG ... 472

Von *Johannes Bousek*

## Standards

→ Impressum ..... 429

### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. *Johannes Bousek*, Rechtsanwalt bei Lattenmayer, Luks, Enzinger Rechtsanwälte  
 Dr. *Julia Eder*, Universitätsassistentin an der JKU Linz  
 Dr. *Hans Gölles*, zertifizierter Sachverständiger und Schiedsrichter im Bauvertrags- und Vergaberecht  
*Christian Graf*, LL.M., (WU), Rechtsanwaltsanwärter bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Christian Gruber*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Georg Gruber*, Rechtspraktikant  
 Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Assoc.Prof. Dipl.-Ing. Dr. techn. *Christian Hofstadler*, Vorstand des Instituts für Baubetrieb und Bauwirtschaft, TU Graz  
 Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Technische Universität Wien  
 Dr. *Karlheinz Moick*, Österreichische Forschungsförderungsgesellschaft  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Mag. *Hannes Pasendorfer*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 MMag. Dr. *Michaela Salamun*, Wiener KAV  
 Dr. *Lisa-Marie Wagner*, Rechtsanwaltsanwärtin bei LESSIAK & PARTNER RECHTSANWÄLTE  
 Dr. *Harald Wiesinger*, Richter des Landesverwaltungsgerichts Oberösterreich

### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer  
 Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger  
 Dr. *Hans Gölles*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe

Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien  
 Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger  
 Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht  
 Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. *Franz Pachner*, fachkundiger Laienrichter beim BVwG, BMWFW iR

### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. *Otto-Imre Pathy*, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg  
 Dr. *Robert Berger*, Amt der Salzburger Landesregierung  
 Dr. *Doris Hattenberger*, Universität Klagenfurt  
 Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)  
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichtes Wien  
 Mag. *Christian Ruzicka*, Stadt Wien, MA 63  
 Dr. *Sigmund Rosenkranz*, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol  
 Mag. *Manja Schlossar-Schiretz*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Mag. *Karin Schnabl*, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Dr. *Volker Würdlinger*, Landesverwaltungsgericht Tirol

Die veröffentlichten Beiträge geben die persönliche Meinung der/des jeweiligen Autorin/Autors wieder, welche sich nicht unbedingt mit der Meinung der Behörde, der die/der jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.



# medien<sup>ND</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
34. Jahrgang (2016) Oktober Heft 5

<b>MEDIENRECHT</b>	223	Peter Zöchbauer <b>Der „Verdacht“ iS der §§ 8a Abs 5, 37 Abs 1 MedienG</b> – Eine Überlegung aus Anlass der E OLG Wien 18 Bs 141/16s (MR 2016, 178)	<b>223</b>
		Teilreispruch – Kostenteilung OGH 27.06.2016, 15 Os 58/16t	224
		Passivlegitimation – mehrere Zeitungsteile mit unterschiedlichem Medieninhaber OLG Wien 27.07.2016, 17 Bs 169/16a	226
		Veröffentlichung einer kurzen Mitteilung auf Facebook (Posting) – Kostenentscheidung OLG Linz 29.07.2016, 8 Bs 271/15g	228
<b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b>	231	Autocomplete-Funktion bei der Google-Suche – Löschung des früheren Namens in den Suchvorschlägen OGH 30.03.2016, 6 Ob 26/16s – autocomplete	231
		Gebrauch des Namens einer politischen Partei für Domainadresse OGH 24.05.2016, 4 Ob 111/16a – Fraktionsloser Abgeordneter	234
<b>URHEBERRECHT</b>	238	Georg Kresbach/Anja Greiner <b>Keine Haftung des Betreibers eines ungeschützten WLAN-Netzes für Urheberrechtseingriffe Dritter</b>	<b>238</b>
		Urheberschaftsvermutung OGH 30.03.2016, 4 Ob 36/16x – Falco (Anm. M. Walter)	240
		Unterlassungsexekution OGH 27.04.2016, 3 Ob 74/16b – E-Paper (Anm. M. Walter)	242
		Haftung für unentgeltliches Zurverfügungstellen eines ungesicherten WLAN-Zugangs (Leitsatz) EuGH 15.09.2016, C-484/14 – Mc Fadden/Sony Music (Vorabentscheidungsersuchen des Landgerichts München I)	244
<b>MARKENRECHT</b>	245	MIRA – markenmäßige Verwendung eines Werktitels – Titelschutz HansOLG Hamburg, 3. Zivilsenat, 12.05.2016, 3 U 129/14 – MIRA (Anm. A. Götz von Olenhusen)	245
<b>WETTBEWERBSRECHT</b>	251	Irreführende Werbung OGH 24.05.2016, 4 Ob 95/16y – schwarz kaufen	251
		Hausrecht – Kontrolltätigkeit des Mitbewerbers OGH 15.06.2016, 4 Ob 81/16i – Kontrolltätigkeit	252

