

03.18

WU
DB-Z 263

65. Jahrgang
März 2018
Seiten 129-188

Sozialrecht

Die Sozialgerichtsbarkeit

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

Zeitschrift für das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

- Prof. Dr. Peter Axer*
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
- Prof. Dr. Peter Becker*
Vorsitzender Richter am BSG
- Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf*
Leibniz Universität Hannover
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*
Berlin
- Dr. Christine Fuchsloch*
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,
Schleswig
- Prof. em. Dr. Dr. h. c. Wolfgang Gitter*
Bayreuth
- Prof. Dr. Otto Ernst Krasney*
Vizepräsident des BSG a. D.
- Dr. h. c. Peter Masuch*
Präsident des BSG a. D.
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Rainer Schlegel*
Präsident des BSG
- Prof. Dr. Peter Uäsching*
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Thomas Voitzke*
Vizepräsident des BSG
- Dr. h. c. Matthias von Wulffen*
Präsident des BSG a. D.

Aufsätze

- P. Becker*
Veränderung von Ansprüchen durch Stundung,
Niederschlagung und Erlass
- R. Waltermann*
Beitragserhebung in der gesetzlichen
Unfallversicherung
- O. Seewald*
Zur Konkretisierung des Leistungsgeschehens –
Gemeinsamer Bundesausschuss oder
Gesundheitsministerium? (Teil II)
- B. Suoglu*
Die Versorgung mit einem Hilfsmittel außerhalb
der im Hilfsmittelverzeichnis gelisteten
Indikationsbereiche

Aktuelle
Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung
mit Anmerkungen

- BSG, Arbeitsentgelt / Jahresendprämie / Schätzung
(Anm. M. Böck)
- BSG, Mehrbedarf Schwangere
(Anm. B. Scheibe)
- BSG, Altersrente / Schwerbehinderte / Ausland
(Anm. A. Bokeloh)

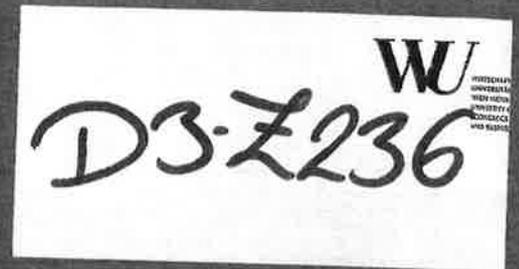
Inhalt

EDITORIAL	Dr. h. c. Peter Masuch	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Peter Becker</i> Veränderungen von Ansprüchen durch Stundung, Niederschlagung und Erlass _____	129
	<i>Prof. Dr. Raimund Waltermann</i> Beitragsenthebungen in der gesetzlichen Unfallversicherung – Versicherungsprinzip und Gestaltung solidarischen Ausgleichs _____	138
	<i>Prof. Dr. Otfried Seewald</i> Zur Konkretisierung des Leistungsgeschehens – Gemeinsamer Bundesausschuss oder Gesundheitsministerium? (Teil II) _____	147
	<i>Bingül Suoglu</i> Die Versorgung mit einem Hilfsmittel außerhalb der im Hilfsmittelverzeichnis gelisteten Indikationsbereiche – eine neue Untersuchungs- und Behandlungsmethode im Sinne des § 135 SGBV? _____	153
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____	158
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
RENTEN-ÜBERFÜHRUNG	<i>Arbeitsentgelt/Jahresendprämie/Schätzung</i> §§ 6, 8 AAÜG; § 14 SGB IV; §§ 103, 128 SGG; § 287 ZPO Urteil des 5. Senats des BSG vom 15. 12. 2016 – B 5 RS 4/16 R – <i>Anmerkung von Dr. Michael Böck, Erfurt</i> _____	165
GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE	<i>Mehrbedarf Schwangere</i> §§ 20, 21 Abs. 2 SGB II; Art. 3 Abs. 1 GG Urteil des 14. Senats des BSG vom 1. 12. 2016 – B 14 AS 21/15 R – <i>Anmerkung von Birgit Scheibe, Münster</i> _____	173
RENTENVERSICHERUNG	<i>Altersrente/Schwerbehinderte/Ausland</i> § 236a SGB VI; § 2 Abs. 2 SGB IX Urteil des 13. Senats des BSG vom 12. 4. 2017 – B 13 R 15/15 R – <i>Anmerkung von Dr. Arno Bokeloh, Bonn</i> _____	180
GESAMTSCHAU	_____	V



6590

15. März 2018



ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Bettina Sabara,
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

THEMA

» **Bernhard Renner:** Kein erhöhter Freibetrag für Nacharbeit bei 24-Stunden-Wechseldienst

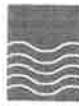
RECHTSPRECHUNG

- » Entlassung einer Steuerberaterin wegen Widersetzung gegen fachliche Weisung
- » Entlassung: Ausgabe falscher Medikamente durch Apothekerin
- » Entlassung eines Arztes wegen Weitergabe von Patientendaten
- » Präsentation auf Homepage des neuen Arbeitgebers während Kündigungsfrist – Entlassungsgrund?
- » Bindung des AMS an Feststellung der PVA über vorübergehende Invalidität des Versicherten
- » BFG: Nachweis der betrieblichen Notwendigkeit bei Nacht- und Sonntagsüberstunden

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Familienbonus Plus – Ministerialentwurf



**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA**Bernhard Renner: Kein erhöhter Freibetrag für Nachtarbeit bei 24-Stunden-Wechseldienst**

3

Kürzlich musste sich das Bundesfinanzgericht mit der Frage befassen, ob einem Feuerwehrmann, der in einem 24-Stunden-Wechseldienst tätig war, für die vom Dienstgeber ausbezahlte Wechseldienstzulage der erhöhte Freibetrag nach § 68 Abs 1 iVm Abs 6 EStG für Nachtarbeit zusteht. Das BFG verneint dies, da bei einem 24-Stunden-Wechseldienst die Normalarbeitszeit nicht überwiegend im Zeitraum zwischen 19 Uhr und 7 Uhr liegt. Mag. *Bernhard Renner* analysiert dieses Erkenntnis im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Entlassung einer Steuerberaterin wegen Widersetzung gegen fachliche Weisung	6
Entlassung: Ausgabe falscher Medikamente durch Apothekerin	7
Entlassung eines Arztes wegen Weitergabe von Patientendaten	8
Präsentation auf Homepage des neuen Arbeitgebers während Kündigungsfrist – Entlassungsgrund?	9
Missbräuchliche Verwendung von Gutscheinen für private Zwecke – Entlassung	9
Vertrauensunwürdigkeit durch heimliche Tonbandaufzeichnung	10
Nichtangabe von Pausen im Arbeitsbuch eines Monteurs – Entlassung	10
Unverzüglichkeit der Entlassung eines Geschäftsführers	11

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Bindung des AMS an Feststellung der PVA über vorübergehende Invalidität des Versicherten	11
Sperre der Notstandshilfe nach verweigerter ärztlicher Untersuchung	13
Rückforderung von Notstandshilfe wegen Meldepflichtverletzung	13

» STEUERRECHT

BFG: Nachweis der betrieblichen Notwendigkeit bei Nacht- und Sonntagsüberstunden	14
BFG: Überstundenzuschlag bei All-in-Verträgen	15

NEUE VORSCHRIFTEN**» STEUERRECHT**

Familienbonus Plus – Ministerialentwurf	17
---	----

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

5

NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Dr. Jürgen Brand

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppentels-Spies

Dr. h. c. Peter Masuch

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

Prof. Dr. Peter Wigge

www.nzs.beck.de

Aus dem Inhalt

J. Winkler

NZS-Jahresrevue 2017: Kinder- und Jugendhilfe 161

D. Nolte

Die Zulassung von strukturierten Behandlungspro-
grammen (Disease Management Programme – DMP)
für chronisch Kranke 168

Ch. Hilbrandt/N. Lange

Merkmale sog. Ordnungsvorschriften 175

A. Nusser/J. Schiller

Bundestagung des Deutschen Sozialrechtsverbands e. V.,
Leipzig, 12. bis 13. Oktober 2017 178

BSG

Abzüge für Sozialabgaben gem. § 2 f BEEG auch für
geringfügige selbständige Erwerbstätigkeiten
(Anm. *K. von Koppentels-Spies*) 183

BSG

Inaugenscheinsnahme des Klägers während der
Verhandlung (Anm. *B. Schmidt*) 188

BVerfG

Zur richterlichen Vorbefassung in einem anderen
Rechtsstreit und zum Umgang mit rechtsmissbräuch-
lichen Ablehnungsgesuchen
(Kurzkomentierung *F. Scheffczyk*) 191

BSG

Zu den Voraussetzungen der Genehmigungsfiktion
(Kurzkomentierung *K. Hoppe*) 193



C.H. BECK

5/2018

1. März 2018

27. Jahrgang S. 161–200



6950201805

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 5/2018



NZS aktuell

Gesetzgebung

LSG Hessen: Keine Witwenrente nach Hochzeit am Krankenbett	VI
LSG Niedersachsen-Bremen: SGB III: Keine Sperrzeit wegen Arbeitsaufgabe und Umzug zum Lebensgefährten	VI
LSG Thüringen: Kein Unfallversicherungsschutz auf Umweg für Arbeitnehmer in der Wegeunfallversicherung	VII
SG Aachen: Vergütungsanspruchs des Krankenhauses trotz Operation durch „falschen Arzt“	VII
SG Dortmund: Unfallversicherungsschutz bei betrieblich veranstaltetem Grillabend	VII
SG Gießen: Die Kündigung eines Arbeitnehmers während der Probezeit ist ein „wichtiger Grund“ im Sinne von § 31 Abs. 1 Satz 2 SGB II	VIII
SG Gießen: Keine Anerkennung einer Hüfterkrankung als Berufskrankheit bei Handballspielern	VIII
SG Leipzig: Kreuzfahrt eines Schwerstbehinderten – Kein Anspruch auf Reisekosten der notwendigen Begleitperson als Eingliederungshilfe	IX
SG Wiesbaden: Kein Unfallversicherungsschutz während eines Volleyballturniers	IX
G-BA: Vorhaben der EU-Kommission zur Zentralisierung der Arzneimittelbewertungen zerstört funktionierende Verfahren der Mitgliedstaaten	IX
20. Speyerer Gesundheitstage „Prävention – ein leidendes Geschäft“	X

Mitteilungen

Veranstaltungen

Aufsätze und Berichte

Jürgen Winkler

NZS-Jahresrevue 2017: Kinder- und Jugendhilfe 161

Dirk Nolte

Die Zulassung von strukturierten Behandlungsprogrammen (Disease Management Programme – DMP) für chronisch Kranke 168

Christian Hilbrandt/Niels Lange

Merkmale sog. Ordnungsvorschriften 175

Anna Nusser/Jan Schiller

Bundestagung des Deutschen Sozialrechtsverbands e. V., Leipzig, 12. bis 13. Oktober 2017 178

Buchbesprechungen

Timo Hebel

Gesetzliche Rentenversicherung (SGB VI), Kommentar 181

Rudolf Günter

Vertragsärztliche Zulassungsverfahren 181

Timo Hebel

Wohlverdienter Ruhestand für alle – eine Illusion? 182

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Elterngeldrecht

- BSG
29.06.2017 – B 10 EG 4/16 R Abzüge für Sozialabgaben gem. § 2 f BEEG auch für geringfügige selbständige Erwerbstätigkeiten (mit Anm. Katharina von Koppenfels-Spies) 183

Verfahrensrecht

- BSG
31.08.2017 – B 2 U 74/17 B Inaugenscheinsnahme des Klägers während der Verhandlung (mit Anm. Benjamin Schmidt) 188

Kommentierte Rechtsprechung

Verfassungsrecht

- BVerfG
16.11.2017 – 1 BvR 672/17 Zur richterlichen Vorbefassung in einem anderen Rechtsstreit und zum Umgang mit rechtsmissbräuchlichen Ablehnungsgesuchen (Fabian Scheffczyk) 191

Krankenversicherungsrecht

- SG Freiburg
30.11.2017 – S 11 KR 2756/17 Fortsetzung der Mitgliedschaft in der Gesetzlichen Krankenversicherung nach Beendigung einer Beschäftigung (Sebastian Bürger) 192
- BSG
26.09.2017 – B 1 KR 6/17 R Zu den Voraussetzungen der Genehmigungsfiktion (Katja Hoppe) 193

Rentenversicherungsrecht

- BSG
17.08.2017 – B 5 R 26/14 R Zur Pflicht des Geldinstituts zur Rücküberweisung über den Tod hinaus gezahlter Rentenleistungen (Tobias Mushoff) 194

Unfallversicherungsrecht

- LSG Baden-Württemberg
08.05.2017 – L 1 U 3909/16 Fußballtestspiel keine versicherte Tätigkeit nach SGB VII (Willi Johannes Kainz) 195

Grundsicherungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg
23.10.2017 – L 31 AS 2007/17 B ER Grundsicherung bzw. Sozialhilfe für EU-Ausländer (Lothar Schneider) 196
- LSG Niedersachsen-Bremen
28.09.2017 – L 11 AS 1067/15 Sanktionierung von jungen Erwachsenen (Tim Husemann) 197

Arbeitsförderungsrecht

- BSG
12.12.2017 – B 11 AL 27/16 R Fiktion objektiver Verfügbarkeit – Sperrwirkung der Nahtlosigkeitsregelung (Gülray Nazik) 198

Vertragsarztrecht

- LSG Hessen
08.11.2017 – L 4 KA 88/14 Einbeziehung von Honoraren aus Sonderverträgen im Rahmen der erweiterten Honorarverteilung (Angie Schneider) 199

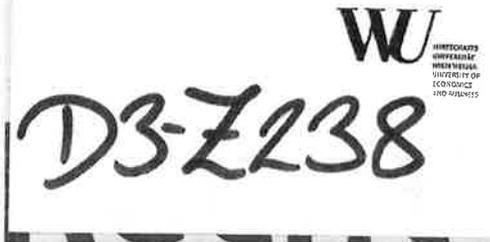
Verfahrensrecht

- LSG Baden-Württemberg
16.11.2017 – L 7 R 100/15 Verfassungsmäßigkeit des Ausschlusses einer Änderung des Geburtsdatums in der Versicherungsnummer (Dana Matlok) 200

IV NZS 5/2018

Arbeit und

Deutsches und Europäisches Arbeitsrecht



Aufsätze

Seite 112

■ Christiane Brors

Gibt es eine religiöse oder weltanschauliche Neutralität?
Zum Einfluss der EuGH-Entscheidungen Achbita und Bougnaoui
auf das deutsche Arbeitsrecht

■ Silke Clasvorbeck

Der Anspruch auf Verringerung und Verlängerung der Arbeitszeit

■ Sarah Lillemeier

Anforderungen einer geschlechtsneutralen Arbeitsbewertung
und Entlohnung

■ Godela Linde

Sexuelle Belästigung ist unerwünscht



arbeitundrecht.eu



Arbeit und Rechtsgeschichte

Seite G5

■ Gerhard Deter

Der Einfluss des Liberalismus auf das gewerbliche Arbeitsrecht
im Preußen des 19. Jahrhunderts (1810 – 1871)

Rechtsprechung

Seite 143

- **EuGH:** Zur wöchentlichen Höchstarbeitszeit (Klocke)
- **EuGH:** Betrug lässt keine Vorteile aus EU-Recht entstehen
- **BAG:** Kein Betriebsübergang bei fehlendem Wechsel der für den Betrieb der wirtschaftlichen Einheit verantwortlichen Person (m. Anm.)
- **LAG Schleswig-Holstein:** Ausschreibung der Stelle einer kommunalen Gleichstellungsbeauftragten nur für weibliche Bewerber wirksam (m. Anm.)
- **LAG Berlin –Brandenburg:** Allgemeinverbindlicherklärung des TV Maler- und Lackiererhandwerk wirksam
- **VerwG Düsseldorf:** Sonntagsarbeit bei Amazon rechtswidrig

Aufsätze

Christiane Brors, Gibt es eine religiöse oder weltanschauliche Neutralität? Zum Einfluss der EuGH-Entscheidungen Achbita und Bougnaoui auf das deutsche Arbeitsrecht	112
Silke Clasvorbeck, Der Anspruch auf Verringerung und Verlängerung der Arbeitszeit	116
Sarah Lillemeier, Entgeltgleichheit – Anforderungen einer geschlechtsneutralen Arbeitsbewertung und Entlohnung	119
Godela Linde, Sexuelle Belästigung ist unerwünscht	123

Arbeit und Rechtspolitik

Bericht aus Berlin	128
Eine andere Verfassungsinterpretation ist möglich	130
Entwurf der EU-Richtlinie über transparente und verlässliche Arbeitsbedingungen	134
Aktuelles aus Brüssel und Straßburg	136

Arbeit und Rechtsgeschichte

Gerhard Deter, Der Einfluss des Liberalismus auf das gewerbliche Arbeitsrecht im Preußen des 19. Jahrhunderts (1810-1871)	G5
---	----

Arbeit und Sozialrecht

Winkel/Nakielski, Was sich Anfang 2018 für Arbeitnehmer mit Kindern ändert	137
--	-----

Arbeit und Steuerrecht

Gamp, Doppelte Haushaltsführung vom BFH stark eingeschränkt – Jetzt Fahrzeit von ca. 1 Stunde entscheidend	138
--	-----

Personalien | Termine | Info | Gelesen

Personalien Termine Info	139
Neuerscheinungen Aus anderen Zeitschriften Buchbesprechung	141

Rechtsprechung

Entscheidung mit Anmerkung

EuGH	09.11.17	Zur wöchentlichen Höchstarbeitszeit (<i>Klocke</i>)	143
------	----------	---	-----

Leitsätze der Redaktion mit Volltextzugang

1. Individuelles Arbeitsrecht

Arbeitnehmerstatus:

BAG	21.11.17	Musikschullehrer	145
-----	----------	------------------	-----

Befristung:

BAG	25.10.17	Erprobung, Orchestermusiker
BAG	30.08.17	Schauspieler in Krimiserie
BAG	27.09.17	WissZeitVG, Höchstbefristungsdauer, Anrechnung

Betriebliche Altersversorgung:

BAG	26.09.17	Altersgrenzen
BAG	14.11.17	Gleichbehandlung

Betriebsübergang:

EuGH	19.10.17	Auftragsnachfolge	
BAG	23.11.17	Bindung nichtkirchlicher Betriebserwerber an arbeitsvertragliche dynamische Verweisung auf AVR-Caritas	146
BAG	30.08.17	Dynamische Bezugnahme auf Tarifvertrag	
BAG	24.08.17	Verwirkung des Widerspruchsrechts	

