

Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsch

57. Jahrgang
Januar 2017 · Heft 1

www.JuS.de

Beirat

Privatdozent Dr. Carsten Bäcker – Wiss. Assistent Dr. Christian Becker – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Privatdozent Dr. Eike Michael Frenzel – Akad. Rat Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Prof. Dr. Jan Felix Hoffmann – Jun.-Prof. Dr. Elisa Hoven – Privatdozent Dr. Albert Ingold – Prof. Dr. Ann-Katrin Kaufhold – Akad. Rat Dr. Manuel Ladiges, LL. M. – Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur. – Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M. – Akad. Rat Dr. Chris Thomale, LL. M. – Privatdozent Dr. Daniel Ulber

Aufsatz	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i> Der wissenschaftliche Anspruch des Jurastudiums	1
Studium	<i>Prof. Dr. Stephan Lorenz und Wiss. Mitarbeiterin Veronika Eichhorn</i> Grundwissen – Zivilrecht: Unentgeltliche Rechtsgeschäfte	6
	<i>Ass. iur. Dr. Stefan Korch</i> Widersprüche bei der Berechnung des Integritätszuschlags nach der 130 %-Rechtsprechung des BGH	10
	<i>Rechtsreferendar Jan Aufterbeck</i> Die verhaltensbedingte Kündigung als Einfallstor für BGB AT-Klassiker	15
	<i>Prof. Dr. Wolfgang Mitsch</i> Die provozierte Provokation	19
	<i>Wiss. Mitarbeiterin Ruth Effinowicz, LL. M., M. A.</i> Aktuelles Gesetzgebungsvorhaben: Neufassung des Verbrechens der Aggression	24
	<i>Regierungsrat Dr. Vyacheslav Bortnikov</i> Staatsverträge der Länder	27
	<i>Prof. Dr. Michael Schmitz</i> Der Öffentlichkeitsgrundsatz in der Kommunalverwaltung	31
Referendariat	<i>Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber</i> Das Gesetz zur Änderung des Sachverständigenrechts in der Praxis des Zivilprozesses	34
	<i>Vors. Richter am VG Felix Koehl</i> Aus der Praxis: Zwischenentscheidung im Verfahren nach § 80 V VwGO	37
Fallbearbeitung	<i>Wiss. Mitarbeiterin Swantje Ernst und Geprüfte Wiss. Hilfskraft Markus Jurawitz</i> Anfängerklausur – Zivilrecht: BGB AT – La Peregrina	40
	<i>Wiss. Hilfskraft Dipl.-Jur. Christopher Schöpe</i> Anfängerklausur – Strafrecht: AT – Die Wanderspinne in der Hundepension	44
	<i>Akad. Rätin Dr. Judith Froese</i> Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Verwaltungsrecht – Aufenthaltsverbot für Fußballfans	50
	<i>Prof. Dr. Jürgen Stamm</i> (Original-)Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Drittschadensliquidation – Immer Ärger mit den Handwerkern	56
	<i>Vors. Richter am LG Dr. Georg Bischoff und Richterin Johanna Hintz</i> Aktenvortrag – Öffentliches Recht: Antrag nach § 80 V VwGO – Bauchtanz zum Essen	63

Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht

Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
 Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen
 Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster
 Prof. Dr. Thomas Riehm, Passau
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg
 Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Trier
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

Öffentliches Recht

Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz
 Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin



Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Martin Schwab</i>	Anforderungen an die Nachfristsetzung und deren Entbehrlichkeit BGH, Ur. v. 13.7.2016 – VIII ZR 49/15, NJW 2016, 3654	67
	<i>Prof. Dr. Volker Emmerich</i>	Kündigungsfrist bei §§ 543 und 569 BGB BGH, Ur. v. 13.7.2016 – VIII ZR 296/15, NZM 2016, 791	69
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	Dingliche Einigung ohne notarielle Beurkundung BGH, Ur. v. 8.4.2016 – V ZR 73/15, NJW 2016, 2035	71
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	Anfechtung eines wechselbezüglichen Ehegattentestaments BGH, Ur. v. 25.5.2016 – IV ZR 205/15, NJW 2016, 2566	72
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	Rechtsstellung des Streithelfers (Nebenintervenienten) BGH, Beschl. v. 23.8.2016 – VIII ZB 96/15, BeckRS 2016, 17023	75
	<i>Prof. Dr. Burkhard Boemke</i>	Tarifvertragliche Ausschlussfrist – außergerichtliche Geltendmachung BAG, Ur. v. 16.3.2016 – 4 AZR 421/15, NZA 2016, 1154	76
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	Unionsrechtsakzessorische Blankettstrafgesetze BVerfG, Beschl. v. 21.9.2016 – 2 BvL 1/15, NJW 2016, 3648	79
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	Notwehr gegenüber einem Kind OLG Düsseldorf, Beschl. v. 2.6.2016 – III-1 Ws 63/16, BeckRS 2016, 14622	81
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Rudolf Streinz</i>	Vorabentscheidung zu einheitlichen Apothekenabgabepreisen EuGH, Ur. v. 19.10.2016 – C-148/15, NVwZ 2016, 1793	83
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	Schranken der Meinungsfreiheit bei Tatsachenbehauptungen BVerfG, Beschl. v. 29.6.2016 – 1 BvR 2732/15, BeckRS 2016, 49397, Beschl. v. 28.6.2016 – 1 BvR 3388/14, NJW 2016, 3360, Beschl. v. 29.6.2016 – 1 BvR 3487/14, NJW 2016, 3362	86
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	Bestellung der Bundesrichter BVerfG, Beschl. v. 20.9.2016 – 2 BvR 2453/15, NJW 2016, 3425	89
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	Bekanntgabe und Wirksamkeit eines Verwaltungsakts BVerwG, Ur. v. 6.4.2016 – 3 C 10.15, NJW 2016, 2353	91
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	Ermessensausübung VGH Kassel, Beschl. v. 17.12.2015 – 2 A 57/15.Z, NVwZ-RR 2016, 541	93
<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	Vertretungsmacht des Bürgermeisters nach außen BGH, Beschl. v. 18.3.2016 – V ZR 266/14, BeckRS 2016, 08885	94	

INHALT

Aufsätze

Steffen Krieger / Sophia Ampatziadis

Die Reform der Arbeitnehmerüberlassung – Auf was müssen Unternehmen achten? 593

Anfang April tritt das „Gesetz zur Änderung des Arbeitnehmerüberlassungsgesetzes und anderer Gesetze“ in Kraft. Der Beitrag gibt einen Überblick, was Unternehmen zukünftig zu beachten haben, und bietet damit eine Richtschnur für den Umgang mit den neuen gesetzlichen Vorgaben.

Jochen Lehmann / Sören Rettig

Versicherungsvertrieb im Internet 596

Angesichts des erheblichen Aufwands für die Erfüllung der Vermittlerpflichten beim Internetvertrieb von Versicherungen wird die Abgrenzung der erlaubnisfreien Tätigkeit von der regulierten Versicherungsvermittlung besprochen und für die Beratungspraxis konkretisiert.

Zur Rechtsprechung

Christoph Gusy

Verfassungswidrig, aber nicht verboten! 601

(BVerfG, NJW 2017, 611)

Bericht

Peter Gola / Christoph Klug

Die Entwicklung des Datenschutzrechts im zweiten Halbjahr 2016 604

Kanzlei & Mandat

Carsten Krumm

Akteneinsicht in OWi-Sachen: Rechtsmittel und Rechtsbehelfe 607

Buchbesprechungen

Huber: Anfechtungsgesetz (Thomas Wazlawik) • **Götting / Nordemann: UWG** (Ulrich Loewenheim) • 609

Fischer: Strafgesetzbuch (Stefanie Schork)

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Recht Digital	19
Autonomes Fahren – Ende der Fahrer- und Halterhaftung?		TÜV-geprüftes OLG		Mandantendaten in der Cloud	
C. Armbrüster		A. Flüchter		D. Schmid	
Agenda	6	Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	27
Meldungen/Kolumne	7	Boni, Dieselgate, Winterkorn – und kein Ende		web.report	36
Gesetzgebung	8	H. Hirte		Stellenmarkt	37
Rechtsprechung in Kürze	8	Pro und Contra	17	Beck'sche Zeitschriften	42
Entscheidung der Woche	9	Fußfessel für Gefährder?		Buchhinweise	44
Leserforum	10	W. Bausback/A. Schiemann		Personalien	46
		Aus der Justiz	18	Heftvorschau/Impressum	48
		Justiz-Gipfel in Weimar			
		S. Rebehn			

INHALT



Rechtsprechung

Verfassungsgerichte

BVerfG 17.01.17 – 2 BvB 1/13
Verbotsverfahren gegen die NPD 611

OLG Hamm 02.11.16 – 20 U 19/16
Ersatz des Überschwemmungsschadens in der Kfz-Versicherung (Ls.) 678

LG Rottweil 19.08.16 – 1 T 111/16
Anlage des Vermögens des Betreuten in Gold 679

Zivilgerichte

BGH 17.11.16 – VII ZR 6/16
Vergütung für das Kassensystem eines Tankstellenhalters (Anm. R. Emde) 662

BGH 08.07.16 – V ZR 261/15
Unterbrechung der Eigentümerversammlung zwecks „Mandantengesprächs“ 666

BGH 23.11.16 – XII ZB 458/16
Verlängerung der Unterbringung aufgrund Gutachtens durch den behandelnden Arzt 668

BGH 05.12.16 – AnwZ (Brfg) 31/14
Gleichzeitige Benennung als „Fachanwalt“ und „Spezialist“ für ein Fachgebiet (Anm. H. Scharmer) 669

BGH 25.10.16 – VI ZB 8/16
Liquidation von Drittkosten im Kostenfestsetzungsverfahren – Privatgutachten (Anm. M. Vuia) 672

BGH 21.10.16 – V ZR 230/15
Rechtsschutzbedürfnis für Vollstreckungsabwehrklage – Verjährte Grundschuldzinsen (Anm. M. Würdinger) 674

OLG Köln 04.08.16 – 7 U 177/15
Nachforderung von Umsatzsteuer für an Bauträger erbrachte Bauleistungen 677

Strafgerichte

BGH 27.10.16 – 1 BGs 107/16
Auskunft über Postsendungen – Gewahrsam des Postunternehmens (Anm. D. Schmidt) 680

BGH 02.08.16 – 2 StR 154/16
Abgrenzung zwischen Trickdiebstahl und Betrug (Ls.) 682

Verwaltungsgerichte

OVG Schleswig 19.09.16 – 4 MB 42/16
Einziehung eines Passes wegen unrichtiger Eintragungen 682

Arbeitsgerichte

BAG 22.09.16 – 2 AZR 700/15
Sonderkündigungsschutz als schwerbehinderter Mensch – Betriebsratsanhörung 684

Finanzgerichte

BFH 10.11.16 – VI R 7/16
Aufwendungen eines Arbeitnehmers für die Feier seines Geburtstags 687

BFH 21.07.16 – X R 43/13
Sonderausgabenabzug für vom Erben nachgezahlte Kirchensteuer (Ls.) 688

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 4/2017

Miet- und Immobilienrecht
AGB-Probleme beim Beitritt zur Mieter-Werbegemeinschaft

Erbrecht
Andeutungstheorie und Ermittlung des Erblasserwillens

Verkehrsrecht
Anforderungen an die Ersatzpflicht aus Billigkeitsgründen

Baurecht
Vergaberechtliche Fallstricke bei Nachträgen

Arbeitsrecht
„Ich habe Vertrag!“ – Befristungen im Sportrecht

Insolvenzrecht
Verwirkung von Rechten nach Versäumen der Anmeldefrist

Strafrecht
Schweigepflicht-Entbindung bei juristischen Personen

Verfahrens- und Kostenrecht
Berufungserwiderung in Unkenntnis der Rechtsmittelrücknahme

Anwalt und Kanzlei
Vorschlag für Datenschutzbeauftragten der Anwaltschaft

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten

INHALT

Aufsätze

Maximilian Zimmer

Störungen beim Erb- und Pflichtteilsverzichtsvertrag 513

Eine aktuelle Entscheidung des OLG Hamm wirft ein Schlaglicht auf eine in der notariellen Praxis oft verwendete Gestaltung bei Erb- und Pflichtteilsverzichtsverträgen, bei der Gründe und Anlass für die Vereinbarung ausgeblendet werden und nur der Verzicht selbst beurkundet wird. Das kann zur Sittenwidrigkeit der Vereinbarung führen.

Clemens Krbetschek

Die Verhängung einer Verzögerungsgebühr im Zivilprozess 517

Mit § 38 GKG wird dem Gericht die Möglichkeit eingeräumt, durch Verhängung einer besonderen Gebühr auf die parteiverursachte Verzögerung der Erledigung des Rechtsstreits zu reagieren. Dieser Beitrag soll zu einer dogmatischen Aufarbeitung der Norm beitragen und diese zugleich in den Fokus von Praxis und Wissenschaft rücken.

Zur Rechtsprechung

Michael Selk

Eigenbedarf der GbR und Ende einer Ära: Pflichtverletzung des Vermieters beim Anbieten einer Alternativwohnung 521
(BGH, NJW 2017, 547)

Bericht

Helmut Hoffmann

Die Entwicklung des Internetrechts bis Ende 2016 525

Klaus Zimmermann / Stefan Raddatz

Die Entwicklung des Stiftungsrechts 2016 531

Forum

Christian Ahrendt

Alte Zöpfe neu geflochten – Das materielle Recht in der Hand von Programmierern 537

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Report	18
Syndizi – alles in Ordnung? H. Kilger		Familienfreundliches Bundes- sozialgericht R. Schlegel		Der Sammelkläger von Deutschland J. Jahn	
Agenda	6	Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	25
Meldungen/ Kolumne	7	Einfaches Scheidungsunterhalts- recht? M. Löhnig		web.report	28
Gesetzgebung	8	Bericht aus Brüssel	16	Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	ua: Dienstleistungspaket der EU- Kommission H. Petersen		Beck'sche Zeitschriften	34
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung & Karriere	17	Buchhinweise	36
Leserforum	10	Hohe Hürden J. Jahn		Veranstaltungshinweise	38
				Heftvorschau/Impressum	40



INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte

EuGH 27.10.16 – C-428/15
Internationale Verweisung von Kindschaftsverfahren wegen Kindeswohl 541

Verfassungsgerichte

BVerfG 06.07.16 – 1 BvR 1705/15
Rechtsschutz in einem Fall der Organtransplantation 545

BVerfG 25.08.16 – 2 BvR 877/16
Umsetzung von Richtern wegen Spannungen im Spruchkörper (Ls.) 547

Zivilgerichte

BGH 14.12.16 – VIII ZR 232/15
Eigenbedarf der GbR und Alternativwohnung – Rechtsprechungsänderung 547

BGH 27.09.16 – XI ZR 81/15
Innenausgleich bei Bürgschaftsübernahme durch GmbH-Gesellschafter 557

BGH 18.10.16 – II ZR 314/15
Eintragung bei Formwechsel einer GmbH in eine GbR (Anm. D. Markworth) 559

BGH 02.11.16 – XII ZB 583/15
Vertretung des Kindes bei Vaterschaftsanfechtung durch allein sorgeberechtigte Mutter (Anm. M. Löhnig) 561

BGH 13.09.16 – VI ZB 21/15
Rechtshängigkeit durch ordnungsgemäße internationale Zustellung – EuGVVO aF (Anm. P. Mankowski) 564

BGH 27.10.16 – I ZB 21/16
Dispositionsfreiheit bei Vollstreckungsauftrag – Erneute Vermögensauskunft (Anm. R. Dierck) 571

BGH 05.10.16 – XII ZB 464/15
Ausschlussfrist für Vergütungsanspruch des berufsmäßigen Verfahrensbeistands 574

OLG Hamm 08.11.16 – 10 U 36/15
Sittenwidrigkeit eines Erb- und Pflichtteilsverzichts 576

Strafgerichte

BGH 12.10.16 – 5 StR 134/15
Gesellschaftsrechtliche Pflichtverletzung und Untreuevorwurf – HSH Nordbank AG (Anm. C. Brand) 578

Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 10.11.16 – 1 S 1663/16
Eilantrag gegen Urnenbestattung 583

Arbeitsgerichte

BAG 24.08.16 – 7 AZR 41/15
Sachgrundbefristung bei Vertretung im Wege gedanklicher Zuordnung 586

Sozialgerichte

BSG 23.06.16 – B 14 AS 4/15 R
Keine Auskunft an Jobcenter bei Anspruchsübergang wegen Kindergeldüberhangs 590



Die goldenen Regeln für den Kanzlei-Erfolg.

Anwaltsunternehmen führen

ist eine Kunst, die jeder Anwalt beherrschen muss, wenn er Erfolg haben will. Dieses Werk beschreibt die Grundregeln des Managements von Anwaltskanzleien verständlich und einprägsam anhand vieler Beispiele, Checklisten, Charts und Übersichten und hilft so – durchaus unterhaltsam und humorvoll – die typischen Managementprobleme von Anwälten zu lösen.