Fortsetzung nächste Seite



<b>TELEKOMMUNIKATIONSRECHT</b>	253	Zusammenlegung von Regulierungsbehörden EuGH (2. Kammer) 19.10.2016, C-244/15 – Garai u. Almendros gg. Administración del Estado (Anm. W. Feiel)	253
<b>GLÜCKSSPIELRECHT</b>	257	Verfahren zur Erteilung einer Glücksspielkonzession – Transparenzgebot VwGH 28.06.2016, Ra 2015/17/0082 – Spielbankenkonzession	257
<b>DATENSCHUTZRECHT</b>	261	Dashcam im Auto mit Speichermöglichkeit – Videoüber- wachung des öffentlichen Raums VwGH 12.09.2016, Ro 2015/04/0011 (Anm. H. Wittmann)	261
		Impressum	3. Umschlagseite

## Forum Wettbewerbsrecht 2016

Donnerstag, 24. November 2015  
in Wien (Festsaal des OGH/Justizpalast)

### PROGRAMM:

09:15-10:45

**Keynote: Der Anwendungsbereich des harmonisierten und des nicht harmonisierten Lauterkeitsrechts**

Prof. Dr. Karl-Heinz Fezer (Richter am Oberlandesgericht a.D.)

**Aktuelle Rechtsprechung des OGH**

Senatspräsident Dr. Manfred Vogel (OGH)

11:15-12:45

**Schutz von geographischen Ursprungsbezeichnungen im Lauterkeitsrecht**

Dr. Roman Heidinger, M.A. (Universität Göttingen/Forschungsverein Infolaw)

**Sondergesetzlicher Schutz von geographischen Ursprungsbezeichnungen**

RA Dr. Michael Meyenburg, M.C.J. (Rechtsanwalt in Wien)

12:45-14:00

Mittagessen im „Justizcafe“ (in der Tagungsbücherei inkludiert)

14:00-15:30

**Dynamische Preisgestaltung aus lauterkeitsrechtlicher Sicht**

PD Dr. Franz Hofmann, LL.M. (Ludwig-Maximilians-Universität München)

**Die Know-How-Richtlinie und ihre Konsequenzen für Österreich**

RA Dr. Christian Gassauer-Fleissner (Gassauer-Fleissner RAe)

16:00-17:30

**Das Zusammenspiel von öffentlichem und privatem Vollzug nach der Kartellgesetznovelle 2016**

Univ.-Prof. Dr. Florian Schuhmacher, LL.M., WU Wien

**Praktische Fragestellungen der Kartellgesetznovelle 2016**

RA MMag. Dr. Astrid Ablasser-Neuhuber, bpv Hügler Rechtsanwälte OG

17:30

Schlussworte

**Veranstalter: INFOLAW - Forschungsverein für Informationsrecht und Immaterialgüterrecht**

[www.forum-wbr.at](http://www.forum-wbr.at)

Anmeldung E-MAIL: [anmeldung@forum-wbr.at](mailto:anmeldung@forum-wbr.at)

Teilnahmegebühr: EUR 150,--

medien & recht



## **Editorial**

- 713** JOACHIM SCHERER  
Ein europäischer Kodex für die Gigabit-Gesellschaft

## **Beiträge**

- 715** TANYA STARIRADEFF  
Vollharmonisierung und Anhebung des Verbraucherschutzniveaus im Online-Kaufrecht.  
Auswirkungen des Richtlinienentwurfs auf den Online-Handel
- 719** THOMAS SÖBBING  
Pokémon Go und seine rechtlichen Implikationen.  
Was tun gegen störende Pokéstops?
- 723** ANNE PASCHKE / CHRISTOPH HALDER  
Auskunftsansprüche bei digitalen Persönlichkeitsrechtsverletzungen. Möglichkeiten und Grenzen im Vergleich zu Immaterialgüterrechtsverletzungen
- 728** JOCHEN KRÜGER / FREDERIK MÖLLERS  
Metadaten in Justiz und Verwaltung. Neue juristische Problemkategorie im Rahmen der elektronischen Aktenführung?
- 731** CHRISTIAN TRENTMANN  
Die (un)geklärte Rechtslage bei Altberichten in Online-Archiven. Kritischer Überblick zum aktuellen Entwicklungsstand der Rechtsprechung