Gleichbehandlung:			
EuGH	13.07.17	Betriebliche Altersversorgung, Teilzeit	
Insolvenzrecht:			
BAG	20.09.17	Insolvenzanfechtung, Zahlungsvereinbarung mit Gerichtsvollzieher	
BAG	26.10.17	Insolvenzanfechtung, Auszubildender, Existenzminimum	147
Kündigung:			
BAG	16.11.17	Außerordentliche, Betriebsrats-/Wahlvorstandsmitglied	
EuGH	18.01.18	Krankheitsbedingt, Fehlzeiten, Behinderung	
BAG	21.09.17	Ordentliche, Organstellung	
Öffentlicher Dienst:			
BAG	30.08.17	Auflösende Bedingung, Erwerbsminderungsrente	
BAG	27.09.17	Eingruppierung, staatlich anerkannte Heilpädagogin	
Urlaub:			
BAG	17.10.17	Urlaubsabgeltung, Ausschlussfristen, Kündigungsschutzklage	
Vergütung:			
LAG München	24.05.17	Fahrkostenabgeltung, Bauhauptgewerbe, Fahrrad	148
BAG	08.11.17	Mindestlohn, Anrechenbarkeit von Prämien	
2. Kollektives Arbeitsrecht			
Mitbestimmung:			
BAG	22.08.17	Abgeltung von Überstunden und Freizeitanprüchen, Überwachungsrecht, entfallene Rechtshängigkeit	
BAG	24.10.17	Anrechnung umgruppierungsbedingter Tarifentgeltsteigerung auf Zulage	
BAG	26.09.17	Arbeitszeit, Ausgleichszeiträume, sog. gespaltene Arbeitgeberstellung	
BAG	26.09.17	Auslegung Sozialplan	
BAG	07.11.17	Betriebsänderung, Interessenausgleich in der Insolvenz, Nachteilsausgleich	
BAG	27.09.17	Ein- und Umgruppierung, Vergütungsordnung in tarifpluralem Betrieb	149
BAG	26.09.17	Einsichtsrecht des örtlichen Betriebsrats, unternehmensweite Bruttoentgeltlisten, Beteiligung im Beschlussverfahren	
LAG Baden-Württem.	20.10.17	Fachliche Eignung eines Ausbilders	
LAG München	27.09.17	Unterrichtungsanspruch, Namen schwangerer Arbeitnehmerinnen	
BAG	25.10.17	Wahl Vertrauensperson, Wählbarkeit gestellter Arbeitnehmer	
Tarifrecht:			
BAG	30.08.17	Betriebsübergang, zeitdynamische Bezugnahmeklausel	150
BAG	18.10.17	Gerüstbauerhandwerk, Vermieten von Bauaufzügen, Sozialkassenverfahren	
BAG	18.10.17	Nachtarbeitszuschlag, Arbeitnehmerüberlassung, Entleiherbetrieb	
BAG	06.12.17	Sonderzahlung, Inanspruchnahme vorgezogenen Altersruhegeldes	
BAG	20.09.17	TV Mindestlohn 2013, Stuckarbeiten, Bauleistungen iSv. § 101 Abs. 2 SGB III	
3. Verfahrensrecht			
BAG	24.10.17	Zulässigkeit einer Beschwerde, Beseitigung einer Beschwer	
BAG	02.01.18	Kostenentscheidung nach Erledigung der Revision	
4. Sozialrecht			
Arbeitslosengeld:			
EuGH	09.11.17	Teilzeit, Gleichbehandlung, Berechnung	
Kurzmitteilungen			
EuGH	25.01.18	Datenschutzklage gegen Facebook Ireland am Verbrauchergerichtsstand	151
EuGH	06.02.18	Betrug lässt keine Vorteile aus EU-Recht entstehen	
BAG	31.01.18	Keine Karenzentschädigung nach Rücktritt vom nachvertraglichen Wettbewerbsverbot	152
BAG	31.01.18	Tariffähigkeit und Tarifzuständigkeit des Zentralverbandes Dt. Schornsteinfeger e. V. (ZDS) zweifelhaft	
BAG	25.10.17	Kein Betriebsübergang bei fehlendem Wechsel der für den Betrieb der wirtschaftlichen Einheit verantwortlichen Person (<i>Heller</i>)	
LAG Schles.-Holstein	02.11.17	Ausschreibung der Stelle einer kommunalen Gleichstellungsbeauftragten nur für weibliche Bewerber wirksam (<i>Müller-Wenner</i>)	153
LAG Berlin-Brandenb.	17.01.18	Allgemeinverbindlicherklärung des TV Maler- und Lackiererhandwerk wirksam	154
VerwG Düsseldorf	15.01.18	Sonntagsarbeit bei Amazon rechtswidrig	
Zusammenfassungen/Abstracts			155

NZA

Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zeiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Kreßel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

www.nza.de

Mit Blick ins Steuerrecht



C.H. BECK

5/2018

12. März 2018

35. Jahrgang S. 265–328

Aus dem Inhalt

K. Uffmann

Projektbezogener Einsatz hochqualifizierten
Fremdpersonals in der Compliancefalle?

265

V. Rieble/P. Melle

Mindestlohnaußsetzer für Bau, Dachdecker und
Gebäudereiniger

273

I. Heinlein

Zivilrechtliche Verantwortung transnationaler
Unternehmen für sichere und gesunde Arbeitsbe-
dingungen in den Betrieben ihrer Lieferanten

276

P. Körlings

Das dritte Geschlecht und die diskriminierungsfreie
Einstellung

282

T. Wybitul/S. Brink/J. Albrecht

Interview: Beschäftigtendatenschutz nach der DS-GVO

285

EüGH

Diskriminierung wegen des Geschlechts bei unter-
schiedlichen Altersgrenzen für Tänzer und Tänzerinnen

291

BAG

Unangemessene Verlängerung einer Kündigungsfrist
in AGB

297

BAG

Verlängerung des Arbeitsvertrags wegen Beschäftigungs-
verbots und Elternzeit

305

BAG

Zulässigkeit von Altersgrenzen in betrieblichen
Versorgungssystemen

315

BAG

Kostenentscheidung nach Erledigung der Revision

325



4550201805

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

NZA Editorial

Matthias Jacobs

Flexibilisierung der Arbeitszeit im Zuge von Arbeit 4.0

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XVIII

Aufsätze und Berichte

Katharina Uffmann

Projektbezogener Einsatz hochqualifizierten Fremdpersonals in der Compliancefalle?

265

Volker Rieble / Philipp Melle

Mindestlohnansetzer für Bau, Dachdecker und Gebäudereiniger

273

Ingrid Heinlein

Zivilrechtliche Verantwortung transnationaler Unternehmen für sichere und gesunde Arbeitsbedingungen in den Betrieben ihrer Lieferanten

276

Peter Körlings

Das dritte Geschlecht und die diskriminierungsfreie Einstellung

282

Kommentar

Tim Wybitul / Stefan Brink / Jan Philipp Albrecht

Interview: Beschäftigtendatenschutz nach der DS-GVO

285

Personalie

Martin Gutzeit

Günther Wiese zum 90. Geburtstag

289

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Voraussetzungen der doppelten Haushaltsführung

Steuererklärungsfristen für 2017

Kriterien für den Haupthausstand bei doppelter Haushaltsführung

Erstattung von Pflichtbeiträgen eines Versorgungswerks

Regelmäßige Arbeitsstätte eines Zugbegleiters

289

290

290

290

290



Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	07. 02. 2018 – 142/17	Diskriminierung wegen des Geschlechts bei unterschiedlichen Altersgrenzen für Tänzer und Tänzerinnen	291
EuGH	21. 02. 2018 – 518/15	„Rufbereitschaft“ als Arbeitszeit im Sinne der Arbeitszeitrichtlinie	293
BAG	26. 10. 2017 – 6 AZR 158/16	Unangemessene Verlängerung einer Kündigungsfrist in AGB	297
BAG	23. 11. 2017 – 6 AZR 739/15	Bindung nichtkirchlicher Betriebserwerber an arbeitsvertragliche dynamische Verweisung auf AVR-Caritas	301
BAG	30. 08. 2017 – 7 AZR 524/15	Verlängerung des Arbeitsvertrags wegen Beschäftigungsverbots und Elternzeit – Einverständnis des Arbeitnehmers	305

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	23. 11. 2017 – 6 AZR 683/16	Fortgeltung der Arbeitsvertragsrichtlinien Diakonie nach Betriebsübergang	311
BAG	26. 09. 2017 – 3 AZR 72/16	Zulässigkeit von Altersgrenzen in betrieblichen Versorgungssystemen	315
BAG	06. 12. 2017 – 10 AZR 575/16	Sonderzahlung und Inanspruchnahme vorgezogenen Altersruhegeldes – Vertrauensschutz	321

Verfahrensrecht

BAG	02. 01. 2018 – 6 AZR 235/17	Kostenentscheidung nach Erledigung der Revision	325
-----	-----------------------------	---	-----

03.18

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
DB-Z264

ZESAR

17. Jahrgang
März 2018
Seiten 97–144

Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

- Prof. Dr. Ulrich Becker*
Max-Planck-Institut München
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*
Berlin
- Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs*
Regensburg
- Prof. Dr. Franz Marhold*
Wirtschaftsuniversität Wien
- Prof. Dr. Hartmut Oetker*
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Reinhard Resch*
Johannes Kepler Universität Linz
- Prof. Dr. Gregor Thüsing*
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-
Universität Bonn
- Ilka Wölfle, LL.M.*
Europavertretung der deutschen
Sozialversicherung, Brüssel

EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und
Arbeitsrecht

Aufsätze

W. Frenz

Wettbewerblicher Dialog in der sozialen
Auftragsvergabe

D. Schweigler

Die Finanzierung der Zuflucht im Frauenhaus
zwischen Arbeitsförderungsrecht und europa-
und völkerrechtlichen Vorgaben

H. Bechtolf

Der Behinderungsbegriff und die Wirrungen des EuGH

Vorlagen an den

BGH

EuGH

Stipendienvergabe / Ethnische Herkunft
(Anm. S. Seiwerth)

Rechtsprechung

EuGH,

mit Anmerkungen

Unternehmensübergang / Insolvenzverfahren
(Anm. A. v. Medem)

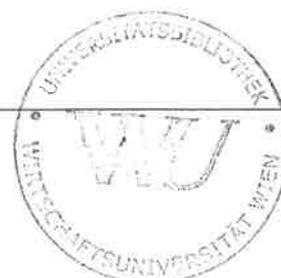
EuGH,

Massenentlassungen
(Anm. H. Reichold)



Inhalt

EDITORIAL	Ilka Wölfle	
EU-AGENDA		
Kommission	2019 mit neu sortiertem Spitzenpersonal _____	97
	"Rote Linien" verhindern auskömmliche Ergebnisse _____	97
	Transparente und verlässliche Arbeitsbedingungen für atypisch Beschäftigte _____	98
Rat	Bulgarische Ratspräsidentschaft _____	98
Aus den Mitgliedstaaten	Europa in der Schuldenunion _____	99
	Rumänien nährt Zweifel am Datenschutz _____	99
Europäische Institutionen	Soziale Sicherheit der "Gig-worker" _____	100
AUFSÄTZE		
	<i>Prof. Dr. jur. Walter Frenz</i> Wettbewerblicher Dialog in der sozialen Auftragsvergabe _____	101
	<i>Dr. Daniela Schweigler</i> Die Finanzierung der Zuflucht im Frauenhaus zwischen Arbeitsförderungsrecht und europa- und völkerrechtlichen Vorgaben _____	109
	<i>Hans Bechtolf</i> Der Behinderungsbegriff und die Wirkungen des EuGH _____	118
VORLAGEN AN DEN EUGH AN DEN EUGH	BGH Stipendienvergabe/Ethnische Herkunft – <i>Anmerkung von Dr. Stephan Seiwerth, LL.M. (Leuven), Köln/Bonn</i> _____	124
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
Arbeitsrecht	<i>Unternehmensübergang/Insolvenzverfahren</i> RL 2001/23/EG EuGH, Urt. v. 22. 6. 2017, Rs. C-126/16 (Federatie Nederlandse Vakvereniging, Karin van den Burg-Vergeer, Lyoba Tanja Alida Kukupessy, Danielle Paase-Teeuwen, Astrid Johanna Geertruda Petronelle Schenk ./ Smallsteps BV) – <i>Anmerkung von Dr. Andreas von Medem, Düsseldorf</i> _____	127
Arbeitsrecht	<i>Massenentlassungen</i> RL 98/59/EG EuGH, Urt. v. 21. 9. 2017, Rs. C-429/16 (Malgorzata Ciupa, Jolanta Deszczka, Ewa Kowalska, Anna Stanczyk, Marta Krzesinska, Marzena Musielak, Halina Kazmierska, Johanna Siedlecka, Szymon Wiaderek, Izabela Grzegora ./ II Szpital Miejski im L. Rydygiera w Lodzi, obecnie Szpital Ginekologiczno-Polozniczy im dr L. Rydygiera sp. z o.o. w Lodzi) – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Hermann Reichold, Tübingen</i> _____	137
KURZ NOTIERT	Wie geht es dem Gesundheitssystem in Österreich? _____	144
VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH	_____	V
GESAMTSCHAU	_____	VII



Strafverteidiger Forum

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 270

Heft 2 Februar 2018

G 26104

www.ag-strafrecht.de

Aufsätze

Conrad/Brost, Der „geschwätzige“ Staatsanwalt – Rechtliche Möglichkeiten gegen Presseauskünfte der Ermittlungsbehörden

Venn, Prozessbeobachtung und Coaching

Schlesinger, Die elektronische Hilfsakte – Das Modell aus Hamburg

Entscheidungen

BVerfG: Auslieferungshaft steht unter dem gleichen Regime wie die Untersuchungshaft

BGH: Zum Verhältnis der §§ 177, 179 StGB nach neuem Recht

BGH: Form und Reichweite der Verjährungsunterbrechung

OLG Bamberg: Freiheitsentziehung in Bulgarien kann 1:2 oder 1:3 angerechnet werden

KG: Richter im Eingangsamtsamt als Vorsitzender einer Berufungsstrafkammer *m. Anm. Sowada*

KG: Der bevollmächtigte Verteidiger kann die Vertretungsvollmacht für die Berufungsverhandlung nicht selbst unterzeichnen

Brandenburgisches OLG: Nachtragsanklage wird als selbstständiger Rechtsfall vergütet

OLG Hamm: Vermögensabschöpfung – Neues Verfahrensrecht und Anordnung nach altem Recht *m. Anm. Hinderer*

LG Verden: Dashcam als Entlastungsbeweis erfordert auch im OWi-Verfahren einen Verteidiger

LG Münster: Verwertungsverbot, wenn der Geschäftsführer verpflichtet wird, sich dem Insolvenzgutachter zu offenbaren

AG Tiergarten: Verwertungsverbot nach Preisgabe der Telefon-PIN ohne Belehrung

Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Gina Greeve

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Dr. Klaus Leipold

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner-Heurs

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Dr. Manfred Parigger

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Michael Rosenthal



Deutscher Anwaltverlag GmbH, Rochusstraße 2-4, 53123 Bonn
ZKZ 26104, PVSt, DPAG, Entgelt bezahlt
26104# #2/2018
MANZ'sche Verlags- & Universitätsbuchhandlung
GmbH
Gutheil-Schoder-Gasse 17-C
01230 Wien

Aufsätze

- Conrad/Brost, Der „geschwätzige“ Staatsanwalt – Rechtliche Möglichkeiten gegen Presseauskünfte der Ermittlungsbehörden 45
- Venn, Prozessbeobachtung und Coaching 50
- Schlesinger, Die elektronische Hilfsakte – Das Modell aus Hamburg 59

Entscheidungen

Verfassungsrecht

- GG Art. 2; IRG § 15: Auslieferungshaft steht unter dem gleichen Regime wie die Untersuchungshaft
BVerfG [2. Kammer des Zweiten Senats], Beschl. v. 14.12.2017 – 2 BvR 2655/17 60

Verfahrensrecht

- StPO §§ 111b, 111e: Neues Verfahrensrecht und Anordnung nach altem Recht
OLG Hamm, Beschl. v. 4.1.2018 – 4 Ws 196-197/17
m. Anm. Hinderer 63
- StPO § 136: Verwertungsverbot nach Preisgabe der PIN ohne Belehrung
AG Tiergarten, Beschl. v. 25.1.2018 – (353 Gs) 241 Js 2317-17 (5206-17) 67
- StPO § 136a: Das Angebot, sich von einem Verdacht zu entlasten, den es gar nicht gibt, ist keine bewusste Täuschung
OLG Celle, Beschl. v. 30.11.2017 – 1 Ss 61/17 67
- StPO § 140: Dashcam als Entlastungsbeweis erfordert auch im Ordnungswidrigkeitenverfahren einen Verteidiger
LG Verden, Beschl. v. 18.1.2018 – 1 Qs 191/17 69
- StPO § 329: Berufungsverwerfung oder Zwangsmaßnahmen?
HansOLG Hamburg, Beschl. v. 25.1.2018 – 2 Rev 96/17 69
- StPO § 329: Der bevollmächtigte Verteidiger kann die Vertretungsvollmacht nicht selbst unterzeichnen
KG, Beschl. v. 23.11.2017 – (4) 161 Ss 158/17 (213/17) 71
- GVG § 21f: Richter im Eingangsamt als Vorsitzender einer Berufungsstrafkammer
KG, Beschl. v. 14.12.2017 – (4) 121 Ss 127/17 (211/17)
m. Anm. Sowada 72
- InsO § 97: Verwertungsverbot, wenn der Geschäftsführer verpflichtet wird, sich dem Gutachter zu offenbaren
LG Münster, Beschl. v. 31.8.2017 – 12 Qs-45 Js 916/16-25/17 76

Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete

- StGB § 46: Die gesetzlich angeordneten Folgen des Beamtenrechts sind bestimmende Strafzumessungsgründe
BGH, Beschl. v. 14.12.2017 – 3 StR 544/17 78
- StGB § 53: Freiheitsentziehung in Bulgarien kann 1:2 oder 1:3 angerechnet werden
OLG Bamberg, Beschl. v. 22.12.2017 – 1 Ws 508/17 78
- StGB § 66: Auch die nachträgliche Gesamtstrafe ist nur eine Verurteilung
BGH, Beschl. v. 13.12.2016 – 3 StR 262/16 79
- StGB §§ 67, 51: Keine Anordnung des Vorwegvollzugs, wenn er sich durch Untersuchungshaft bereits erledigt hat
BGH, Beschl. v. 23.1.2018 – 5 StR 625/17 79
- StGB § 78c: Zu Form und Reichweite der Verjährungsunterbrechung
BGH, Beschl. v. 10.8.2017 – 1 StR 218/17 80
- StGB §§ 177, 179: Zum Verhältnis der Vorschriften nach neuem Recht
BGH, Beschl. v. 8.11.2017 – 2 StR 111/17 81
- StGB § 304: Gemeinschädliche Sachbeschädigung durch Grafitti auf einem Waggon der DB (Abgrenzung zu HansOLG Hamburg, Beschl. v. 4.12.2013 – 2 REV 72/13)
OLG Köln, Beschl. v. 17.11.2017 – III-I RVs 285/17 83
- StVG § 25: Absehen vom Fahrverbot – Ermessensfehlerhafte Verwertung zulässigen Verteidigungsverhaltens
OLG Bamberg, Beschl. v. 9.11.2017 – 3 Ss OWi 1556/17 84
- IRG § 73: Türkei – Einschränkung von KG StraFo 2017, 70 für den Fall geeigneter Zusicherungen
KG, Beschl. v. 21.12.2017 – (4) 151 AuslA 77/16 (107/16) (nur Ls) 86
- Strafvollstreckung/Strafvollzug**
- StPO § 140; StGB § 57: Beiordnung bei dissozial-narzisstischer Persönlichkeitsstörung
HansOLG Hamburg, Beschl. v. 21.12.2017 – 2 Ws 206-207/17 86
- Gebühren- und Kostenrecht**
- RVG § 15; VV Nr. 4100: Nachtragsanklage ist selbstständiger Rechtsfall
Brandenburgisches OLG, Beschl. v. 19.12.2017 – 2 Ws 136/17 87
- StrEG § 8: Entschädigungsantrag kann schon im Revisionsverfahren erforderlich sein
BGH, Beschl. v. 10.8.2017 – 1 StR 218/17 80
- Errata** 88

JOURNAL FÜR

STRAFRECHT

JSt

WU

DB-Z301

März 2018 / Heft 2, Seiten 89–184 (5. Jahrgang)

VÖStV-Newsletter (Nr. 42) als Beilage

Aufsätze

Zum umschlossenen Raum gem § 129 Abs 1 Z 1 StGB – Bemerkungen zur Entscheidung des OLG Innsbruck 6 Bs 303/17p

Klaus Schwaighofer

Die Entwicklung der Fremdenkriminalität in Österreich

Christian Grafl

Altersschätzung im Strafverfahren?!