Die 3. Auflage

bietet eine vertiefte Darstellung und wird ergänzt durch die aktuellen Erkenntnisse eines erfahrenen Managing-Partners sowie eines Business- und Management-Coaches.

Von Prof. Dr. Benno Heussen, RA
3. Auflage. 2016. XXX, 355 Seiten. Kartoniert € 45,-
ISBN 978-3-406-68589-7

Erhältlich im Buchhandel oder bei: beck-shop.de | Verlag C.H. BECK oHG - 80791 München | bestellung@beck.de | Preise inkl. MwSt. | 165716





Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , AGB-Probleme beim Beitritt zur Mieter-Werbegemeinschaft	97
Nachweis eines Eigentümerbeschlusses gegenüber dem Grundbuchamt (OLG München)	98
Kostensatz vom Obdachlosen nach Wohnungseinweisung (VGH München)	99
Belege zur Betriebskostenabrechnung: Vorlage der Originale (LG Kempten)	99

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Besuch der Bethel School begründet keinen Ausbildungsunterhalt (OLG Hamm)	100
Verfestigte Lebensgemeinschaft nach elf Monaten (OLG Oldenburg)	100
Gerichtliche Maßnahmen bei Kindeswohlgefährdung (BGH)	101
Ordnungsmittel wegen Kontaktaufnahme außerhalb des Umgangs (OLG Frankfurt a.M.)	101
Entscheidungsbefugnis über eine Namensänderung des Kindes (BGH)	102

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Andeutungstheorie und Ermittlung des Erblasserwillens	103
Testamentsauslegung zur Fortführung eines Landwirtschaftsbetriebs (OLG München)	104
Zwangsgeld bei Fehlen vorheriger Beschwerde gegen untätigen Notar (OLG Düsseldorf)	104

Verkehrsrecht

Von Rainer Heß und Michael Burmann

Anforderungen an die Ersatzpflicht aus Billigkeitsgründen (BGH)	105
Gefährdungshaftung bei einem „berührungslosen Unfall“ (BGH)	106
Grundsatz des rechtlichen Gehörs (BGH)	106
Anwendung des Anscheinsbeweises bei Auffahrunfall auf der Autobahn (BGH)	107

Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>V. Schmidt</i> , Vergaberechtliche Fallstricke bei Nachträgen	108
Feststellung der ortsüblichen und angemessenen Vergütung (AG Mönchengladbach-Rheydt)	109
Örtliche Zuständigkeit bei Klage aus einem Vergleich (OLG Celle)	110
Bieterausschluss wegen Kündigung eines früheren Bauvertrags (OLG Celle)	110

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Keine Ahndungslücke im Kapitalmarktrecht (BGH)	111
Abberufung eines Vorstandsmitglieds nach Vertrauensentzug (BGH)	111
Eintragungsfähigkeit einer Unterstützungskasse als Verein (KG)	112
Wirksamkeit von Aufsichtsratsbeschlüssen (OLG München)	113

Arbeitsrecht

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

<i>F. Tilch</i> , „Ich habe Vertrag!“ – Befristungen im Sportrecht	114
Berufen auf Schwerbehinderung nach Kündigung – Betriebsrat (BAG)	115
Arbeitszeit aus dem gelebten Arbeitsverhältnis – Referenzzeitraum (BAG)	116
AGG-widrige Urlaubsstaffelung für jüngere Arbeitnehmer (BAG)	116

Insolvenzrecht

Von Michael Dahl und Raul Taras

Verwirkung von Rechten nach Versäumen der Anmeldefrist (EuGH)	117
Kein Aussonderungsrecht wegen Altersversorgungsbeiträgen (EuGH)	117
Anforderungen an Entreichungseinwand (BGH)	118
Verfassungsbeschwerde gegen Versagung der Restschuldbefreiung (BVerfG)	119

Strafrecht

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

<i>S. Beukelmann</i> , Die Entbindung von der Schweigepflicht bei juristischen Personen	120
Recht auf Einsicht in Krankenakten im Straf- und Maßregelvollzug (BVerfG)	121
Einbruch in Wohnmobil als Wohnungseinbruchsdiebstahl (BGH)	121
Computersabotage auch bei Störung krimineller Internetseiten (BGH)	121
Falschangaben über Vorstrafen im Einbürgerungsverfahren (BGH)	122
Akteneinsicht in Unterlagen aus Telekommunikationsüberwachung (OLG Zweibrücken)	122
Wirksamkeit einer per E-Mail eingelegten Berufung (OLG Rostock)	122

Verfahrens- und Kostenrecht

Von Norbert Schneider

Berufungserwiderung in Unkenntnis der Rechtsmittelrücknahme (OLG Celle)	123
Vorverfahrensgebühr nach Rücknahme der Anklage (LG Berlin)	124
Mitwirkung an Einstellung durch Anraten zur Abgabe einer Einlassung (AG Kronach)	124
Kostenschuldner für gerichtliche Dokumentenpauschale (OLG Koblenz)	125
Berücksichtigung des Vermögens beim Wert der Ehesache (OLG Stuttgart)	125

Anwalt und Kanzlei

Von Christian Dahns

<i>C. Dahns</i> , Vorschlag für Datenschutzbeauftragten der Anwaltschaft	126
Zulassung eines Gruppenleiters einer Versicherung als Syndikus (AnwGH NRW)	127

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 Glinzki* (Anwalt und

Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth*
 (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas*
Kappus (Miet- und Immobilienrecht);
 Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lönker*
 (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

89-398, Postbank München IBAN:
 DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC:
 PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG,
 Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck
 und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Ver-
 leger in München.

Erscheinungsweise:
 Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

Bezugspreis 2017:
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist
 im Bezugspreis von NJW enthalten.
 Jahrestitellei und -register sind nur noch
 mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

ÖJZ aktuell 145

Beiträge

→ Zur Staatenimmunität im Zivilprozess 149

Beitrag anlässlich 8 Ob 68/16 g

Der nimmt eine Entscheidung des OGH zum Anlass, sich mit grundsätzlichen Fragen der Staatenimmunität zu beschäftigen. Dabei wird insb untersucht, in welchem Ausmaß Immunität für deliktisches Handeln besteht.

Von Alexander Wilfinger

→ Glücksspielwerbung in den Massenmedien 155

Eine Untersuchung aus verwaltungsstraf- und rundfunkrechtlicher Sicht

Medien, die Werbung für illegale Glücksspiele publizieren, geraten verstärkt ins Blickfeld der Behörden. Vor diesem Hintergrund befasst sich dieser Beitrag mit den Möglichkeiten, gegen Werbung für illegales Glücksspiel vorzugehen.

Von Katrin Allram und Hannah Grafl

→ Parallele Verfahren in *idem factum* als zulässige Doppelverfolgung? 161

In seiner Entscheidung vom 15. 11. 2016 hat der EGMR (GK) mit großer Mehrheit (16:1) die Verfahrensgarantie des Art 4 des 7. ZP dahingehend präzisiert, dass die Verurteilung in einem Strafverfahren nach rechtskräftiger Erledigung des finanzbehördlichen Verfahrens für denselben Sachverhalt unter bestimmten Voraussetzungen zulässig ist. Ausschlaggebend für die Zulässigkeit der Doppelverfolgung sei die substantielle sowie ausreichend zeitnahe Verbindung beider Verfahren.

Der Beitrag untersucht die Urteilsbegründung des EGMR und setzt sich insbesondere mit der ausführlich dargelegten Dissenting Opinion auseinander.

Von Lukas Staffler

Evidenzblatt

→ Schadenersatzrecht 167

OGH 28. 6. 2016, 2 Ob 181/15 d

22: Grenzen der Halterhaftung

OGH 22. 3. 2016, 5 Ob 133/15 t 171

23: Verjährung der Ansprüche aus fehlerhafter Anlageberatung

→ Zivilverfahren 174

OGH 6. 7. 2016, 7 Ob 51/16 z

24: Wirksame Kuratorbestellung für „abwesenden“ 110-jährigen, dessen Tod (noch) nicht feststand

OGH 6. 7. 2016, 7 Ob 111/16 y 177

25: Bei Versicherungsprämienrückforderung Vertragsaufhebungsbegehren gesondert zu bewerten

OGH 17. 8. 2016, 8 Ob 68/16 g 178

26: Immunität der Schweizerischen Nationalbank

→ Strafprozessrecht 180

OGH 15. 11. 2016, 11 Os 102/16 h

27: Tatprovokation

→ Strafrecht 181

OGH 15. 11. 2016, 11 Os 97/16 y

28: Tätige Reue

EvBl-Leitsätze

→ Exekutionsrecht	182
OGH 23. 11. 2016, 3 Ob 147/16p 25: Der Betreibende muss im Exantrag das Alleinverschulden des Schuldners darlegen	
→ Grundbuchsrecht	183
OGH 22. 11. 2016, 5 Ob 204/16k 26: Unterschriften auf dem Vertrag einer Gemeinde sind zu beglaubigen	
→ Schadenersatzrecht	184
OGH 24. 10. 2016, 6 Ob 176/16z 27: Schadenseintritt im Ausland: Erfüllungsort für den Mangelfolgeschaden	
OGH 27. 10. 2016, 2 Ob 137/16k	184
28: Eingriff in fremdes Forderungsrecht: Schenkung auf den Todesfall	
OGH 22. 11. 2016, 5 Ob 131/16z	185
29: Privatgutachter haftet für regelwidriges Gutachten und Verletzung der Aufklärungspflicht	
→ Versicherungsvertragsrecht	185
OGH 13. 10. 2016, 7 Ob 189/16v 30: Kein Privathaftpflicht-Versicherungsschutz für verurteilten Straftäter	
→ Strafrecht	186
OGH 12. 10. 2016, 15 Os 85/16p 31: Echte Konkurrenz von Menschenhandel und Zuhälterei	
OGH 4. 11. 2016, 12 Os 77/16i	186
32: Wer „einsetzen“ muss, sagt § 70 Abs 1 Z 1 StGB nicht	

Forum

→ Betrieb, Betriebsbegriff und Verwendung des Kfz	186
Bemerkungen anlässlich OGH 2 Ob 181/15d Von Stefan Perner und Martin Spitzer	
→ Zur Streitwertbemessung von mit Leistungsbegehren verbundenen Rechtsgestaltungsbegehren	188
Anmerkung zu OGH 7 Ob 111/16y Von Philipp Anzenberger	

Kosten

→ Kostenseitig	192
Von Josef Obermaier	

Standards

→ Impressum	148
→ Buchbesprechungen	190



ÖSTERREICHISCHES NOTARIATS ZEITUNG

149. JAHRGANG

01
2017

D3-Z3A5

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN



Aus dem Inhalt:

BEITRAG

Walter H. Rechberger:

Das Geburtsdatum im Grundbuch – ein *Déjà-vu*

Seite 1

RECHTSPRECHUNG

Für Einverleibungen in das österreichische Grundbuch müssen die erforderlichen Urkunden den besonderen Vorschriften des österreichischen Rechts genügen, auch wenn sie im Ausland errichtet wurden *Hans Hoyer*

Seite 10

Treuepflicht und Beschlussanfechtung in der AG *Christoph Diregger*

Seite 26

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

Beitrag

Walter H. Rechberger

Das Geburtsdatum im Grundbuch – ein *Déjà-vu* 1

Rechtsprechung

Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Fassung des Urteilsspruchs; unmittelbare Zuleitung hat der Beeinträchtigte auch dann nicht hinzunehmen, wenn sie von einer behördlich genehmigten Anlage ausgeht –

OGH 24. 11. 2015, 1 Ob 206/15y: § 405 ZPO; §§ 364, 364 a ABGB 3

Gänzlich Neueschaffen eines Miteigentumsanteils im Rahmen der Anwendung des § 10 Abs 3 WEG 2002 idF GBNov 2012 ist ausgeschlossen –

OGH 21. 12. 2015, 5 Ob 187/15h: § 3 Abs 4, § 10 Abs 3 und 4 WEG idF GBNov 2012; § 136 Abs 1 GBG 5

Zur Streit'anmerkung nach § 66 GBG –

OGH 25. 1. 2016, 5 Ob 222/15f: §§ 9, 61, 70 GBG; § 418 ABGB 6

Rechtsgeschäftliche Vertretung bei Abgabe der Inländererklärung –

OGH 20. 4. 2016, 5 Ob 48/16v: §§ 9, 13 d, 30 Sbg GVG 2001 9

Für Einverleibungen in das österreichische Grundbuch müssen die erforderlichen Urkunden den besonderen Vorschriften des österreichischen Rechts genügen, auch wenn sie im Ausland errichtet wurden. –

OGH 14. 6. 2016, 5 Ob 261/15s: §§ 8, 31 IPRG; §§ 8, 26 f, 31 ff, 85 GBG; §§ 89 a und 89 b NO (Anmerkung von Hans Hoyer) 10

Erbrecht

Anfechtbarkeit verfahrensleitender Beschlüsse im Verlassenschaftsverfahren –

OGH 12. 4. 2016, 2 Ob 55/15z: §§ 45, 145, 165 ff AußStrG idF vor dem ErbRÄG 2015 13

Keine Schenkungsanrechnung auf Verlangen des nicht pflichtteilsberechtigten Erben –

OGH 31. 8. 2016, 2 Ob 197/15g: §§ 785, 787 Abs 2 ABGB idF vor dem ErbRÄG 2015 18

Schenkungsanrechnung und Rechtsmissbrauch –

OGH 27. 10. 2016, 2 Ob 145/16m: § 785 Abs 3 ABGB idF vor dem ErbRÄG 2015 20

Ausfolgungsverfahren –

OGH 27. 10. 2016, 2 Ob 162/15k (2 Ob 170/16p): § 150 AußStrG 2005 idF vor dem ErbRÄG 2015 22

Firmenbuch und Unternehmensrecht

Verzicht auf den Ausschluss eines Gesellschafters nach § 140 UGB –

OGH 24. 10. 2016, 6 Ob 104/16m: § 140 UGB 25

Treuepflicht und Beschlussanfechtung in der AG –

OGH 24. 10. 2016, 6 Ob 169/16w: §§ 104, 195, 196 Abs 1 Z 1 AktG (Anmerkung von Christoph Dregger) 26

Berufung des Gesamtrechtsnachfolgers auf Nichtigkeit eines Pfandbestellungsvertrags wegen Verstoßes gegen § 82 GmbHG –

OGH 13. 12. 2016, 3 Ob 167/16d: § 82 GmbHG; § 5 UmwG; §§ 447; 879 ABGB 32

Vertragsrecht

Wirkliche Übergabe bei einer Erfüllungsübernahme –

OGH 31. 8. 2016, 2 Ob 202/15t: §§ 943, 1406 ABGB; § 1 NotAkteG 33

Verjährung des Bereicherungsanspruchs aus unberechtigtem Abruf einer Bankgarantie –

OGH 25. 11. 2016, 10 Ob 62/16i: §§ 880 a, 1431, 1486 ABGB 35

Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

Schenkung auf den Todesfall und Insolvenz –

OGH 16. 11. 2016, 2 Ob 103/16k: § 6 Abs 3, §§ 7, 58 IO; § 956 ABGB idF vor dem ErbRÄG 2015 38

Verfahren außer Streitsachen

Verfahrensart bei mittels Legalzession übergegangenem Unterhaltsanspruch –

OGH 28. 9. 2016, 7 Ob 143/16d: § 1 AußStrG; §§ 40 a, 49 Abs 2, § 114 JN; Art 15 EuUVO iVm Art 10 HUP 38

Impressum 40

Beilage Inhaltsübersicht und Register 2016

Herausgegeben von der ÖGIZIN GmbH.