## **Rechtsprechung**

- IT-Vertragsrecht **735** EuGH: Verkauf von PCs mit vorinstallierter Software  
Urteil vom 7.9.2016 – C-310/15 – Vincent Deroo-Blanquart/Sony Europe Ltd.
- eCommerce **737** BGH: Rechtsmissbrauch durch Abbruchjäger bei eBay  
Urteil vom 24.8.2016 – VIII ZR 182/15 m. Anm. WAGNER / ZENGER
- 739** LG Bremen: Unwirksamkeit von Gebührenklauseln im Online-Tickethandel  
Urteil vom 31.8.2016 – 1 O 969/15
- 740** LG Hamburg: Darlegungslast bei Bearbeiterurheberrechten an Software  
Urteil vom 8.7.2016 – 310 O 89/15 m. Anm. GALETZKA / OTTO
- 744** LG Hamburg: Untersagung von Glücksspielwerbung in App-Store  
Beschluss vom 5.7.2016 – 408 HKO 54/16
- 744** LG Dessau-Roßlau: Vertragsschluss bei eBay über fremden Dritt-Account  
Urteil vom 15.4.2016 – 4 O 590/12
- Wettbewerbs- und Kennzeichenrecht **745** BGH: Prüfungspflicht für Online-Händler auf Angebotsänderungen – Angebotsmanipulation bei Amazon  
Urteil vom 3.3.2016 – I ZR 140/14
- 747** BGH: Haftung des Online-Händlers für ungültige UVP – Herstellerpreisempfehlung bei Amazon  
Urteil vom 3.3.2016 – I ZR 110/15 m. Anm. STARIRADEFF
- 752** OLG Schleswig: „Ehrenkodex“ als Suchkriterium bei Praxissuche  
Urteil vom 12.5.2016 – 6 U 22/15

- 754** OLG Düsseldorf: Darlegungslast bei Zusendung von Werbe-Mails  
Urteil vom 17.3.2016 – I-15 U 64/15
- 756** OLG Frankfurt/M.: Namensschutz für Unternehmenskennzeichen  
Urteil vom 10.3.2016 – 6 U 12/15
- 756** OLG Hamburg: Irreführende Google-AdWords-Anzeige ohne  
Verlinkung  
Urteil vom 25.2.2016 – 3 U 153/15
- 758** OLG Frankfurt/M.: Unlauteres Abwerben von Kunden  
Urteil vom 21.1.2016 – 6 U 21/15
- 758** LG Erfurt: Umfang des Unterlassungsanspruchs bei ungewollter  
E-Mail-Werbung  
Urteil vom 25.2.2016 – 1 S 107/15
- 759** LG Lüneburg: Lieferzeitangabe im Online-Shop  
Urteil vom 21.1.2016 – 7 O 88/15 (Ls.)
- 759** LG Bonn: Unterlassung einer Bezeichnung als Architekt in  
Internetportalen  
Urteil vom 1.6.2016 – 1 O 354/15 (Ls.)

Immaterialgüterrecht **760**

- 760** EuGH: Keine Haftung des Betreibers öffentlicher WLAN-Netze –  
Mc Fadden  
Urteil vom 15.9.2016 – C-484/14 m. Anm. HOEREN / KLEIN
- 767** BGH: Zuständigkeit bei Aufrufbarkeit einer Internetseite im Inland –  
An Evening with Marlene Dietrich  
Urteil vom 21.4.2016 – I ZR 43/14
- 773** OLG Köln: Beweismaßstab im urheberrechtlichen Auskunftsverfahren  
Beschluss vom 20.4.2016 – 6 W 37/16 m. Anm. HILGERT
- 776** LG München I: Kein Drittauskunftsanspruch bei Nutzung gefälschter  
Lizenzdatei  
Beschluss vom 19.8.2016 – 21 O 14088/16
- 777** LG Frankenthal: Beweislast des Anspruchstellers bei Filesharing  
Urteil vom 22.7.2016 – 6 S 22/15 (Ls.)

Telekommunikations- und Medienrecht **778**

- 778** OLG Frankfurt/M.: Verantwortlichkeit für Postings auf Facebook-  
Account  
Urteil vom 21.7.2016 – 16 U 233/15
- 780** LG Hamburg: Darstellung von Missbrauchsfällen im Film  
Urteil vom 3.6.2016 – 324 O 78/15
- 783** AG Geldern: Keine GbR durch bloße gemeinsame Administratoren-  
rechte  
Urteil vom 2.9.2016 – 17 C 107/16
- 783** OVG Koblenz: Klage auf Feststellung eines Kontrahierungszwangs  
Beschluss vom 28.7.2016 – 2 A 10343/16.OVG
- 784** VG München: Einschätzung der KJM  
Urteil vom 16.4.2015 – M 17 K 13.1601 (Ls.)

- III Inhalt**  
**V–XII MMR-Fokus**  
**XII Impressum**

**Beilagenhinweis**

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir Beilagen von:

Verlag C.H.BECK, München  
NürnbergMesse GmbH

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!