Michael Pfeifer, Martin Urschler, Sophie Kerbacher, Reingard Riener-Hofer

Empirische Bestandsaufnahme zum elektronisch überwachten Hausarrest

Caroline Walser

Gewerbsmäßigkeit iSd § 38 FinStrG und die Verschaffung eines abgabenrechtlichen Vorteils

Alexander Lang und Hubertus Seilern-Aspang



Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Grundzüge des verwaltungsbehördlichen Finanzstrafverfahrens – Teil 1

Christian Huber

Neue Judikatur

Lagerplatz, umschlossener Raum, Baustelle, Einbruchsdiebstahl

(OLG Innsbruck 15.12.2017, 6 Bs 303/17p)

Zulässigkeit von körperlichen Untersuchungen zur Altersfeststellung im Rahmen eines Strafverfahrens

(OLG Wien 22.11.2017, 21 Bs 309/17w mit Anmerkung von Alois Birklbauer)

Kein Anwesenheitsrecht des Privatanklägers bei Hausdurchsuchungen, Akteneinsicht nach Abwägung der Interessen des Privatanklägers (Privatbeteiligten) mit dem Recht des Angeklagten auf Geheimhaltung seiner personenbezogenen Daten, Beschlussform für Verweigerung der Akteneinsicht

(OGH 23.8.2017, 15 Os 7/17v ua mit Anmerkung von Alois Birklbauer)

Herausgeber: Alois Birklbauer, Bernhard Gröhs, Rainer Nimmervoll, Richard Soyer, Fritz Zeder



Vereinigung Österreichischer
StrafverteidigerInnen

www.verlagoesterreich.at/jst

www.jst.voe.at

VERLAG
ÖSTERREICH

INHALT



VÖStV-Newsletter (Nr. 42) als Beilage

EDITORIAL

89 Geschätzte Leserinnen und Leser!

AKTUELLE GESETZESVORHABEN

93 Das Regierungsprogramm 2017–2022
Alexander Tipold

AUFSÄTZE

- 101 Zum umschlossenen Raum gem § 129 Abs 1 Z 1 StGB – Bemerkungen zur Entscheidung des OLG Innsbruck 6 Bs 303/17p
Klaus Schwaighofer
- 105 Die Entwicklung der Fremdenkriminalität in Österreich
Christian Grafl
- 113 Die Maßnahme der Unterbringung in einer Anstalt für gefährliche Rückfallstäter
Wolfgang Stangl
- 124 Altersschätzung im Strafverfahren?!
Michael Pfeifer, Martin Urschler, Sophie Kerbacher und Reingard Riener-Hofer
- 129 Empirische Bestandsaufnahme zum elektronisch überwachten Hausarrest
Caroline Walser
- 135 Gewerbsmäßigkeit iSd § 38 FinStrG und die Verschaffung eines abgabenrechtlichen Vorteils
Alexander Lang und Hubertus Seilern-Aspang

WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

140 Grundzüge des verwaltungsbehördlichen Finanzstrafverfahrens – Teil 1
Christian Huber

TAGUNG

143 Tagungsbericht 3. Unternehmensstrafrechtliche Tage 2017 in München – Vermögensabschöpfung und Untreue
Sergio Pollak

JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 14–17)

- 146 Lagerplatz, umschlossener Raum, Baustelle, Einbruchsdiebstahl
OLG Innsbruck 15.12.2017, 6 Bs 303/17p
- 147 Zulässigkeit von körperlichen Untersuchungen zur Altersfeststellung im Rahmen eines Strafverfahrens
OLG Wien 22.11.2017, 21 Bs 309/17w (Anmerkung von Alois Birklbauer)
- 150 Ermessensentscheidung der neuerlichen Verbindung von (analog § 27 StPO) getrennten Verfahren
OGH 11.12.2017, 12 Os 145/17s
- 154 Kein Anwesenheitsrecht des Privatanklägers bei Hausdurchsuchungen
Akteneinsicht nach Abwägung der Interessen des Privatanklägers (Privatbeteiligten) mit dem Recht des Angeklagten auf Geheimhaltung seiner personenbezogenen Daten
Beschlussform für Verweigerung der Akteneinsicht
OGH 23.8.2017, 15 Os 7/17v (15 Os 69/17m, 15 Os 73/17z, 15 Os 74/17x) (Anmerkung von Alois Birklbauer)

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 18, 19)

- 158 Suchtgifthandel, Besitz, Dauerdelikt, Verjährung, Diebstahlsfähigkeit von Suchtgift, Cannabis
OGH 6.3.2017 17 Os 4/17t (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)
- 159 Drogenhandel im öffentlichen Raum, vorläufiger Rücktritt von der Verfolgung, Milderungsgrund, ordentlicher Lebenswandel, bedingte Strafnachsicht, Generalprävention
OGH 5.4.2017 13 Os 24/17d

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 20–22)

- 160 Abgrenzung Administrativbeschwerde und Aufsichtsbeschwerde
OLG Wien 23.11.2017, 132 Bs 298/17v (LGSt Wien 8.9.2017, 190 Bl 54/17x)
- 161 Beweisverfahren in Ordnungsstrafsachen
OLG Wien 23.11.2017, 132 Bs 332/17v (LG Linz 2.10.2017, 21 Bl 78/17w)
- 162 Verwendung der Rücklage
LG Linz 4.1.2018, 21 Bl 124/17k

BUNDESFINANZGERICHT bearbeitet von Madeleine Grünsteidl (JSt-Slg 23, 24)

- 163 Vorliegen der subjektiven Tatbestandsvoraussetzungen als Vorfrage anlässlich der Festsetzung einer Abgabenerhöhung nach § 29 Abs 6 FinStrG zu prüfen
BFG 21.9.2017, RV/2100806/2017 (Revision nicht zulässig)
- 164 Antrag auf Einschränkung der Verkürzungsbeträge auf die Abgabebeträge laut Anmeldeverzeichnis im Konkurs
BFG 10.10.2017, RV/7300035/2016 (Revision nicht zulässig); VfGH-Beschwerde zu E 4332/2017 anhängig

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 1–14)

- 165 Strafgesetzbuch
- 166 Nebengesetze
- 167 Strafprozessordnung

ZUR ERINNERUNG

- 168 Zur Frage der Ausfertigung von Beschlüssen auf Erteilung von Weisungen und Anordnung der Bewährungshilfe
Rainer Nimmervoll

TIPPS & INFOS

- 170 Veranstaltungstipps
- 171 Buchbesprechungen
- 177 Neuerscheinungen zum Wirtschaftsstrafrecht
- 182 Herausgeber
- 183 Autoren
- 184 Ständige Redakteure und Mitarbeiter
- 184 Impressum

E
R
U
SA
LD
V
is
fiB
V

Zitierbeispiel für A
Wess, JSt 2018

Zitierbeispiel für Ju
(Alle Leitsätze werden
den Autoren selbst
JSt-Slg 2018
JSt-LS OGH 2018
JSt-GP 2018
JSt-EuGH 2018
JSt-EGMR 2018
Zitierbeispiel für Ne
JSt-NL VÖStA

ZStrR

Schweizerische Zeitschrift
für Strafrecht

Band/Tome

136

RPS

Revue

Suisse

1

RPS

Rivista

Svizzera

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z267

www.zstrr.recht.ch

Gunhild Godenzi

«Second opinion»?

Die Aufgabe des Berufungsgerichts im Strafprozess

Laura Macula

Erzwungene Selbstbelastung oder
freiwillige Auskunft? Zur Verwertbarkeit
von Unternehmensdossiers zuhanden der FINMA

Micha Nydegger

Vom Geschädigten zum Privatkläger

Nadine Zurkinden/Silvain Vernaz

L'erreur chirurgicale: regards croisés sur l'imprudence
pénale en France et en Suisse –
Versehen des Chirurgen und Fährlichkeitsstrafbarkeit
in der Schweiz und in Frankreich



Stämpfli Verlag

Inhalt – Sommaire

Abhandlungen – Etudes

«Second opinion»? Die Aufgabe des Berufungsgerichts im Strafprozess Von <i>Gunhild Godenzi</i>	1
Erzwungene Selbstbelastung oder freiwillige Auskunft? Zur Verwertbarkeit von Unternehmensdossiers zuhanden der FINMA Von <i>Laura Macula</i>	30
Vom Geschädigten zum Privatkläger Von <i>Micha Nydegger</i>	55
L'erreur chirurgicale: regards croisés sur l'imprudence pénale en France et en Suisse – Versehen des Chirurgen und Fährlichkeitsstrafbarkeit in der Schweiz und in Frankreich Von/Par <i>Nadine Zurkinden</i> und/et <i>Silvain Vernaz</i>	90

Literaturanzeigen – Bibliographie

<i>Gian Ege</i> , Der Affekt im schweizerischen Strafrecht (<i>Bernhard Sträuli</i>)	113
---	-----

Mitarbeiter dieses Heftes – Ont collaboré à ce fascicule:

- Prof. Dr. iur. *Gunhild Godenzi*, LL. M., RA, Lehrstuhl für Straf- und Strafprozessrecht,
Universität Zürich, Treichlerstrasse 10, 8032 Zürich
- Laura Macula*, MLaw, Wissenschaftliche Assistentin an der Juristischen Fakultät der Universität
Basel, Peter Merian-Weg 8, Postfach, 4002 Basel
- Micha Nydegger*, Davoserweg 4, 7302 Landquart
- Prof. Dr. *Bernhard Sträuli*, Université de Genève, 40, Boulevard du Pont d'Arve, 1205 Genève
- Silvain Vernaz*, MLaw, Centre de Droit Privé Fondamental, Bâtiment L'Escarpe,
11 rue du Maréchal Juin, F-67046 Strasbourg
- Dr. iur. *Nadine Zurkinden*, Wissenschaftliche Assistentin an der Juristischen Fakultät der Universität
Basel, Peter Merian-Weg 8, Postfach, 4002 Basel



Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht

Beirat (geschäftsführend):

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

Beirat:

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

Inhalt

zwh-online.de

Aufsätze

Dr. Karl-Christoph Bode / Dr. Sebastian Peters – Vermögensabschöpfung über den Tod hinaus – Die Neuregelung der strafrechtlichen Haftung der Erben, Pflichtteilsberechtigten oder Vermächtnisnehmer für das Verhalten des Erblassers

Der Gesetzgeber hat die Vermögensabschöpfung fast vollständig neu geregelt. Dabei wurde erstmals der Zugriff auf Erben, Pflichtteilsberechtigte oder Vermächtnisnehmer, mithin erbrechtlich begünstigte Dritte, gesetzlich normiert. Der Beitrag stellt zum Verständnis der neuen Regelungen zunächst kurz die alte Rechtslage im Bezug auf die Erbrechtsfälle, dann den Gesetzgebungsvorgang im Bezug auf die Einbeziehung der Erbrechtsfälle und die ergangenen Reaktionen diesbezüglich vor. Danach folgt ein detaillierter Blick auf die gesetzliche Regelung der Einbeziehung der Erbfälle im neuen § 73b Abs. 1 Nr. 3 StGB und die bestehenden oder zu erwartenden Problemkreise in der Anwendung des neuen Rechts. Dabei werden auch die steuerlichen Folgen der strafrechtlichen Haftung, schon im Hinblick auf die verfassungsrechtliche Zulässigkeit der Belastung des Beschuldigten, in die Erörterung einbezogen. Zudem erfolgt zum besseren Verständnis der Rechtslage im Bereich der Einziehung bei den erbrechtlich Begünstigten ein Exkurs über die erbrechtlichen Folgen der strafrechtlichen Einziehung. Ergänzend wird speziell auf Probleme im unternehmerischen Bereich bei der Gesamtrechtsnachfolge eingegangen.

45

Dr. Fabian Theurer, LL.M – Zur Aufsichtspflichtverletzung im Konzern

Bei behördlichen Ermittlungen wegen unternehmensbezogener straf- und bußgeldbewehrter Zuwiderhandlungen lautet die erste Frage häufig: Hat die oberste Geschäftsleitung Normverstöße angeordnet, geduldet oder in Kauf genommen und ist sie untätig geblieben? Eine scheinbar nachgeordnete Frage ist: Wie kann es sein, dass die oberste Geschäftsleitung als wirklich Verantwortliche „ahnungslos“ war und die Zuwiderhandlungen nicht unterbunden hat?

Dieser Beitrag widmet sich der zweiten Frage und verbindet sie mit der Rechtsfrage nach der Aufsichtspflichtverletzung von Konzernobergesellschaften im objektiven Tatbestand des § 130 Abs. 1 OWiG (die Aufsichtspflichtverletzung im Konzern wird vereinfachend als Synonym der Aufsichtspflichtverletzung einer Konzernobergesellschaft gegenüber einer Tochtergesellschaft verwendet). Er beginnt mit dem Befund, dass solche Sachverhalte in der Rechtspraxis bislang nur selten aufgearbeitet werden und die keineswegs neue Rechtsfrage in der Literatur nur in (üb)erhöhter Abstraktion behandelt wird. Gleichzeitig wird der § 130 Abs. 1 OWiG in der immer noch gesellschaftsrechtlich dominierten Compliance-Diskussion und Beratungspraxis regelmäßig als eine für die Compliance-Verantwortung zentrale Norm angeführt. Die gegen eine Aufsichtspflicht vorgebrachten Argumente wurden in der Diskussion bisher nicht näher überprüft. Der Autor setzt sich mit ihnen auseinander, bejaht die Rechtsfrage und gibt praktische Beispiele zur Ausfüllung der Tatbestandsmerkmale Unternehmensinhaber, Aufsichtspflichtverletzung und Kausalität.

59



Inhalt

Rechtsprechung**Steuerstrafrecht**

Zur Kraftfahrzeugsteuerhinterziehung bei widerrechtlicher Benutzung von Kraftfahrzeugen

(BGH, Beschl. v. 23.8.2017 – 1 StR 173/17)

m. Anm. Matthias Gehm 71

Zivilrecht

Haftung des GmbH-Geschäftsführers für massverkürzende Leistungen; Zahlungen für Arbeitsleistungen

(OLG München, Ur. v. 22.6.2017 – 23 U 3769/16) 74

Steuerrecht

Zu den Anforderungen an das „Kennenmüssen“ nach § 25d Abs. 1 UStG

(BFH, Ur. v. 10.8.2017 – V R 2/17)

m. Anm. Christian Pelz 77

Verfahrensrecht

Zur Anordnung des Vermögensarrestes in der seit 1.7.2017 geltenden Fassung

(OLG Stuttgart, Beschl. v. 25.10.2017 – 1 Ws 163/17)

m. Anm. Gina Greeve 79

Neue Bücher

Wiss. Ass. Dr. Christian Brand – Gerd Krieger/Uwe H. Schneider (Hrsg.) – Handbuch Managerhaftung 83

ZWH Report**Kurze Nachrichten**

Niederlande erwägen Teilnahme an EU-Staatsanwaltschaft	R5
Steuerfahndung in Niedersachsen bringt Fiskus 123 Millionen Euro.....	R5
Gegen das Zahlungsdienstenaufsichtsgesetz verstoßen? – Verdacht kann Arrest über 2.966.972 € rechtfertigen.....	R5
Bitkom: Zwei Drittel der Internetnutzer verzichten auf bestimmte Online-Aktivitäten	R6



Neuaufgabe mit DSGVO

Das Standardwerk enthält eine systematische Darstellung aller zivilrechtlich geprägten Rechtsgebiete mit Bezug zum Internetrecht, ein Thema, das aus dem Anwaltsalltag kaum mehr wegzudenken ist. Die aktuelle Auflage bietet ein grundlegend **neu strukturiertes Kapitel zum Datenschutzrecht** unter besonderer Berücksichtigung der europäischen **DSGVO**.