D3-2315

FORUM

<i>Benjamin Kneihs</i> , Von abstrakten und konkreten Möglichkeiten	279
<i>Peter Hilpold</i> , Die österreichische Neutralität und der Kampf gegen den Terrorismus	282

ABHANDLUNGEN

<i>Werner Schroeder</i> , Austritt und andere Formen des Ausscheidens aus der Europäischen Union	287
<i>Lamiss Khakzadeh-Leiler</i> , Das Polizeiliche Staatsschutzgesetz – Eckpunkte und verfassungsrechtliche Fragestellungen	302
<i>Ulrich Wagrndl</i> , Die weltanschauliche Neutralität des Staates. Eine Auseinandersetzung aus Anlass der „Wertekurse für Flüchtlinge“	309
<i>Gernot Haidenhofer</i> , Die parlamentarische Mitwirkung im Hinblick auf die vorläufige Anwendung von gemischten Abkommen der EU und ihrer Mitgliedstaaten	324

Dokumentation – Europa

<i>Michael Erhart</i>	336
-----------------------------	-----

Dokumentation – Österreich

<i>Günther Schefbeck</i>	339
--------------------------------	-----



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

EDITORIAL

- 1 Von dynamischen Preisen und Volksbefragungen

KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE

- 4 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht
Peter Burgstaller

AUFSÄTZE

- 6 EuGH: Dynamische IP-Adressen und die Grundsatzfrage zum Anwendungsbereich des Datenschutzrechts
Jens Eckhardt
- 13 Datenschutz post mortem – eine Europäische Perspektive de lege ferenda
Clemens Thiele

JUDIKATURSPIEGEL

- 19 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZfIR-Slg 2017/1–12)

JUDIKATUR

DATENSCHUTZRECHT

- 22 VwGH: Dashcams in Auto – Videoüberwachung
VwGH Erkenntnis vom 12.9.2016, Ro 2015/04/0011-7 – Dashcam (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 31 VwGH: Kein Auskunftsrecht für Rechtsnachfolger Verstorbener
VwGH Erkenntnis vom 23.11.2016, Ra 2016/04/0044 – K-Unternehmensprofil (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 36 EuGH: Personenbezug dynamischer IP-Adressen
EuGH Urteil vom 19.10.2016, C-582/14 – *Breyer/Deutschland*

E-COMMERCE RECHT

- 45 OGH: Verbindlichkeit einer (versehentlichen) Gewinnzusage eines Unternehmers
OGH Urteil vom 19.10.2016, 1 Ob 159/16p – *Beipacken einer Gewinnzusage* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 51 BGH: Angabe einer kostenpflichtigen Mehrwertnummer im Online-Impressum unzulässig
BGH Urteil vom 25.2.2016, I ZR 238/14 – *Mehrwertdienstenummer* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 59 BGH: Anforderungen an eine Belehrung des Verbrauchers über sein Widerrufsrecht
BGH Urteil vom 12.7.2016, XI ZR 564/15 (idF Berichtigungsbeschluss vom 19.9.2016) – *Widerrufsbelehrung beim Verbraucherdarlehen* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 71 EuGH: Rezeptpflicht für Online-Arzneimittel unionsrechtswidrig
EuGH Urteil vom 19.10.2016, C-148/15 – *Deutsche Parkinson Vereinigung e. V. / Zentrale zur Bekämpfung unlauteren Wettbewerbs* (Anmerkung von Clemens Thiele)

LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 78 OGH: Verletzung von Geschäftsgeheimnissen durch Ausnützen von Sicherheitslücken
OGH Beschluss vom 25.10.2016, 4 Ob 165/16t – *Ticketssysteme* (Anmerkung von Maximilian Kralik)

- 82 OGH: Softwarepatent
OGH Beschluss vom 25.8.2016, 4 Ob 94/16a – Verfahren zum Lesen und Schreiben von Daten
- 89 BGH: Keine Störerhaftung bei individuellem Hersteller-Passwort für WLAN-Router
BGH Urteil vom 24.11.2016 – I ZR 220/15 – *WLAN-Schlüssel*
- 90 EuGH: Nutzung einer Sicherungskopie durch Dritte
EuGH, Urteil 12.10.2016, C-166/15

PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 96 OLG Graz: Fälschliches Unterstellen einer politischen Auffassung
OLG Graz Urteil vom 11. 5. 2016, 9 Bs 121/16m – Politiker-„Satire“ I (Anmerkung von Thomas Höhne)
- 100 OGH: Fälschliches Unterstellen einer politischen Auffassung
OGH Beschluss vom 24.10.2016, 6 Ob 52/16i – Politiker-„Satire“ II (Anmerkung von Thomas Höhne)
- 102 OGH: Kein Schutz für juristische Personen durch Anti-Stalking-EV
OGH Beschluss vom 9.11.2016, 7 Ob 138/16v – *Verein S.* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 107 VwGH: Nennung eines Politikers in Fernsehserie keine Namensverletzung
VwGH Erkenntnis vom 18.10.2016, Ra 2016/03/0066 – *Vorstadtweiber* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 118 KG Berlin: Gegendarstellungsanspruch gegen Webseiten-Blog
KG Berlin Beschluss vom 28.11.2016, 10 W 173/16
- 120 OLG Karlsruhe: Zur Haftung von Suchmaschinenbetreibern wegen Verlinkung
persönlichkeitsrechtsverletzender Beiträge
OLG Karlsruhe Urteil vom 14.12.2016, 6 U 2/15 – Suchmaschinenbetreiberhaftung

EuGH VORLAGEFRAGEN

SERVICE-TEIL

- 123 Rezensionen
- 125 Bücherliste
- 126 Herausgeber / Herausgeberredaktion / Beirat
- 127 Autoren
- 128 Impressum



Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

Burgstaller, ZfR 2015, 25; ZfR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

Burgstaller, ZfR 2015, 233; ZfR-Slg 2015/62, 273

ct

magazin
computer
technik

18. 2. 2017 **5**

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z311

Kompakte
Grafikkarten

Datenschutz mit wenig Aufwand

Die Privacy- Checkliste

Für Windows 10, Handy, Router, Smart Home ...

Große Smartphones ab 200 Euro

Note-7-Alternativen

Cloud-Office-Dienste im Test

Kaby-Lake-Boards

Dinge finden mit Bluetooth

Comeback der Makro-Viren

WhatsApp, Facebook, FaceTime, Skype & Co.

Besser telefonieren per App

Verschlüsseln • Jeden erreichen • LTE-Volumen sparen

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

4 199 148 1404705 05

Inhalt 5/17

Trends & News

- 16 Sicherheit
- 17 Android
- 18 Prozessorgeflüster: Deep Learning, Ryzen
- 20 Server & Storage
- 21 Embedded Systems
- 22 Hardware
- 23 Monitore, TVs
- 24 Streit um die Scheinselbstständigkeit von IT-Experten
- 26 Klassisches Adventure: Thimbleweed Park
- 28 Spiele
- 29 Anwendungen
- 30 Internet
- 31 Extreme Strahlung stoppt Roboter in Fukushima
- 32 Apple
- 33 Netze
- 34 Technische Software
- 35 Unternehmens-Anwendungen
- 36 Audio/Video
- 38 Kernel-Log
- 40 Linux
- 41 Forschung: Rasend schnell reisen im Hyperloop
- 42 Breite Kritik am deutschen Sonderweg in Sachen Datenschutz
- 43 EU-US Privacy Shield steht auf der Kippe
- 174 Web-Tipps

Test & Kaufberatung

- 44 Actioncam Garmin Virb Ultra 30
- 45 65"-Smart-TV: Samsung UE65KS8590T
- 46 27"-Monitor mit USB-C: Eizo EV2780
- 46 27"-4K-Monitor mit USB-C: LG 27UD88
- 46 360-Grad-Kamera fürs iPhone: Insta360 Nano
- 48 Fitnessarmband mit Übungserkennung: Atlas Wristband 2
- 50 Handheld-PC für Windows-Spiele: GPD Win 5.5
- 52 Windows-Tablet mit 3:2-Bildschirm, Stift und Tastatur-Cover: Asus Transformer 3 Pro
- 54 Mini-Dock: Kensington SD1500 USB-C
- 54 Server-Festplatte: Seagate Enterprise Performance 15K HDD v6

- 54 USB-RAID mit einfacher Einrichtung: Drobo 5C
- 57 Klanggestalter: HOFA System 1
- 58 CorelCAD 2017 erhält neue Schnittwerkzeuge
- 60 Screencast als animierte GIFs speichern mit Gifine
- 60 Root-Werkzeugsammlung für Android: Root Essentials
- 60 Datei-Manager für Android: FX File Explorer FX
- 61 Scanner-App: Microsoft Office Lens
- 61 3D-Modellier-App: Doodle3D Transform beta
- 90 **Note-7-Alternativen**
- 98 **Kaby-Lake-Boards**
- 104 **Kompakte Grafikkarten**
- 114 Apps mit Internet-Telefonie im Vergleich
- 124 **Cloud-Office-Dienste im Test**
- 130 **Dinge finden mit Bluetooth**
- 176 Spielekritik
- 180 Buchkritik

Wissen

- 56 MEMS: Kopfhörer und Lautsprecher aus Mikrosystemen
- 64 Vorsicht, Kunde: Microsofts Surface-Support verheddert sich im Layout-Dickicht



Schlauer telefonieren

Festnetz ade: Mehr und mehr Gespräche laufen günstig über die Daten-Flatrate im Internet statt teuer im klassischen Netz. Wir haben Chat-Apps mit Telefoniefunktion getestet. Außerdem zeigen wir, wie man den Verkehr im Router priorisiert, damit es keine Aussetzer gibt.

c't

70



Die Privacy-Checkliste

Betriebssysteme und Anwendungen plaudern den Standort aus, speichern Kontakte ungefragt in der Cloud und tun vieles mehr, was Ihre Privatsphäre verletzt. Mithilfe unserer Privacy-Checklisten können Sie sich mit wenigen Handgriffen dagegen schützen.

- 66 Ein P2P-Pionier krepelt eine Stadtverwaltung um
- 110 Besser telefonieren per App
- 140 Eine Schriftfamilie für alle Sprachen: Google Noto
- 142 Comeback der Makro-Viren
- 156 Recht: Wie Heise einmal eine Rundfunklizenz beantragen musste
- 166 Web-Beschleuniger: Die Neuerungen in Google AMP
- 170 Was Windows-Binärdateien so alles verraten

Praxis & Tipps

- 70 Die Privacy-Checkliste
- 74 Checkliste Windows
- 76 Checkliste macOS
- 78 Checkliste Android
- 80 Checkliste iOS
- 82 Checkliste WLAN-Router
- 83 Checkliste Browser
- 84 Checkliste E-Mail
- 85 Checkliste Chat
- 86 Checkliste Smart Home



- 87 Checkliste Cloud-Speicher
- 88 Checkliste Facebook
- 89 Checkliste Google
- 122 Kleine Router-Tricks optimieren IP-Telefonate
- 136 Elektronik mit Knete
- 146 Windows 7 neben Windows 10 installieren
- 150 Gadgetbridge: Neues Leben für Smartwatches von Pebble
- 160 Tipps & Tricks
- 164 FAQ: Mit Python entwickeln

Rubriken

- 3 Editorial: Die Geier warten schon
- 10 Leserforum
- 15 Schlagseite
- 182 Story: Naos Botschaft (2) von Ulf Fildebrandt
- 196 Stellenmarkt
- 200 Inserentenverzeichnis
- 201 Impressum
- 202 Vorschau



Note-7-Alternativen

Viel Fläche für Spiele, Videos und Fotos, viel Platz im Gehäuse für große Akkus und schnelle Hardware – wer sich an die Riesen-Smartphones mit Displays ab 5,5 Zoll gewöhnt hat, will nicht mehr zu kleineren Glücklöchern zurück. Wir haben neun aktuelle Smartphones ab 5,5 Zoll Display-Diagonale auch mit Blick auf ihre Zukunftsfähigkeit getestet.

cit

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

NZA Editorial

Thomas Ritter

Krankheit schützt vor Weisung nicht!

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VIII

Impressum

XVIII

Aufsätze und Berichte

Robert v. Steinau-Steinrück/Marcus Bertz

Die Handhabbarkeit des Massenentlassungsverfahrens

145

Christoph Betz

Der Vergütungsanspruch des Arbeitnehmers bei unterbliebener oder zu beanstandender
Arbeitseinteilung

151

Hans- Joachim Liebers/ Anja Schuppner

Kollusion von Arbeitnehmern mit Vertretern des Arbeitgebers

155

Forum

Helmut Zimmermann

Zur rechtlichen Problematik von Betriebsratsschulungen mit Verwöhncharakter – ein Tabuthema

162

Kommentar

Till Hoffmann-Remy

Kein bEM-Gespräch während der Arbeitsunfähigkeit?

159

Buchbesprechungen

W. Küttner/J. Röller, Personalbuch 2016 (P. Fischinger)

164

M. Reufels, Prozesstaktik im Arbeitsrecht (R. Steffan)

165

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Entfernungspauschale verfassungsgemäß	166
Gehaltsverzicht eines Gesellschafter-Geschäftsführers	166
Rabattfreibetrag für Arbeitnehmer in Ruhestand	166
Bonuszahlungen gesetzlicher Krankenkassen	166
Amtliches Muster der elektronischen Lohnsteuerbescheinigung	166



Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	21. 12. 2016 – C-201/15	Untersagung von Massenentlassungen durch nationale Regelung	167
BAG	22. 09. 2016 – 2 AZR 276/16	Konsultationsverfahren vor Massenentlassungen – Beendigung bei fehlender Verhandlungsbereitschaft des Betriebsrats	175
BAG	02. 11. 2016 – 10 AZR 596/15	Personalgespräch während der Arbeitsunfähigkeit – Weisungsrecht	183
BAG	02. 11. 2016 – 10 AZR 419/15	Regelmäßige vertragliche Arbeitszeit – gelebtes Arbeitsverhältnis als Ausdruck des wirklichen Parteiwillens	187
BAG	08. 06. 2016 – 7 AZR 568/14	Verlängerung der Höchstbefristungsdauer in der Postdoc-Phase wegen Betreuung eines Kindes	189

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	23. 08. 2016 – 1 ABR 22/14	Erweiterung der Mitbestimmung bei Versetzungen	194
BAG	27. 07. 2016 – 7 ABR 55/14	Ersetzung der Zustimmung des Betriebsrats zur Versetzung eines Mandatsträgers	200
BAG	27. 07. 2016 – 7 AZR 276/14	Auflösende Bedingung in Tarifvertrag – Weiterbeschäftigungsverlangen (Ls.)	206

Verfahrensrecht

BAG	18. 10. 2016 – 9 AZR 196/16 (A)	Urlaubsabgeltung bei Tod des Arbeitnehmers im laufenden Arbeitsverhältnis – Arbeitsverhältnis zwischen Privatpersonen	207
LAG Hamburg	28. 12. 2015 – 6 Ta 24/15	Gegenstandswert für Streit um Einhaltung und Reichweite einer Betriebsvereinbarung (Ls.)	208



Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen	<p>Richardi, Reinhard, Prof. Dr., Regensburg Zehn Jahre Kirchliche Arbeitsgerichtsordnung – Grundsatzentscheidungen des Kirchlichen Arbeitsgerichtshofs der katholischen Kirche = 1</p> <p>Boemke, Burkhard, Prof. Dr. und Jäger, Jan-David, wiss. Mitarbeiter, Leipzig Befristung wegen Eigenart der Arbeitsleistung – unter besonderer Berücksichtigung des Profisports 20</p> <p>Rieble, Volker, Prof. Dr., München IG Metall als Universalgewerkschaft 26</p> <p>Mohr, Jochen, Univ.-Prof. Dr., Dresden Unionsrechtliche Zulässigkeit unmittelbarer Altersdiskriminierungen auf Grund unternehmens-individueller Gesichtspunkte 35</p> <p>Steffen, Markus, LL.M. und Stöhr, Alexander, Dr., Hamburg / Marburg Die Umsetzung von Compliance-Maßnahmen im Arbeitsrecht 43</p>
Besprechungsaufsatz	<p>Kleinert, Maria, wiss. Mitarbeiterin, Bonn Selbstbindung des Arbeitgebers zur Weiterbeschäftigung des Arbeitnehmers in einem im Ausland gelegenen Betrieb des Unternehmens Besprechung des BAG-Urteils vom 24.09.2015 – 2 AZR 3/14 52</p>
Entscheidungs- besprechung	<p>Joussen, Jacob, Prof. Dr., Bochum Anmerkung zu BAG, Urteil v. 22.10.2015 – 2 AZR 720/14 57</p>
Kurzbeiträge und Information	<p>Wank, Rolf, Prof. em., Dr. Bochum Tarifvertrag zwischen der Deutschen Bahn und der EVG mit Wahlmöglichkeit für Arbeitnehmer Mindestlohn und geringfügige Beschäftigung 62</p>
Personalia	<p>Herrn Professor Richardi zum 80. Geburtstag Frank Maschmann 63</p>
Schrifttum	<p>Sudabeh Kamanabrou, Prof. Dr. (Hg.) Rechtsangleichung im Recht der Kettenbefristung in der EU (Joussen) 64</p>

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA**Guido Bach: Ersatzkarenz nach § 15 Abs 1 Z 1 MSchG ist kein Verzicht auf den Elternteilzeitananspruch**

3

Kommt zwischen Dienstnehmerin und Dienstgeber keine Einigung über eine Elternteilzeitbeschäftigung zustande, so kann die Dienstnehmerin dem Dienstgeber binnen einer Woche bekannt geben, dass sie anstelle der Teilzeitbeschäftigung oder bis zur Entscheidung des Arbeits- und Sozialgerichtes Karenz in Anspruch nimmt. Der OGH hat kürzlich entschieden, dass die Bekanntgabe einer Ersatzkarenz keinen Verzicht auf den Anspruch auf Elternteilzeit bedeutet. Eine Analyse dieser Entscheidung bietet RA Dr. *Guido Bach* im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Meldung eines verantwortlichen Beauftragten an das Arbeitsinspektorat	6
Vorwurf der fehlenden Arbeitsplatzevaluierung	7
Angestellter bei SV-Träger: Wegzeit als Arbeitszeit?	7
Verstoß gegen Arbeitszeitvorschriften – fehlendes Kontrollsystem	8
Gesetzesverstoß durch ungarischen Überlasser – Sicherheitsleistung durch inländischen Beschäftiger	8
Lohndumping: Bestimmungen über Sicherheitsleistung und Zahlungsstopp nicht verfassungswidrig	10
Vorabentscheidungsersuchen iZm der Entsendung von überlassenen Arbeitnehmern nach Österreich	11
Grenzüberschreitende Arbeitskräfteüberlassung oder Werkvertrag?	13