# Infrastruktur

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht  
Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilerunternehmen (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg  
Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.  
(BDEW)  
Reiner Metz †  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

<i>N. Voß/M. Weise:</i> Leistungspflichten und Haftung im Rahmen der Kaskade nach §§ 13, 14 EnWG	242
<i>M. Vollmer:</i> Der Anschluss- und Benutzungszwang in der Fernwärme	247

#### Energie

<i>EuGH:</i> Preisinterventionen nach ihrer Natur gegen das Ziel des wettbewerblichen Energiemarkts	249
<i>BGH:</i> Regulierungsermessen der BNetzA bei der Festlegung (BK-8-12/011) der Verlustenergiekosten als volatile Kosten	251
<i>OLG Brandenburg:</i> Neutralitätsgebot bei Konzessionsvergaben	253
<i>OLG Naumburg:</i> Verzug bei Abschlagszahlungen auf EEG-Boni	254
<i>LG Köln:</i> Überprüfung von AGB-Klauseln in Energielieferverträgen mit Verbrauchern	255
<i>BNetzA:</i> Beschluss zur Vergabe zonenübergreifender Kapazität und Engpassmanagement	257

#### Verkehr

<i>LG München I:</i> Kartellschadensersatz für Beschaffungen bei teilweise nur regional am Schienenkartell beteiligten Unternehmen und Kartellaußenseibern	258
--	-----

#### Spartenübergreifendes

<i>EuGH:</i> Das Sicherheitsnetz	259
<i>EuG:</i> Bösgläubigkeit bei der Anmeldung einer unionsrechtlichen Wortmarke	260
<i>BVerfG:</i> Verfassungswidrigkeit der diskriminierenden Preisgestaltung durch ein kommunales Freizeitbad	261
<i>OLG Hamm:</i> Beschränkung der Ausübung eines Wegerechts durch rechtsgeschäftliche Festlegung oder tatsächliche Ausübung	262



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 11 · 10. November 2016

13. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

Verlag C.H.Beck München und Frankfurt a.M.



# Contents

## EDITORIAL

<i>Wolfgang Andrae</i>	79
<i>Robert Klotz</i>	81

## ARTICLES

CEER Reports on TSO and DSO Unbundling <i>Andrew Ebrill</i>	83
Fourth Railway Package (Almost) Adopted <i>Michal Petr</i>	88
Increasing the Benefits from the Digital Single Market <i>Andrew Tarrant and Luca Di Mauro</i>	98
Renewable Energy Regulation: Feed-in Tariff Schemes under Recession Conditions? <i>Theodoros Iliopoulos</i>	110
Determining the Scope of the Regulatory Framework <i>Tony Shortall</i>	118
Nascent Drone Regulations Worldwide: A Legal Framework for Civil RPAS (Remotely Piloted Aircraft Systems) <i>Jean-Louis Van de Wouwer</i>	132

## CASE LAW

State Aid in Pre-Accession Power Purchase Agreements: Strict Requirement for a Global Assessment When Applying the Private Investor Test Annotation on the Judgment of the Court (Third Chamber) of 1 October 2015 in Case C-357/14 P - Electrabel and Dunamenti Erőmű v Commission <i>Dimitris Vallindas</i>	144
---	-----

## COUNTRY REPORTS

Greece · <i>Antonis Metaxas</i>	157
Turkey · <i>Ayşe Gizem Yasar</i>	163



**FACHZEITSCHRIFT FÜR  
NEUES MIET- UND  
WOHNRECHT**  
20. JG. Heft 11, November 2016

**Zitiervorschlag:**  
immolex 2016, Seite  
immolex 2016/Nummer

**HERAUSGEBER:**  
Manz'sche Verlags- und  
Universitätsbuchhandlung GmbH

**LEITENDE REDAKTEURE:**  
ao. Univ.-Prof. Dr. H. BÖHM  
StB Mag. K. FUHRMANN  
Sen.-Präs. d. VwGH iR  
Dr. E. GALL  
HR d. VwGH Dr. F. PFIEL

**SCHRIFTFLEITUNG:**  
RA Dr. H. RAINER

**STÄNDIGE MITARBEITER:**  
Ri Mag. A. GRIEB  
Ri Mag. F. IBY  
Ri Mag. J. KAINC  
Univ.-Prof. Dr. A. KLETEČKA  
Mag. C. KOTHBAUER  
Ri Mag. S. KULHANEK  
RA Dr. E. LINDINGER  
Dr. S. MALAINER  
RA Dr. C. PRADER  
Hon.-Prof.  
Dr. J. STABENTHEINER  
Dr. A. STARIBACHER

**EDITORIAL**

Plädoyer für eine einfache Neuparifizierung und Widmungsänderung im Wohnungseigentum Herbert Rainer	305
Impressum	U3