Probe lesen und bestellen unter otto-schmidt.de/hri6

ÖGZ

ÖSTERREICHISCHE GEMEINDE-ZEITUNG

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes



Österreichischer
Städtebund

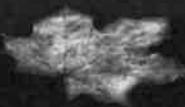
WU

WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-ZM2

03/2018

VIelfalt im Großen und Kleinen Europa und seine Kommunen



Verlagspostamt 1110 Wien • Post. Nr. 17204/202 W • Österreichische Staatsbibliothek • Postfach 100 • 1010 Wien • www.ogz.at

BEE AND ME

Eine Reise mit Herz

BLOCKCHAIN

Hype oder Realität?

DAS GOLD DER STÄDTE

Hidden Champion UrbanGold

GENERALSEKRETÄR



Europa im Zeitalter der Digitalisierung

Digitale Technologien und das Internet haben in den letzten Jahren einen erheblichen Teil zur Globalisierung beigetragen. Die Digitalisierung in Europa kommt allmählich voran, doch viele Länder müssen noch einen Gang zulegen, so Andrus Ansip, EU-Kommissar für Digitale Wirtschaft und Gesellschaft. Mit ihrer Strategie für einen digitalen Binnenmarkt verfolgt die EU-Kommission das Ziel, den Zugang zu digitalen Waren und Dienstleistungen zu verbessern, die digitale Infrastruktur entsprechend auszubauen und dadurch die Wettbewerbsfähigkeit zu steigern. Auch die Städte und ihre BürgerInnen werden zunehmend fitter für das digitale Zeitalter. Ob E-Government, Onlinehandel oder public WLAN, die Digitalisierung nimmt Einfluss auf viele Bereiche. Die Herausforderung ist dabei, eine gleichmäßige Entwicklung voranzutreiben, die niemanden benachteiligt oder ausschließt und den Datenschutz stets im Auge behält.

Dr. Thomas Weninger,
Generalsekretär Österreichischer Städtebund

STÄDTEBUND AKTUELL
Kurzmeldungen aus dem Städtebund

04

PERSONALIA
Bürgermeisterwechsel

08

KOMMUNALNEWS
Aktuelles aus den Städten

08

SCHWERPUNKTTHEMA EUROPA

Simona Wohleser

Editorial

14

Andreas Kiefer

Grußwort

15

Klaus Nutzenberger

(BR)Exit im Spiegel der Zeit

16

Karin Kadenbach

Umweltpolitik in der Europäischen Union

19

Othmar Karas

„Ihr Europa“-Portal 2.0

21

Monika Vana

Zukunft der Regionalpolitik

23

Jörg Wojahn

Keine österreichische Seilbahn ohne holländische/n SkilehrerIn

25

Valentina Schaumburger

Sharing is caring?

28

Christian Gsodam

BürgerInnenmeinungen zur EU dringend gesucht!

30

Uwe Zimmermann

BREXIT: Europäische Integration zum Erfolg führen

33

Veronika Veits

Erfahrungsbericht aus der Europäischen Kommission

36

Ronald Rödl

Steirische Anliegen in Europa vertreten!

39

Alexander Friedrich

Eine Lobby für die Gerechtigkeit

41

Angelika Poth-Mögele

Position des RGRE

43



Uwe Zimmermann	
Kommunale Investitionen sind Zukunftsinvestitionen!	45
Friederike Pischnick	
Barrierefreiheit mit rechtlichen Hürden?	48
Maximilian Klein	
Harmonisierung des E-Governments	50
Elisa Schenner	
Willkommen im Reich der Paradoxie	52
Caroline Bogenschütz	
Die Zukunft der EU-Finzen	54
Petr Schlesinger	
Kommunale Realität in Tschechien	56
Stefan Mayr	
Rekommunalisierung im Lichte der neuen EU-Freihandelsabkommen	58
Reinhard Troper	
Die Rolle der Städte in der institutionellen Struktur der EU	60
Saskia Sautner	
Migrationskonferenz in Brüssel: von den Städten lernen	62
Helmut Strasser	
Kommunaler Energie- und Klimaschutz mit Qualität	64
Alfred Krenn	
Abfallvermeidung auf lokaler Ebene	66
MAGAZIN	68
<i>Neueste Entwicklungen und Veranstaltungen</i>	
LITERATUR	82
<i>Aktuelle Rezensionen</i>	
RECHT	84
<i>Zur beihilferechtlichen Relevanz von Maßnahmen von Unternehmen im Eigentum von Gemeinden</i>	
FINANZEN	86
<i>Ertragsanteilsvorschlüsse für Februar 2018</i>	
HIDDEN CHAMPION	87
<i>UrbanGold – Das Gold der Städte</i>	
ZU GUTER LETZT	90
<i>Kommende Termine und mehr</i>	
IMPRESSUM	91

PRÄSIDENT



Urbane Dimension Europas

Eine erfolgreiche und nachhaltige Entwicklung der Städte ist Grundvoraussetzung für die positive Entwicklung Europas. Denn über 70 Prozent der EU-Bevölkerung leben in Städten, wo sie einen Großteil des europäischen Bruttoinlandsproduktes erwirtschaften. Trotzdem werden Städte kaum in Entscheidungen mit einbezogen. Darum wird die Stärkung der urbanen Dimension der EU-Politik immer wichtiger. 2014 hat die Europäische Kommission den Grundstein für die EU-Städteagenda gelegt. In Form von Partnerschaften arbeiten seit 2016 EU-Institutionen, Mitgliedsstaaten, Städte und wichtige Stakeholder gemeinsam an Empfehlungen in unterschiedlichen Bereichen. Nun gilt es, bei leistbarem Wohnen, urbaner Mobilität, städtischer Armut und Integration die Rechtslage zu verbessern, EU-Mittel für Städte leichter zugänglich zu machen und den Wissensaustausch voranzutreiben. Im Rahmen der österreichischen Ratspräsidentschaft ab Jahresmitte werden erste Ergebnisse vorliegen. Dann wird sich zeigen, inwiefern das Bemühen um Mitbestimmung Früchte trägt.

Dr. Michael Häupl,
Präsident Österreichischer Städtebund

NVwZ

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 135

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen
Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Rüdiger Breuer

Prof. Dr. Martin Burgi

Prof. Dr. Christian Calliess

Dr. Josef Christ

Prof. Dr. Klaus-Peter Dölde

Dr. Frank Fellenberg

Dr. Andreas Heusch

Prof. Dr. Thomas Mayen

Prof. Dr. Hubert Meyer

Prof. Dr. Janbernd Oebbecke

Prof. Dr. Joachim Scherer

Dr. Heribert Schmitz

Prof. Dr. Friedrich Schoch

Dr. Thomas Schröer

Prof. Dr. Rudolf Streinz

www.nvwz.de



5/2018

1. März 2018

37. Jahrgang S. 273–352

Aus dem Inhalt

G. Kleveland/M. Gayger

Die Rekommunalisierung in der Beihilfenrechtsfalle? 273

M. Mähring/D. Schulte

Die Erhebungsrechte des Bundesrechnungshofes im
Lichte des neuen Artikels 114 II Grundgesetz 279

N. J. Janson

Staatliche Politikfinanzierung in Bewegung – Keine
Fraktionszuwendungen für „Verfassungsfeinde“? 288

K. Lehmann

Dogmatische und praktische Fragen zu den flüchtlings-
rechtlichen Konsequenzen von Wehrdienstentziehung 293

L. Brocker/S. Emmenegger

Landesverfassungsgerichtsbarkeit und Verfassungs-
wandel: Entwicklungslinien aus 70 Jahren Verfassungs-
rechtsprechung in Rheinland-Pfalz 298

Ch. Brüning

Bindungswirkung von Bürgerentscheiden in der
Bauleitplanung 299

L. Hein/O. Schröder

Das Ganze ist mehr als die Summe seiner Teile! – Das
Korrekturvotum in den juristischen Staatsprüfungen 302

EuGH

Gebührenerhebung für Errichtung elektronischer
Kommunikationsnetze – Steuerung des Einzelhandels
und Dienstleistungsrichtlinie (Anm. *B. Kümper*) 307

BVerwG

Festsetzung von CO₂-Grenzwerten in Bebauungsplan
rechtswidrig (Anm. *M. Ehrmann*) 322

BVerwG

Normenkontrollantrag gegen Schulnetzplan
(Anm. *A. Milstein*) 340



2750201805

Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

5 2018

Inhalt

Aufsätze		<i>G. Kleve/M. Gayger</i> , Die Rekommunalisierung in der Beihilfenrechtsfalle? 273	
		<i>M. Mähring/D. Schulte</i> , Die Erhebungsrechte des Bundesrechnungshofes im Lichte des neuen Art. 114 II GG – Von der Verwaltungs- zur Finanzakzessorietät bei Erhebungen der externen Finanzkontrolle des Bundes im fremden Verwaltungsraum 279	
		<i>N. J. Janson</i> , Staatliche Politikfinanzierung in Bewegung – Keine Fraktionszuwendungen für „Verfassungsfeinde“? 288	
		<i>K. Lehmann</i> , Dogmatische und praktische Fragen zu den flüchtlingsrechtlichen Konsequenzen von Wehrdienstentziehung 293	
Aufsätze Online		<i>L. Brocker/S. Emmenegger</i> , Landesverfassungsgerichtsbarkeit und Verfassungswandel: Entwicklungslinien aus 70 Jahren Verfassungsrechtsprechung in Rheinland-Pfalz 298	
Kurze Beiträge		<i>C. Brüning</i> , Bindungswirkung von Bürgerentscheiden in der Bauleitplanung 299	
Zur Rechtsprechung		<i>L. Hein/O. Schröder</i> , Das Ganze ist mehr als die Summe seiner Teile! – Das Korrekturvotum in den juristischen Staatsprüfungen im Spannungsfeld zwischen Prüfungsrecht und Prüfungsdidaktik 302	
Buchbesprechungen		v. Münch, Meinungsfreiheit gegen Political Correctness (<i>H. Weber</i>) 306	
Rechtsprechung			
EuGH	30. 1. 18 – 31/16	Gebühren für Errichtung elektronischer Kommunikationsnetze 30	
		Anm. <i>B. Kümpfer</i> 31	
EuGH	13. 12. 17 – C-403/16	Rechtsbehelfsverfahren gegen die Ablehnung von Visumanträgen 31	
BVerfG	18. 12. 17 – 2 BvR 2259/17	Sachaufklärungspflicht bei Hinweisen auf Foltergefahr im Zielstaat 31	
BVerfG	18. 9. 17 – 2 BvR 451/17	Erfolgreiche Vb gegen Ablehnung von Pkh im Asylrecht 31	
BVerfG	28. 9. 17 – 1 BvR 1510/17	Eilzuständigkeit des Senatsvorsitzenden 32	
BVerwG	14. 9. 17 – 4 CN 6/16	Festsetzung von CO₂-Grenzwerten in Bebauungsplan rechtswidrig 3;	
		Anm. <i>M. Ehrmann</i> 3;	
BVerwG	1. 6. 17 – 9 C 4/16	Enteignung aus besonderem Anlass bei der Unternehmensflurbereinigung 3;	
BVerwG	28. 8. 17 – 9 B 16/17	Änderung des Nachtrags zum Flurbereinigungsplan 3	
BVerwG	4. 7. 17 – 9 C 12/16	Vergütung eines Vertreters im Flurbereinigungsverfahren (Ls.) 3	
BVerwG	22. 6. 17 – 4 A 18/16	Planfeststellung einer Höchstspannungsfreileitung 3	
BVerwG	6. 4. 17 – 4 A 1/16	Planfeststellung für eine Hochspannungsfreileitung 3	
BVerwG	30. 11. 17 – 6 BN 2/17	Normenkontrollantrag gegen Schulnetzplan 3	
		Anm. <i>A. Milstein</i> 3	

BVerwG	7. 3.17 – 9 B 64/16	Zweitwohnungsteuerpflicht bei unentgeltlicher Überlassung von Wohnungen	344
BVerwG	22. 8.17 – 1 A 10/17	Keine erstinstanzliche Zuständigkeit des BVerwG für Einreiseverbote	345
OVG Bln-Bbg	23. 5.17 – 6 B 13/16	Endgültiges Nichtbestehen der ersten juristischen Staatsprüfung	347
OVG Lüneburg	7. 9.17 – 12 ME 249/16	Vorläufige Untersagung der Vollsperrung einer Brücke (Ls.)	349
BGH	20. 9.17 – V ZB 118/17	Anordnung von Zurückweisungshaft	349
BGH	21. 12.17 – V ZB 249/17	Aussetzung der Vollziehung von Abschiebungshaft (Ls.)	352
BGH	9. 11.17 – V ZB 55/17	Aufrechterhaltung von Abschiebungshaft (Ls.)	352
BGH	20. 7.17 – V ZB 5/17	Bestehen von Fluchtgefahr (Ls.)	352

NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW
 Rechtsprechung in Pressemitteilungen
 Rechtsprechung in Leitsätzen
 Veranstaltung



VII
 VII
 IX
 X

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

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



5% Frühbucher-Rabatt sichern!

Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

Stuttgart

Start: 14.06.2018

→ ESF-gefördert - 30% bzw. 50% Förderung für Baden-Württemberger

Berlin

Start: 22.11.2018

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

ARBBER
 seminare
 Anwaltsfortbildung

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

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, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. 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 2018: NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 325,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) jährlich € 285,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 17,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 519,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** (w. o.) jährlich € 459,- (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 26,50 (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.

Verandkosten 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.

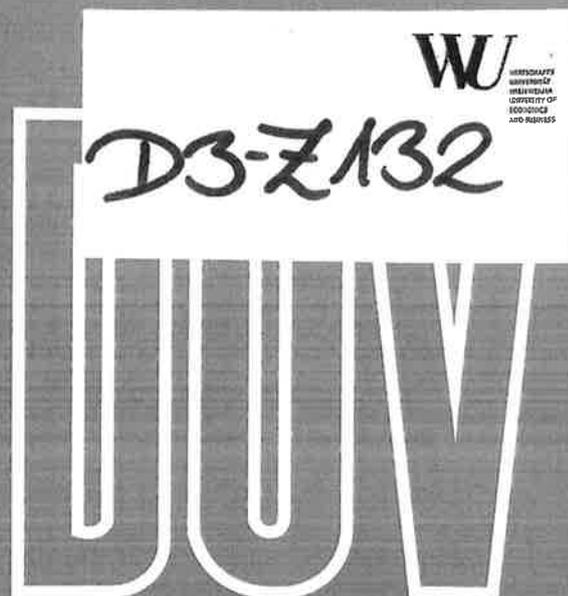
Adressenänderungen: Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

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.

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft



71. Jahrgang März 2018
Heft 5 Seiten 165–208



Thematischer Schwerpunkt:

Open Government/ Electronic Government

*Marius Herr/Christoph E. Müller/
Bettina Engewald/Jan Ziekow,*
Transparenzgesetzgebung in
Deutschland in der Bewährung

Ralf Schnieders, Die neue
Open-(Government)-Data-Gesetz-
gebung in Frankreich und in
Deutschland

Thorsten Siegel, Auf dem Weg
zum Portalverbund

*Utz Schliesky/Christian Hoff-
mann,* Die Digitalisierung des
Föderalismus

Buchbesprechungen

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de
Kohlhammer

5

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Marius Herr/Christoph E. Müller/Bettina Engewald/Jan Ziekow</i> , Speyer, Transparenzgesetzgebung in Deutschland in der Bewährung – Erfahrungen einer Gesetzesesevaluation	165
<i>Ralf Schnieders</i> , Berlin, Die neue Open-(Government)-Data-Gesetzgebung in Frankreich und in Deutschland.....	175
<i>Thorsten Siegel</i> , Berlin, Auf dem Weg zum Portalverbund – Das neue Onlinezugangsgesetz (OZG).....	185
<i>Utz Schliesky/Christian Hoffmann</i> , Kiel, Die Digitalisierung des Föderalismus – Der Portalverbund gem. Art. 91c Abs. 5 GG als Rettung des E-Government?	193

Buchbesprechungen

<i>Walter Wallmann/Karsten Nowak/Peter Mühlhausen/Karl-Heinz Steingässer</i> (Hrsg.), Moderne Finanzkontrolle und öffentliche Rechnungslegung – Denkschrift anlässlich der Verabschiedung von Herrn Prof. Dr. Manfred Eibelshäuser aus dem Amt des Präsidenten des Hessischen Rechnungshofs (<i>Christoph Gröpl</i>)	198
<i>Mario Martini/Jan Ziekow</i> , Die Landarztquote – Verfassungsrechtliche Zulässigkeit und rechtliche Ausgestaltung (<i>Otfried Seewald</i>)	200
<i>Hans J. Wolff/Otto Bachof/Rolf Stober/Winfried Kluth</i> , Verwaltungsrecht, Bd. I; 13. Auflage (<i>Matthias Wiemers</i>).....	202

Leitsätze

Internationale Gerichtshöfe

121. <i>EGMR</i> , Urteil vom 5.12.2017 – Beschwerde Nr. 57792/15 – Hamidović/Bosnien u. Herzegowina – Tragen religiöser Kopfbedeckung im Gerichtssaal	202
--	-----

Gerichte der Europäischen Union

122. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.12.2017 – C-434/16 – Nowak – Datenschutzrechtlicher Anspruch auf Zugang zu eigener Prüfungsarbeit	202
123. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.12.2017 – C-442/16 – Gusa – Arbeitslosenunterstützung für zuvor selbstständig tätige Unionsbürger	203
124. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.12.2017 – C-158/16 – Vega González – Anspruch auf Freistellung für Abgeordnetenmandat.....	203

Verfassungsgerichte

125. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 9.11.2017 – 1 BvR 1069/14 – Nichtberücksichtigung von Versorgungsanwartschaften hochrangiger Funktionäre der DDR	203
126. <i>VerfGH NRW</i> , Urteil vom 21.11.2017 – VerfGH 15/16 – Verfassungsunmittelbare Sperrklausel für Kommunalwahlen	203

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Abgabenrecht

127. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 27.9.2017 – 6 C 34.16 – Rundfunkbeitragsrechtliche Privilegierung gemeinnütziger Einrichtungen der Altenhilfe	204
128. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 23.10.2017 – 9 B 61.16 – Erschließungsaufwand; Wert von der Gemeinde bereitgestellter Flächen	204
129. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 12.10.2017 – 9 A 545/11 – Frequenzschutzbeiträge; Höhe der Beitragssätze	204