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Entziehung des Rehabilitationsgeldes wegen Besserung des Gesundheitszustands	13
Eintritt dauernder Invalidität während des Verfahrens auf Weitergewährung des Rehabilitationsgeldes	15
Rehabilitationsgeld: Urlaubsabfindung nach BUAG bei Bemessungsgrundlage zu berücksichtigen	15

» STEUERRECHT

Auswärtige Berufsausbildung am Wochenende	17
BFG: Behinderter mit fehlender „Fahreignung“ – Fahrten zur Rehabilitation im eigenen Kfz	18

AUS DEN BEHÖRDEN**» FINANZMINISTERIUM**

BMF: Wegzug nach Großbritannien – Änderung	18
BMF: Internationales Trainee-Programm eines Konzerns	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

Aufsätze

Thomas Klein, Die Sicherung der Sozialkassenverfahren im Baugewerbe	48
Thomas Lakies, Zwei Jahre gesetzlicher Mindestlohn – Bilanz und Ausblick	53
Felix Welti/Christina Wiebelitz-Spangenberg, Sozialrechtlicher Rahmen für Arbeitsbedingungen im Gesundheitswesen	59

Arbeit und Rechtspolitik

Bericht aus Berlin	64
Aktuelles aus Brüssel und Straßburg	65

Arbeit und Sozialrecht

Winkel/Nakielski, Änderungen für Schwerbehinderte zum Jahreswechsel	68
---	----

Arbeit und Steuerrecht

Gamp, Kosten einer Geburtstagsfeier nur ausnahmsweise als Werbungskosten (WK) abziehbar	70
---	----

Personalien | Termine | Info | Gelesen

Personalien Termine Info Neuerscheinungen Aus anderen Zeitschriften Buchbesprechung Aufgespießt	71
---	----

Rechtsprechung

Entscheidung mit Anmerkung

EGMR	24.05.16	1. Mai Demonstration – ein Menschenrecht! (Buschmann/Jessolat)	77
------	----------	--	----

Leitsätze der Redaktion mit Volltextzugang

1. Individuelles Arbeitsrecht

Arbeitszeit:				
ArbG Berlin	29.04.16	Arbeitszeitkonto, keine Verpflichtung zum Ausstempeln	80	
ArbG Magdeburg	26.10.16	Callcenter		
OVG Münster	03.11.16	Polizei		
Befristung:				
BAG	28.09.16	Leiharbeitnehmer, Fortsetzung der Tätigkeit im Entleiherbetrieb	81	
BAG	24.08.16	Vertretung, gedankliche Zuordnung, Personalreserve		
BAG	24.08.16	Vorbeschäftigung, Heimarbeitsverhältnis		
Betriebliche Altersversorgung:				
BAG	20.09.16	Kapitalleistung, Einstandspflicht des PSV	82	
Gleichbehandlung:				
EuGH	21.12.16	Alter, Anrechnung, Schulzeiten		
BAG	11.08.16	Alter, Entschädigung, Rechtsmissbrauch	81	
LAG Rheinland-Pfalz	13.01.16	Geschlecht, Vergütung		
BAG	11.08.16	Schwerbehinderung, Bewerberauswahl		
Kündigung:				
BVerfG	08.11.16	Auflösungsantrag, Äußerungen im laufenden Gerichtsprozess	82	
BAG	22.09.16	Außerordentliche, Videoüberwachung		
BAG	19.07.16	Betriebsbedingte, Abfindung		
BAG	20.10.16	Drogenkonsum, LKW-Fahrer		
ArbG Berlin	05.10.16	Verhaltensbedingt, Abmahnung, Burnout		
Leiharbeit:				
BAG	20.09.16	Unwirksamer Leiharbeitsvertrag, Rechtsfolge, rechtl. Vertragseinordnung	82	
Öffentlicher Dienst:				
BAG	13.10.16	Betriebliche Altersversorgung, vorzeitiges Ausscheiden, Übergangsregelung		
Rechtsreferendare:				
BVerfG	15.12.16	Absenkung der Unterhaltsbeihilfe	82	
Richter:				
VG Karlsruhe	15.12.16	Absenkung der Eingangsbesoldung in BaWü		

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

4/2017



NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Bundestag stimmt für Fortbestand der Sozialkassen im Baugewerbe	V
	Urteil des Bundesarbeitsgerichts	V
<i>Rechtsprechung</i>	LSG-Pressemitteilungen	V
<i>Mitteilungen</i>	Innovationsfonds: Motor für bessere Patientenversorgung	VIII
	NRW: Justizminister stellt Bericht „Sozialgerichtsbarkeit und NS-Vergangenheit“ vor	VIII
<i>Veranstaltungen</i>	Fachtagung	IX
	Sozialversicherung auf dem Weg zu einer universellen Solidarität? – Ethische Debatten	
	Das Recht auf Arbeit für Menschen mit Behinderungen – Internationale Perspektiven	X

Aufsätze und Berichte

<i>J. Berchtold / F. Guttenberger</i>	Wem kommt die Zulassung der Revision zugute?	121
<i>S. Greiner</i>	Die Benachteiligung von Ehe und Lebenspartnerschaft als problematische Konsequenz des Regelbedarfsermittlungsgesetzes 2017	130
<i>M. Schweiger</i>	Kurzarbeitergeld bei Unterbrechung der Lieferkette	135
<i>U. Geiger</i>	U. Geiger, Der vorläufige Verwaltungsakt nach § 41a SGB II – Wie ist Einkommen vorläufig und endgültig anzurechnen?	139

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

BSG 25.10.2016 – B 1 KR 22/16 R	Krankenhausabrechnungstreit: Keine Aufwandspauschale bei nur sachlich-rechnerischer Prüfung (mit Anmerkung Christian Zieglmeier)	145
------------------------------------	--	-----

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

BSG 25.10.2016 – B 1 KR 9/16 R	Kein Aufrechnungsverbot in Pflegesatzvereinbarungen gem. §§ 11 KHEntgG, § 18 KHG (Andreas Pitz)	153
BSG 3.8.2016 – B 6 KA 42/15 R	Honorierung zyto- und molekulargenetischer Leistungen (Andreas Pitz)	154

Unfallversicherungsrecht

BSG 8.12.2016 – B 2 U 123/16 B	Unternehmer nicht kostenprivilegiert (Hartmut Lange)	155
-----------------------------------	--	-----

Arbeitsförderungsrecht

BSG
27.10.2016 – B 10 EG 4/15 R

Berechnung des Elterngeldes – Bemessungszeitraum bei Mischeinkünften 156
(Katharina von Koppenfels-Spies)

Beitragsrecht

BAG
21.9.2016 – 10 ABR 33/15

Unwirksame Allgemeinverbindlicherklärung des Tarifvertrags über das Sozialkassenverfahren – Anspruch auf Beitragsrückerstattung? 157
(Christian Zieglermeier)

Verfahrensrecht

BSG
19.10.2016 – B 14 AS 149/16 B

Zurückweisung der Berufung durch Beschluss 158
(Benjamin Schmidt)

BSG
7.12.2016 – B 14 AS 321/16 B

Fristversäumnis durch PKH-Antrag 159
(Benjamin Schmidt)

LSG Sachsen-Anhalt
23.6.2016 – L 5 AS 20/15

Eine Konkretisierung des Antrags im Zugunstenverfahren kann bei einer Verletzung des Akteneinsichtsrechts ausnahmsweise auch durch einen sozialrechtlichen Herstellungsanspruch im Klageverfahren erfolgen 160
(Willi Johannes Kainz)

ISSN 0941-7915

NZS Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

Verantwortliche Redaktionsleitung:
Professor Dr. Stefan Greiner
Professor Dr. Rainer Schlegel
Professor Dr. Raimund Waltermann
NZS Redaktion
Postfach 73 26
53073 Bonn
Fax: +49 2233 62 80 439
E-Mail: NZS.Redaktion@gmail.com

Redakteur:
Dr. Mathias Benedix

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 elektro-

nischen 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. Amtsgericht München, HRA 48 045. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Zweimal im Monat.

Bezugspreise 2017: Jahresabo (inkl. NZSDirekt für 1 Nutzer) € 345,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für NJW- und NZA-Bezieher sowie für Studenten (fachbezogener Studiengang) und Referendare € 315,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 17,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten jeweils zuzüglich.** Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar.

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.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter:
Telefon: (089) 3 81 89-750,
Telefax: (089) 3 81 89-358.
E-Mail: kundenservice@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 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: NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.

Inhalt

EDITORIAL

Dr. Martin Krasney

AUFSÄTZE

Prof. Dr. Susanne Dern / Dr. Christine Fuchsloch

Temporäre Bedarfsgemeinschaft im SGB II – wie soll es weitergehen? _____ 61

Markos Uyanik

Gruppenschutzimpfung gleich Gruppenzwang? _____ 69

Prof. Dr. Friedrich E. Schnapp

Recht verständlich – endlich! _____ 72

Prof. Dr. Otfried Seewald

Vertrauensschutz bei Beitragsnachforderungen _____ 78

AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Europäischer Gerichtshof _____ 89

Bundessverfassungsgericht _____ 89

Bundessozialgericht _____ 89

RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

GERICHTSVERFAHREN

Rechtsweg/Schadensersatz/„Leistungsbetrug“

§ 51 Abs. 1, § 100 SGG; § 17 Abs. 2 GVG; §§ 37, 69 SGB V; § 826 BGB

Beschluss des 3. Senats des BSG vom 30.9.2015 – B 3 KR 22/15 B –

Anmerkung von Dr. Axel Kunte, Bremen _____ 98

SOZIALHILFE

Schiedsstelle/Anrufung/Entscheidungsfreiraum

§§ 75 ff. SGB XII; §§ 16, 17 SGB X

Urteil des 8. Senats des BSG vom 7.10.2015 – B 8 SO 1/14 R –

Anmerkung von Prof. Heinz-Dieter Gottlieb, Hildesheim/Holzminden/Göttingen _____ 104

BEITRAGSRECHT

Nachforderung/CGZP

Art. 20 Abs. 3 GG; § 97 ArbGG; §§ 9, 10 AÜG; § 75 SGG; §§ 7, 25, 28a, 28d ff. SGB IV

Urteil des 12. Senats des BSG vom 16.12.2015 – B 12 R 11/14 R –

Anmerkung von Prof. Dr. Otfried Seewald, Passau _____ 110

SCHRIFTTUM

Jahrbuch des Sozialrechts – Dokumentation für das Jahr 2015 _____ 120

GESAMTSCHAU

V





Grundsicherung

Kosten nur für Bewilligungszeitraum abzugsfähig

BSG, Urteil vom 1. 12. 2016 – B 14 AS 34/15 R

Einnahmen, die Personen in einer Bedarfsgemeinschaft erzielen, werden nach Abzug angerechnet, wenn die mit ihrer Erzielung verbundenen Kosten bedarfsdeckend sind. Maßgeblich für die Grundsicherung sind allein die im Bewilligungszeitraum anfallenden Kosten.

Wenn in einer Bedarfsgemeinschaft eine oder mehrere Personen Einnahmen erzielen, die der Höhe nach schwanken (wie typischerweise bei selbstständiger Tätigkeit), dürfen diese Einnahmen nur nach Abzug der mit ihrer Erzielung verbundenen Kosten bedarfsdeckend angerechnet werden. Das leuchtet z. B. bei einem Vertreter unmittelbar ein: Ohne ein Kraftfahrzeug kann er seine Kunden nicht erreichen, so dass die Kosten für den Wagen von den erzielten Einnahmen abgezogen werden müssen. Probleme ergeben sich in diesem Zusammenhang aus der Verzahnung von Steuer- und Grundsicherungsrecht. Dem Einkommensteuerrecht liegt in der Regel das Kalenderjahr als Zeitraum für die Gewinnermittlung zugrunde, während Grundsicherungsleistungen abschnittsweise und ohne Rücksicht auf die Abgrenzung der Kalenderjahre bewilligt werden. Im Streitfall setzt sich in Bezug auf Grundsicherungsleistungen die Ausrichtung allein an dem jeweiligen Bewilligungszeitraum durch, wie das Bundessozialgericht (BSG) entschieden hat.

Kostenvorteil durch Familien-Auto

In einer aus drei erwachsenen Personen bestehenden Bedarfsgemeinschaft – Mutter, Vater und 19-jähriger Sohn – erzielten alle Mitglieder Einkommen, der Vater aus selbstständiger Tätigkeit. Umstritten war, wie die Kosten des für diese Tätigkeit benötigten, aber selbstverständlich von der Familie auch privat genutzten Personenkraftwagens (PKW) bei den Einnahmen zu

berücksichtigen sind. Das Sozialgericht (SG) Berlin und das Landessozialgericht (LSG) Berlin-Brandenburg haben zu dieser Frage die Auffassung des beklagten Jobcenters geteilt: Für jeden Bewilligungsabschnitt muss auf der Grundlage des § 3 Abs. 7 der Verordnung zum Arbeitslosengeld II (ALG-II-V) ermittelt werden, welche Quote der insgesamt gefahrenen Kilometer betrieblich und welche privat veranlasst war. Je gefahrenem Kilometer sind 10 Cent berücksichtigungsfähig: Ist der Wagen überwiegend privat genutzt, können diese 10 Ct je Kilometer beruflich veranlasster Fahrten von den Einnahmen abgezogen werden; wird das Auto überwiegend, also mehr als zu 50 Prozent, betrieblich genutzt, können die gesamten Kosten abgesetzt werden, aber gemindert um 10 Ct je privat gefahrenem Kilometer. Dem haben sich die Richter des BSG angeschlossen.

Hinweis für die Praxis:

Steuerrecht nicht maßgeblich

Ohne Bedeutung ist, welche Kosten im gesamten Kalenderjahr anfallen und wie sich während dieses Zeitraums die betriebliche und die private PKW-Nutzung zueinander verhalten. Der steuerrechtliche Grundsatz der »Maßgeblichkeit des Kalenderjahres« ist nach Ansicht des BSG kein verallgemeinerbares Prinzip in dem Sinne, dass für das Grundsicherungsrecht nicht auch auf andere Zeiträume

Inhalt

- 1 Grundsicherung
BSG: Kosten nur für Bewilligungszeitraum abzugsfähig
- 2 Krankenversicherung
BSG: Freiwillig Versicherte in Elternzeit nicht beitragsfrei
- 3 Krankenversicherung
BSG: Kein Streikrecht für Vertragsärzte
- 4 Krankenversicherung
BSG: Anrechnung einer Schweizer Rente
- 5 Arbeitslosengeld
BSG: Leistungsanspruch ruht nicht wegen Abfindung
- 6 Sozialhilfe
BSG: Schulbegleitung gehört zur Eingliederungshilfe
- 7 Grundsicherung
BSG: Hohe Anforderungen an Verwertung eines Grundstücks
- 8 Grundsicherung
BSG: Kein Abzug für Schülerversicherung
- 8 Impressum

abgestellt werden könnte. Steuerrechtlich zulässige oder sogar sachgerechte Gestaltungen, wie sie die Vorgabe des Kalenderjahres als maßgeblicher Zeitraum für die Gewinnermittlung ermöglicht, passen nicht zum Grundsicherungsrecht. Einnahmen, die tatsächlich in einem bestimmten Zeitraum zur Verfügung gestanden haben, müssen zur Deckung des Bedarfs genutzt werden, Ausgaben in anderen Zeitabschnitten müssen außer Betracht bleiben, auch wenn sie einen klaren Bezug zur betrieblichen Tätigkeit haben.

Titelthema

Alterssicherung



Was ist neu bei der Rente?

Bei der Alterssicherung hat sich zum Jahreswechsel vieles geändert – vor allem durch das Flexirentengesetz: Hier die Rentner/innen – da die Arbeitnehmer/innen. Das ist Schnee von gestern. So sieht es jedenfalls der Gesetzgeber. Künftig soll es mehr Rente beziehende Arbeitnehmer/innen und Lohn beziehende Rentner/innen geben. Außerdem hat die Bundesregierung bereits eine Reform der Betriebsrenten auf den Weg gebracht. Weiterhin soll es Änderungen bei den Erwerbsminderungsrenten geben und die Ost-West-Rentenangleichung soll zum Abschluss gebracht werden. Hier erfolgt ein Überblick über alle wichtigen Änderungen, die bereits jetzt oder ab Juli 2017 gelten oder noch von dieser Bundesregierung geplant sind.

49 ROLF WINKEL/HANS NAKIELSKI
Auf dem Weg zur »Rente mit 67«
Die weitere Anhebung der gesetzlichen Regelaltersgrenzen

50 ROLF WINKEL/HANS NAKIELSKI
Neue Fördergrenzen für Entgeltumwandlung und Vorsorgeaufwendungen

Recht 51 ROLF WINKEL/HANS NAKIELSKI
Änderungen durch das Flexirentengesetz
Neue Möglichkeiten für (Früh-)Rentner/innen

56 JUTTA SCHMITZ
Geplante Neuregelungen bei bAV, Riester-Renten und Grundsicherung
Was bringt das Betriebsrentenstärkungsgesetz?

63 HANS NAKIELSKI
Erwerbsminderungsrente und Ost-West-Rentenangleichung



Position 44 SYLVIA BÜHLER
Zum Streit um die generalistische Pflegeausbildung:
Integrierte Ausbildung bietet sich als Lösung an

Magazin 45 **5,7 Mio. Menschen in Deutschland von Altersarmut bedroht**
46 **Personalien**
47 **Aus der Gesetzgebung**
48 **Termine**
48 **Pflegebedürftige: Wohnungsanpassung mehr genutzt**

Alterssicherung 64 DIETER LEOPOLD/HANS NAKIELSKI
Einführung der »dynamischen Rente« vor 60 Jahren
(Kurz-)Geschichte der gesetzlichen Rentenversicherung

73 ULRICH SCHNEIDER
Durchgreifende Reformen in der Alterssicherung notwendig:
Für eine echte Bürgerversicherung und echte Grundsicherung

Selbstverwaltung 79 DIETER LEOPOLD
Weiterhin »Speed« bei Kassen-Fusionen
Es gibt noch 162 selbstständige Sozialversicherungsträger

Soziales 81 HANS NAKIELSKI/ROLF WINKEL
Was sich 2017 bei der Grundsicherung änderte

Impressum

Vor 60 Jahren wurde eine tiefgreifende Rentenreform verabschiedet. Die Rentenanpassung wurde an die Lohnentwicklung gekoppelt. Die gesetzlichen Renten sollten nicht länger nur ein Zubrot im Alter sein, sondern als Lohnersatz dienen. Der Weg bis dahin war weit. Anlass, auf die Geschichte der Rentenversicherung zurückzublicken und zu schauen, was aus den Zielen der epochalen Rentenreform von 1957 geworden ist.

Korrektur

In der Printausgabe des Heftes 1/2017 sind auf der S. 26 in den Tabellen 1 bis 3 in der dritten und fünften Spalte leider falsche Zahlen zum Rentenwert für ein Jahr Pflegetätigkeit aufgeführt. Die West-Werte sind etwas zu hoch, die Ost-Werte etwas zu niedrig. Die richtigen Werte finden sich in der Online-Ausgabe sowie im Heft 12/2016 auf S. 459.

D3-7276

forum poenale

Herausgeber ·

Editeurs · Editori

Jürg-Beat Ackermann

Roy Garré

Gunhild Godenzi

Yvan Jeanneret

Bernhard Sträuli

Wolfgang Wohlers

Schriftleitung ·

Direction de revue ·

Direzione della rivista

Sandra Hadorn

RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 2

AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 19

François Chaix: Mesures de contrainte: interprétation et droits fondamentaux 19

Ulrich Weder/Wolf Schweitzer: Der Begriff der Lebensgefahr im Strafrecht 25

Thomas Hunkeler/Daniel Scheidegger/Alberto Fabbri:
Fehlermeldesystem CIRS in der Medizin – strafprozessuale und
strafrechtliche Problemfelder 32

Lucius Richard Blattner: Der leichte Fall der Privatbestechung –
mehr Fragen als Antworten 39

Jürg-Beat Ackermann: Unzulässige Teileinstellung bei gleichem
Lebenssachverhalt – von unzulässiger Eröffnung, Teileinstellung und Nichtigkeit 46

DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 51



RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA

Nr. 1	BGer v. 8. 2. 2016: Zulässigkeit eigener Ermittlungen der Parteien; Verwertbarkeit rechtswidrig erlangter Beweise; unbefugtes Aufnehmen von Gesprächen (<i>Bemerkungen: Linda Schmid</i>)	2
Nr. 2	BGer v. 4. 12. 2015: Grundsatz «ne bis in idem»; Verhältnis zwischen Einstellung des Verfahrens und Strafbefehl (<i>Bemerkungen: Veronica Lynn</i>)	6
Nr. 3	BGer v. 16. 12. 2015: Anklagegrundsatz (<i>Bemerkungen: Linda Bläsi</i>)	10
Nr. 4	BezGer ZH v. 10. 9. 2015: Besitz geringer Mengen Cannabis; Form des Strafbefehls (<i>Bemerkungen: Stephan Schlegel</i>)	13

GESETZGEBUNG | LEGISLATION | LEGISLAZIONE

Erschwerte Voraussetzungen für die Wiedergutmachung	51
Eidgenössische Berufungskammer am Bundesstrafgericht	51
Lebenslängliches Tätigkeitsverbot für pädophile Straftäter	52
Sexting und Posingbilder	52
Keine Schwächung des Amtsgeheimnisses	53
Auswertung codierender DNA-Abschnitte	53
Systematische Beschaffung von Strafregisterauszügen von EU-Bürgerinnen und -Bürgern	53

REZENSION | RECENSION | RECENSIONE

Hans Mathys, Leitfaden Strafzumessung, Basel 2016 (<i>Hans Wiprächtiger/Sara Spahni</i>)	60
--	----

forum poenale

INHALT



Mit Jahresübersicht 2016 zum Herausnehmen

EDITORIAL

- 1 Geschätzte Leserinnen und Leser!

AUFSÄTZE

- 5 Die methodengerechte Ausführung von Nichtigkeitsbeschwerden
Klaus Schwaighofer
- 11 Das Verhältnis der strafrechtlichen Garantien der MRK zu den justiziellen Grundrechten der GRC und ihre Durchsetzung durch EuGH und EGMR
Georg John
- 17 Freistellungs-, Gebühren- und Entgeltfortzahlungsansprüche von Arbeitnehmern in Ausübung der Tätigkeit als Geschworene und Schöffen
Michael Geiblinger
- 27 Der Luzifer-Effekt und seine Bedeutung für einen Strafvollzug rechtsstaatlicher Prägung
Stefan Fuchs

EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 33 Entscheidungen des EuGH im Jahr 2016
Fritz Zeder

JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 1–5)

- 39 Verlesung einer Aussage nach Verfahrenstrennung; Anforderungen an einen Beweisantrag
OGH 12.10.2016, 15 Os 85/16p
- 40 Anforderungen an eine grob fahrlässige Verletzung der Freiheit
OGH 3.10.2016, 17 Os 17/16b (17 Os 18/16z)
- 43 Verbandsverantwortlichkeit einer Stadtgemeinde wegen fahrlässiger Tötung und Körperverletzung
LG St. Pölten 19.8.2016, 20 Bl 82/16p
- 48 Unterschiedliche Ausgestaltung des Aussagebefreiungsrechts ehemaliger Ehepartner bzw eingetragener Partner und ehemaliger Lebensgefährten gleichheitswidrig
VfGH 10.10.2016, G662/2015 ua
- 50 Kein Verstoß der Bestimmungen des VbVG für Straftaten seiner Entscheidungsträger bzw Mitarbeiter gegen das Sachlichkeitsgebot und das Recht auf ein faires Verfahren
VfGH 2.10.2016, G497/2015 ua

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 6–7)

- 55 Anbieten von Suchtgift, Tatprovokation, Nichtigkeitsbeschwerde, prozessordnungswidrige Ausführung, methodengerechte Ableitung aus dem Gesetz
OGH 2. 8. 2016, 14 Os 49/16m (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)
- 57 Gewerbsmäßiger Suchtgifthandel, Gewerbsmäßigkeit neu, „solche Taten“, Vorverurteilung, Doppelverwertung, Gerichtsnotorietät, Begründungsmangel
OGH 14.9.2016 14 Os 51/16f (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 8–12)

- 60 Zeitpunkt der Antragstellung auf Bewilligung des elektronisch überwachten Hausarrests
OLG Wien 24.11.2016, 33 Bs 319/16b (LG Innsbruck 18.8.2016, AZ 22 Bl 90/16z)
- 61 Voraussetzungen für die Gewährung von elektronisch überwachtem Hausarrest Bedeutung des Analogieverbotes (§ 1 StGB) im Strafvollzug
OLG Wien 20.9.2016, 33 Bs 266/16h (LG Linz 8.7.2016, AZ 21 Bl 46/16p)
- 62 Verwendung der Rücklage
LGSt Graz 29.9.2016, 1 Bl 70/16x

- 62 Übernahme in den Erstvollzug
LG Linz 17.11.2016, 21 Bl 47/16k
- 63 Verpflegung inhaftierter Personen
LGSt Wien 21.10.2016, 192 Bl 79/16m

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 1–27)

- 64 Strafgesetzbuch
- 65 Nebengesetze
- 67 Strafprozessordnung

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1–3)

- 69 Zum Begriff der Mutwilligkeit
Rechtssatz der Generalprokuratur 27.10.2016 zu Gw 147/16z, 320/16s
- 69 Zur Auslegung des Begriffes „Exemplare“; Günstigkeitsvergleich
Rechtssatz der Generalprokuratur 27.10.2016 zu Gw 147/16z, 320/16s

EuGH – ANHÄNGIGE VERFAHREN bearbeitet von Fritz Zeder (JSt-EuGH 1, 2)

- 70 Vorabentscheidungsersuchen des BG Sofia, C-171/16, *Beshkov*
(Anmerkung von Fritz Zeder)
- 72 Vorabentscheidungsersuchen des Hanseatischen Oberlandesgerichts in Bremen, C-496/16, *Aranyosi*
(Anmerkung von Fritz Zeder)

EGMR-RECHTSPRECHUNG bearbeitet von Katharina Pabel und Beate Sündhofer (JSt-EGMR 1–3)

- 74 Fehlen eines Anklägers als Verletzung der Unparteilichkeit des Gerichts
EGMR 20.9.2016, Karelin *.J.* Russland, Nr 926/08
- 75 Anordnung einer Hausdurchsuchung infolge rechtswidrig erlangter Beweismittel
EGMR 6.10.2016, K.S. u M.S. *.J.* Deutschland, Nr 33696/11
- 76 Verweigerung einer Drogensatztherapie im Gefängnis
EGMR 1.9.2016, Wenner *.J.* Deutschland, Nr 62303/13

ZUR ERINNERUNG

- 78 Zur Verwirkung des Rechts auf rechtliches Gehör
Rainer Nimmervoll

TIPPS & INFOS

- 79 Buchbesprechungen
- 83 Herausgeber
- 84 Autoren / Ständige Redakteure und Mitarbeiter
- U3 Veranstaltungstipps

Zitierbeispiel für Aufsätze:
Wess, JSt 2014, Seite

Zitierbeispiel für Judikatur:
JSt-Slg 2014/1, Seite
JSt-LS OGH 2014/1, Seite
JSt-GP 2014/1, Seite
JSt-EuGH 2014/1, Seite
JSt-EGMR 2014/1, Seite

Zitierbeispiel für Newsletter:
JSt-NL VÖStV 2014/1



Editorial I
Impressum V

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 2 StR 489/13 v. 11.06.2014 Befangenheit bei Verteidigerbestellung trotz konkreter Interessenkonflikte zu Verteidigern von Mitangeklagten	141	OLG Celle 2 Ws 114/16 v. 05.07.2016 Herausgabe von TKÜ-Aufzeichnungen; Beschwerderecht der StA	160
BGH 5 StR 48/16 v. 08.06.2016 Rechtzeitiges Anbringen eines Befangenheitsgesuchs	144	OLG Hamburg 2 Ws 88/16 v. 27.05.2016 Beschwerde gegen Akteneinsichtsentscheidung des Vorsitzenden	160
BGH 2 StR 475/15 v. 04.12.2015 Beiordnung eines Zeugenbeistands	144	OLG Koblenz 2 OLG 4 Ss 54/16 v. 12.05.2016 Verlesung von Erklärungen des Angeklagten gegenüber seinem Verteidiger	166
BGH 3 StR 481/15 v. 23.02.2016 Befangenheit eines Sachverständigen	144	OLG Naumburg 1 Rv 9/16 v. 07.06.2016 Verlesung von Vernehmungsprotokollen infolge krankheitsbedingter Reiseunfähigkeit des Zeugen	167
BGH-ER 1 BGs 107/16 v. 27.10.2016 Auskunftsverlangen an Postunternehmen	145	KG 4 Ws 83/15 v. 02.10.2015 Anfechtbarkeit der Akteneinsicht an Verletzten	167
BGH 5 StR 4/16 v. 05.04.2016 Sachaufklärungspflicht bei Akteneinsichtsgewährung an Verletzten	146	OLG Naumburg 1 VAs 2/16 v. 27.06.2016 Überlassung von Urteilen an Privatpersonen	168
BGH 5 StR 52/16 v. 15.03.2016 Akteneinsicht durch die Nebenklage und Beweiswürdigung <i>m. Anm. Deiters</i>	146	OLG München 2 Ws 79/16 v. 27.01.2016 Überlassung eines Strafurteils an einen verfahrensfremden Dritten	169
OLG Hamburg 1 Ws 160/15 v. 19.11.2015 Notwendige Verteidigung bei anwaltlichem Beistand auf Kosten des Verletzten <i>m. Anm. Beulke/Sander</i>	149	LG Koblenz 12 KLS 2090 Js 29752/10 v. 28.09.2015 Besorgnis der Befangenheit bei Beschäftigung mit einem Mobiltelefon	169
KG 2 Ws 122/16 v. 21.04.2016 Dauer der Pflichtverteidigerbeordnung; Rücknahme aus wichtigem Grund	153	LG Hanau 5 KLS 4424 Js 11790/12 v. 12.08.2015 Ausschließung des Zeugenbeistands <i>m. Anm. Ahlbrecht</i>	169
KG 2 Ws 176/16 v. 06.07.2016 Beschwerde gegen die Bestellung eines weiteren Pflichtverteidigers	155	LG Bochum 6 Qs 1/16 v. 16.03.2016 Beschlagnahmeschutz und Ombudsmann	171
KG 3 Ws 309, 310/16 v. 30.06.2016 Rücknahme der Pflichtverteidigerbestellung	156	LG Köln 108 Qs 31/16 v. 19.07.2016 Notwendige Verteidigung bei in Betracht kommenden Beweisverwertungsverbot	173
OLG Naumburg 2 Ws (s) 2/16 v. 19.01.2016 Notwendigkeit der Verteidigung nach Strafmaßberufung der StA	157	LG Magdeburg 23 Qs 18/16 v. 11.10.2016 Rückwirkende Bestellung des Pflichtverteidigers	174
OLG Köln 2 Ws 294-295/16 v. 09.05.2016 Pflichtverteidigung in der Strafvollstreckung, hier: Bewährungswiderruf	157	LG Zwickau 1 Qs 139/16; 140/16 v. 03.08.2016 Anhörung vor Entpflichtung und Beiordnung eines anderen Pflichtverteidigers	174
OLG Naumburg 1 Ws (s) 318/16 v. 29.09.2016 Einvernehmlicher Wechsel des Pflichtverteidigers	157	LG Dresden 3 Qs 118/15 v. 07.12.2015 Untätigkeitsbeschwerde gegen Nichtbescheidung eines Beiordnungsantrags	174
OLG Köln 1 RBs 7/16 v. 20.01.2016 Zustellung an Rechtsanwalt	157	LG Düsseldorf 022 Ns-70 Js 7769/14-153/15 v. 17.11.2015 Versagung der Akteneinsicht an Nebenklageberechtigte	175
OLG Celle 1 Ws 415/16 v. 26.08.2016 Beschwerde der StA gegen richterliche Akteneinsichtsentscheidungen	158	LG Cottbus 22 KLS 8/15 v. 19.01.2016 Akteneinsicht für »Verletzte«	175
		LG Duisburg 7 S 61/15 v. 29.04.2016 Vergütungsrückzahlungsanspruch des Mandanten eines Strafverteidigers	175
		AG Frankfurt/M. 970 OWi 862 Js 65796/15 v. 07.03.2015 Befangenheit wegen verweigerter Akteneinsicht	178

AG Köln 612 AR 19/16 v. 02.03.2016 und 612 AR 33/16 v. 13.05.2016
Befangenheit wegen Verletzung rechtlichen Gehörs **178**

AG Köln 612 AR 40/16 v. 17.05.2016
Befangenheit **178**

AG München 821 Ls 257 Js 21598/12 v. 13.01.2014
Akteneinsicht des Verletzten **178**

Strafrecht

BVerfG 1 BvR 2646/15 v. 29.06.2015
Anwaltliche Schmähkritik **178**

BVerfG 1 BvR 2150/14 v. 17.05.2016
Kollektivbeleidigung (A.C.A.B.) **180**

BVerfG 1 BvR 2732/15 v. 29.06.2016
Üble Nachrede eines Polizisten betreffend **182**

OLG München 5 OLG 13 Ss 244/16 v. 11.07.2016
Anwaltliche Schmähkritik **183**

OLG Hamburg 1 Rev 49/14 v. 16.12.2015
Akteneinsichtsgesuch und Parteiverrat **184**

LG Kiel 1 Qs 41/16 v. 02.06.2016
Parteiverrat **187**

Aufsätze

Konfliktverteidigung? Konfliktverteidigung!
Stefan König **188**

Von der Istbeschaffenheit der Pflichtverteidigerbeordnung – Aus einer aktenanalytischen Studie zur Beordnung von Pflichtverteidigern
Sven Schoeller **194**

Privilegien anwaltlicher Ombudspersonen im Strafverfahren
Rainer Buchert/Christoph Buchert **204**

Dokumentation

»Stuttgarter Früchte« **210**

Zeitschriften

Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge **210**

Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte:

Heiko Artkämper DNA – Wissenschaft und Praxis eines (angeblich) objektiven Beweismittels – zugleich Anmerkung zu BGH, Urt. v. 24.03.2016 – 2 StR 112/14; **Aziz Epik** Die Berücksichtigung aufenthaltsrechtlicher Folgen bei der Strafzumessung; **Robert Esser/Felix Lubrich** Anspruch des Verletzten auf Strafverfolgung Dritter: Der Kunduz-Beschluss des Bundesverfassungsgerichts; **Andreas Gietl** Der Zustellungsbevollmächtigte im Strafbefehrsverfahren gegen EU-Ausländer: Eine Betrachtung der Probleme nach europäischem und nationalem Recht; **Nils Godendorff** Wider die Beliebigkeit! Für die Abschaffung des § 24 Abs. 1 S. 1 Nr. 3 GVG – zugleich Anmerkung zu BGH, Beschl. v. 06.10.2016 – 2 StR 330/16; **Mayeul Hiéramente/Andreas Pfister** Datenerhebung beim Hersteller von Mobiltelefonen – Zum Erfordernis des Strukturwandels bei der strafprozessualen Datenerhebung; **Harald Hans Körner** Wo ein Wille ist, ist auch ein Weg: Ausnahmegenehmigungen nach § 3 Abs. 2 BtMG – Chancen oder Risiken der Rechtspolitik? –; **Frank Meyer** Die selbstständige Einziehung nach § 76a StGB-E, oder: Don't bring a knife to a gunfight; **Axel Nagler** Entkriminalisierung für Fluchthelfer – ein Plädoyer; **Anna Oehmichen** Verfassungs- und europarechtliche Grenzen der Auslieferung; **Fabian Stam** Die Datenhehlerei nach § 202d StGB – Anmerkungen zu einem sinnlosen Straftatbestand;

Stephan Beukelmann BGH, Beschl. v. 20.05.2015 – 4 StR 555/14 (Ermittlung eines DNA-Identifizierungsmusters); **Dominik Brodowski** BGH, Beschl. v. 09.08.2016 – GSSt 2/15 u. 2 StR 495/12 (Unzulässigkeit ungleichartiger Wahlfeststellung, hier: Rücknahme

einer Vorlage an den Großen Senat für Strafsachen); **Robert Esser** BVerfG, Beschl. v. 06.09.2016 – 2 BvR 890/16 (Schweigerecht und Verfassungsbeschwerde); **Jochen Goerdeler** OLG Hamm, Beschl. v. 04.06.2014 – III-1 Vollz Ws 378/14 (Haschischkonsum im Vollzug der Sicherungsverwahrung); **Michael Köhne** BVerfG, Beschl. v. 20.05.2016 – 1 BvR 3359/14 (Menschenwürdige Unterbringung); **Julius Lantermann** BGH, Beschl. v. 09.06.2016 – 2 StR 70/16 (Möglichkeit der Verhängung einer Geldstrafe); **Ole Mückenberger/Christoph Buchert** VerfGH Rhl.-Pf., Beschl. v. 30.06.2015 – VGH B 15/15 (Rechtsbeugung); **Christian Rathgeber** BGH, Beschl. v. 04.05.2016 – 3 StR 392/15 (Presserechtliche Verjährung); **Leo Teuter** BGH, Beschl. v. 25.02.2016 – 2 StR 39/16 (Untergrenze der nicht geringen Menge von Btm); **Kilian Wegner** BGH, Urt. v. 28.07.2016 – 3 StR 25/16 (Transnationales ne bis in idem).

David Herrmann Reinhold Schlothauer/Hans-Joachim Weider/Frank Nobis, Untersuchungshaft – mit Erläuterungen zu den UVollzG der Länder; **Ulrich Sommer** Oliver Harry Gerson, Das Recht auf Beschuldigung. Strafprozessuale Verfahrensbalance durch kommunikative Autonomie.

Rechtsanwalt Prof. Dr. *Reinhold Schlothauer*, Redakteur der ersten Stunde, hat nach 36-jähriger Tätigkeit für den *Strafverteidiger* die Redaktion am 31.01.2017 verlassen. Er bleibt dieser Zeitschrift in ihrem Beirat weiterhin eng verbunden.

Die Homepage des *Strafverteidiger* erreichen Sie unter folgender Adresse: stv-online.de.
Die Online-Version des StV finden Sie auf JURION.de.



Inhaltsverzeichnis

Beiträge

<i>Professor Dr. Karsten Gaede, Bucerius Law School, Hamburg</i> Gebotene Sorgfalt bei der europäisierten Strafgesetzgebung – unvermeidliche Ahndungslücke im WpHG?	41
<i>Rechtsreferendar Dr. Jakob Ordner, Augsburg</i> Die Verständigungseignung von vermögensabschöpfenden Rechtsfolgen	50

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwältinnen Dr. Eda Tekin / Dr. Franziska Schulze-Luckow, LL.M. (LSE), Berlin</i> Arztstrafrecht	58
--	----

Entscheidungen

BVerfG	21. 9.2016 – 2 BvL 1/15	Nichtigkeit einer Blankettnorm mangels hinreichender Konkretisierung	60
BGH	13.10.2016 – 3 StR 352/16	Organstellung eines Strohmännchen-Geschäftsführers (mit Anm. T. Ceffinato)	64
BGH	12. 7.2016 – 1 StR 595/15	Geldwäsche bei illegalem Zigarettenhandel	66
BGH	27. 7.2016 – 2 StR 451/15	Surrogat als Tatobjekt der Geldwäsche	69
BGH	16. 8.2016 – 4 StR 163/16	Vermögensbetreuungspflicht eines Vertragsarztes (Anm. M.P. Waßmer/J.-M. Zeller)	71
BGH	30. 6.2016 – 1 StR 99/16	Steuerhinterziehung im besonders schweren Fall	73
BGH	27. 7.2016 – 1 StR 19/16	Steuerbarkeit von Wasserpfeifentabak	74
BGH	12.10.2016 – 4 StR 174/16	Mitteilung über Verständigungsgespräche	76
BGH	16. 8.2016 – 5 StR 182/16	Ungleichartige Wahlfeststellung	76
BGH	6.10.2016 – 2 StR 330/16	Unzulässigkeit eines Verweisungsbeschlusses (LS)	78
OLG Celle	7. 4.2016 – 2 Ws 14/16	Bezeichnung einer Tatsache als subventionserheblich	78
OLG Bamberg	16. 6.2016 – 3 OLG 8 Ss 54/16	Verfahrenseinstellung durch Revisionsgericht wegen fehlenden Eröffnungsbeschlusses	80

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	III
Aktuelle Nachrichten	V
WisteV-wistra-Neujahrstagung 2017	VII
Bericht aus der Gesetzgebung – Umsetzung von Änderungen der EU-Amtshilferichtlinie und zu Maßnahmen gegen Gewinnverkürzung und -verlagerungen; Schutz vor Manipulationen an Kassensystemen; Übereinkommen des Europarats über Korruption und Geldwäsche; Referentenentwurf zur Umsetzung der Vierten Geldwäsche-Richtlinie –	IX

Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht



Inhaltsverzeichnis

Aufsätze	<i>OStA (stV) Dr. Dr. Bernhard Klose</i> Aktuelle Entwicklungen des Wirtschaftsstrafrechts für die gerichtliche und staatsanwaltliche Praxis	1
	<i>LOStA Priv-Doz. Dr. Ralf Peter Anders</i> Zur Bestimmung der Grenze des Gesellschaftereinverständnisses bei der GmbH-Untreue	13
	<i>RiOLG Prof. Dr. Dennis Bock</i> Untersuchungshaft aufgrund Fluchtgefahr (§ 112 II Nr. 2 StPO) in Wirtschaftsstrafsachen – strukturelle Überlegungen anlässlich OLG München Beschl. v. 20.5.2016 (1 Ws 369/16) – StV 2016, 816	22
Kurzbericht aus der Praxis	<i>Jesko Baumhöfener/Norbert Madauß</i> Besondere Aspekte der Verjährung § 376 AO	27
Rechtsprechung	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Strafzumessung bei Berufsträgern BGH, Beschl. v. 30.6.2016 – 1 StR 99/16 (m. Anm. <i>Rausch</i>)	31
	Voranmeldungszeitraum beim Umsatzsteuerkarussell; Umgrenzungsfunktion der Anklageschrift BGH, Beschl. v. 7.9.2016 – 1 StR 57/16 (m. Anm. <i>Gehm</i>)	32
	Beweiswürdigung bei Steuerhinterziehung BGH, Beschl. v. 10.11.2015 – 1 StR 235/15 (m. Anm. <i>Rolletschke</i>)	36
	Strafzumessung bei Berufsträgern BGH, Beschl. v. 27.7.2016 – 1 StR 256/16 (m. Anm. <i>Budde</i>)	39
Impressum		IV
Mitteilungen	Literaturspiegel Steuerstrafrecht Stand 11.1.2017 (<i>Madauß</i>)	V
Buchbesprechung	Rolletschke/Kemper „Steuerstrafrecht“ (<i>Weber</i>)	VI

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

4 2017



Inhalt

Aufsätze

- M. Martini/Q. Weinzierl*, Nationales Verfassungsrecht als Prüfungsmaßstab des EuGH? – Der Vollzug nationalen Rechts durch die EZB und seine ungelösten Folgeprobleme 177
- S. Hobe/M. L. Fremuth*, § 19 b LuftVG als drittschützende Norm – Zur Beteiligung von Luftverkehrsgesellschaften bei der Genehmigung von Flughafenentgelten 183
- M. Bäumerich/M. Schneider*, Terrorismusbekämpfung durch Bundeswehreinätze im Innern: Eine neue alte Diskussion 189
- F. Kneuper/M. v. Kaler*, Fondsmodell zur privaten Finanzierung kommunaler Infrastrukturvorhaben 195

Migration/Integration

- C.-A. Bünger/C. Ziebritzki*, Dynamiken der Einwanderungsgesellschaft – 10. Herbsttagung des Netzwerks Migrationsrecht 200

Aufsätze Online

- U.-D. Berlit*, Aktuelle Rechtsprechung zum Flüchtlingsrecht 204

Kurze Beiträge

- E. Braun*, Zehn Jahre Europäische Verbände für territoriale Zusammenarbeit – Rechtliche Entwicklungen, Erfahrungen der Praxis 205

Zur Rechtsprechung

- U. Kramer*, Die Stilllegung von Eisenbahninfrastruktur durch ihren „Ersatz“ (auch im Kontext von „Stuttgart 21“) 209

Buchbesprechungen

- N. Alzmann*, Zur Beurteilung der ethischen Vertretbarkeit von Tierversuchen (*C. Maisack*) 212

Rechtsprechung

- | | | | |
|--------|----------------------------|---|-----|
| EuGH | 19. 10. 16 – C-582/14 | Speicherung von IP-Adressen beim Besuch einer Website | 213 |
| | | Anm. <i>G. Ziegenhorn</i> | 216 |
| EuGH | 13. 9. 16 – C-165/14 | Aufenthaltsrecht eines drittstaatsangehörigen Vaters von Unionsbürgern | 218 |
| EuGH | 13. 9. 16 – C-304/14 | Aufenthaltsrecht des drittstaatsangehörigen Elternteils eines Unionsbürgers | 223 |
| BVerfG | 8. 11. 16 – 1 BvR 3237/13 | Gemeinsamer Schwimmunterricht für Mädchen und Jungen – „Burkini“ | 227 |
| BVerfG | 19. 10. 16 – 2 BvR 1943/16 | Verfassungswidrige Ablehnung einstweiligen Rechtsschutzes gegen Ausweisung | 229 |
| BVerfG | 14. 11. 16 – 2 BvR 31/14 | Ablehnung eines Asylantrags | 231 |
| BVerwG | 20. 10. 16 – 2 A 2/16 | Einstellung beim Bundesnachrichtendienst | 232 |
| BVerwG | 25. 5. 16 – 3 C 2/15 | Stilllegung einer Eisenbahnstrecke | 235 |
| BVerwG | 12. 5. 16 – 9 C 11/15 | Grenzen der Erschließungseinheit | 238 |
| BVerwG | 7. 3. 16 – 7 B 45/15 | Kosten für Entsorgung von Verkaufsverpackungen – Rechtsweg | 242 |

OVG Bautzen	12. 4.16 – 3 B 7/16	Übergang der Verantwortung für Flüchtlinge Anm. B. Huber	244 246
OVG Bln-Bbg	22. 6.16 – OVG 6 A 16/15	Drittwirkung der Flughafenentgeltordnungsgenehmigung (Ls.)	248
VG Köln	7. 7.16 – 4 K 6700/15	Besichtigung einer Flüchtlingsunterkunft Anm. J. Müller	248 250
BGH	14. 7.16 – III ZR 265/15	Beweislast bei Geltendmachung von Amtshaftungsanspruch	251

NVwZ aktuell

In eigener Sache, NJW
Rechtsprechung in Pressemitteilungen
Rechtsprechung in Leitsätzen
Gesetzgebungsverfahren, Veranstaltungen

V
V
VII
VIII

2017 Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

Leipzig *Start: 06.04.2017*
Frankfurt/M. *Start: 05.10.2017*

Weitere Informationen finden Sie unter www.ARBER-seminare.de



Tel. 07066 - 90 08 0
Fax 07066 - 90 08 22
Kontakt@ARBER-seminare.de
www.ARBER-seminare.de

Lehrgangsanzeigen auch online!

Ihre Lehrgangsanzeige erscheint auch online unter
www.beck-stellenmarkt.de/Weiterbildung

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



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,
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 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
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 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

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

Bezugspreise 2017: NVwZ ohne NVwZ-RR: halbjährlich € 159,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) halbjährlich € 139,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 17,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: halbjährlich € 255,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** (w.o.) halbjährlich € 225,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 26,- (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: kundenservice@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.

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Lothar Michael/Daniel Dunz</i> , Düsseldorf, Burka im Gericht – Über die Verpflichtung, dem Gericht „Gesicht zu zeigen“.....	125
<i>Jörg Gundel</i> , Bayreuth, Keine Normsetzung (und kein Vollzug) durch gemeinsame Einrichtungen der Bundesländer? – Zur Frage der Möglichkeit von Zwischenländer-„Sekundärrecht“.....	133
<i>Carl-Wendelin Neubert</i> , Freiburg/Berlin, Bundeswehreinsatz im Südsudan – Evakuierungsmissionen deutscher Streitkräfte im Ausland nach Völker- und Verfassungsrecht.....	141
<i>Ulrich Stelkens</i> , Speyer, Die Funktion des verwaltungswissenschaftlichen Ergänzungsstudiums für Rechtsreferendare an der Deutschen Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer in der Juristenausbildung – Zugleich zur Bedeutung des Verwaltungsrechts und der Verwaltungswissenschaften in Jurastudium und Rechtsreferendariat.....	148

Buchbesprechungen

<i>Martin Morlok/Utz Schliesky/Dieter Wiefelspütz</i> (Hrsg.)/ <i>Moritz Kalb</i> (Mitarbeit), Parlamentsrecht – Handbuch (<i>Hartmut Maurer</i>).....	160
<i>Martin Minkner</i> , Die Gerichtsverwaltung in Deutschland und Italien – Demokratische versus technische Legitimation (<i>Cristina Fraenkel-Haerberle</i>).....	162

Leitsätze

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Verfassungsrecht

91. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.9.2016 – 6 C 2.15 – Bindungswirkung des Feststellungsausspruchs eines stattgebenden Kammerbeschlusses des BVerfG für das weitere fachgerichtliche Verfahren.....	163
--	-----

Abgabenrecht

92. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 14.7.2016 – 4 BV 15.1540 – Erstattung von Gewerbesteuerguthaben; Aufrechnung; Verrechnungsvereinbarung.....	163
93. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 1.8.2016 – 4 BV 15.844 – Kurbeitrag; Heranziehung von Tagesgästen.....	164
94. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 4.11.2016 – 2 S 548/16 – Festsetzung rückständiger Rundfunkbeiträge.....	164

Öffentliches Dienstrecht

95. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 21.9.2016 – PL 15 S 689/15 – Mitgliedschaft im örtlichen und im Gesamtpersonalrat.....	164
96. <i>VG Neustadt/W.</i> , Urteil vom 3.11.2016 – 1 K 458/16.NW – Bildschirmarbeitsbrille für Gerichtsvollzieher.....	164

Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

97. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 4.11.2016 – 6 B 27.16 – Privatschulfinanzierung; Waldorfschulen.....	164
--	-----

Polizei- und Ordnungsrecht

98. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 22.6.2016 – 5 BV 15.1819 – Änderung des Familiennamens; Sammelname; Doppelname.....	164
99. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 8.7.2016 – 4 B 15.1285 – Kostenersatz nach Feuerwehreinsatz; Anscheinsgefahr und Gefahrenverdacht; Zurechenbare Veranlassung.....	164
100. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 10.10.2016 – 4 ZB 16.1295 – Verpflichtung zum Ersatz der Bestattungskosten; ausnahmsweise Unzumutbarkeit der Inanspruchnahme eines Ersatzpflichtigen.....	165
101. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 28.10.2016 – 11 LB 209/15 – Feststellung der Rechtswidrigkeit einer polizeilichen Zwangsmaßnahme; Nervendrucktechnik.....	165
102. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 7.11.2016 – 4 ZB 15.2809 – Wiedereinweisung eines Obdachlosen in seine bisherige Mietwohnung; Nutzungsentschädigung gegenüber dem Wohnungseigentümer.....	165



Kommunalrecht

103. *BayVGH*, Urteil vom 4.7.2016 – 4 BV 16.105 – Zulassung eines Bürgerbegehrens; Anforderungen an die Richtigkeit der Begründung 165
104. *BayVGH*, Beschluss vom 13.9.2016 – 4 ZB 14.2209 – Zulassung zum gemeindlichen Volksfest 165
105. *BayVGH*, Urteil vom 26.10.2016 – 4 B 16.506 – Öffentliche Wasserversorgungseinrichtung; Befreiung von Benutzungszwang 165

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

106. *OVG NRW*, Urteil vom 23.9.2016 – 13 A 2378/14 – Zulassung von Arzneimitteln; Klagebefugnis des Konkurrenten 165

Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

107. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.11.2016 – 11 OB 232/16 – Auskunft des Insolvenzverwalters über steuerliche Daten des Insolvenzschuldners; Rechtsweg 166

Post- und Telekommunikationsrecht

108. *OVG NRW*, Beschluss vom 7.11.2016 – 13 B 1104/16 – Rechtswidrige Nutzung einer Rufnummer; Abschaltungsanordnung 166

Bau- und Planungsrecht

109. *NdsOVG*, Urteil vom 13.10.2016 – 7 KS 3/13 – Aufhebung eines Planfeststellungsbeschlusses für eine Hochspannungsfreileitung 166
110. *VGH BW*, Urteil vom 27.10.2016 – 5 S 2291/15 – Allgemeines Wohngebiet; Gebietsbewahrungsanspruch; Gebietserhaltungsanspruch 166

Naturschutz- und Umweltrecht

111. *NdsOVG*, Beschluss vom 21.6.2016 – 12 LA 74/15 – Immissionsschutzrechtliche Genehmigung für eine Windkraftanlage; Klagebefugnis eines Naturschutzverbandes 167

Wasserrecht

112. *OVG NRW*, Urteil vom 9.9.2016 – 9 A 2531/13 – Verfassungsmäßigkeit des Wasserentnahmeentgelts 167

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

113. *OVG NRW*, Urteil vom 17.6.2016 – 20 D 95/13.AK – Auswahl zwischen Bodenabfertigungsdienstleistern auf Flughäfen 167
114. *NdsOVG*, Urteil vom 26.8.2016 – 7 KS 41/13 – Planfeststellung für eine Stadtbahn; Abgrenzung von Personenbeförderungs- und Eisenbahnrecht 167
115. *OVG NRW*, Urteil vom 13.9.2016 – 5 A 470/14 – Abschleppkosten; Aufstellen von Halteverbotsschildern nach rechtmäßigem Abstellen eines Fahrzeugs 168
116. *VGH BW*, Urteil vom 27.10.2016 – 12 S 2257/14 – Gelegenheitsverkehr mit Taxen; Genehmigungsfiktion 168

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

117. *HambOVG*, Beschluss vom 7.11.2016 – 4 Bs 35/16 – Dublin-Verfahren; Rückgängigmachung einer Überstellung 168

Sonstiges Verwaltungsrecht

118. *VGH BW*, Beschluss vom 10.11.2016 – 1 S 1663/16 – Kein Anspruch auf Unterlassung der Beisetzung einer Urne 168
119. *VG Cottbus*, Urteil vom 25.8.2016 – 1 K 1444/14 – Stiftungsaufsicht; Unterrichtsrecht 168

Gerichtsverfahrensrecht

120. *VGH BW*, Beschluss vom 7.11.2016 – 1 S 1386/16 – Anspruch einer politischen Partei auf Eröffnung eines Girokontos; Rechtsweg 168

INHALT

EDITORIAL

- 1 Neues zur Antragslegitimation – eine neue Chance für Willkür?

KURZNACHRICHTEN

- 4 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

AUFSÄTZE

- 6 Vergaberechtsfreiheit auf der Schiene?
(Günther Gast)

JUDIKATUR

OLG

- 15 Zur vergaberechtlichen Zulässigkeit von Verkehrsdienstleistungen zum „Null-Euro-Tarif“
OLG Linz 19. 10. 2016, 4 R 86/16v – „Null-Euro-Ticket“ (Philipp Götzl / Clemens Thiele)

BVwG

- 24 Schriftlichkeit eines Vertrages als Voraussetzung für die Antragslegitimation zur Stellung eines Feststellungsantrages
BVwG 3. 11. 2016, W134 2114723-2 (Michael Breitenfeld)
- 27 Bei Schienen und Weichen soll die Direktvergabe reichen
BVwG 29. 9. 2016, W187 2131055-2/47E, W187 2131178-2/46E, W187 2131180-1/46E – „Erbringung von Verkehrsdienstleistungen im Schienenpersonennah- und -regionalverkehr (SPNV) im Bundesland Vorarlberg“ (Stefan Mathias Ullreich / Stefan Reisinger)
- 32 Direktvergabe auf „Schiene“ – Neue Leitentscheidung zur PSO-VO
Anmerkung zur Entscheidung BVwG 29. 9. 2016, W187 2131055-2/47E, W187 2131178-2/46E, W187 2131180-1/46E (Stefan Mathias Ullreich / Stefan Reisinger)
- 36 Ausschreibungspflicht oder -freiheit von Direktverrechnungsverträgen
BVwG 11. 10. 2016, W134 2134342-2/16E – „Direktverrechnungsvertrag“ (Andreas Steindl)
- 38 Zur (Nicht-)Anwendbarkeit des BVergG auf den Abschluss von Beitrittsverträgen zu einer betrieblichen Mitarbeitervorsorgekasse
BVwG 13. 9. 2016, W131 2131380-1/27E – „Abschluss von Beitrittsverträgen zu einer betrieblichen Mitarbeitervorsorgekasse gemäß § 11 BMSVG durch öffentliche Auftraggeber“ (Stephan Heid / Martina Windbichler)

EuGH

- 42 Grenzüberschreitendes Interesse
EuGH 6. 10. 2016, C-318/15 – „Tecnoedi Costruzioni“ (Michael Breitenfeld)
- 44 Abschluss einer Vergleichsvereinbarung als wesentliche Vertragsänderung
EuGH 7. 9. 2016, C-549/14 – „Finn Frogne“ (Ruth Rützler)
- 49 Nachweis der wirtschaftlichen und finanziellen Leistungsfähigkeit
EuGH 8. 9. 2016, C-225/15 – „Politanò“ (Hubert Reisner)
- 53 Kein Einwand gegen eine Wohlverhaltenssicherheit
EuGH 15. 9. 2016, C-439/14 und C-488/14 – „SC Star Storage“ (Hubert Reisner)
- 58 Bus und Sub
EuGH 27. 10. 2016, C-292/15 – „Hörmann Reisen“ (Sonja Vrbovszky)

SERVICE-TEIL

- 63 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
64 Autoren
U3 Impressum

Zitierbeispiele: *Casati*, RPA 2016, Seite; RPA-Slg 2016/1, Seite; RPA-Slg-Int 2016/1, Seite

→ Editorial 49
Von Johannes Schramm und Josef Aicher

Vergaberecht

ZVB-Aktuell 52

Beiträge

→ LSD-BG – ein Überblick aus vergaberechtlicher Perspektive 54
Auswirkungen der konsolidierten Bestimmungen zur Bekämpfung von Lohn- und Sozialdumping
 Seit 1. 1. 2017 gilt ein eigenes Bundesgesetz, das Lohn- und Sozialdumping-Bekämpfungsgesetz (LSD-BG) BGBl I 2016/44, mit dem die komplexen Bestimmungen an der Schnittstelle von Arbeits-, Verwaltungsstraf- und Sozialversicherungsrecht zusammengeführt werden sollen. Im Folgenden werden einige Rechtsfragen des LSD-BG mit Relevanz für AN und AG erörtert.
Von Georg Rihs und Wolfgang Schweinhammer

→ Drei Jahre Bundesverwaltungsgericht 63
 Dieser Artikel gibt einen groben Überblick über die Arbeit des BVwG der vergangenen drei Jahre, aber auch einen Ausblick auf die künftigen Herausforderungen.
Von Thomas Gruber und Georg Gruber

ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2017/7–11 65

Rechtsprechung

→ Kalkulationsbasiertes Ausscheiden und Beweispräklusion 66
BVwG 25. 11. 2016, W187 2135663–2
Mit Anmerkung von Reinhard Grashöck

→ Trotz Fleiß kein Preis 71
LVwG Wien 8. 9. 2016, VGW-123/074/9665/2016
Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner

→ Mit zwei Alternativen befüllte (echte) Bieterlücken sind – im Anlassfall –
 zwei Hauptangebote 77
LVwG Oberösterreich 13. 6. 2016, LVwG-840100/16/KI/ICH/BHu, LVwG-840104/6/KI/ICH/BHu
Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel

→ §§ 883 ff ABGB und §§ 106 ff BVergG sind auf festgelegte
 Unterschriftserfordernisse bei Teilnahmeanträgen nicht anzuwenden 81
LVwG Oberösterreich 28. 7. 2016, LVwG-840113/5/KI/B/Hu
Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel

Bauvertragsrecht

→ Einfluss der Bauzeit auf die Produktivität 84

Teil 2

Außerhalb der normalen Bauzeit entstehen Produktivitätsverluste und dadurch höhere Kosten bei den Produktionsfaktoren. Die normale Bauzeit wird über den produktiven Einsatz der Produktionsfaktoren definiert und hängt besonders von der Art, Form und Komplexität des Bauwerks ab. Aufgrund von Abweichungen von der normalen Bauzeit entstehen Nichtlinearitäten in der Produktivität und damit Produktivitätsverluste.

Von *Christian Hofstadler*

→ Wann verjährt der Rückforderungsanspruch wegen einer zu Unrecht gezogenen Bankgarantie? 101

OGH 25. 11. 2016, 10 Ob 62/16i

Mit Anmerkung und Praxistipp von *Lisa-Marie Wagner*

Standards

→ Impressum 49



[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. *Gudrun Boll*, ASFINAG, Abteilung Recht und Einkauf
Christian Graf, LL.M. (WU), Rechtsanwaltsanwärter bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Mag. *Christian Gruber*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Georg Gruber*, Vergabebjurist
 Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Assoc.Prof. Dipl.-Ing. Dr. techn. *Christian Hofstadler*, Vorstand des Instituts für Baubetrieb und Bauwirtschaft, TU Graz
 Mag. *Beatrix Lehner*, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts
 Dr. *Karlheinz Moick*, Österreichische Forschungsförderungsgesellschaft
 Dr. *Albert Oppel*, Richter des Verwaltungsgerichts Wien
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Dr. *Georg Rihs*, Rechtsanwalt
 Mag. *Wolfgang Schweinhammer*, LL.M., Rechtsanwalt
 Dr. *Lisa-Marie Wagner*, Rechtsanwaltsanwärterin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte

[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 Gölls*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts

Doz. Dr. *Brigitte Gultknecht*, 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 Wurdinger*, 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/die jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.

baurechtliche blätter:bbl

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7125

baurechtliche blätter:bbl

Herausgeber und Schriftleitung:

K. Giese, D. Jahnel

Beirat:

A. Kanonier, G. Kienastberger,

W. Kirchmayer, W. Kleewein,

A. Kreiner, S. Miessgang,

R. Mikulits, R. Moritz,

H. Neuhofer, K. Petermandl,

P. Trippl

Ständige Mitarbeiter:

M. Auer, B. Ettlmeier-Scholke,

H. Hinterhofer, F. Keschmann

Redaktionsassistent:

H. Stummer

Heft 1, Februar 2017

20. Jahrgang



Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. Karl Weber

Neuerungen im Tiroler Bau- und Raumordnungsrecht 1

Grundlagen und Praxis des Baurechts

Ass.-Prof. Dr. Karim Giese

Die Namhaftmachung des Käufers und Festlegung des Grundstückspreises bei raumordnungsrechtlichen Überlassungsverträgen für den geförderten Wohnbau 8

Rechtsprechung

Öffentliches Recht 13

Kärnten 13 · Niederösterreich 13 ·

Oberösterreich 21 · Salzburg 21 ·

Steiermark 22 · Tirol 22 · Vorarlberg 25 ·

Wien 26

Zivilrecht 28

Vergaberecht 36

Neues Baurecht 39

Burgenland 39 · Kärnten 39 ·

Niederösterreich 39 · Oberösterreich 39 ·

Salzburg 39 · Steiermark 40 · Tirol 40 ·

Vorarlberg 40 · Wien 41

Impressum 41

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



FACHZEITSCHRIFT FÜR
NEUES MIET- UND
WOHNRECHT
21. J.G. Heft 02, Februar 2017

Zitiervorschlag:
immolex 2017, Seite
immolex 2017/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. 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

- Geschäftsraummiete und Vertragsgestaltung** 33
Herbert Rainer
Impressum 03

LEITSÄTZE

- Nr. 8 – 14 36

GESCHÄFTSRAUMMIETE

- Geschäftsraum – Wohnung – gemischtes Objekt: Abgrenzungskriterien und Folgen der Zuordnung** 38
Die Unterscheidung zwischen Geschäftsraummiete und Wohnraummiete ist im Geltungsbereich des MRG ua für die Frage der Mietzinsbildung, Kündigung, von Investitionersatz und Befristung relevant. Bei sog „gemischten Objekten“, die vereinbarungsgemäß als Wohn- und Geschäftsräume verwendet werden können, wird die Rechtslage komplizierter. Dies schon deshalb, weil der Gesetzgeber des MRG auf derartige Vereinbarungen nur an einer Stelle, nämlich bei der Mietzinsbildung (§ 16 Abs 1 Z 1 MRG), Bezug nahm. Im Beitrag wird nach Antworten gesucht und einige Antworten werden auch gefunden.
Patricia Wolf

- Konkurrenzkláuseln in Bestandverträgen über Geschäftsräumlichkeiten** 41
Der Beitrag soll einen Überblick über die aktuelle Rechtslage bieten und befasst sich insb mit den Fragen, inwieweit Konkurrenzkláuseln wirksam vereinbart werden können und unter welchen Umständen ein Konkurrenzschutz auch dann gilt, wenn er nicht ausdrücklich vereinbart wurde.
Martin Trapichler

- Der Geschäftsraum, der keiner ist – Vermietung von Wohnungen an juristische Personen** 46
Das österreichische Mietrecht geht, wenn auch nicht explizit, so doch in der Ausgestaltung zahlreicher Normen davon aus, dass Mieter von Wohnungen natürliche Personen sind. Ungeachtet dessen kommt es in der Praxis natürlich vor, dass auch Unternehmen und juristische Personen Wohnungen mieten. Daraus ergibt sich eine Reihe von Fragen, auf deren wichtigste im Beitrag eingegangen werden soll.
Matthias Cerha

FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

- Zum Baugutachten nach § 37 Abs 4 WEG** 64
Christoph Kothbauer

MIETRECHT

- OGH 23. 2. 2016, 5 Ob 18/16g • Zur Anwendung des Teilausnahmetatbestands des § 1 Abs 4 Z 3 bei Wiederherstellung von im WE stehenden Objekten aus Mitteln des Wohnhauswiederaufbaufonds (*Karin Sammer*) 49
OGH 24. 10. 2016, 6 Ob 185/16y • Keine Erfüllung des befristungsrechtlichen Schriftformgebots durch Anwaltskorrespondenz (*Christian Prader*) 51
OGH 24. 10. 2016, 6 Ob 192/16b • Zur Zukunftsprognose im Falle unleidlichen Verhaltens (*Simone Maier-Hülle*) 52

OGH 27. 9. 2016, 6 Ob 151/16y	• Gründe für die Aufkündigung eines Untermietvertrags (<i>Franz Pfiel</i>)	53
OGH 28. 6. 2016, 8 Ob 55/16w	• Zur Angabe von Kündigungsgründen (<i>Alexander Klein</i>)	54

WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

OGH 28. 9. 2016, 7 Ob 96/16t	• Abschluss einer Gebäudebündelversicherung durch die Eigentümergemeinschaft (<i>Sigrid Rätz</i>)	55
OGH 23. 11. 2015, 5 Ob 225/15x	• Erhaltungsbegriff (<i>Markus Hagen</i>)	56

LIEGENSCHAFTSRECHT

OGH 16. 12. 2015, 7 Ob 205/15w	• Übernahme bestehender Bestandverträge durch den Erwerber einer Liegenschaft (<i>Wolfgang Ruckebauer</i>)	57
--------------------------------	--	----

GRUNDBUCHSRECHT

OGH 29. 9. 2016, 5 Ob 83/16s	• Antragslegitimation eines eingetragenen Erben vor der Verbücherung seines Eigentumsrechts (<i>Stephan Verweijen</i>)	58
OGH 29. 9. 2016, 5 Ob 157/16y	• Übereignung einer land- und forstwirtschaftlichen Liegenschaft mit Vorbehalt des Fruchtgenussrechts (<i>Alfred Veith</i>)	59

ABGABENRECHT

VwGH 29. 6. 2016, 2013/15/0205	• Berücksichtigung von Vorsteuern bei feststehender Absicht, eine Eigentumswohnung (hier: an die noch unterhaltsberechtigte Tochter) zu vermieten (<i>Manfred Kunisch</i>)	60
VwGH 19. 10. 2016, Ra 2014/15/0039	• Berücksichtigung der AfA? Veräußerungs- und Belastungsverbot zugunsten des Fruchtnießers bewirkt kein wirtschaftliches Eigentum an der Liegenschaft (<i>Stefan Malainer/Andreas Staribacher</i>)	62

SPEZIALTAGUNG MIETZINSMINDERUNG

Vermeidung – Maßnahmen – Verfahren

Themen:

- Überblick Mietvertrag und Mietzinsbildung
- Ansprüche auf Mietzinsminderung
- Positionen und (empfohlene) Verhaltensweisen von Mietern, Vermietern sowie Hausverwaltungen
- Verfahren und Kommunikation bei Gebäudeadaptierungen zwischen Verwalter und Eigentümergemeinschaft
- Darstellung der Prozesslandschaft (Einschätzung von Prozessaussichten)

Dienstag, 28. März 2017

Hotel Grauer Bär
Universitätsstraße 5–7, 6020 Innsbruck
13.00–18.00 Uhr

Jetzt anmelden!

www.manz.at/rechtsakademie



Vortragende:

Dr. **Eike Lindinger**, Rechtsanwalt
Mag. (FH) **Gerda Embacher**, MSc

RECHTSAKADEMIE MANZ

zeitschrift für hochschulrecht, hochschulmanagement und hochschulpolitik:zfhr

WU
WIRTSCHAFTS
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 1
Februar 2017
16. Jahrgang



Aufsätze

Dr. Mario Kostal

**Studienrechtliche Aspekte der
PädagogInnenbildung Neu**

1

Ass.-Prof. Mag. Dr. Manfred Novak

**Rechtliche Aspekte der neuen, kooperativen
Lehramtsstudien**

4

Mag. Anna Hutter

**Case Study: Der Kooperationsvertrag im
Entwicklungsverbund Süd-Ost**

12

Mag. Alexander Kohler

**Pädagoginnen- und Pädagogenbildung NEU:
Der Weg von der Planung zur
Umsetzung der Reform**

20

Rechtsprechung

Leitsätze

34

Buchbesprechungen

36

Impressum

40

D3-Z141

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 Gasverteilernetzunternehmen (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, Mitglied der Monopol-
kommission

Andreas Gentsch
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>J.-H. vom Wege/F. Wagner/H. Ruff:</i> Die Interimslösung der BNetzA – Anpassung der Marktkommunikation an das Messstellenbetriebsgesetz	26
<i>A. Große/M. Gerbig:</i> Unternehmensumwandlungen: Risiko für die Begrenzung der EEG-Umlage?	31
<i>U. Olgemöller:</i> Stop! Infrastrukturvorhaben vs. Bürgerbegehren	34

Energie

<i>BVerfG:</i> 13. AtG-Novelle im weitgehenden Einklang mit dem Grundgesetz	37
<i>OLG Düsseldorf:</i> Zur Berücksichtigung bestellter Reservenetzkapazität bei vermiedenen Netzentgelten nach § 18 StromNEV	38
<i>OLG Düsseldorf:</i> Zur Berechnung der Entgelte für die dezentrale Einspeisung nach § 18 StromNEV in der Sondersituation des sog. Pancaking	40
<i>OLG Düsseldorf:</i> Bereicherungsrechtlicher Anspruch der Kommune auf Zahlung von nachvertraglicher Konzessionsabgabe gegen den Altkonzessionär	41
<i>LG Magdeburg:</i> Zahlungsverweigerung bei siebenfach erhöhtem Stromverbrauch in der Grundversorgung als ernsthafte Möglichkeit eines offensichtlichen Rechnungsfehlers	43
<i>BFH:</i> Entlastung unabhängig von Festsetzung und Entrichtung der Steuer	44

Verkehr

<i>OVG Münster:</i> Kein Anspruch auf Erlass einer allgemeinen Vorschrift	45
---	----

Wasser

<i>EuGH:</i> Wasserpreis mit Grundpreiskomponente verstößt nicht gegen WRRL	46
<i>BFH:</i> Umsatzsteuerliche Behandlung der Übernahme der Trinkwasserversorgung eines Zweckverbands gegen Weiterleitung von Zuschüssen	46

Spartenübergreifendes

<i>BGH:</i> Zur Eintragungsfähigkeit von Stadtwerkemarken	47
---	----



In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 2 • 13. Februar 2017

14. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service www.IR.beck.de der besprochenen Entscheidungen

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





Regulierung	69 AXEL SPIES USA: Präsident Trump krempelt den TK-Sektor um
TK-Reform	71 JOACHIM SCHERER / CAROLINE HEINICKEL Ein Kodex für den digitalen Binnenmarkt. Vorschlag der EU-Kommission für eine Reform des Rechts der elektronischen Kommunikation
Kritische Infrastrukturen	77 SEBASTIAN ROCKSTROH / HANNO KUNKEL IT-Sicherheit in Produktionsumgebungen. Verantwortlichkeit von Herstellern für Schwachstellen in ihren Industriekomponenten
Mobilfunkdienste	83 FREDERIC UFER Die Verifikation von Kundendaten über den neuen § 111 TKG. Was Prepaid-Mobilfunknutzer mit der Bekämpfung des internationalen Terrorismus zu tun haben
Online-Handel	89 CHRISTINA-MARIA LEEB Rechtskonformer Vertragsabschluss mittels Dash Button? Innovativer Wocheneinkauf 4.0 auf dem Prüfstand
Verwechslungsgefahr	93 EuGH: Territoriale Reichweite des Verbots aus einer Unionsmarke Urteil vom 22.9.2016 – C-223/15 – combit Software/Commit Business Solutions
Verlinkung	95 EuGH: Haftung für das Setzen von Hyperlinks Urteil vom 8.9.2016 – C-160/15 – GS Media
Internetsuchmaschine	98 BVerfG: Verfassungsbeschwerde gegen Presse-Leistungsschutzrecht erfolglos Beschluss vom 10.10.2016 – 1 BvR 2136/14
Belehrungspflicht	101 BGH: Keine Aufklärungsverpflichtung gegenüber volljährigen Internetnutzern – Silver Linings Playbook Urteil vom 12.5.2016 – I ZR 86/15 m. Anm. SESING
Internettauschbörse	105 BGH: Bemessung des Restschadensersatzanspruchs beim Filesharing – Everytime we touch Urteil vom 12.5.2016 – I ZR 48/15 m. Anm. JANSEN
Fernabsatz	111 BGH: Wertersatz nach Widerruf im Online-Kauf Urteil vom 12.10.2016 – VIII ZR 55/15 m. Anm. RÄTZE
Metered Paywall	114 OLG München: 25 Worte keine Snippets mehr – Kein Vollgas Urteil vom 14.7.2016 – 29 U 953/16
Bezahlfernsehen	117 OLG München: Widerrufsrecht bei Abonnementverträgen über digitale Inhalte Urteil vom 30.6.2016 – 6 U 732/16
Überwachungspflicht	120 OLG Hamburg: Anspruch gegen Hotelbewertungsportal bei negativen Bewertungen Urteil vom 30.6.2016 – 5 U 58/13
Werbefilter	124 OLG Köln: Zulässigkeit des Werbeblockers „Adblock Plus“ Urteil vom 24.6.2016 – 6 U 149/15
Kontrolle der Verbrauchereigenschaft	128 LG Berlin: Gesetzliche Informationspflichten im Online-Handel Urteil vom 9.2.2016 – 102 O 3/16

Illegale Vervielfältigung	129 LAG Sachsen-Anhalt: Außerordentliche Kündigung wegen rechtswidrigen Kopierens von Musik- und Audiodateien Urteil vom 26.5.2016 – 6 Sa 23/16
Internet-Kontaktbörse	131 BFH: Umsatzsteuerrechtliche Behandlung bei bereitgestellter Internet-Datenbank Urteil vom 1.6.2016 – XI R 29/14
Netzbetreiber	132 BVerwG: TK-rechtliche Entgeltgenehmigung setzt Entgeltabrede voraus Urteil vom 17.8.2016 – BVerwG 6 C 24.15
Rufnummernzuteilung	136 OVG NRW: Abschaltungsanordnung bei Verstoß gegen Zuteilungsvorschriften Beschluss vom 7.11.2016 – 13 B 1104/16
Kaufaufforderung	137 EuGH: Informationspflichten bei Werbung für Fernsehabonnement Urteil vom 26.10.2016 – C-611/14 – Canal Digital A/S (Ls.)
Schöpferische Eigentümlichkeit	138 BGH: Parodie-Bearbeitung bei Fotografien – auf fett getrimmt Urteil vom 28.7.2016 – I ZR 9/15 (Ls.)
Zitatrecht	138 BGH: Übernahmen von Interviewausschnitten durch Fernsehsender – Exklusivinterview Urteil vom 17.12.2015 – I ZR 69/14 (Ls.)
Senderechte	139 BGH: Keine Urheberrechtsverletzung bei DVB-T-Empfang in Hotelzimmer – Königshof Urteil vom 17.12.2015 – I ZR 21/14 (Ls.)
Kopierschutz	139 BGH: Angemessene Gerätevergütung – Gesamtvertrag Unterhaltungselektronik Urteil vom 19.11.2015 – I ZR 151/13 (Ls.)
Slide-to-Unlock	139 BGH: Patent zur Entsperrung eines Touchscreens nichtig – Entsperrbild Urteil vom 25.8.2015 – X ZR 110/13 (Ls.)
Einwilligung	139 OLG Frankfurt/M.: Unzumutbare Belästigung durch Werbe-SMS Urteil vom 6.10.2016 – 6 U 54/16 (Ls.)
Facebook-Posts	140 KG: Amtsenthebung einer Schöffin wegen Hassbotschaften im Internet Beschluss vom 25.5.2016 – 3 ARs 5/16 – Gen AR 26/16 (Ls.)
Garantieabrede	140 KG: Unzulässige Bedingungen in Apple Care Beschluss vom 11.9.2015 – 23 U 15/15 (Ls.)
Mobilfunkvertrag	140 OLG Schleswig: Pfand für SIM-Karte unzulässig Urteil vom 19.3.2015 – 2 U 6/14 (Ls.)
Gebührenerhebung	140 BVerwG: Rundfunkbeitrag für private Haushalte verfassungsgemäß Urteil vom 18.3.2016 – BVerwG 6 C 6.15 (Ls.)
Teilnehmeranschlussleitung	140 BVerwG: Drittschutz im Standardangebotüberprüfungsverfahren Urteil vom 24.2.2016 – BVerwG 6 C 62.14 (Ls.)

III	Inhalt
V–XIX	MMR-Fokus
XIX	Impressum

D3-Z313

der gemeinrechtliche Haushalt

2 Fachzeitschrift
 für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,
2017 das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie
 118. Jahrgang das gesamte kommunale Abgabenrecht

Inhalt

Aufsätze

Dr. Alexander Fandrey , Rechtsanwalt und Fachanwalt für Vergaberecht, Düsseldorf und Dr. Johannes Grüner , Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht, Düsseldorf	
Mitteilungs- und Hinweispflichten im Fördermittelrecht	25
Martin Benner , LL.M. (oec.), M.A., MPA, Dipl.-Rechtspfleger, Leipzig	
Aktuelle Rechtsprechung zur Beitreibung öffentlich-rechtlicher Geldforderungen	28
Dr. Ulrich Lenz , Wirtschaftsprüfer, Vaterstetten	
Zur Stellenbewertung von Werkleitern und Vorständen	39
Aus der Rechtsprechung	42
Buchbesprechungen	47





WU
UNIVERSITÄT
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
D3-781



CAHIERS DE DROIT EUROPÉEN

2016 NUMÉRO 2

52^e année

SOMMAIRE
2016 - N° 2

Pages

Note de la rédaction 445

ÉDITORIAL

L'arrangement avec le Royaume-Uni de février 2016 : analyse d'un pari perdu, par Jean-Victor Louis..... 449

DOCTRINE

Confiance mutuelle et droits fondamentaux : «Back to the future», par Emmanuelle Bribosia et Anne Weyembergh 469

Le relevé d'office par le juge européen : le moyen tiré de la violation des droits de la défense est-il d'ordre public?, par Thomas Martin 523

Les agences décentralisées et le droit procédural de l'UE, par Merijn Chamon 541

La responsabilité des juridictions suprêmes dans le renvoi préjudiciel : With great(er) power, (at last) comes great responsibility?, par François-Vivien Guiot..... 575

Les EPIC : illustration d'une remise en cause de la propriété publique par le droit des aides d'État?, par Charles Oiknine 631

JURISPRUDENCE

Confiance mutuelle et identité constitutionnelle nationale – Quel avenir dans l'espace juridique européen ? À propos de la décision de la Cour constitutionnelle allemande sur le mandat d'arrêt européen du 15 décembre 2015, par Claus Dieter Classen 667

Chronique de jurisprudence européenne Aides d'État (2011-2015), Chapitre 1 – Les règles de fond, par Marianne Dony et Jacques Derenne..... 687

RECENSION..... 827

LIVRES REÇUS..... 831

D3 - 281

D/2016/0023/183
CADE-N.16/2
ISBN : 978-2-8027-5687-3



bruylant



WU
D3-781



CAHIERS DE DROIT EUROPÉEN

Colloque 10 septembre 2015

Les principes généraux du droit de l'Union européenne

50^e anniversaire

D3-281

SOMMAIRE
2016 - N° 1

	Pages
Introduction, par Jean-Victor Louis	3
The Rationales, Reasoning and Methodology Underpinning the Judicial Recognition of Principles of Union Law, par Stephanie Law	11
Les principes généraux du droit dans la balance, par Pieter-Augustijn Van Malleghem	39
De la généralité <i>in abstracto</i> des principes généraux à leur effet direct <i>in concreto</i> , par Jérémie Van Meerbeeck	65
A reading of the EU constitutional legal system through the meta-principle of effectiveness, par Matteo Ortino	91
The principle of legal certainty and the limits to the applicability of EU law, par Pablo Martín Rodríguez	115
“Gaps” in protection stemming from the coexistence of fundamental rights’ sources in the EU legal order, par Bucura C. Mihaescu-Evans .	141
General Principles of Law and the Charter of Fundamental Rights, par Saša Sever	167
La coopération loyale vue sous le prisme de la reconnaissance mutuelle: quelques réflexions sur les fondements de la construction européenne, par Maria Fartunova.....	193
Principe de coopération loyale et principe d’attribution dans le cadre de la mise en œuvre du droit de l’Union, par Eleftheria Neframi	221
Limits to loyalty: the relevance of article 4(3) TEU, par Timothy Roes	253
A Principle in Need of Renewal? The Euro-Crisis and the Principle of Institutional Balance, par Federico Fabbrini	285
Du principe de non-discrimination (au niveau européen) au principe de la bonne administration (au niveau national)?, par Vassilis Hatzopoulos	311
Principe général de non-discrimination et « situations purement internes », par Laurence Potvin-Solis.....	337
Principes généraux du droit et contrôle juridictionnel en droit de la concurrence – « M. Jourdain : juge pénal ? », par Ludovic Bernardeau et Étienne Thomas	365
The Principle of Presumption of Innocence in the European Union Law: an “Incomplete” Transposition of the Case Law of the European Court of Human Rights?, par Daniela Fanciullo	385
The principle of a high level of environmental protection as a source of enforceable rights, par Alicja Sikora	399
Conclusion – The general principles of law : who needs them?, par Takis Tridimas.....	419

D/2016/0023/182
CADE-N.16/1
ISBN : 978-2-8027-5290-5



Made
in EU



bruylant