**LEITSÄTZE**

Nr. 66 – 71	308
-------------	-----

**WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**

8 Ob 46/16x: „Persilscheine“ für Neuparifizierungen und Widmungsänderungen im Wohnungseigentum zulässig Nach der bereits kritikwürdigen Entscheidung des OGH 5 Ob 228/13k hat nun auch der 8. Senat des OGH Blanko-Vorwegzustimmungen bzw diesbezügliche vertragliche Verpflichtungen in einem als Formularvertrag zu qualifizierenden WE-Vertrag für wirksam erachtet. Die unter immolex 2016/95, in diesem Heft Seite 325 – etwas verkürzt – wiedergegebene (um hier nicht interessierende Kostenfragen „entlastete“) Entscheidung ist nach An- sicht des Autors ein glattes Fehlurteil; die kritische Auseinandersetzung mit ihr ist Gegenstand dieses Beitrags. Helmut Böhm	310
--	-----

**ABGABENRECHT**

<b>Grunderwerbsteuer bei Anteilsvereinigungen</b> Mit der Steuerreform 2015/2016 und dem Abgabenänderungsgesetz 2015 kam es zu tiefgreifenden Ände- rungen im Bereich der Grunderwerbsteuer (GrESt) im Zusammenhang mit Anteilsvereinigungen und -über- tragungen: Der Erwerb von nunmehr lediglich 95% der Anteile löst bereits GrESt aus. Weiters wurde ein neuer Grunderwerbsteuerpflichtiger Erwerbstatbestand bei Personengesellschaften geschaffen und die Zurech- nung von treuhändig gehaltenen Anteilen an den Treugeber normiert. Der zweite Teil dieses Artikels enthält eine Reihe von Fallbeispielen, die die neuen Regelungen illustrieren sollen. Karin Fuhrmann / Gerald Kerbl / Marlies Deininger	313
---	-----

**FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER**

Zu den Änderungsrechten der Mieter Christoph Kothbauer	336
---	-----

**MIETRECHT**

OGH 25. 5. 2016, 7 Ob 87/16v	• Vom Anwendungsbereich des MRG ausgenommene Zweiojekt- häuser ( <i>Franz Pfiel</i> )	317
OGH 13. 4. 2016, 10 Ob 14/16f	• Zur Ausnahmeschädlichkeit zusätzlicher Räume im Ein-oder-Zwei- objekthaus ( <i>Matthias Cerba</i> )	318
OGH 24. 5. 2016, 4 Ob 101/16f	• Aufwandsersatzanspruch des Mieters wegen des Tauschs der defekten Gastherme? ( <i>Wolfgang Ruckenbauer</i> )	320
OGH 31. 8. 2016, 7 Ob 154/16x	• Zur Zulässigkeit der Revision ohne wertgrenzenmäßige Beschränkung ( <i>Nicole Neugebauer-Herl</i> )	321

**WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT**

OGH 11. 7. 2016, 5 Ob 100/16s	• Real- und Zivilteilung ( <i>Markus Hagen</i> )	322
OGH 21. 12. 2015, 5 Ob 241/15z	• Schicksal der Klagsanmerkung bei nichtigem Wohnungseigentum ( <i>Christian Prader</i> )	323
OGH 30. 8. 2016, 8 Ob 46/16x	• Zur Zulässigkeit von „Blankozustimmungen“ zu Nutzwertneufestsetzungen im WE-Vertrag	325
OGH 11. 7. 2016, 5 Ob 117/16s	• Widmungsänderung ( <i>Sigrid Rätz</i> )	328

**LIEGENSCHAFTSRECHT**

OGH 11. 7. 2016, 5 Ob 101/16p	• Belastungs- und Veräußerungsverbot am Mindestanteil bei Ableben eines Eigentümerpartners ( <i>Alfred Veith</i> )	329
OGH 11. 7. 2016, 5 Ob 62/16b	• Teilungsverzicht durch Sachwidmung ( <i>Simone Maier-Hülle</i> )	330

**SCHADENERSATZRECHT**

OGH 30. 3. 2016, 6 Ob 232/15h	• Verjährungsbeginn bei Folgeschäden und fortgesetzter Schädigung ( <i>Matthias Cerha</i> )	331
-------------------------------	---	-----

**ABGABENRECHT**

VwGH 25. 5. 2016, 2013/15/0293	• Verkauf einer Liegenschaft kurz vor Insolvenz an Gesellschafter – steuerlicher Missbrauch? ( <i>Karin Fuhrmann</i> )	333
VwGH 16. 12. 2014, 2013/16/0172	• Eintragungsgebühr bei Simultanhypotheken – Gründe, warum es zu zeitlich auseinanderliegenden Gesuchen kam, ohne Bedeutung	334



## ÖZPR – Österreichische Zeitschrift für Pflegerecht

Jahresabonnement 2017: EUR 97,- (inkl. Versand in Österreich)  
Erscheint 2017 im 8. Jahrgang. Jährlich 6 Hefte.