Öffentliches Dienstrecht

130. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 20.7.2017 – 2 C 31.16 – Finanzielle Abgeltung unionsrechtswidriger Zuvielarbeit von Feuerwehrbeamten	205
131. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.9.2017 – 2 C 30.16 – Teilweise Anrechnung einer Grundgehaltserhöhung auf Leistungsbezüge im Rahmen der Professorenbesoldung	205
132. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 26.9.2017 – 5 P 1.16 – Zuerkennung des Initiativrechts bezüglich der Aufstellung eines Sozialplans trotz des erhobenen Einwandes fehlender Haushaltsmittel	205
133. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 16.11.2017 – 2 S 1276/17 – Nachweispflichten des Beihilfeantragstellers	206
134. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 1.12.2017 – 5 ME 80/17 – Bewerbungsverfahrensanspruch; Beförderung bei der Telekom	206

Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

135. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 30.11.2017 – 1 Bs 253/17 – Fremdsprachenangebot an Gymnasien	206
--	-----

Polizei- und Ordnungsrecht

136. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 25.10.2017 – 6 C 44.16 – Aufstiegsverbot für Fluglaternen	206
---	-----

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

137. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 8.12.2017 – 11 ME 395/17 – Duldung des Weiterbetriebs einer in Abstandskonkurrenz zu anderen Spielhallen befindlichen Einzelspielhalle	207
---	-----

Bau- und Planungsrecht

138. <i>BVerwG</i> , NK-Urteil vom 18.10.2017 – 4 CN 6.17 – Kombination von Dauerwohnen und Ferienwohnungen in einem sonstigen Sondergebiet	207
139. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 23.11.2017 – 3 S 1933/17 – Einwendungen im Baugenehmigungsverfahren	207

Naturschutz- und Umweltrecht

140. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 21.9.2017 – 7 C 29.15 – Sanierungsmaßnahmen nach dem Umweltschadensgesetz; Maßstäbe für Vorsatz und Fahrlässigkeit	207
141. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 4.12.2017 – 4 LA 335/16 – Naturschutzrechtliche Beseitigungsanordnung zum Zweck des Biotopschutzes	207
142. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 12.12.2017 – 14 B 16.769 – Recht auf Naturgenuss; Sperren in der Natur in Bezug auf Privatwege für Mountainbiker	207

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

143. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 11.12.2017 – 10 S 2263/16 – Auflage zur Fahrerlaubnis; beendeter Alkoholmissbrauch	207
--	-----

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

144. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 25.10.2017 – 1 C 21.16 – Ausschluss des Erwerbs einer Spätaussiedlerbescheinigung	207
---	-----

Sozialrecht

145. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 17.11.2017 – 3 B 14.16 – Landesförderung von Betreuungsangeboten i. S. d. § 45 c SGB XI	208
146. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 5.10.2017 – 12 A 1453/17 – Keine Gerichtskostenfreiheit in Wohngeldsachen	208

Sonstiges Verwaltungsrecht

147. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 29.11.2017 – 11 ME 268/17 – Bestimmtheit einer tierschutzrechtlichen Anordnung	208
148. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 4.12.2017 – 11 LA 26/17 – Nebenbestimmung in einer tierschutzrechtlichen Erlaubnis zum Betrieb einer mobilen Hundeschule	208

Gerichtsverfahrensrecht

149. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 17.11.2017 – 3 S 2331/17 – Rückwirkende Bewilligung von Prozesskostenhilfe	208
---	-----

BGH und andere ordentliche Gerichte

150. <i>OLG Nürnberg</i> , Urteil vom 21.11.2017 – 3 U 134/17 – Städtische Subventionen für ein Pflegeheim	208
--	-----

VerwA

D3-7140

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

VERWALTUNGSARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSPOLITIK

HERAUSGEBER

Prof. Dr. Arthur Benz
Prof. Dr. Siegfried Broß
Prof. Dr. Max-Emanuel Geis
Prof. Dr. Thomas-Groß
Prof. Dr. Annette Guckelberger
Prof. Dr. Elke Gurlit
Prof. Dr. Norbert Kämper
Prof. Dr. Dr. Klaus König
Prof. Dr. Hans-Werner Laubinger †
Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke
Prof. Dr. Sabine Schlacke
Prof. Dr. Utz Schliesky
Prof. Dr. Thorsten Siegel
Prof. Dr. Indra Spiecker
gen. Döhmann
Dr. Peter Wysk
Prof. Dr. Jan Ziekow

AUS DEM INHALT

AUFSÄTZE

Steinbach

Der politische Beamte als verfassungsrechtliches Problem · S. 2

Schröter/Röber

Was halten Spitzenbeamte eigentlich von Verwaltungsreform? · S. 33

Kümper

Die Pflicht zur Anpassung der Bauleitpläne an die Ziele der
Raumordnung · S. 63

Klafki

Kooperationsmechanismen im modernen Bundesstaat · S. 96

Beckermann

»Würde« als Kriterium des besonderen Verwaltungsrechts · S. 117



Heft 1
Februar 2018
Seiten 1–140
109. Jahrgang
Art.-Nr. 56364801
PVSt 48318

1

Carl Heymanns Verlag

Schriftleitung

Univ.-Prof. Dr. *Jan Ziekow*, Speyer

Herausgeber

- Prof. Dr. *Arthur Benz*, Univ.-Prof. an der Technischen Universität Darmstadt
Prof. Dr. *Siegfried Broß*, Richter des Bundesverfassungsgerichts a.D., Karlsruhe
Honorarprofessor an der Albert-Ludwigs-Universität Freiburg
Prof. Dr. *Max-Emanuel Geis*, Univ.-Prof. an der Universität Erlangen
Prof. Dr. *Thomas Groß*, Univ.-Prof. an der Universität Osnabrück
Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Univ.-Prof. an der Universität des Saarland
Saarbrücken
Prof. Dr. *Elke Gurlit*, Univ.-Prof. an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz
Prof. Dr. *Norbert Kämper*, Rechtsanwalt, Düsseldorf, Honorarprofessor an d
Ruhr-Universität Bochum
Prof. Dr. *Klaus König*, Ministerialdirektor a.D., em. Univ.-Prof. an der Deutsch
Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer
Prof. Dr. *Hans-Werner Laubinger* †, M.C.L., em. Univ.-Prof. an der Johann
Gutenberg-Universität Mainz
Prof. Dr. *Wolf-Rüdiger Schenke*, em. Univ.-Prof. an der Universität Mannheim
Prof. Dr. *Sabine Schlacke*, Univ.-Prof. an der Westfälischen Wilhelms-Universit
Münster
Prof. Dr. *Utz Schliesky*, Direktor des Schleswig-Holsteinischen Landtags und Ve
standsmittglied des Lorenz-von-Stein-Instituts für Verwaltungswissenschaften
der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel
Prof. Dr. *Thorsten Siegel*, Univ.-Prof. an der Freien Universität Berlin
Prof. Dr. *Indra Spiecker gen. Döhmann*, LL.M, Univ.-Prof. an der Goethe-U
versität Frankfurt a.M.
Dr. *Peter Wysk*, Richter am Bundesverwaltungsgericht, Leipzig, Lehrbeauftrag
an der Humboldt-Universität zu Berlin
Prof. Dr. h.c. (NUM) *Jan Ziekow*, Direktor des Deutschen Forschungsinstituts f
öffentliche Verwaltung, Univ.-Prof. an der Deutschen Universität für Verw
tungswissenschaften Speyer
-

Inhalt

Abhandlungen

- Der politische Beamte als verfassungsrechtliches Problem
Von Priv.-Doz. Dr. iur. Dr. rer. pol. *Armin Steinbach*, LL.M.
- Was halten Spitzenbeamte eigentlich von Verwaltungsreform?
Von Prof. Dr. *Eckhard Schröter*, Friedrichshafen, und Prof. Dr. *Manfred Röber*, Leipzig
- Die Pflicht zur Anpassung der Bauleitpläne an die Ziele der Raumordnung
Von Dr. *Boas Kümpfer*, Münster
- Kooperationsmechanismen im modernen Bundesstaat
Von Dr. *Anika Klafki*, Bucerius Law School, Hamburg
- »Würde« als Kriterium des besonderen Verwaltungsrechts
Von Dr. *Benedikt Beckermann*

HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,
Luxemburg
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn
Marion Eckertz-Höfer, Leipzig
Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin
Prof. Dr. Wolfgang Kahl, Heidelberg
Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin
Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück
Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig
Prof. Dr. Bernhard Stüer,
Münster/Osnabrück



AUS DEM INHALT

ABHANDLUNGEN

- Maria Krautzberger**
Zukunftsweisende Umweltpolitik S. 273
- Daniel Thym**
Die Flüchtlingskrise vor Gericht – Zum Umgang des EuGH mit der Dublin III-Verordnung S. 276
- Walter Frenz**
Vorhabensperre durch das Standortauswahlgesetz? S. 285
- Bernhard Stüer/Eva-Maria Stüer**
Planungsrechtliche Zulässigkeit von Vorhaben – gemeindliches Einvernehmen: Rechtsprechung des BVerwG 2015–2017 S. 294

RECHTSPRECHUNG

- Nds OVG**, Beschl. v. 24.01.2018 – 7 ME 110/17 –
Teileinziehung des Osnabrücker Neumarkts S. 310
- Sächs OVG**, Ur. v. 30.11.2017 – 3 A 432/17 –
Umfang der Duldungspflicht nach dem Eisenbahnkreuzungsrecht S. 314
- Bay VGH**, Ur. v. 24.11.2017 – 15 N 16.2158 –
Verletzung des Abwägungsgebots durch planaufstellende Gemeinde S. 317
- Bay VGH**, Ur. v. 29.12.2017 – 4 N 17.532 –
Nichtigkeit einer Busbahnhofgebührensatzung wegen Verstoß gegen das Äquivalenzprinzip S. 321
- OVG NRW**, Ur. v. 19.10.2017 – 16 A 770/17 –
Zur datenschutzrechtlichen Zulässigkeit eines Fahrerbewertungsportals S. 326
- OVG NRW**, Ur. v. 20.11.2017 – 9 A 1686/11 –
Anforderungen an die Niederschlagsentwässerung im Trennverfahren S. 333

Heft 5
1. März 2018
Seiten 273–336
133. Jahrgang
Art.-Nr. 56355805
PVSt 2421

5

Carl Heymanns Verlag



INHALT 5 · 2018

DVBI aktuell
Vorschau/Impressum

Aufsätze

Zukunftsweisende Umweltpolitik
Präsidentin des Umweltbundesamtes Maria
Krautzberger (Dessau-Roßlau) **273**

Die Flüchtlingskrise vor Gericht – Zum Umgang
des EuGH mit der Dublin III-Verordnung
Prof. Dr. Daniel Thym, LL.M. (London), Konstanz **276**

Vorhabensperre durch das Standortaus-
wahlgesetz?
Prof. Dr. Walter Frenz, Maître en Droit Public, Aachen **285**

Planungsrechtliche Zulässigkeit von Vorhaben –
gemeindliches Einvernehmen: Rechtsprechung des
BVerwG 2015–2017
Prof. Dr. Bernhard Stüer und Dr. Eva-Maria Stüer,
Münster/Osnabrück **294**

Buchbesprechungen

Stuke: Der Rechtsstatus des Kriegsgefangenen im
bewaffneten Konflikt
Ministerialrat Dr. Michael Fuchs, M. A., Magister rer.
publ., Berlin **303**

Becker/Lange (Hrsg.): Linien der Rechtsprechung
des Bundesverfassungsgerichts
Scheffczyk/Wolter (Hrsg.): Linien der
Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts
Rechtsanwalt und Fachanwalt für Verwaltungsrecht
Prof. Dr. Tillo Guber, München **303**

von Aswege: Quantifizierung von
Verfassungsrecht
Dr. Boas Kümper, Münster **305**

Guckelberger: Deutsches Verwaltungsprozessrecht
unter unionsrechtlichem Anpassungsdruck
Prof. Dr. Dr. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin **306**

III Heusch/Haderlein/Schönenbroicher: Das neue
VII Asylrecht
Prof. Dr. Christian Hillgruber, Bonn **308**

Neukirchen/Reußow/Schomburg (Hrsg.):
Hamburgisches Hochschulgesetz mit
Hochschulzulassungsgesetz
Prof. Dr. Ulrich Karpen, Hamburg **309**

Rechtsprechung

**Oberverwaltungsgerichte/
Verwaltungsgerichtshöfe**
Nds OVG, Beschl. v. 24.01.2018 – 7 ME 110/17 –
Teileinziehung des Osnabrücker Neumarkts **310**

Sächs OVG, Ur. v. 30.11.2017 – 3 A 432/17 –
Umfang der Duldungspflicht nach dem
Eisenbahnkreuzungsrecht **314**

Bay VGH, Ur. v. 24.11.2017 – 15 N 16.2158 –
Verletzung des Abwägungsgebots durch
planaufstellende Gemeinde **317**

Bay VGH, Ur. v. 29.12.2017 – 4 N 17.532 –
Nichtigkeit einer Busbahnhofgebührensatzung
wegen Verstoß gegen das Äquivalenzprinzip **321**

OVG NRW, Ur. v. 19.10.2017 – 16 A 770/17 –
Zur datenschutzrechtlichen Zulässigkeit eines
Fahrerbewertungsportals **326**

OVG NRW, Ur. v. 20.11.2017 – 9 A 1686/11 –
Anforderungen an die Niederschlagsentwässerung
im Trennverfahren **333**

Beilagenhinweis:
Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine
Beilage der Verlag C.H. Beck oHG.
Wir bitten freundlich um Beachtung.

NZBau

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z148

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

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Klaus D. Jaspallmann

Prof. Dr. Meinrad Dreier

Prof. Dr. Klaus Hagler

Prof. Dr. Heiko Flaas

Wolfgang Jäger

Günter Jansen

Prof. Dr. Ralf Leinemann

Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Dr. Klaus Minuth

Prof. Dr. Gerd Mücke

Prof. Dr. Frank Peters

Dr. Hans-Joachim Polak

Dagmar Sacher

Ulrich Schäfer

www.nzbau.de

Mit Editorial von *T. Kemper*,
Ein altes Problem im neuen Gewand
(S. 129)

Aus dem Inhalt

E. Putzier
Sofortige Änderungsanordnung unter dem
Bauvertragsrecht 2018 131

M. Knauff
Das Verhältnis der nachrangigen Vergabeverfahrensarten 134

P. Braun/J. Asgodom
Ausschreibungsfreie Flächenzuweisung für
Bodenabfertigungsdienste durch Flughafenbetreiber 139

BGH
Kein Abrechnungsverhältnis wegen Eröffnung des
Insolvenzverfahrens über Unternehmervermögen 143

BGH
Unwirksamkeit bauvertraglicher Sicherungsabrede
zur Ablösung eines Gewährleistungseinbehalts 145

KG
Schwarzarbeit und Beibringungsgrundsatz
mit Praxisanmerkung von *H. Eimler* 153
155

EuGH
Geltung der Richtlinie 2004/18/EG für vor
EU-Beitritt finanzierten Autobahnbau – CNADNR 162

OLG Düsseldorf
Informations- und Wartepflicht unterhalb der
Schwellenwerte – Förderverein Freizeitpark 168

OLG Koblenz
Ausschluss bei unzulässiger Mischkalkulation –
Abwasserreinigungsanlagen W. 172

3/2018

9. März 2018

19. Jahrgang S. 129–184



3450201803

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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

NZBau 3/2018

März 2018 · 19. Jahrgang 2018 · Seite 129 –184

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



Inhalt

Editorial		<i>T. Kemper</i> , Ein altes Problem im neuen Gewand – Bauablauf- und bauartbezogene Behördenanordnungen im Lichte des neuen Bauvertragsrechts	129
Aufsätze		<i>E. Putzier</i> , Sofortige Änderungsanordnung unter dem Bauvertragsrecht 2018	131
		<i>M. Knauff</i> , Das Verhältnis der nachrangigen Vergabeverfahrensarten	134
Entscheidungsanmerkung		<i>P. Braun/J. Asgodom</i> , Ausschreibungsfreie Flächenzuweisung für Bodenabfertigungsdienste durch Flughafenbetreiber (zu EuGH, NZBau 2017, 616 – <i>Malpensa</i>)	139
Literatur		<i>N. Lau/St. Leupertz/N. Portz/M. v. Wietersheim</i> , Über den Tag hinaus – Gedächtnisschrift für Rüdiger Kratzenberg (<i>W. Jaeger</i>)	141
		Evangelischer Bundesverband für Immobilienwesen, Bauträgerhaftung (<i>M. Finke</i>)	142
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	9. 11. 17 – VII ZR 116/15	Kein Abrechnungsverhältnis wegen Insolvenz des Unternehmervermögens	143
BGH	24. 10. 17 – XI ZR 600/16	Unwirksame Sicherungsabrede zur Ablösung eines Gewährleistungseinhalts	145
BGH	11. 10. 17 – XII ZR 8/17	Keine relative Preisreduzierung für längere Standzeit einer Containeranlage	148
KG	29. 9. 17 – 21 U 7/17	Vertragsstrafe u. Fertigstellungsmehrkosten nach Kündigung des Bauvertrags	151
KG	8. 8. 17 – 21 U 34/15	Schwarzarbeit und Beibringungsgrundsatz mit Praxisanmerkung von <i>H. Eimler</i>	153 155
OLG München	20. 12. 17 – 20 U 1102/17	Sachverständigenhaftung bei Wasseraustritt nach Bauteilöffnung	156
OLG Koblenz	12. 9. 17 – 5 U 740/17	Verjährung des Anspruchs auf Rückzahlung überhöhter Abschläge	158
Recht der Architekten, Ingenieure und Projektsteuerer			
OLG Hamm	18. 10. 17 – 12 U 115/16	Nichtigkeit eines Architektenvertrags wg. nachträglicher „Ohne-Rechnung-Abrede“	160

Zeitschrift für

VERGABERECHT (ZVB) UND BAUVERTR RECHT

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 128

Herausgeber Josef Aicher, Michael Holoubek, Johannes Schramm, Bernt Elsner,
Michael Fruhmann, Rudolf Lessiak, Andreas Kropik
Redaktion und Schriftleitung Johannes Schramm, Josef Aicher

März 2018

03

97 – 144

Vergaberecht

Plädoyer für neue Bestimmungen bei In-House-Vergaben *Hanns-Thomas Kopf* ● 101

Praxisrelevante Schnittstellen zwischen EU-Beihilferecht und
Vergaberecht *Marlene Wimmer-Nistelberger* ● 105

BVwG – Zur objektiven Ausscheidensnotwendigkeit eines Angebots
Georg Gruber und Thomas Gruber ● 113

Verwaltungsgericht Wien – Bieter darf sich auf AG-Angaben nicht
ungeprüft verlassen *Beatrix Lehner* ● 116

SERVICE – Auslegung von Ausschreibungsunterlagen und Angeboten
Albert Oppel ● 130

Bauvertragsrecht

Der Bauvertrag nach den FIDIC Conditions-Teil II
Ursula Gallistel ● 136

OGH – Zur Ersatzpflicht bei einer Leistung minderer Qualität
Carina Berl ● 141

MUSTER – Zurückweisung einer Mängelrüge durch den AN
wegen Ungenauigkeit *Johannes Bousek* ● 144



→ Editorial	97
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell	100
-----------------------	-----

Vergaberecht Beiträge

→ Plädoyer für neue Bestimmungen bei In-House-Vergaben	101
--	-----

Weshalb die in den aktuellen Vergabe-RL definierten Kriterien noch nicht ausreichend sind

Mit den aktuellen Vergabe-RL werden in Bezug auf In-House-Vergaben in Art 12 vor allem die wesentlichen EuGH-Entscheidungen und daraus ableitbare Kriterien kodifiziert. Diese waren bis zum 18. 4. 2016 in den EU-Staaten umzusetzen. Wesentliche Impulse aus den vorgelagerten Diskussionen, aus dem Impact Assessment und aus dem Green Paper des Jahres 2011 fanden jedoch keine Berücksichtigung. Die Monitoring-Frist der RL läuft bis 18. 4. 2019, und die Kommission kann noch neue Ideen und Anregungen in den Bericht an das Europäische Parlament aufnehmen.

Von Hanns-Thomas Kopf

→ Praxisrelevante Schnittstellen zwischen EU-Beihilferecht und Vergaberecht – ein Überblick über die Entscheidungspraxis (Teil 1)	105
---	-----

Die Vergabe von Aufträgen zur Durchführung von Dienstleistungen im allgemeinen wirtschaftlichen Interesse

Die Vergabe von Aufträgen zur Durchführung von Dienstleistungen im allgemeinen wirtschaftlichen Interesse berührt sowohl vergaberechtliche als auch beihilfenrechtliche Themenbereiche. In diesem Sinne ist zu prüfen, welche Verfahrensarten einen (ungerechtfertigten) Vorteil ausschließen und wie beihilferechtskonform vorgegangen werden kann, wenn kein Vergabeverfahren durchgeführt wird.

Von Marlene Wimmer-Nistelberger

ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2018/21 – 32	112
----------------------------------	-----

Rechtsprechung

→ Zur objektiven Ausscheidensnotwendigkeit eines Angebots	113
---	-----

BVwG 12. 12. 2017, W131 2173580–2

Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber

→ Der Bieter darf sich auf Angaben des Auftraggebers nicht ungeprüft verlassen	116
--	-----

LVwG Wien 10. 11. 2017, VGW-123/077/14327/2017

Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner

→ Es ist zu fragen, ob der Widerruf für eine besonnene AG in der konkreten Situation eine Handlungsalternative darstellt	120
--	-----

LVwG Oberösterreich 25. 8. 2017, LVwG-840139/9/KLi/KaL

Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel

→ Das Gesamtgewicht eines Produkts umfasst mangels diesbezüglicher Ausnahme auch das Zubehör	123
--	-----

LVwG Stmk 26. 7. 2017, LVwG 443.8–1457/2017; LVwG 443.8–1757/2017

Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel

→ Nachweis der Eignung von Bietern und Bewerbern hinsichtlich wirtschaftlicher und finanzieller Leistungsfähigkeit	127
--	-----

EuGH 13. 7. 2017, C-76/16, INGSTEEL und Metrostav

Mit Anmerkung von Hans Göllés

Serviceteil

- Auslegung von Ausschreibungsunterlagen und Angeboten – Teil 1 130
 Von Albert Oppel

Bauvertragsrecht

Beitrag

- Der Bauvertrag nach den FIDIC Conditions 136

Teil II: Vertragsparteien, die Rolle des Engineers, Bauzeit, Leistungsänderungen

Für internationale Bauvorhaben bietet sich die Verwendung internationaler Vertragsmuster an. Im Dezember 2017 wurde eine Neuauflage der weitverbreiteten FIDIC Conditions veröffentlicht. In vier Teilen werden die wesentlichen Vertragsbedingungen des „Red Book“ sowie die Änderungen der Neuauflage gegenüber der 1st Edition vorgestellt.

Von Ursula Gallistel

Rechtsprechung

- Zur Ersatzpflicht bei einer Leistung minderer Qualität 141
 OGH 14. 12. 2017, 2 Ob 206/16g

Mit Anmerkung und Praxistipp von Carina Berl

Musterserie

- Zurückweisung einer Mängelrüge durch den AN wegen Ungenauigkeit 144

Von Johannes Bousek

Standards

- Impressum 97

[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. Carina Berl, Rechtsanwaltsanwältin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte
 Mag. Johannes Bousek, Rechtsanwalt bei Lattenmayer, Luks, Enzinger Rechtsanwälte
 DI Mag. Ursula Gallistel, Technische Universität Wien
 Dr. Hans Gölles, zertifizierter Sachverständiger und Schiedsrichter im Bauvertrags- und Vergaberecht
 Christian Graf, LL.M. (WU), Rechtsanwaltsanwarter bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. Georg Gruber, Vergabejurist
 Mag. Thomas Gruber, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Gen.-Dir. Mag. Dr. Hanns-Thomas Kopf, LL.M., CEO Central East Europe, Atos IT Solutions and Services
 Mag. Beatrix Lehner, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts
 Dr. Albert Oppel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien
 Mag. Hannes Pesendorfer, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. Marlene Wimmer-Nistelberger, LL.M., Rechtsanwaltsanwarterin bei CMS Reich-Rohrwig Hainz Rechtsanwälte GmbH

[Der Redaktionsbeirat]

Dr. Stephan Denk, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer
 Dr. Heimo Elmer, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger
 Dr. Hans Gölles, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe
 Mag. Reinhard Grasböck, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Doz. Dr. Brigitte Gutknecht, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien

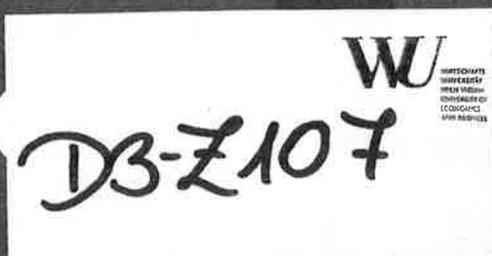
Univ.-Prof. DI Dr. Andreas Kropik, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger
 Dr. Rudolf Lessiak, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht
 Dr. Matthias Öhler, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. Franz Pachner, fachkundiger Laienrichter beim BVWG, BMWFW IR

[BundesländerkorrespondentInnen]

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

VERWALTUNG GERICHTSBARKEIT



Februar 2018 / Heft 1, Seiten 1–88 (5. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2017 zum Herausnehmen

- 1 Editorial
- 4 News-Radar (zusammengestellt von Gunther Gruber)

Aufsätze

- 8 Die mündliche Verhandlung vor dem Verwaltungsgericht
Katharina Pabel
- 15 Neuregelung der Verfahrenshilfe im verwaltungsgerichtlichen Verfahren
Beate Sündhofer
- 21 Die (Un-)Abhängigkeit öffentlich Bediensteter als fachkundige Laienrichter in der
Judikatur des Verfassungsgerichtshofs
Julia Dorner

Judikatur (ZVG-Slg 1–20)

- 31 Antrag auf Gewährung von Verfahrenshilfe
VG Wien 24.4.2017, VGW-242/081/869/2017/A
- 36 Dem Datum auf der Hinterlegungsverständigung ist sehr wohl Bedeutung beizumessen
LVwG Salzburg 9.10.2017, 405-3/279/2/3-2017
- 38 Die Mitwirkungspflicht bei einem Ladungsbescheid
BVwG 12.10.2017, I401 2168713-2/2E (Anmerkung von Philipp Karesch)
- 52 Dem Mietwagen-Gewerbe fachlich nahestehende Berufszweige
LVwG VlbG 15.9.2017, LVwG-412-3/2017-R5
- 63 Aufenthaltszeiten auf Grund einer Aufenthaltsbewilligung können bei der Mindestdauer
der Niederlassung nach § 10 Abs 1 Z 1 StbG nicht berücksichtigt werden
LVwG Stmk 26.6.2017, LVwG 70.18-967/2017
- 68 Richtlinienbeschwerde gegen ein Verhalten des Polizeiarztes
LVwG OÖ 19.7.2017, LVwG-780066/20/ER (Anmerkung von Sandra Buchinger)
- 73 Eine im Bauverfahren zu berücksichtigende maßgebliche Gefährdung,
Verlust der Parteistellung
LVwG Salzburg 23.10.2017, 405-3/46/1/17-2017

Herausgeber: Wolfgang Berger, Wilhelm Berghaler, Johannes Fischer, Gunther Gruber,
Michael Mayrhofer (Schriftleitung), Katharina Pabel (Schriftleitung), Harald Perl

INHALT

EDITORIAL

- 1 Editorial

NEWS-RADAR

- 4 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen in Gesetzgebung, Rechtsprechung und Praxis
Gunther Gruber

AUFSÄTZE

- 8 Die mündliche Verhandlung vor dem Verwaltungsgericht
Katharina Pabel
- 15 Neuregelung der Verfahrenshilfe im verwaltungsgerichtlichen Verfahren
Beate Sündhofer
- 21 Die (Un-)Abhängigkeit öffentlich Bediensteter als fachkundige Laienrichter in der Judikatur des Verfassungsgerichtshofs
Julia Dorner

JUDIKATUR (ZVG-Slg 1–20)

VERFAHRENSRECHT

Verfahrensrecht der Verwaltungsgerichte

- 31 Antrag auf Gewährung von Verfahrenshilfe
VG Wien 24.4.2017, VGW-242/081/869/2017/A
- 33 Absehen von der öffentlichen mündlichen Verhandlung bei Annexverfahren
LVwG OÖ 25.10.2017, LVwG-490092/2/Wei/SW

Verfahrensrecht der Verwaltungsbehörden

- 36 Dem Datum auf der Hinterlegungsverständigung ist sehr wohl Bedeutung beizumessen
LVwG Salzburg 9.10.2017, 405-3/279/2/3-2017
- 38 Die Mitwirkungspflicht bei einem Ladungsbescheid gem § 19 AVG
BVwG 12.10.2017, I401 2168713-2/2E (Anmerkung von Philipp Karesch)
- 41 Voraussetzung für die Zurückweisung eines Rechtsmittels als verspätet ist allein die Versäumung der Rechtsmittelfrist und nicht auch ein Verschulden des Rechtsmittelwerbers an der Verspätung
VG Wien 31.8.2017, VGW-151/081/9875/2017
- 43 Keine Doppelbestrafung bei Straf- und Disziplinarverfahren in engem Zusammenhang und mit gleichem Richter
VwGH 11.10.2017, Ra 2017/03/0020

Verfahrensrecht der Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

- 45 Kein Mängelbehebungsauftrag bei fehlender Zulässigkeitsbegründung
VwGH 26.9.2017, Ra 2017/05/0114

MATERIENRECHT

Wirtschaftsrecht

- 46 Beendigung der Funktion als Vizepräsidentin der Ärztekammer für Wien; Satzungsänderung durch Beschluss der Vollversammlung, mit der die Funktion einer gewählten Vizepräsidentin abgeschafft wurde
VG Wien 27.4.2017, VGW-102/013/13453/2016
- 50 Die schriftliche Mitteilung der Ärztekammer Wien über die Abberufung als Referent stellt keinen Bescheid dar
VG Wien 19.7.2016, VGW-101/027/1148/2016
- 52 Dem Mietwagen-Gewerbe fachlich nahestehende Berufszweige
LVwG VlbG 15.9.2017, LVwG-412-3/2017-R5
- 54 Antrag auf Wiedereinsetzung in den vorigen Stand gegen den Ablauf der Frist für den Antrag auf Nichtigerklärung der Zuschlagsentscheidung betreffend eines Vergabeverfahrens
VG Wien 10.11.2017, VGW-123/077/14327/2017

Umweltrecht

- 59 Bestrafung nach der Sperrzeiten-Verordnung – die für die Einhaltung der Oö Sperrzeiten-Verordnung bedeutsame Betriebsart bestimmt sich nach der Gewerbeanmeldung
LVwG OÖ 30.10.2017, LVwG-800280/3/Bm/KaL

Fremden- und Migrationswesen

- 60 Ohne die Erfüllung sämtlicher (allgemeiner) Erteilungsvoraussetzungen kommt ein Vorgehen nach § 23 Abs 2 NAG nicht in Betracht, weil in diesem Fall gerade noch nicht feststeht, dass dem (sich im Ausland aufhaltenden) Beschwerdeführer der beantragte Aufenthaltstitel zu erteilen wäre
VG Wien 1.10.2017, VGW-151/082/13050/2017
- 63 Aufenthaltszeiten auf Grund einer Aufenthaltsbewilligung können bei der Mindestdauer der Niederlassung nach § 10 Abs 1 Z 1 StbG nicht berücksichtigt werden
LVwG Stmk 26.6.2017, LVwG 70.18-967/2017
- 66 Selbst ein indirekter Bezug von Sozialhilfeleistungen schließt einen hinreichend gesicherten Lebensunterhalt iSd § 10 Abs 1 Z 7 StbG aus
LVwG Stmk 28.6.2017, LVwG 70.18-2766/2015

Sicherheitswesen

- 68 Richtlinienbeschwerde gegen ein Verhalten des Polizeiarztes
LVwG OÖ 19.7.2017, LVwG-780066/20/ER (Anmerkung von Sandra Buchinger)
- 71 Das Böllerschießen stellt auch im Rahmen des Brauches „Hochzeitsschießen“ eine ungebührliche Lärmerregung iSd § 1 Abs 1 Stmk Landessicherheitsgesetz dar
LVwG Stmk 24.1.2017, LVwG 30.7-3032/2016

Bauwesen und Naturschutz

- 73 Eine im Bauverfahren zu berücksichtigende maßgebliche Gefährdung, Verlust der Parteistellung
LVwG Salzburg 23.10.2017, 405-3/46/1/17-2017

Arbeits-, Dienst- und Sozialversicherungsrecht

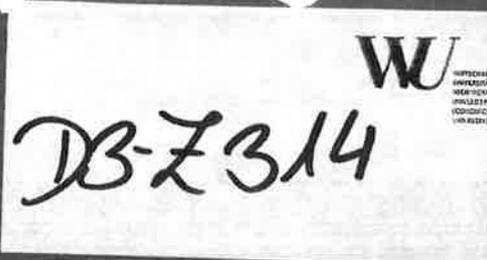
- 79 Die fristgerechte Vorlage von Lohnzetteln in Papierform an das zuständige Finanzamt kann die Auferlegung eines Beitragszuschlages wegen Nichteinhaltung der Vorlagefristen nicht zur Folge haben
BVwG 10.5.2017, L501 2136728-1/4E

Sonstige Materien

- 83 Abschöpfung der Bereicherung gem § 38b ORF-G
BVwG 20.10.2017, W249 2014822-1/14E

TIPPS & INFOS

- 86 Bücherliste
87 Herausgeber
88 Autoren / Beirat
U3 Impressum



Schwerpunkt

Immobilie und Versicherung

Der Regressanspruch in der
Gebäudeversicherung

D&O-Versicherung für Immobilientreuhänder

Mietrecht

Bewertung der Lage einer Wohnung

Forum Immobilientreuhänder

Neues zum Verwalter im Wohnungseigentum



**FACHZEITSCHRIFT FÜR
NEUES MIET- UND
WOHNRECHT**
22. JG. Heft 03, März 2018

Zitiervorschlag:
immolex 2018, Seite
immolex 2018/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

SCHRIFTLEITUNG:
RA Dr. H. RAINER

STÄNDIGE MITARBEITER:
Ri Mag. F. IBY
Ri Mag. M. EBERWEIN
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

Wohnungseigentum und vorschriftswidrige Bauten
Herbert Rainer
Impressum

65
U3

LEITSÄTZE

Nr. 16 – 23

68

IMMOBILIE UND VERSICHERUNG

Der Regressanspruch in der Gebäudeversicherung: Ein Bumerang zulasten des Eigentümers?
In der Praxis stellt sich auch im Rahmen der Gebäudeversicherung regelmäßig die Frage, ob der Versicherer gegen den Schädiger Regressansprüche geltend machen kann. Der Beitrag versucht anhand einer aktuelleren höchstgerichtlichen Entscheidung die Praxisrelevanz dieses Themas für den Abschluss von Gebäudeversicherungen durch den Immobilienverwalter zu beleuchten.
Roland Weinrauch

70

D&O-Versicherung für Immobilienmakler, -verwalter und Bauträger
Immobilientreuhänder (hierzu zählen Immobilienmakler, -verwalter und Bauträger) unterliegen seit 26. 2. 2008 (BGBl I 2008/42) einer gesetzlichen Versicherungspflicht bei Ausübung ihres Berufs. Vom Versicherungsumfang sind grundsätzlich alle Tätigkeiten umfasst, zu denen der jeweilige Versicherte berechtigt ist. Es besteht jedoch keine Deckung für Vermögensschäden, die bei Ausübung einer Geschäftsführungsfunktion entstanden sind. Diese Lücke füllt die D&O-Versicherung, die idealerweise um eine Spezial-Strafrechtsschutz-Versicherung ergänzt werden sollte.
Georg Aichinger

72

FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

Neues zum Verwalter im Wohnungseigentum
Christoph Kothbauer

96

MIETRECHT

OGH 15. 11. 2017, 1 Ob 189/17 a • Ein- oder Zweifamilienhaus 76
OGH 20. 11. 2017, 5 Ob 74/17 v • Bewertung der Lage einer Wohnung gem § 16 Abs 2 Z 3 MRG (Anmerkung I: Christoph Kothbauer; Anmerkung II: Walter Rosifka) 76
OGH 21. 11. 2017, 6 Ob 172/17 p • Konventionalstrafe als verbotene Vereinbarung? (Franz Pfiel) 81

WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

OGH 23. 10. 2017, 5 Ob 171/17 h • Erwerb von Liegenschaftsanteilen von einem früheren Alleineigentümer bewirkt noch nicht Übergang von Pflichten des WE-Organisators (Daniel Richter) 82

OGH 29. 8. 2017, 5 Ob 4/17 z	• Zur Begründung von Zubehörwohnungseigentum (<i>Martin Stadlmann</i>)	84
OGH 26. 9. 2017, 5 Ob 65/17 w	• Eigenmächtige Änderungen eines WEers – Begehren auf Wiederherstellung (<i>Sigrid Rätz</i>)	86
OGH 29. 8. 2017, 5 Ob 115/17 y	• Zur rechtswirksamen Weisung an den Verwalter (<i>Christian Prader</i>)	87

LIEGENSCHAFTSRECHT

OGH 20. 11. 2017, 5 Ob 151/17 t	• Verbücherungsfähige Grunddienstbarkeit (<i>Alexander Klein</i>)	90
---------------------------------	--	----

GRUNDBUCHSRECHT

OGH 26. 9. 2017, 5 Ob 67/17 i	• Pfandrecht zugunsten der „ungeborenen Nachkommenschaft“ (<i>Lukas Till</i>)	91
OGH 26. 9. 2017, 5 Ob 142/17 v	• Verbücherung eines vom Fruchtnießer abgeschlossenen Bestandsvertrags (<i>Robert Streller</i>)	93

ABGABENRECHT

BFG 9. 1. 2018, RV/7105482/2015	• Herstellungsaufwendungen sind bereits im Zeitpunkt des Anfallens abzugsfähig (<i>Karin Fuhrmann</i>)	94
---------------------------------	---	----



taxlex – Fachzeitschrift für Steuerrecht

Jährlich 11 Hefte, Erscheint 2018 im 14. Jahrgang.
 Jahresabonnement 2018 EUR 202,- inkl. Versand (in Österreich)
 Kennenlern-Abonnement 2018: 3 Hefte EUR 10,- inkl. Versand (in Österreich)

Praktische Tipps zur Grunderwerbsteuer

- GrEST-Steuerfalle gruppeninterne Übertragungen – mit erläuternden Grafiken!
- Flächenwidmungspläne und die Befreiung von der ImmoEST und GrEST – kompakte Themenübersicht!
- Der Grundstücksbegriff in Est, GrEST und USt – ein Vergleich – mit übersichtlicher Tabelle!