### Neuigkeiten im Pflegerecht!

Die ÖZPR 5 bringt Sie auf den letzten Stand und informiert über

- die GuKG-Novelle 2016,
- das Gesundheitsberuferegister-Gesetz,
- die PflegegeldEinstufung-NEU für Kinder und Jugendliche und
- das 2. Erwachsenenschutz-Gesetz

Lesen Sie jetzt nach in der Österreichischen Zeitschrift für Pflegerecht (ÖZPR) Heft 5/2016!  
Einzelheft EUR 19,40, Kennenlern-Abonnement 2017: 2 Hefte EUR 10,-

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16 · 1014 Wien www.manz.at



# zeitschrift für hochsch hochschulmanage und hochschulpolitik:zfhr

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z130

zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
E. Schulev-Steindl

Heft 5  
Oktober 2016  
15. Jahrgang

## Aufsätze

Mag. Christine Perle

Die neuen personalrechtlichen Bestimmungen  
des UG – Eine Chance, die wahrgenommen  
werden will.

139

Mag. Dr. Alwine Hofstetter

Meldung grenzüberschreitender Studien  
nach § 27 HS-QSG: Bisherige Erfahrungen  
und Herausforderungen – Teil 1

154

## Rechtsprechung

Volltext

161

Leitsätze

165

## Buchbesprechungen

168

Impressum

168



# der gemeinrechtliche Haushalt

11

2016

117. Jahrgang

Fachzeitschrift

für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

## Inhalt

### Aufsätze

**Prof. Dr. Martin Junkernheinrich**, Technische Universität Kaiserslautern  
und

**Gerhard Micosatt**, Forschungsgesellschaft für Raumfinanzpolitik (FORA), Bottrop  
Kommunalinvestitionsförderungsgesetz – Ergebnisse einer Umfrage zum Stand der  
Bearbeitung und des Mittelabrufs in finanzschwachen Städten ..... 237

**Prof. Dr. Michael Broer**, Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfsburg  
Möglichkeiten der Ermittlung der optimalen Größe bei Kreisgebietsreformen, ..... 239

**Ralf Klomfaß**, Abteilungsleiter beim Revisionsamt der Stadt Mainz

Handlungsoptionen zum VOB/B-Bauvertrag bei Insolvenz des Auftragnehmers ..... 245

**Matthias Beier**, Steuerberater, Düsseldorf  
und

**Danny Essing**, Rechtsanwalt, Düsseldorf

Das kommunale Immobilienmanagement optimal aufstellen – eine Darstellung möglicher  
Strukturoptimierungen ..... 247

**Dino Schubert**, Dipl.-Verwaltungswirt, Braunschweig  
und

**Jens Kirstein**, Student an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften,  
Wolfenbüttel

Der Zusammenhang zwischen doppischen Steuerungsinstrumenten und finanziellen  
Kennzahlen im Haushaltsplan – Eine empirische Analyse anhand niedersächsischer  
Kommunen ..... 250

**Aus der Rechtsprechung** ..... 256

# INHALT

GENERALSEKRETÄR



## Urbanität wird geschaffen

Lebendige Zentren sind Ausdruck aktiven politischen Handelns und politischer Entscheidungen, wie es z. B. Waidhofen und Lienz vor-machen. Kennzeichen für intakte Zentren sind u. a. eine lebendige Baukultur oder die Rückgabe von dem Auto vorbehaltenen Flächen an FußgängerInnen.

Es sind die kreativen Räume in Linz und Klagenfurt, es ist das Fach-konzept öffentlicher Raum und das Zentrumskonzept der Stadt Wien bzw. die living labs in Leoben, die einen Ort zu einem lebendigen Ort machen, ihm eine Bedeutung und Aufgabe in der Stadt zuordnen.

Unverzichtbar ist auch das Wech-selspiel der Erdgeschoßzone mit dem öffentlichen Raum, das einem Zentrum, Grätzel oder Quartier erst urbanes Flair verleiht.

Wir alle – Verwaltung & Politik – sind aufgefordert, Richtlinien zu schaffen, die zur Stärkung attrakti-ver, lebenswerter Zentren beitra-gen. Der Österreichische Städte-bund bietet hier Unterstützung und Vernetzungsmöglichkeiten an (Fachausschuss StadtplanerInnen, Wissensnetzwerk Innenstadt).

Dr. Thomas Weninger  
Generalsekretär Österreichischer Städtebund

04 STÄDTEBUND AKTUELL  
*Kurzmeldungen aus dem Städtebund*

10 KOMMUNALNEWS  
*Aktuelles aus den Städten*

16 PERSONALIA  
*Personalien, Bürgermeisterwechsel und Todesanzeigen*



Welche Erfolgskriterien gibt es für die Zentrumsbelebung? Das Städtebund-Wissensnetzwerk Innenstadt hat Waidhofen an der Ybbs einem Lokalausweis unterzogen.

## STADTPLANUNG UND VERKEHR

17 *Katharina Söpper*  
**Polyzentralität als Herausforderung**

20 *Oskar Januschke*  
**Verstetigung der Zusammenarbeit & gemischte Steuerung**

22 *Stephanie Schwer*  
**Innenstadtbelebung am Beispiel Waidhofen an der Ybbs**

26 *Elsa Brunner*  
**Gemeinsam für eine österreichische Baukultur!**

28 *Interview mit Thomas Hotko und Bernhard Seyringer*  
**Leistbares Wohnen als Standortfaktor**

30 *Barbara Abel*  
**KREATIVQUARTIER Hafenviertel Klagenfurt**

34 *Christian Knapp und Sandra Matejka*  
**Leerstandsaktivierung als Motor für eine lebendige Stadt**

36 *Katharina Kloibhofer*  
**Eine Kunstinitiative renoviert städtischen Leerstand selbst**

38 *Alexandra Janze*  
**Partizipation und nachhaltige Stadtentwicklung**

40 *Lisa Magdalena Schlager*  
**Draußen in Wien – Strategien für den öffentlichen Raum**

- 42 *Jakob Kastner*  
**Seestadt: Viel Platz für öffentlichen Raum**
- 44 *Martina Strasser und Dieter Schwab*  
**Platz da! Begegnungszonen in Österreich – ein Erfolgsmodell**
- 46 *Petra Jens*  
**Ein „Jahr des Zu-Fuß-Gehens“ in Wien**
- 48 *Peter Matzanez*  
**Die mobile Stadt ohne Verkehr**
- 50 *Thomas Bohrn*  
**Das neue VOR-Tarifsysteem – eine erste Bilanz**
- 52 *Christian Wampera*  
**Das Verkehrsmodell Österreich – Ein Überblick**
- 54 *Susanne Böck*  
**Kommunen nicht allein im EU-Förderdschungel**
- 56 **MAGAZIN**  
*Neueste Entwicklungen und Veranstaltungen*
- 72 **RECHT**  
*SchulfotografInnen*
- 73 **LITERATUR**  
*Aktuelle Rezensionen*
- 74 **FINANZ**  
*Ertragsanteilsvorschlüsse für November 2016*
- 75 **AUSBLICK**  
*Kommende Termine*



## PRÄSIDENT



### Als Stadtregionen handeln

*Viefältige, grenzüberschreitende Aktivitäten bestimmen den Alltag der Menschen in den urban geprägten Räumen und sollen möglichst reibungslos abgewickelt werden können. Dies betrifft auch und v. a. den Verkehr, der nicht an den Stadtgrenzen endet. Verkehrskonzepte müssen dies berücksichtigen. Am 4. Stadtregionstag in Vorarlberg konnte man sich vor Ort überzeugen, dass grenzenlose Mobilität auch im öffentlichen Verkehr überall dort gut funktioniert, wo eine gemeinsame, gut abgestimmte, grenzüberschreitende Angebotsplanung über alle Verkehrsträger (Bahn, Straßenbahn, Bus ...) das Credo für alle handelnden AkteureInnen ist. Die Umsetzung von gemeinsamen Projekten wird durch Haftungsfragen, Umsatzsteuerpflichten und ungelöste Hindernisse bei der Übertragung kommunaler Aufgaben an regionale TrägerInnenverbände deutlich beeinträchtigt. Bestehende rechtliche und steuerliche Barrieren sind daher dringend abzubauen, um gemeinsame Projekte weiter zu fördern.*



Bürgermeister Dr. Michael Häupl  
Präsident Österreichischer Städtebund

**IMPRESSUM:** ÖGZ – Österreichische Gemeinde-Zeitung, Nr. 11/2016 • Medieninhaber und Herausgeber: Österreichischer Städtebund, 1082 Wien, Rathaus, [www.staedtebund.gv.at](http://www.staedtebund.gv.at), [oegz@staedtebund.gv.at](mailto:oegz@staedtebund.gv.at), Tel. +43(0)1/4000-89993 • Leitung: Generalsekretär Dr. Thomas Weninger • Verleger: Bohmann Druck und Verlag Ges. m. b. H. & Co. KG, 1110 Wien, Leberstraße 122, Geschäftsführer: Dr.<sup>in</sup> Gabriele Ambros, Gerhard Milletich • Chefredakteurinnen des Österreichischen Städtebundes: Mag.<sup>a</sup> Christina Aigner und Lisa Hammer, MA, Tel. +43(0)1/4000-89993, Fax: +43(0)1/4000-7135 • Chef vom Dienst/Redaktion: Mag. Gerald Leimlehner, Grafische Gestaltung: Martin Hampejs, Lektorat: Mag. Bernhard Plos, Fotoredaktion: Markus Wache • Reproduktion: Repromedia Druckges. m. b. H. Nfg. KG, Leberstraße 122, 1110 Wien • Druck: Wograndl Druck Ges. m. b. H., Druckweg 1, 7210 Mattersburg • Auflage: 6.000 • Erscheinungsweise 2016: 10 Ausgaben • Coverfoto: Photocase, Copyright für nicht (anders) bezeichnete Fotos: Österreichischer Städtebund • Zum Nachdruck von Veröffentlichungen aus der ÖGZ ist ausnahmslos die Genehmigung der Redaktion einzuholen. Namentlich gezeichnete Beiträge geben die Meinung der/des Verfassenden wieder, die sich nicht unbedingt mit jener der Redaktion bzw. der Position des Städtebundes decken muss. Die Redaktion der ÖGZ bekennt sich zum Einsatz einer geschlechtergerechten Sprache. • Abonnements laufen ganzjährig und müssen eingeschrieben einen Monat vor Ablauf abbestellt werden, sonst erfolgen nach Usancen im Zeitungswesen Weiterlieferung und Weiterverrechnung. Einzelheft: EUR 4,50; Jahresabonnement: EUR 42; Abo-Bestellung: Tel. +43(0)1/740 32-466, [abo@bohmann.at](mailto:abo@bohmann.at) • Anzeigen: Sabine Pokorny, [sabine.pokorny@schmid-verlag.at](mailto:sabine.pokorny@schmid-verlag.at), Tel. +43(0)1/740 32-422 • Advertorials sind bezahlte Einschaltungen und unterliegen der Verantwortung der Anzeigenabteilung.

# European Human Rights Law Review

Issue 5 2016

## Table of Contents

### Opinion

Revisiting Philip Alston's Human Rights and Quality Control  
*Stephen Bouwhuis*

475

### Bulletin

484

**Bulletin: Counter-Terrorism and Human Rights**

487

**Bulletin: EU Charter of Fundamental Rights**

494

### Articles

Articles 13 and 35(1), Subsidiarity, and the Effective Protection of European Convention  
Rights in National Law

*Nicholas Bamforth*

501

Immigration Detention before the CJEU: The Interrelationship between the Return Directive  
and the Recast Reception Conditions Directive and their Impact on the Rights of Third Country  
Nationals

*Silvia Bartolini and Thomas Bombois*

518

Tackling Radicalisation: The Limitations of the Anti-radicalisation Prevent Duty

*David Barrett*

530

No more Unconditional "Mutual Trust" between the Member States: an Analysis of the  
Landmark Decision of the CJEU in *Aranyosi and Căldăraru*

*Fisnik Korenica and Dren Doli*

542

### Case Analysis

Belize decriminalises homosexuality: *Caleb Orozco v Attorney General of Belize*

*Peter J. Laverack*

556

### Case and Comment

*Enver Aydemir v Turkey*

567

*Avotiņš v Latvia*

570

*Al-Dulimi and Montana Management Inc v Switzerland*

574



Karácsony v Hungary	578
Pilav v Bosnia and Herzegovina	582
Biao v Denmark	584
Igor Tarasov v Ukraine	588
Paunovic and Milivojevic v Serbia	591
<b>Book Reviews</b>	594

The Eur  
Sweet &  
No. 167

Comput

Each a  
Sweet &  
used i  
keywor  
to whic  
of ea  
confor  
terms

Crown

Extra  
Data  
EU r

All ri  
stored  
the C  
Licen  
use c

The

E.H.  
deba  
it

# COMMON MARKET LAW REVIEW



CONTENTS Vol. 53 No. 5 October 2016

Editorial comments: “*We perfectly know what to work for*”: *The EU’s Global Strategy for Foreign and Security Policy* 1199-1208

## Articles

M. Dawson, Better regulation and the future of EU regulatory law and politics 1209-1236

M. Ioannidis, Europe’s new transformations: How the EU economic constitution changed during the Eurozone crisis 1237-1282

A. Kalintiri, What’s in a name? The marginal standard of review of “complex economic assessments” in EU competition enforcement 1283-1316

A. Kornezov, The new format of the *acte clair* doctrine and its consequences 1317-1342

## Case law

### A. Court of Justice

Institutionalizing personal data protection in times of global institutional distrust: *Schrems*, L. Azoulai and M. van der Sluis 1343-1372

Divorce immediately, or leave. Rights of third country nationals and family protection in the context of EU citizens’ free movement: *Kuldip Singh and Others*, F. Strumia 1373-1394

Is there light on the horizon? The distinction between “*Rewe* effectiveness” and the principle of effective judicial protection in Article 47 of the Charter after *Orizzonte*, J. Krommendijk 1395-1418

Irregular migration at the crossroads, between administrative removal and criminal deterrence: The *Celaj* Case, M. Savino 1419-1440

### B. National Courts

EU law, constitutional identity, and human dignity: A toxic mix? *Bundesverfassungsgericht: Mr R*, J. Nowag 1441-1454

**Book reviews** 1455-1490