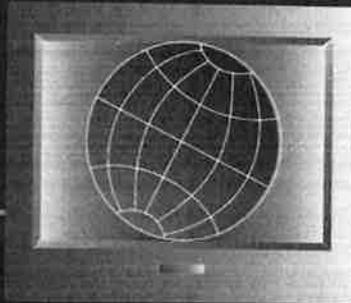
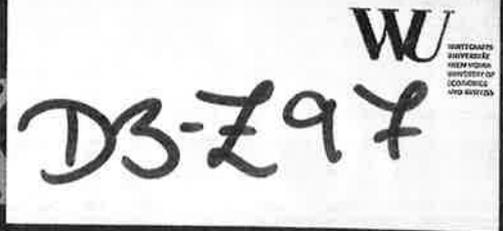
Jetzt in der taxlex 2/2018

Einzelheft EUR 22,- bestellen unter 01/531 61-100

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

MANZ

Kommunikation & Recht



Betriebs-Berater für

● Medien ● Telekommunikation ● Multimedia

3
K&R

- Editorial: Datenschutz im Smart Home
Dr. Markus Böhme
- 145 Der In-Game-Verkauf von Lootboxen – jugendgefährdendes Glücksspiel oder bloßes Transparenzproblem?
Dr. Patrick Ehinger und Lukas Schadomsky
- 149 Rundfunkrecht in der Entwicklung (Teil 1)
Prof. Dr. Christoph Degenhart
- 155 Sensibilisierungsversuch des BayLDA – die Online-Selbsteinschätzung zur DSGVO
Orcun Sanli und Christoph Knopp
- 160 Der Versand von E-Mails an falsche Empfänger
Dr. Bernd Lorenz
- 163 Länderreport USA · *Clemens Kochinke*
- 165 EuGH: Verbraucher kann nur eigene Ansprüche gegen soziales Netzwerk geltend machen
- 178 BGH: Selektives Vertriebssystem mit Verbot für Preisvergleichsportale rechtswidrig mit Kommentar von *Dr. Christoph Rempe*
- 186 BGH: Festzins Plus: Irreführende Blickfangangabe bei Online-Werbung für Kapitalanlage
- 190 OLG Frankfurt a. M.: Vertrag über Kauf von Adressdaten mangels Einwilligung Betroffener nichtig
- 197 Hanseatisches OLG Bremen: Ermittlungsverfahren wegen Urheberrechtsverletzung im europäischen Online-Handel
- 199 OLG Dresden: Unverpixelte Bildberichterstattung im Zusammenhang mit Strafverfahren kann zulässig sein
- 212 BVerwG: Speicherung und Nutzung von Telekommunikations-Metadaten durch den BND rechtswidrig



21. Jahrgang

März 2018

Seiten 145 – 216

K&R Online-Archiv:
Für Abonnenten kostenlos
www.kommunikationundrecht.de

Chefredakteur:
 RA Torsten Kutschke

Redaktion:
 RAin Dr. Anja Keller

Redaktionsassistent:
 Dagmar Dinkel

Ständige Mitarbeiter:
 RA Dr. Andreas Bartosch, Brüssel;
 Dr. Gunnar Bender, Hamburg; RA
 Prof. Dr. Felix Buchmann, Stutt-
 gart; Prof. Dr. Christoph Degenhart,
 Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr,
 Mainz; RA Stefan Engel-Flechsigt,
 St. Augustin; Prof. Dr. Torsten J.
 Gerpott, Duisburg; Prof. Dr. Hu-
 bertus Gersdorf, Rostock; Prof. Dr.
 Georgios Gounalakis, Marburg;
 Elisabeth Grote, Bonn; RA Prof.
 Niko Härting, Berlin; RA Dr. Ale-
 xander R. Klett, LL.M. (Iowa),
 München; RA Robert Klotz, Brüs-
 sel; Prof. Dr. Christian Koenig,
 LL.M., Bonn; RA Dr. Jost Kott-
 hoff, Frankfurt a. M.; RA Prof. Dr.
 Johannes Kreile, München; Prof.
 Dr. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg;
 Prof. Dr. Stefan Leible, Bayreuth;
 RA Richard Leiternann, Frankfurt
 a. M.; RAin Dr. Grace Nacimiento,
 LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Norbert
 Nolte, Köln; RA Hermann-Josef
 Piepenbrock, Düsseldorf; Prof. Dr.
 Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker,
 Berlin; Kurt Schmidt, Bonn; RA,
 FAH- u. GesR, FAInsR, StB Prof.
 Dr. Jens M. Schmittmann, Essen;
 RA Michael Schmittmann, Düssel-
 dorf; Prof. Dr. Olaf Sosniza,
 Würzburg; RA Tobias H. Strömer,
 Düsseldorf; StB Dipl.-Kfm. Prof.
 Dr. Günter Strunk, Hamburg; Prof.
 Dr. Jürgen Taeger, Oldenburg;
 Reg.-Dir. Dr. Alexander Tetten-
 born, LL.M., Berlin; RA Dr. Tho-
 mas Tschentscher, LL.M., Frank-
 furt a. M.; RAin Priv. Doz. Dr. Irini
 Vassilaki, Athen/München; RA Dr.
 Benedikt Wemmer, Berlin; Prof.
 Dr. Andreas Wiebe, Wien; Dr. Ul-
 rich Zwach, Bonn

Kooperationspartner:
 Forschungsstelle Medienrecht und
 Medienwirtschaft, Forschungsstel-
 le für Europäisches und Deutsches
 Telekommunikationsrecht (beide
 Universität Marburg), Forschungs-
 projektgruppe für Europäisches Te-
 lekommunikationsrecht am Zent-
 rum für Europäische Integrations-
 forschung (Universität Bonn) so-
 wie Mainzer Medieninstitut e. V.
 (Mainz).

Online-Kooperationspartner:
 Telemedicus e.V., Rechtsfragen der
 Informationsgesellschaft:
www.telemedicus.info

Editorial

Datenschutz im Smart Home

RA Dr. Markus Böhme, LL.M., Düsseldorf

Aufsätze

145 **Der In-Game-Verkauf von Lootboxen – jugendgefährdendes Glücksspiel oder bloßes Transparenzproblem?**

RA Dr. Patrick Ehinger und RA Lukas Schadomsky, Köln

Die Einbettung von sog. „Lootbox-Systemen“ in Vollpreisvideospiele sorgt bei Gamern und Verbraucherschützern aktuell für Verärgerung. Lootboxen bieten den Spielern die Möglichkeit, entgeltlich virtuelle Gegenstände zu erwerben, die per Zufallsgenerator bestimmt werden. Der Beitrag untersucht, ob und unter welchen Voraussetzungen der In-Game-Verkauf von Lootboxen rechtskonform in Vollpreisspiele eingebunden werden kann.

149 **Rundfunkrecht in der Entwicklung (Teil 1)**

Prof. Dr. Christoph Degenhart, Leipzig

Das Grundrecht der Rundfunkfreiheit wird entscheidend durch die Rechtsprechung des Bundesverfassungsgerichts und deren Konstanten im Wandel der Medien geformt. Ebenso leisten aber auch die Verfassungsgerichte der Länder, die Verwaltungsgerichte und die Zivilrechtsprechung maßgebliche Beiträge zur Entwicklung des Rundfunkrechts. Der Beitrag gibt einen Überblick über die Entwicklung des Rundfunkrechts in der Rechtsprechung der letzten Jahre.

155 **Sensibilisierungsversuch des BayLDA – die Online-Selbsteinschätzung zur DSGVO**

RA Orcun Sanli und Christoph Knopp, LL.M., Köln

Das Bayerische Landesamt für Datenschutzaufsicht bietet Unternehmen und anderen Verantwortlichen eine Online-Selbsteinschätzung zur Datenschutz-Grundverordnung an. Der Beitrag misst diese am Maßstab der Sensibilisierungspflicht nach Art. 57 Abs. 1 lit. d DSGVO. Die Autoren kommen zu dem Ergebnis, dass die Selbsteinschätzung über wesentliche Neuerungen der DSGVO nicht aufklärt. Trotz fehlender rechtlicher Verbindlichkeit kann eine scheinbare DSGVO-Compliance erweckt werden.

160 **Der Versand von E-Mails an falsche Empfänger**

RA Dr. Bernd Lorenz, Essen

Der unbeabsichtigte Versand einer E-Mail an einen falschen Empfänger kann einen datenschutzrechtlichen Verstoß darstellen. Der Beitrag geht der Frage nach, ob der Absender die Haftung hierfür durch einen Disclaimer ausschließen kann. Ferner stellt er dar, ob der Absender einen Löschungsanspruch gegen den falschen Empfänger hat.

163 **Länderreport USA**

RA Clemens Kochinke, M.C.L., Attorney at Law, Washington, D.C., USA

Trumpsche Chaotik führte zur Aufhebung von Obama-Erlassen nicht nur in der Umweltpolitik, sondern auch im Kommunikationswesen, beispielsweise zur nun wieder unregulierten Netzneutralität und dem Privatdatenschutzgebot sowie der Abschaffung älterer Regeln über lokale Studio- und Berichterstattungspflichten für Sender. Der Bundesgesetzgeber erzielte trotz totaler Parteidominanz in allen drei Gewalten außer im Steuerrecht keine nennenswerten Ergebnisse, während der Blick der einflussreichen einzelstaatlichen Gesetzgeber auf Washington scheinbar ihren Hirntod auslöste. Doch die Rechtsprechung entwickelt sich besonders bei Werbung, Verleumdung, Datenschutz und der Haftungsbefreiung für Onlinedienste weiter.



www.kommunikationundrecht.de – Jetzt auch mobil direkt ins K&R Online-Archiv

Einfach auf dem Smartphone oder Tablet-PC ein Scan-Programm starten, Kamera auf den abgebildeten Code halten, Internetverbindung aktivieren und mit einem Klick können Sie die Inhalte aller K&R-Ausgaben im Online-Archiv recherchieren – für Abonnenten ist der Volltext-Zugriff sogar kostenlos! Abhängig von der Verbindungsart zum Internet und dem gewählten Tarif können Kosten für die Datenübertragung entstehen.

Rechtsprechung

- 165 Verbraucher kann nur eigene Ansprüche gegen soziales Netzwerk geltend machen
EuGH, 25. 1. 2018 – C-498/16 – Maximilian Schrems ./ Facebook Ireland Limited
- 168 Kein Markenschutz für Fack Ju Göhte
EuG, 24. 1. 2018 – T-69/17 – Constantin Film Produktion GmbH ./ Amt der Europäischen Union für geistiges Eigentum (EUIPO)
- 172 billiger-mietwagen.de nicht als Unionsmarke eintragungsfähig
EuG, 25. 1. 2018 – T-866/16 – SilverTours GmbH ./ Amt der Europäischen Union für geistiges Eigentum (EUIPO)
- 176 Pippi-Langstrumpf-Marke für Gästebeherbergung eintragungsfähig
BGH, 5. 10. 2017 – I ZB 97/16
- 178 Vergütungspflicht für USB-Sticks und Speicherkarten aus tariffreier Zeit
BGH, 14. 12. 2017 – I ZR 266/15
- 178 Selektives Vertriebssystem mit Verbot für Preisvergleichsportale rechtswidrig
BGH, 12. 12. 2017 – KVZ 41/17
- 181 **Kommentar von RA Dr. Christoph Rempe, Bielefeld**
- 182 Gezielte Behinderung durch wiederholtes Zuleiten widerrufener Portierungsaufträge
BGH, 11. 10. 2017 – I ZR 210/16
- 186 Festzins Plus: Irreführende Blickfangangabe bei Online-Werbung für Kapitalanlage
BGH, 21. 9. 2017 – I ZR 53/16
- 189 Informationspflichten bei Werbung mit Testergebnis
OLG Frankfurt a. M., 16. 11. 2017 – 6 U 182/14
- 190 Anforderungen an Verbotsantrag bei E-Mail-Werbung
KG Berlin, 11. 1. 2018 – 5 W 6/18
- 190 Vertrag über Kauf von Adressdaten mangels Einwilligung Betroffener nichtig
OLG Frankfurt a. M., 24. 1. 2018 – 13 U 165/16
- 194 Wer einmal lügt: Beweislast bei Behauptung von unrichtigen Angaben in Abwerbe-Anrufen
OLG München, 7. 12. 2017 – 29 U 208/17
- 195 Ordnungsmittel-Umfang bei Verstoß gegen urheberrechtliche Löschpflichten
Hanseatisches OLG Hamburg, 4. 10. 2017 – 5 W 75/16
- 197 Ermittlungsverfahren wegen Urheberrechtsverletzung im europäischen Online-Handel
Hanseatisches OLG Bremen, 21. 9. 2017 – 1 Ws 55/17
- 199 Unverpixelte Bildberichterstattung im Zusammenhang mit Strafverfahren kann zulässig sein
OLG Dresden, 27. 11. 2017 – 4 W 993/17
- 201 Unterlassungsanspruch gegen Bildberichterstattung mit Fahndungsaufruf
LG Frankfurt a. M., 14. 12. 2017 – 2-03 O 270/17
- 204 Schöpfungshöhe bei einer Wortfolge
LG München I, 12. 12. 2017 – 33 O 15792/16
- 207 Frühere Domainregistrierung vorrangig vor späterem Kennzeichenrecht
LG Köln, 19. 12. 2017 – 33 O 39/17
- 208 Unentgeltliche Wetter-App des DWD wettbewerbswidrig
LG Bonn, 15. 11. 2017 – 16 O 21/16
- 212 Speicherung und Nutzung von Telekommunikations-Metadaten durch den BND rechtswidrig
BVerwG, 13. 12. 2017 – BVerwG 6 A 6.16

**K&R Aktuell**

V Personalie/Veranstaltungen · VI Aktuell · VII Neue Bücher/Impressum · VIII Autoren

GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und
Rechtsprechungs-Report

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z176

Zeitschrift
der Deutschen
Vereinigung für
gewerblichen
Rechtsschutz
und Urheberrecht

www.grur.org

- 97** LG Hamburg
Einbindung rechtswidrig zugänglich gemachter
Lichtbilder in Preissuchmaschine – Loulou
- 102** OLG Frankfurt a. M.
Markenmäßige Verwendung eines Vornamens
als Modellbezeichnung im Bekleidungssektor
– Modell: SAM
- 106** KG
Wettbewerbswidriger Vertrieb von Produktschlüsseln
für Computerprogramme – Produktschlüssel
- 113** OLG Hamm
Veröffentlichung von Preisen und Konditionen eines
Fernwärmeunternehmens – Fernwärmeversorgung
- 115** KG
Unzulässiger Datenzugriff über Teilnahme an über
App vertriebene Internetspiele – APP-Zentrum
- 122** OLG Frankfurt a. M.
Reichweite der Unterlassungsverpflichtung bei irre-
führenden Produktaussagen im Internet – nickelfreie
Edelstahlschließen
- 124** OLG Köln
Verstoß gegen Werbeverbot für verschreibungs-
pflichtige Tierarzneimittel – Sicheres Zeckenmittel
- 131** BGH
Unzulässige Vereinbarung eines Mindestverkaufs-
preises – Vitalkost-Aktion

3/2018

Seiten 97 bis 136 · 18. Jahrgang · März 2018
München · Frankfurt am Main

Herausgegeben von Joachim Bornkamm und
Ansgar Ohly
in Gemeinschaft mit Joseph Drexl und Reto Hilty

3/2018

Seiten 97–136
18. Jahrgang – März 2018

INHALT



RECHTSPRECHUNG

- URHEBERRECHT **97** LG Hamburg 1.6.2017 – 308 O 151/17
Einbindung rechtswidrig zugänglich gemachter Lichtbilder in Preissuchmaschine – **Loulou**
- MARKENRECHT **102** OLG Frankfurt a. M. 26.10.2017 – 6 U 111/16
Markenmäßige Verwendung eines Vornamens als Modellbezeichnung im Bekleidungssektor – **Modell: SAM**
- WETTBEWERBSRECHT **105** OLG Frankfurt a. M. 11.5.2017 – 6 U 76/16
Fehlender Wettbewerbsbezug bei Fachpublikation
– **Unterkieferprotrusionsschienen**
- 106** KG 17.10.2017 – 5 W 224/17
Wettbewerbswidriger Vertrieb von Produktschlüsseln für Computerprogramme – **Produktschlüssel**
- 108** OLG München 6.4.2017 – 29 U 3139/16
Verstoß gegen Prüfungs- und Beratungspflichten eines Versicherungsvermittlers – **Versicherungsvergleichsportal**
- 113** OLG Hamm 18.5.2017 – 4 U 150/16
Veröffentlichung von Preisen und Konditionen eines Fernwärmeunternehmens – **Fernwärmeversorgung**
- 115** KG 22.9.2017 – 5 U 155/14
Unzulässiger Datenzugriff über Teilnahme an über App vertriebene Internetspiele – **App-Zentrum**
- 120** OLG Köln 24.5.2017 – 6 U 203/16
Fehlende Fundstellenangabe bei Werbung mit Designpreis – **Designpreis**
- 122** OLG Frankfurt a. M. 23.11.2017 – 6 U 197/16
Reichweite der Unterlassungsverpflichtung bei irreführenden Produktaussagen im Internet – **nickelfreie Edelstahlschließen**

ARZNEIMITTEL- UND HEILMITTELWERBERECHT **124** OLG Köln 12.1.2018 – 6 U 92/17
Verstoß gegen Werbeverbot für verschreibungspflichtige Tierarzneimittel
– **Sicheres Zeckenmittel**
128 LG Mosbach 12.7.2017 – 4 O 21/17 KfH
Unzulässiger Betrieb einer Versandapotheke – **Apotheke mit Video-Chat**

KARTELLRECHT **131** BGH 17.10.2017 – KZR 59/16
Unzulässige Vereinbarung eines Mindestverkaufspreises – **Vitalkost-Aktion**
133 OLG München 27.7.2017 – U 2879/16 Kart
Änderung des Verbreitungswegs eines werbefreien Hörfunkprogramms
– **Frequenzwechsel**

NJW

Neue Juristische Woche nschrift

WU
DB-Z 171

In Verbindung
mit dem Deutschen Anwaltverein
und der Bundesrechtsanwaltskammer
herausgegeben von
den Rechtsanwälten
Prof. Dr. Peter Bräutigam
Prof. Dr. Wolfgang Ewer
Prof. Dr. Rainer Hamm
Dr. Hilke Herchen
Dr. Ulrich Karpenstein
Dr. Nathalie Oberthür

Aus dem Inhalt

- S. Omlor*
Der neue Verbraucherbaupvertrag 817
- T. Schwenke*
Zulässigkeit der Nutzung von Smartcams und biometrischen Daten nach der DS-GVO 823
- M. Freiherr von Proff*
Insolvenz, Nachlassverwaltung und Testamentsvollstreckung an Personengesellschaftsanteilen 828
- R. Böttcher*
Die Entwicklung des Grundbuch- und Grundstücksrechts 831
- S. Kröll*
Die Entwicklung des Schiedsrechts 836
- BGH
Aufklärungspflichten bei Darlehensvertrag mit Kommune (Anm. P. Buck-Heeb) 848
- BGH
Unvereinbarkeit einer Klage wegen Vertragsansprüchen mit Staatenimmunität (Anm. M. J. Müller) 854
- BGH
Bauvertragliche Sicherungsabrede zur Ablösung eines Gewährleistungseinbehalts (Anm. A. O. Vogel) 857
- BGH
Schadensersatz bei Sturz auf der Fluggastbrücke (Anm. R. Schmid) 861
- BGH
Keine Anrechnung der Verfahrensgebühr bei Anwaltswechsel nach Mahnverfahren (Anm. H.-J. Mayer) 871


C.H. BECK

12/2018

15. März 2018
71. Jahrgang S. 817–896
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Interview

Demokratischer Rechtsstaat in Gefahr?

Forum

PartG mbB weiter im Aufwind

Im Profil

Rechtsaußen im Rechtsausschuss



0150204843

INHALT

Aufsätze

Sebastian Omlor

Der neue Verbraucherbauvertrag

817

Die Einführung des Verbraucherbauvertrags als neuen Vertragstyp in das BGB zum Beginn dieses Jahres zieht systematisch erheblichen Abgrenzungs- und Abstimmungsbedarf auf verschiedenen Regelungsebenen nach sich. Zudem bedürfen die eigentlichen Neuregelungen der §§ 650i – 650n BGB einer tatbestandlichen Konturierung.

Thomas Schwenke

Zulässigkeit der Nutzung von Smartcams und biometrischen Daten nach der DS-GVO

823

Smartcams finden sich zunehmend in Kraftfahrzeugen, Drohnen, Smartphones oder werden in ersten Testprojekten zur Analyse der Kunden in Supermärkten eingesetzt. Diese Entwicklung wird auch mit Kritik und Sorge beobachtet. Deshalb müssen die Grenzen ihres zulässigen Einsatzes dringend bestimmt werden.

Zur Rechtsprechung

Maximilian Freiherr von Proff

(Nachlass-)Insolvenz, Nachlassverwaltung und Testamentsvollstreckung an Personengesellschaftsanteilen

828

(BGH, NJW 2017, 3715)

Bericht

Roland Böttcher

Die Entwicklung des Grundbuch- und Grundstücksrechts bis Ende 2017

831

Stefan Kröll

Die Entwicklung des Schiedsrechts 2017

836

Kanzlei & Mandat

Stefan Lingemann / Rut Steinhauser

Fallen beim Ausspruch von Kündigungen – Kündigungsbefugnis

840

NJW-aktuell

Editorial Wer zahlt für Polizeieinsätze? M. Böhm	3	Interview Demokratischer Rechtsstaat in Gefahr? O. Lepsius	12	Im Profil Rechtsaußen im Rechtsausschuss J. Jahn	18
Agenda	6	Forum PartG mbB weiter im Aufwind J. Lieder / T. Hoffmann	14	Rubrikenmarkt	25
Meldungen / Kolumne	7	Bericht aus Brüssel ua: EuGH zur Dienstleistungs- richtlinie H. Lörcher	16	web.report	28
Gesetzgebung	8	Recht im Unternehmen In der Falle des Beihilfenrechts G. Kleve / M. Gayger	17	Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	38
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	40
Leserforum	10			Veranstaltungshinweise	42
				Heftvorschau/Impressum	44

INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte		BGH 16.11.17 - IX ZA 21/17	
EuGH 20.12.17 - C-649/16		Anforderungen an Prozesskostenhilfeantrag - Substanzloser Vortrag zum Lebensunterhalt (Ls.)	873
Deliktische Schadensersatzklage gegen Mitglieder eines Gläubigerausschusses	843	OLG Frankfurt a.M. 28.09.17 - 20 W 5/17	
EuGH 15.06.17 - C-249/16		Keine fiktiven Anwaltskosten für am Verfahren selbst beteiligten Rechtsanwalt	874
Zuständigkeit bei Regressklage zwischen Gesamtschuldnern eines Kreditvertrags (Ls.)	845	OLG Köln 18.09.17 - 2 Wx 204/17	
Landesverfassungsgerichte		Keine persönliche Haftung des Alleingesellschafter-Geschäftsführers - Notargebühren (Ls.)	875
VerfGH RhPf 23.01.18 - VGH B 18/17		LG Saarbrücken 17.11.17 - 13 S 45/17	
Verfassungsbeschwerde bei Gehörsverletzung - Erneute Anhörungsrüge	845	Kein fiktiver Kostenersatz nach Sätzen nicht markengebundener „Vertrauenswerkstatt“	876
VerfGH Bln 24.01.18 - VerfGH 20 A/18		LG Memmingen 27.10.17 - 44 T 1289/17	
Anwesenheit von Angeklagtem und Verteidiger im Sitzungssaal vor Aufruf der Sache	846	Erfüllungswirkung bei Zahlung an den Gerichtsvollzieher (Ls.)	878
VerfGH Sachs 15.06.17 - Vf. 49-IV-17		Strafgerichte	
Beginn der Verfassungsbeschwerdefrist mit Zustellung des Berichtigungsbeschlusses (Ls.)	848	BGH 09.01.18 - 1 StR 370/17	
Zivilgerichte		Umgrenzungsfunktion der Anklageschrift - Berechnungsdarstellungen	878
BGH 19.12.17 - XI ZR 152/17		BGH 12.09.17 - 4 StR 233/17	
Aufklärungspflichten bei Darlehensvertrag mit Kommune (Anm. P. Buck-Heeb)	848	Zustellung des Urteils bei mehreren Verteidigern (Ls.)	880
BGH 19.12.17 - XI ZR 796/16		Verwaltungsgerichte	
Unvereinbarkeit einer Klage wegen Vertragsansprüchen mit Staatenimmunität (Anm. M. J. Müller)	854	BVerwG 25.10.17 - 1 C 30/16	
BGH 24.10.17 - XI ZR 600/16		Kein gesetzlicher Erwerb der Staatsangehörigkeit bei „schwacher Adoption“	881
Bauvertragliche Sicherungsabrede zur Ablösung eines Gewährleistungseinbehalts (Anm. A. O. Vogel)	857	VGH München 06.10.17 - 11 CS 17.1144	
BGH 21.11.17 - X ZR 30/15		Berechnung des Punktestands nach dem Fahreignungs-Bewertungssystem	883
Schadensersatz bei Sturz auf der Fluggastbrücke (Anm. R. Schmid)	861	Arbeitsgerichte	
BGH 19.09.17 - VI ZR 530/16		BAG 19.10.17 - 8 AZR 63/16	
Verdienstaufschaden eines selbstständigen Zahnarztes mit Handgelenksverletzung	864	Betriebsspaltung nach Umwandlungsgesetz - Interessenausgleich und Betriebsübergang	885
BGH 14.11.17 - VI ZR 92/17		BAG 26.10.17 - 6 AZR 158/16	
Verdienstaufschlag nach Abschluss einer Aufhebungsvereinbarung	866	Unangemessene Verlängerung einer Kündigungsfrist in AGB	891
BGH 11.10.17 - I ZB 12/17		Finanzgerichte	
Organschaftlicher Parteivertreter als Schiedsrichter - Verbot des „Richtens in eigener Sache“	869	BFH 29.08.17 - VIII R 32/15	
BGH 21.12.17 - IX ZB 31/16		Verlängerte Festsetzungsverjährung bei Steuerhinterziehung eines Miterben	894
Keine Anrechnung der Verfahrensgebühr bei Anwaltswechsel nach Mahnverfahren (Anm. H.-J. Mayer)	871		

NJW

Neue Juristische Woche

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z171

In Verbindung
mit dem Deutschen Anwaltverein
und der Bundesrechtsanwaltskammer
herausgegeben von
den Rechtsanwälten
Prof. Dr. Peter Bräutigam
Prof. Dr. Wolfgang Ewer
Prof. Dr. Rainer Hamm
Dr. Hilke Herchen
Dr. Ulrich Karpenstein
Dr. Nathalie Oberthür

Aus dem Inhalt

<i>M. Soppe</i>	Urhebervertragsrecht und Vertragsgestaltung	729
<i>J. Weberling</i>	Medienrechtlicher Rahmen des Roboterjournalismus	735
<i>A. Schiemann</i>	Der Entwicklungsroman „Tschick“ und Jugendstrafrecht	739
<i>D. Hempel / U. Krüger</i>	Der Teppichkauf des Thomas Mann	743
<i>M. Wiemer</i>	Zwei Juristen, 88 Gedichte und viel Musik	746
<i>A. Sasing</i>	Richtervorbehalt und urheberrechtliche Auskunftsansprüche	754
<i>J. B. Nordemann / J. Waiblinger</i>	Gesetzgebung und Rechtsprechung im Urheberrecht	756
<i>BGH</i>	Keine Urheberrechtsverletzung bei Bildersuche durch Suchmaschinen (Anm. O. Jani)	772
<i>BGH</i>	Erhebliche Beeinträchtigung einer Reise bei geringer Minderungsquote (Anm. S. Bergmann)	789
<i>BGH</i>	Keine Zulassung eines freigestellten Betriebsrats als Syndikusrechtsanwalt (Anm. C. Rolfs)	791
<i>OVG Münster</i>	Qualifizierung einer „Kunstaktion“ als Sondernutzung	803
<i>BAG</i>	Befristeter Arbeitsvertrag mit Schauspieler in Krimiserie	810

Themenschwerpunkt
„Literatur, Kunst und Recht“

Mit Beilage:
NJW-Spezial Heft 5/2018



11/2018

8. März 2018
71. Jahrgang S. 729–816
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Interview

Law Clinic für die
schönen Künste

Wissenschaft

Bad Practice bei
Berufungsverfahren

Im Profil

Kanzlei und
Kabarett



0150201811

INHALT

Themenschwerpunkt „Literatur, Kunst & Recht“

Aufsätze

Martin Soppe		
Das Urhebervertragsrecht und seine Bedeutung für die Vertragsgestaltung		729
Johannes Weberling		
Medienrechtliche Bedingungen und Grenzen des Roboterjournalismus		735
Anja Schiemann		
Der Entwicklungsroman „Tschick“ und das Jugendstrafrecht		739
Dirk Hempel / Ulrich Krüger		
Der Teppichkauf des Thomas Mann		743
Martin Wiemer		
Zwei Juristen, 88 Gedichte und viel Musik		746
Hermann Weber		
Juristen als Schriftsteller nichtdeutscher Sprache: Georges Rodenbach		749

Zur Rechtsprechung

Andreas Sesing		
Reichweite des Richtervorbehalts für urheberrechtliche Auskunftsansprüche gegen Access-Provider (BGH, NJW 2018, 781)		754

Bericht

Jan Bernd Nordemann / Julian Waiblinger		
Gesetzgebung und höchstrichterliche Rechtsprechung im Urheberrecht 2017		756

Buchbesprechungen

Morsbach: Justizpalast (Hermann Weber) • Walther: Hans Fallada; Uzulis: Hans Fallada (Hermann Weber) • Damler: Konzern und Moderne (Hermann Weber) • Schack: Kunst und Recht (Lucas Elmenhorst) • Binder / Vesting: Beck'scher Kommentar zum Rundfunkrecht (Thomas Hoeren) • Ehmann / Selmayr: Datenschutz-Grundverordnung (Alexander Roßnagel) • Dahs: Die Revision im Strafprozess (Werner Leitner)		762
--	--	-----

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Im Profil	18
Schutzlos am Online-Pranger G. Gounalakis		Eine Law Clinic für die schönen Künste T. Hoeren		Kanzlei und Kabarett J. Jahn	
Agenda	6	Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	21
Meldungen / Kolumne	7	Unabhängigkeitssicherung mit Lücken H. H. v. Arnim		web.report	28
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	16	Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Haftung im strafrechtlichen Mandat J. Braun		Beck'sche Zeitschriften	36
Entscheidung der Woche	9	Wissenschaft & Hochschule	17	Buchhinweise	38
Leserforum	10	Bad Practice: Berufungsverfahren A. Fischer-Lescano		Personalien	40
				Heftvorschau/Impressum	42

INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte			
EuGH 20.12.17 – C-434/16 Antworten eines Prüflings und Anmerkungen des Prüfers als personenbezogene Daten	767	KG 25.09.17 – 20 U 41/16 Persönlichkeitsrechtsverletzung durch „Nacktbild“ bei MRT-Aufnahme (Ls.)	798
Verfassungsgerichte		LG Köln 05.10.17 – 20 O 59/16 Haftung des Versteigerers bei deutlich höherem Versteigerungserlös in Folgeversteigerung	799
BVerfG 24.01.18 – 1 BvR 2465/13 Mangelhafte Berücksichtigung des politischen Kontexts einer Meinungsäußerung	770	Strafgerichte	
Zivilgerichte		BGH 23.01.18 – 5 StR 554/17 Einfuhr als strafbare Verletzung von Gemeinschaftsmarken – Mio Calvino	801
BGH 21.09.17 – I ZR 11/16 Keine Urheberrechtsverletzung bei Bildersuche durch Suchmaschinen – Vorschaubilder III (Anm. O. Jani)	772	BGH 06.04.17 – 3 StR 548/16 Anfertigen kinderpornografischer Fotoaufnahmen (Ls.)	803
BGH 13.07.17 – I ZR 193/16 Kein Beweisverwertungsverbot bei Auskunft zum Filesharing – Benutzerkennung	781	Verwaltungsgerichte	
BGH 06.12.17 – I ZR 186/16 Leistungsschutzrecht des Filmherstellers bei Dateifragmenten – Konferenz der Tiere	784	OVG Münster 24.08.17 – 11 B 938/17 Qualifizierung einer „Kunstaktion“ als Sondernutzung	803
BGH 09.11.17 – IX ZR 305/16 Vollstreckung des Herausgabeanspruchs bei titulierte Schadenersatz – Chorarchiv	786	OVG Lüneburg 03.07.17 – 4 OA 165/17 Streitwerterhöhung in rundfunkbeitragsrechtlichen Verfahren (Ls.)	805
BGH 21.11.17 – X ZR 111/16 Erhebliche Beeinträchtigung einer Reise bei geringer Minderungsquote (Anm. S. Bergmann)	789	Arbeitsgerichte	
BGH 29.01.18 – AnwZ (Brfg) 12/17 Keine Zulassung eines freigestellten Betriebsrats als Syndikusrechtsanwalt (Anm. C. Rolfs)	791	BAG 20.09.17 – 6 AZR 474/16 Entscheidung über Hauptantrag im Revisionsverfahren – Theaterbetriebszulage	805
OLG Frankfurt a.M. 21.12.17 – 16 U 72/17 Anforderungen an die Beanstandung von Forumsbeiträgen gegenüber dem Host-Provider	795	BAG 30.08.17 – 7 AZR 864/15 Befristeter Arbeitsvertrag mit Schauspieler in Krimiserie	810
		Finanzgerichte	
		BFH 30.08.17 – II R 46/15 Verzicht auf Vergütungsersatzanspruch als freigebige Zuwendung	813

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 5/2018

Familienrecht
Erwerbseinschränkung bei Krankheit

Erbrecht
Nachlasspflegervergütung bei werthaltigem Nachlass

Verkehrsrecht
Unfallregulierung und Ausweichmanöver im Straßenverkehr

Baurecht
Technische Anlage als Bauwerk

Gesellschaftsrecht
Das Beschlussmängelrecht der Publikums-KG

Arbeitsrecht
Unangemessene Verlängerung der Kündigungsfrist in AGB

Insolvenzrecht
Bugwelle ade – Passiva II ahoi!

Strafrecht
Erziehungsgedanke bei Bemessung der Jugendstrafe

Verfahrens- und Kostenrecht
Erledigungswert im Rahmen der Verkehrsunfallsregulierung

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten