

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

D3-Z148

Privates Baurecht - Recht der Architekten und Ingenieure - Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von Prof. Dr. Meinrad Dreber Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Englert Wolfgang Jaeger Günther Jansen Reinhard Janssen Prof. Dr. Ralf Leinemann Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt Dr. Klaus Minuth Prof. Dr. Gerd Motzke Dr. Marc Opitz Prof. Dr. Frank Peters Dr. Hans-Joachim Prieß Dagmar Sacher Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von G. Motzke, Anerkannte Regeln der Technik – Legitimation durch Verfahren als Anscheinsbeweism voraussetzung? (S. 273)

Aus dem Inhalt

<i>J. Gröning</i>	Grenzen des Angebotsausschlusses wegen Änderungen an den Vergabeunterlagen	275
<i>M. Koblizek/M. Finke</i>	Auswirkungen der Corona-Krise auf Bauverträge	279
<i>G. Jansen</i>	Bedeutung, unterschiedliche Formen und Rechtsfolgen der Abnahme	283
<i>M. Gabriel</i>	Hilfsmittelverträge mit Beitritt – Vergaberecht ohne Zutritt: Rückschritt, Fortschritt oder Fehltritt?	286
<i>BGH</i>	Gehörsverletzung durch lückenhafte Beweiswürdigung – Meisterhäuser Dessau mit Praxisanmerkung O. Elzer	290 291
<i>BGH</i>	Substanziierungsanforderungen an das Bestreiten baulicher Begleitschäden	293
<i>BGH</i>	Kein Schadensersatz nach fiktiven Mängelbeseitigungskosten	301
<i>EuGH</i>	Kein automatischer Ausschluss bei ungeeignetem Unterauftragnehmer – Tim	308
<i>BGH</i>	Rechtswegverweisung bei anderweitig möglichem Rechtsschutz – Grippeimpfstoffe	313

5/2020

14. Mai 2020
41. Jahrgang – S. 273–336



Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

NZBau 5/2020

Mai 2020 · 21. Jahrgang 2020 · Seite 273–336



Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

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

Inhalt

Editorial		<i>G. Motzke</i> , Anerkannte Regeln der Technik – Legitimation durch Verfahren als Anscheinsbeweism voraussetzung?	273
Aufsätze		<i>J. Gröning</i> , Grenzen des Angebotsausschlusses wegen Änderungen an den Vergabeunterlagen	275
		<i>M. Koblizek/M. Finke</i> , Auswirkungen der Corona-Krise auf Bauverträge – Leistungspflichten, Bauzeitverlängerungen und Vertragsanpassungen	279
		<i>G. Jansen</i> , Bedeutung, unterschiedliche Formen und Rechtsfolgen der Abnahme	283
Entscheidungsbesprechung		<i>M. Gabriel</i> , Hilfsmittelverträge mit Beitritt – Vergaberecht ohne Zutritt: Rückschritt, Fortschritt oder Fehltritt? (zu OLG Düsseldorf, NZBau 2019, 801 – Inkontinenzhilfen PG 15)	286
Literatur		F. J. Säcker, Münchener Kommentar – Europäisches und Deutsches Wettbewerbsrecht, Band 5: Beihilfenrecht (<i>Ch. von Köckritz</i>)	289
		M. Fiedler ua, BGB und VOB. Kommentare & Musterbriefe für Architekten, Ingenieure und Behörden (<i>St. Hettler</i>)	289
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	26. 2.20 – VII ZR 89/19	Gehörsverletzung durch lückenhafte Beweiswürdigung – Meisterhäuser D. mit Praxisanmerkung von <i>O. Elzer</i>	290 291
BGH	26. 2.20 – VII ZR 166/19	Substanziierungsanforderungen an das Bestreiten baulicher Begleitschäden	293
OLG München	11. 9.19 – 7U 2873/18	Fiktive Schadensabrechnung nach Beschädigung nachbarlicher Bausubstanz	294
OLG Oldenburg	27. 8.19 – 2U 102/19	Feststellungsurteil nach spezifizierter Methode zur Mängelbeseitigung	296
OLG Brandenburg	18. 12.19 – 11 U 33/19	Kein Teilurteil über Restwerklohnklage bei offener Rückzahlungswiderklage	300
Recht der Architekten und Ingenieure			
BGH	21. 11.19 – VII ZR 278/17	Kein Schadensersatz nach fiktiven Mängelbeseitigungskosten	301
OLG Hamburg	15. 8.19 – 3U 155/16	Mitverschulden des Auftraggebers wegen fehlender Detailpläne	302
OLG Celle	6. 2.20 – 14 U 160/19	Keine Bauhandwerkersicherungshypothek f. Architektenplaner vor Baubeginn	306

Vergaberecht

EuGH	30. 1.20 – C-395/18	Kein automatischer Ausschluss bei ungeeignetem Unterauftragnehmer – Tim	308
BGH	10. 12. 19 – XIII ZB 119/19	Rechtswegverweisung bei anderweitig mögl. Rechtsschutz – Grippeimpfstoffe	313
BGH	8. 1.20 – 5 StR 366/19	Untreue bei kostspieligen Direktvergaben – Oberbürgermeister Stadt Homburg	315
OLG Düsseldorf	16. 10. 19 – VII-Verg 6/19	Zulässige Zuschlagswertung mittels Noten – OGS an Bochumer Schulen	318
OLG Naumburg	4. 10. 19 – 7 Verg 3/19	Von Signatur umfasster Gesamthalt d. Angebots – Unterhaltsreinigung E. M.	324
OLG Naumburg	9. 8. 19 – 7 Verg 1/19	Ausschluss wegen irreführender Informationen – Gefangenen-Telefoniesystem	327
OLG München	8. 7. 19 – Verg 2/19	Kein Rechtsverlust b. spätem Hinweis auf Schutzrechte – Brandschutzkleidung	331

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

„Ich kann meine Fortbildung von zu Hause aus absolvieren“

€ 15 FAO
ONLINE-Seminare
in aktuell **19**
Fachbereiche

ARBER
seminare
Anwaltsfortbildung

Informieren Sie sich jetzt:
www.ARBBER-seminare.de

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



ISSN 1439-6351

NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Schriftleitung (v. i. S. d. P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2.5672, Telefax: (0 61 31) 39-2.5675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

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

Manuskripte: Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetz-

lichen 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 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2020: Jährlich € 329,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 31,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Jahresteierteile und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenserviceCenter: Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahreschluss erfolgen.

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

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

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



Infrastruktur

Energie · Verkehr · Abwasser

D3-Z141

Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald
BBH

Dr. Andreas Zuber
Verband kommunaler Unternehmen e. V. (VKU)

Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz
Bundesverfassungsgericht

Dr. Norman Fricke
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und
KWK e. V.

Andrees Gentzsch
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e. V.
(BDEW)

Prof. Christian Held
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-
und Gasverteilernetzunternehmen (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes
Universität Frankfurt a. M.

Folkert Kiepe
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling
Universität Regensburg, Mitglied der Monopol-
kommission

Holger Lösch
Bundesverband der Deutschen Industrie e. V. (BDI)

Dr. Christiane Nill-Theobald
TheobaldConsulting

Detlef Raphael
Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Adolf Topp
Flörsheim

Oliver Wolff
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e. V. (VDV)

Inhaltsverzeichnis

Beiträge

- Ph. Jahnke:* Leistungsfähige Verteilnetzbetreiber als Akteure in einem dezentralen Energiesystem – Ergebnisse einer empirischen Analyse zur Leistungsfähigkeit deutscher Verteilnetzbetreiber 122
- M. le Bell/Ch. Paraschiakos/S.-H. Schulze:* Politisch aufgeladene Großprojekte – Vergabe- und unionsrechtliche Implikationen am Beispiel der Pkw-Maut 129
- G. Hömke/M. Metz:* Vergaberechtlicher Rechtsschutz im Unterschwellenbereich – Neue Entwicklungen zur Informations- und Wartepflicht 131

Energie

- OLG Düsseldorf:* Genehmigung des Standardbilanzkreisvertrags der ÜNB durch die BNetzA rechtmäßig 136

Wasser

- VGH Mannheim:* Zum Verhältnis einer Allgemeinverfügung Löschwasserversorgung im ländlichen Raum zu bereits erteilten Baugenehmigungen 138

Telekommunikation

- OVG Hamburg:* Kein Kostenerstattungsanspruch für Umverlegung von Telekommunikationslinien bei späterer Errichtung eines Abwasserkanals 140

Spartenübergreifendes

- OLG Stuttgart:* Informationspflichten aus Art. 13 Datenschutz-Grundverordnung als Marktverhaltensregelungen 141
- LG Nürnberg-Fürth:* Feststellungen im Bußgeldbescheid zum LKW-Kartell nicht ausreichend für die tatsächliche Vermutung der Kartellbetroffenheit von LKW-Abnehmern 143

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 5 · 13. Mai 2020

17. Jahrgang

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

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





BayVBl. 10/2020

03-Z154

Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

Herausgeber

Stephan Kersten, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

Dr. Markus Möstl, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

Dr. h. c. Heino Schöbel, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

Volkhard Spilarewicz, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

Redaktion

Dr. Attila Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

Aus dem Inhalt

- 325 **Lorse** Die bayerische Dienstrechtsreform vom 1. Januar 2011 – eine Zwischenbilanz
- 334 **BayVerfGH** Popularklage; Auslegung; Unterlassung des Ordnungsgebers
- 337 **BayVGH** Keine Fahrtenbuchauflage bei fehlender Ahndungsmöglichkeit im Ausland
- 350 **BVerwG** Klage eines Lärmbetroffenen gegen Lärmaktionsplan mangels Klagebefugnis unzulässig

Schriftleiter Dr. Attila Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Rathenaustraße 37, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



Inhalt

Abhandlungen

Lorse, Die bayerische Dienstrechtsreform vom 1. Januar 2011 – eine Zwischenbilanz — 325

Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur steuerrechtlichen Examensklausur (*Gehm*) — 354

Literatur

Ludwigs (Hrsg.), Regulierender Staat und konflikt-schlichtendes Recht (Lindner) — 359

Raap, Leitfaden des öffentlichen Rechts (Koehl) — 360

Oberhäuser (Hrsg.), Migrationsrecht in der Beratungspraxis (Bethäuser) — 360

Notizen

U. a. Nachrichten, Rechtsprechung im Überblick, Vorschau, Impressum — II, III, IV

Rechtsprechung

BayVerfGH	U.v. 25.06.2019	Vf. 4-VII-17	Auslegung; Gegenstand der Popularklage; Unterlassen des Ordnungsgebers; kein Anspruch auf bestimmtes Handeln des Gesetzgebers — 334
BayVGH	U.v. 01.04.2019	11 B 19.56	Fahrtenbuchaufgabe; Unmöglichkeit der Feststellung des Fahrzeugführers; Übermittlung der vollständigen Personalien des Fahrzeugführers; Feststellung der Fahrereigenschaft durch Bildabgleich; Wohnsitz des Fahrzeugführers außerhalb der EU; fehlende Ahndungsmöglichkeiten im Ausland — 337
	B.v. 18.02.2020	15 CS 20.57	Antrag auf Anordnung der aufschiebenden Wirkung (abgelehnt); gebietsübergreifender Gebietserhaltungsanspruch (verneint); Rücksichtnahmegebot (erdrückende/abriegelnde Wirkung); Anforderungen an das Gebot der Begründung einer Beschwerde; pauschale Bezugnahme auf erstinstanzliche Schriftsätze — 340
	U.v. 04.06.2019	1 BV 16.1302	Versagung der Genehmigung zur Begründung von Wohnungseigentum; Fremdenverkehrssatzung; Beeinträchtigung der Fremdenverkehrsfunktion; besondere Härte (verneint) — 343
	U.v. 11.10.2019	22 B 19.840	Zuwendungen des Staates; Unzulässigkeit der Auslegung von Förderrichtlinien; Auslegung der rechtsgeschäftlichen Willenserklärungen bei der Anbahnung eines Vertrags über eine förderfähige Maßnahme; Selbstbindung der Verwaltung durch einheitliche Verwaltungspraxis — 346
BVerwG	U.v. 28.11.2019	7 C 2.18	Ermessen; Flughafen; Klagebefugnis; Leistungsklage; Lärmaktionsplan — 350
Wissenswertes für den Rechtsanwalt			
BayVGH	B.v. 18.12.2019	20 BV 18.2654	Kostenentscheidung nach Hauptsacheerledigung; Erfolgsaussichten in der Hauptsache; unzulässige Klage; unrichtige Rechtsbehelfsbelehrung; Verfahrenshandlung — 353

VerwA

D3-2140

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
Prof. Dr. Peter Wysk
Prof. Dr. Jan Ziekow

AUS DEM INHALT

AUFSÄTZE

Guckelberger

Digitalisierung und Föderalismus – auf dem Weg zur digitalen Verwaltung in Deutschland · S. 133

Durner

Nationale Spielräume für eine Wiedereinführung der Präklusion · S. 162

Shirvani

Die öffentlich-rechtlichen Religionsgesellschaften im Recht der Amtshaftung · S. 201

Wagner

Die Pflicht zur Ausweisung harter Tabuzonen als Kardinalfehler des Tabuzonenkonzepts · S. 220

Frank

Die Zukunft der Kostenpflicht für Polizeieinsätze im Umfeld von Fußballspielen · S. 250

Kiehne

Die gerichtliche Aufhebung der Sofortvollziehungsanordnung eines Verwaltungsaktes · S. 270

Heft 2
Mai 2020
Seiten 133 – 290
111. Jahrgang
Art.-Nr. 56159002
PVSt 48318

2

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 Friedrich-Alexander-Universität
Erlangen-Nürnberg
Prof. Dr. *Thomas Groß*, Univ.-Prof. an der Universität Osnabrück
Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Univ.-Prof. an der Universität des Saarlandes
Saarbrücken
Prof. Dr. *Elke Gurlit*, Univ.-Prof. an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz
Prof. Dr. *Norbert Kämper*, Rechtsanwalt, Düsseldorf, Honorarprofessor an der
Ruhr-Universität Bochum
Prof. Dr. *Klaus König*, Ministerialdirektor a.D., em. Univ.-Prof. an der Deut-
schen Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer
Prof. Dr. *Hans-Werner Laubinger* †, M.C.L., em. Univ.-Prof. an der Johannes
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-Universität
Münster
Prof. Dr. *Utz Schliesky*, Direktor des Schleswig-Holsteinischen Landtags und Vor-
standsmitglied des Lorenz-von-Stein-Instituts für Verwaltungswissenschaften an
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-Uni-
versität Frankfurt a.M.
Prof. Dr. *Peter Wysk*, Richter am Bundesverwaltungsgericht, Leipzig, Honorar-
professor an der Humboldt-Universität zu Berlin
Prof. Dr. Dr. h.c. (NUM) *Jan Ziekow*, Univ.-Prof., Direktor des Deutschen
Forschungsinstituts für öffentliche Verwaltung, Speyer
-

Inhalt

Abhandlungen

- Digitalisierung und Föderalismus – auf dem Weg zur digitalen Verwaltung in Deutschland
Von Univ.-Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Saarbrücken 133
Nationale Spielräume für eine Wiedereinführung der Präklusion
Von Univ.-Prof. Dr. Dr. *Wolfgang Durner* LL.M., Universität Bonn 162
Die öffentlich-rechtlichen Religionsgesellschaften im Recht der Amtshaftung
Von Univ.-Prof. Dr. *Foroud Shirvani*, Bonn 201
Die Pflicht zur Ausweisung harter Tabuzonen als Kardinalfehler des Tabuzonenkonzepts
Von Dr. *Stephan Wagner*, Akademischer Rat a.Z., Münster 220
Die Zukunft der Kostenpflicht für Polizeieinsätze im Umfeld von Fußballspielen
Von *Malte Frank*, Rechtsanwalt, Berlin 250
Die gerichtliche Aufhebung der Sofortvollziehungsanordnung eines Verwaltungsaktes
Von Ref. jur. *Wenzel Kiehne*, BA phil., Hamburg 270

NVwZ

Neue Zeitschrift Verwaltungsrecht

D3-2135

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

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 Dolde
Dr. Frank Fellenberg
Prof. 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

Schwerpunkt:
Corona und öffentliches Recht



10/2020

15. Mai 2020
39. Jahrgang S. 657-736

Aus dem Inhalt

- E. Fischer/P. Dieterich*
Prüfungsrecht in Zeiten der Coronavirus-Pandemie 657
- H. Schmitz/C.-W. Neubert*
Praktische Konkordanz in der Covid-Krise – Ausgleich kollidierender Verfassungsgüter 666
- E. Albrecht/A. Zschiegner*
Beteiligung der Öffentlichkeit am immissionsschutzrechtlichen Genehmigungsverfahren im Pandemiefall 671
- J. Ziekow*
Verfahrensrechtliche Regelung der Vorbereitung von Maßnahmengesetzen im Verkehrsbereich 677
- M. Kment*
Düstere Aussichten: Keine Entschädigung für die wirtschaftlichen Folgen der Corona-Krise 687
- S. M. Knell*
Der Einsatz von Drohnen zur Überwachung des Kontaktverbots in Zeiten der Corona-Pandemie 688
- S. Schwab*
Das Kriterium der Existenzgefährdung im verwaltungsgerichtlichen Eilrechtsschutz 689
- EGMR*
Rückführung von Migranten nach Marokko 697
- BVerwG*
Abgabe einer Sperrerklärung gem. § 99 I 2 VwGO (Anm. A. Hofmann) 715
- VGH Kassel*
Schulunterricht für 4. Klassen in Hessen während Corona-Pandemie 732



Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

10 2020

Schwerpunkt: Corona und öffentliches Recht

Inhalt

Aufsätze

- Edgar Fischer/Peter Dieterich*
Prüfungsrecht in Zeiten der Coronavirus-Pandemie 657
- Holger Schmitz/Carl-Wendelin Neubert*
Praktische Konkordanz in der Covid-Krise – Vorübergehende
Zulässigkeit schwerster Grundrechtseingriffe zum Schutz kollidierenden
Verfassungsrechts am Beispiel von Covid-19-Schutzmaßnahmen 666
- Eike Albrecht/André Zschiegner*
Beteiligung der Öffentlichkeit am immissionsschutzrechtlichen
Genehmigungsverfahren im Pandemiefall 671
- Jan Ziekow*
Verfahrensrechtliche Regelung der Vorbereitung von Maßnahmen-
gesetzen im Verkehrsbereich – Das Maßnahmengesetzvorbereitungs-
gesetz 677

Aufsätze Online

- Konrad H. J. Discher/André Lippert*
Zur Bauplanungs- und zweckentfremdungsrechtlichen Zulässigkeit
flexibler Wohnkonzepte 685

Forum

- Martin Kment*
Düstere Aussichten: Keine Entschädigung für die wirtschaftlichen
Folgen der Corona-Krise 687
- Sebastian M. Knell*
Der Einsatz von Drohnen zur Überwachung des Kontaktverbots in
Zeiten der Corona-Pandemie 688

Kurze Beiträge

- Sebastian Schwab*
Das Kriterium der Existenzgefährdung im verwaltungsgerichtlichen
Eilrechtsschutz 689

Mitteilungen

- Felix Krämer*
Nachrichtendienste in vernetzter Sicherheitsarchitektur –
3. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste 693

Buchbesprechungen

- Th. Sauerland, Allgemeines Verwaltungsrecht (*Andreas Lenk*) 695
W. Peters/A. Kukk/K. Ritgen, Der Beweis im Verwaltungsrecht
(*Thorsten Ingo Schmidt*) 695

EGMR	13. 2.20–8675/15	Rückführung von Migranten nach Marokko ohne Prüfung von Asylanträgen	697
EuGH	2. 4.20–C-830/18	System der Erstattung von Schülerbeförderungskosten in Rheinland-Pfalz	704
BVerfG	18. 4.20–1 BvR 829/20	Verfassungsbeschwerde gegen Ausgangsbeschränkung nach BayCoronaVO	707
BVerfG	7. 4.20–1 BvR 755/20	Eilrechtsschutz gegen BayCoronaVO über Ausgangsbeschränkungen	708
BVerfG	15. 4.20–1 BvR 828/20	Teilweise erfolgreicher Eilantrag gegen Versammlungsverbot – Gießen	709
BVerfG	17. 4.20–1 BvQ 37/20	Eilrechtsschutz gegen Corona-Versammlungsverbot – Stuttgart	711
BlnVerfGH	14. 4.20–VerfGH 50 A/20	Eilantrag eines Rechtsanwaltes im Zusammenhang mit Covid-19-Pandemie	713
BVerwG	5. 3.20–20 F 3/19	Abgabe einer Sperrerklärung gem. § 99 I 2 VwGO Anm. <i>Andreas Hofmann</i>	715 718
BVerwG	11. 7.19–9 A 14/18	Planfeststellung für eine Tank- und Rastanlage an einer Bundesautobahn	719
OVG Lüneburg	4. 12.19–10 LC 154/18	Zulässigkeit eines Bürgerbegehrens Anm. <i>Christopher Schmidt</i>	727 731
VGH Kassel	24. 4.20–8 B 1097/20.N	Schulunterricht für 4. Klassen in Hessen während Corona-Pandemie	732
OVG Saarlouis	21. 2.20–2 E 340/19	Zustellung eines Urteils über EGVP – Versäumung der Beschwerdefrist	735

NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-Blog, NVwZ-RR	VII
NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Gesetzgebung und Gesetzgebungsverfahren	X

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., Postfach 110241, 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 sonsti-

gen 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

89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. 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 2020: NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 349,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* für NJW-Bezieher: jährlich € 305,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 18,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 549,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* NJW-Bezieher jährlich € 485,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 28,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

Jahrestelei 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 Jahresschluss erfolgen.

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

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

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



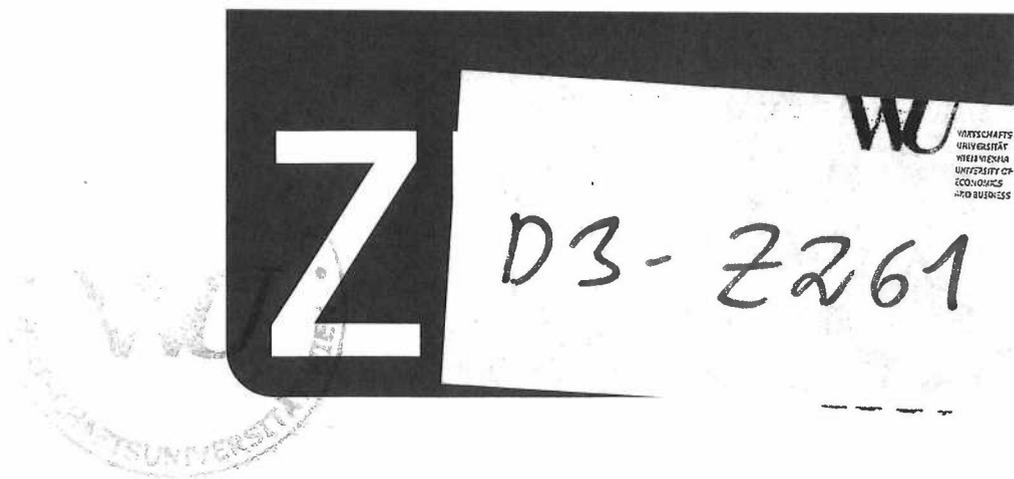
2 | 2020

51. Jahrgang

15. Mai 2020

S. 149-316

PVSt G 5266 F



Zeitschrift für Arbeitsrecht

otto-schmidt.de/zfa

Herausgegeben von LAGVizePräs. Dr. Martin Fenski · RA Dr. Reinhard Göhner · Prof. Dr. Felix Hartmann LL.M. · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfner · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbo Junker · Dipl. Vw. Steffen Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Krefsel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · RA Dr. Luitwin Mallmann · VizePräsBAG a.D. Dr. Rudi Müller-Glöge · LAGPräs. Dr. Eberhard Natter · Prof. Dr. Eduard Picker · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Dres. h.c. Bernd Rütters · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Margret Suckale · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Roland Wolf

Abhandlungen

- › **Felix Hartmann** – Reichweite und Grenzen der normativen
Tarifwirkung 152
- Clemens Höpfner** – Partizipation und Kostenausgleich:
Nutzungsentgelt für Tarifverträge 178
- Raimund Waltermann** – Attraktivität von Tarifbindung – Zur
Zukunftsfähigkeit der deutschen Tarifautonomie 211
- Malte Creutzfeldt / Mario Eylert** – Aktuelle Fragen der tarifver-
traglichen Nachtarbeitszuschläge 239
- Lisa Staben** – Die Datenschutzverantwortlichkeit des Betriebs-
rats 287

ottoschmidt

Nutzen Sie jetzt Ihr
Beratermodul ZFA!



86202422002



Zeitschrift für Arbeitsrecht



Schriftleitung:

Prof. Dr. Abbo Junker · Roland Wolf

Inhalt

otto-schmidt.de/zfa

Editorial

In Memoriam – Ernst-Günther Mager *5.10.1928 †20.2.2020 149

Prof. Dr. Abbo Junker – Vereinbarungen über die Strukturen der Betriebsverfassung – Mehr Kompetenzen für die Betriebsparteien! 150

Abhandlungen

Prof. Dr. Felix Hartmann, LL.M. (Harvard), Berlin – Reichweite und Grenzen der normativen Tarifwirkung – Strukturdefizite und Reformansätze

Der Beitrag befasst sich mit den genuin tarifrechtlichen Ursachen für die nachlassende Attraktivität der Tarifbindung. Der Autor identifiziert Probleme mit der personellen und zeitlichen Reichweite der Normwirkung von Tarifverträgen und unterbreitet konkrete Lösungsvorschläge. 152

Prof. Dr. Clemens Höpfner, Münster – Partizipation und Kostenausgleich: Nutzungsentgelt für Tarifverträge – Ein Plädoyer für die Einführung von Solidaritätsbeiträgen für Außenseiter-Arbeitnehmer

Der Autor plädiert für eine gesetzliche Solidaritätsbeitragspflicht für Außenseiter-Arbeitnehmer, die über eine Bezugnahmeklausel am Tarifvertrag partizipieren, und arbeitet deren rechtliche und ökonomische Rahmenbedingungen heraus. 178

Professor Dr. Raimund Waltermann, Bonn – Attraktivität von Tarifbindung – Zur Zukunftsfähigkeit der deutschen Tarifautonomie

Der Beitrag untersucht Möglichkeiten der Verbände und Möglichkeiten des Staates, die auf Mitgliedschaft gründende Tarifautonomie an sich zu beleben, und er nimmt zu Ausweitungen der personellen Geltung von Tarifverträgen durch die neuere Gesetzgebung Stellung. Den Abschluss bilden Überlegungen zur Bedeutung der Tarifautonomie in einer digitalisierten Arbeitswelt. 211

Inhalt

Malte Creutzfeldt, Richter am BAG a. D., Erfurt / Dr. Mario Eylert Vorsitzender Richter am BAG a.D., Erfurt – Aktuelle Fragen der tarifvertraglichen Nachtarbeitszuschläge

Der Artikel befasst sich mit der Frage, ob die Tarifvertragsparteien zulässigerweise geringere tarifliche Nachtarbeitszuschläge für eine „regelmäßige Nacht(schicht)arbeit“ als für eine „unregelmäßige Nachtarbeit“ vereinbaren können. 239

Dr. Lisa Staben, Rechtsanwältin in Hamburg – Die Datenschutzverantwortlichkeit des Betriebsrats – Ein Beitrag zur Integration von Betriebsverfassungsrecht und Datenschutzrecht unter der DSGVO..... 287

Autorenübersicht

Autoren dieses Heftes 314

Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul Otto Schmidt ZFA** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. **Freischaltcodes nicht zur Hand?** Wenden Sie sich einfach an den Kundenservice: Telefon 0221/93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de



Rundum relevant.

Große Verantwortung, vielfältige persönliche Haftungsrisiken und eine zunehmende Fülle von Regularien für den GmbH-Geschäftsführer: Mit dem *Tillmann/Mohr* erhalten Sie Antworten und Unterstützung zu allen relevanten Themen.

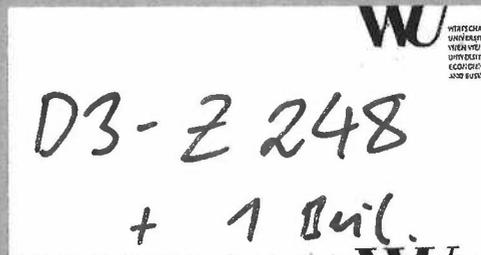
Beschlüsse und Verträge zum Download!

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter otto-schmidt.de

Soziale Sicherheit



ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES



sicherheit.de

69. JAHRGANG
ISSN 0490-1630
D 6364

5 | 2020



Alterssicherung

Bericht der Rentenkommission lässt viele Fragen offen

COVID-19-PANDEMIE Beiträge zur Triage-Diskussion

»STAY AT HOME« Wenn das Zuhause kein sicherer Ort ist

AUSLÄNDISCHE ABSCHLÜSSE Das BAföG in der Einwanderungsgesellschaft

INKLUSIVE
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



Titelthema

Alterssicherung



**Zukunft der Rente
Bericht der Rentenkommission
lässt viele Fragen offen**

Die Rentenkommission der Bundesregierung hat Ende März ihren Bericht vorgelegt. Enthalten sind einige praktikable Vorschläge zur Zukunft der Alterssicherung nach 2025. Nicht enthalten sind weitgehende Antworten darauf, wie die gesetzliche Rente gestärkt werden soll, kritisieren unsere Autorinnen und Autoren im Titelthema. In der aktuellen Krise wird einmal mehr klar, dass die Sozialversicherung ein wichtiger Faktor der Stabilität ist.

- Position** 163 ANNELIE BUNTENBACH
Bericht der Rentenkommission
Die Auseinandersetzung um gute Renten geht weiter
- 164 INGO SCHÄFER
Wie weiter in der Alterssicherung?
Zu den Vorschlägen der
»Kommission Verlässlicher Generationenvertrag«
- 170 GERHARD BÄCKER
**Private und betriebliche Altersvorsorge –
ein weiterer Ausbau in Richtung Obligatorium?**
- 174 FLORIAN BLANK
Die Rentenversicherung: Teil der Lösung
- 176 HANS NAKIELSKI
**Kurzarbeit: Folgen für ältere Arbeitnehmer,
Altersübergänge und die Rente**

- Magazin** 160 **Aus der Gesetzgebung**
161 **Plädoyer für die volle Finanzierung der Sozialen Arbeit**
162 **Personalia**

- Gesundheit** 180 JÖRG MEYER
Kein Gesetz, dafür viele Fragen

- 181 **Die Triage ist niemals Alltag**
Interview mit Uwe Janssens

- 182 RENATE DEMHARTER
Die Therapiefreiheit der Ärzte

- 185 JOHANNES LEWEK
Wie gehe ich mit der Entscheidung um?

Mit den rapide ansteigenden Infektions- und Sterbezahlen in Italien im Zuge der COVID-19-Pandemie ist auch in Deutschland eine Debatte um die »Triage« entbrannt. In einem kleinen Schwerpunkt werfen wir einen Blick auf den Umgang mit einer großen Zahl von Hilfebedürftigen gegenüber begrenzten (intensiv)medizinischen Kapazitäten und der schweren Entscheidung, vor der Ärztinnen und Ärzte in so einem Fall stehen.

- Auswirkungen der Corona-Krise** 187 BARBARA REUHL
Arbeitsschutz in der Pandemie: größtmöglicher Schutz, weitestgehende Teilhabe, keine Diskriminierung

- 189 KATHARINA GÖPNER/ANS HARTMANN
Wenn das Zuhause kein sicherer Ort ist
Situation vulnerabler Gruppen in Zeiten der Corona-Krise

- BAFöG** 193 MATTHIAS KNUTH
**Das Bundesausbildungsförderungsgesetz
in der Einwanderergesellschaft**

- 198 **Impressum**

Krankenversicherung

Versäumnisse von Arztpraxen lassen Ansprüche der Versicherten nicht entfallen

BSG, Urteile vom 26. 3. 2020 – B 3 KR 9/19 R und B 3 KR 10/19

Der 3. Senat des BSG stellt klar: Um den ununterbrochenen Krankengeld (Krg)-Bezug zu bewahren, reicht es aus, dass Erkrankte alles in ihrer Macht Stehende getan haben, um rechtzeitig eine Arbeitsunfähigkeits-(AU-)Folgebescheinigung zu erhalten. Verschieben Vertragsärzte oder deren Praxismitarbeiterinnen von sich aus Untersuchungstermine, so dass Nahtlosigkeit nicht gewahrt werden kann, sind die Versicherten krankengeldrechtlich so zu behandeln, als hätte die für die Feststellung von AU notwendige Untersuchung rechtzeitig stattgefunden.

Zahlreiche Versicherte sind in den letzten Jahren Opfer der sogenannten »Krankengeldfalle« geworden. Sie haben sich am ersten Tag nach dem Zeitraum, für den vom behandelnden Arzt Arbeitsunfähigkeit (AU) bescheinigt worden war, erneut in der Praxis vorgestellt. Selbst wenn sie an diesem Tag eine neue AU-Bescheinigung erhalten und umgehend der Krankenkasse (KK) zugeleitet haben, war für diesen Tag der Anspruch auf Krg verloren: Nach der bis zum 22. 7. 2015 geltenden Rechtslage bestand ein erneuter Anspruch auf Krg erst ab dem Tag nach dem Ausstellen der Folgebescheinigung durch den Arzt; für diesen Tag selbst bestand der Anspruch nicht.

Die Nachteile für die Versicherten erschöpften sich indessen nicht im Verlust von Krg für einen Tag; für alle Versicherten, die nicht mehr in einem Beschäftigungsverhältnis standen, war damit der Anspruch auf Krg endgültig entfallen. Ihre Mitgliedschaft in der KK beruhte allein auf dem Bezug von Krg (§ 192 Abs. 1 Nr. 2 SGB V). Wenn der Bezug von Krg endet, endet auch die darauf beruhende Mitgliedschaft und kann nicht wieder aufleben. Soweit die Betroffenen im Anschluss daran über ihren

Ehepartner familienversichert sind, ist damit kein Anspruch auf Krg verbunden.

Eine »Falle« wurde bereits in 2015 vom Gesetzgeber entschärft; eine andere wurde durch flexiblere Rechtsprechung »geglättet«. Der Gesetzgeber hat diese »Falle« im Juli 2015 insoweit entschärft, als in § 46 Satz 1 Nr. 2 SGB V nunmehr bestimmt ist, dass es ausreicht, wenn die AU am nächsten Werktag nach dem Auslaufen der letzten AU-Bescheinigung festgestellt wird. Da diese Gesetzesänderung nur künftige Fälle erfasst, müssen die Streitverfahren aus der Zeit vor Juli 2015 noch nach altem Recht beurteilt werden. Dazu hat der für das Krg zuständige 3. Senat des BSG am 26. 3. 2020 neue Grundsätze aufgestellt, die für die Versicherten günstig sind.

Die Richter des 3. Senats hatten eine erste Öffnung der bisher unflexiblen Rechtsprechung bereits mit einem Urteil vom 11. 5. 2017 vorgenommen. Dabei ging es um Konstellationen, in denen der Versicherte am letzten Tag der bescheinigten AU den Arzt aufgesucht hatte, dieser aber die Ausstellung einer Folgebescheinigung erst für den nächsten Tag vorgesehen oder den Versicherten an einen anderen Arzt mit

Inhalt

- 1 Krankenversicherung
BSG: Versäumnisse von Arztpraxen lassen Ansprüche der Versicherten nicht entfallen
- 3 Rentenversicherung
BSG: Kumulation von Zeiten in Deutschland, Frankreich und Serbien zulässig
- 4 Grundsicherung
BSG: Notwendige Transportkosten als Teil einer bewilligten Eingliederungsmaßnahme
- 5 Rentenversicherung
BSG: Zuständigkeit für berufliche Rehabilitation, die zur Beschäftigung in Werkstätten für Menschen mit Behinderung führt
- 6 Verfahrensrecht
BSG: Das Jobcenter kann nicht mit Rückforderungsansprüchen gegen den Leistungsberechtigten aufrechnen
- 7 Grundsicherung
BSG: Ausbildungskosten nur bei Zusammenhang mit der ausgeübten selbständigen Tätigkeit abzugsfähig
- 8 Impressum

dem Hinweis verwiesen hatte, dieser solle im Hinblick auf sein Fachgebiet die Folgebescheinigung ausstellen. Fehler von Ärzten, die die Anforderungen des § 46 Abs. 1 Nr. 2 SGB V (alte Fassung) nicht kannten oder meinten, sie könnten AU später auch rückwirkend bescheinigen, dürfen nicht zu Lasten des Versicherten gehen. Der Vertragsarzt steht insoweit »im Lager« der Krankenkasse, die sich seine Fehleinschätzung der Wirkungen einer Folgebescheinigung zurechnen lassen muss.

Aufsuchen des Arztes erst nach dem letzten Tag zuvor bescheinigter AU – weil es die Arztpraxis so vorgab

Offen waren bislang die Konstellationen, in der Versicherte den Vertragsarzt über-

Lesetipps

Zur Problematik der »Krankengeldfalle« s. SoSi plus 1/2019, S. 2 ff., SozSich 4/2019, S. 164 ff., SoSi plus 5/2019, S. 6 ff., SoSi plus 7–8/2017, S. 7 ff., SozSich 6/2015, S. 242 ff., SoSi plus 3/2015, S. 2 ff., SoSi plus 4/2014, S. 2 ff.

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht

D3-Z242



Zweiwochenschrift 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 Krefßel
 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

Schwerpunkt:
Arbeitsrecht und Corona

Mit Blick ins Steuerrecht



9/2020

11. Mai 2020
37. Jahrgang S. 545–608

Aus dem Inhalt

- W. Däubler/T. Klebe
**Betriebsratsarbeit in Zeiten einer Pandemie:
 § 129 BetrVG** 545
- R. Lütkehaus/A. Powietzka
**Virtuelle Betriebsratssitzung und virtuelle
 Einigungsstelle** 552
- P. S. Fischinger/S. Hengstberger
**Lohnanspruch bei pandemiebedingten behördlichen
 Betriebsschließungen?!** 559
- H. Schliemann
COVID-Arbeitszeitrecht – eine Hilfe? 565
- P. Schrader
**Wie verändert sich die Arbeit des Anwalts durch
 die Corona-Krise?** 569
- BAG
**Beschäftigungsanspruch eines schwerbehinderten
 Arbeitnehmers – Konkurrenzsituation** 578
- BAG
Zweistufige Ausschlussklausel – Transparenzgebot 586
- BAG
**Schadensersatzanspruch wegen unwirksamer
 Versetzung – Schadensschätzung** 589
- BAG
Vergütung eines freigestellten Betriebsratsmitglieds 594
- BAG
**Formatfehler bei elektronischem Dokument – einmalige
 gerichtliche Hinweispflicht** 607



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

Schwerpunkt: Arbeitsrecht und Corona

NZA Editorial

Michael Kittner

Wie lange wird es noch Betriebsräte geben?

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Sozialschutzpaket II

VII

Arbeit-von-morgen-Gesetz

VIII

COVID 19 ArbGG/SGG Anpassungsgesetz

IX

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Wolfgang Däubler/Thomas Klebe

Betriebsratsarbeit in Zeiten einer Pandemie: § 129 BetrVG

545

Ralph Lütkehaus/Arnim Powietzka

Virtuelle Betriebsratssitzung und virtuelle Einigungsstelle

552

Philipp S. Fischinger/Silas Hengstberger

Lohnanspruch bei pandemiebedingten behördlichen Betriebsschließungen?!

559

Harald Schliemann

COVID-Arbeitszeitrecht – eine Hilfe?

565

Kommentar

Peter Schrader

Wie verändert sich die Arbeit des Anwalts durch die Corona-Krise?

569

Buchbesprechungen

A. Groeger, Arbeitsrecht im öffentlichen Dienst (*P. Bader*)

573

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Steuerfreiheit von Corona-Beihilfen	574
Aufstockungsbeträge zum Transferkurzarbeitergeld	574
Vergebliche Wahlkampfkosten sind keine Werbungskosten	574
Krankheitskosten nach Unfall auf einer Fahrt zur Arbeit	574
Fristverlängerung für Lohnsteueranmeldung	574

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	02. 04. 2020 – C-670/18	Ausschluss Ruhestands-Bediensteter von staatlichen Vergaben als Diskriminierung	575
BAG	03. 12. 2019 – 9 AZR 78/19	Beschäftigungsanspruch eines schwerbehinderten Arbeitnehmers – Konkurrenzsituation	578
BAG	28. 01. 2020 – 9 AZR 91/19	Schadensersatzanspruch des zurückgewiesenen Stellenbewerbers – Arbeitsplatzkonkurrenz	582
BAG	03. 12. 2019 – 9 AZR 44/19	Zweistufige Ausschlussklausel – Transparenzgebot	586
BAG	28. 11. 2019 – 8 AZR 125/18	Schadensersatzanspruch wegen unwirksamer Versetzung – Schadensschätzung	589

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

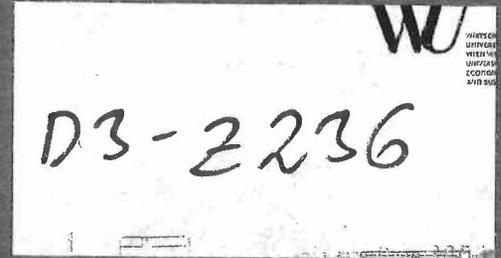
BAG	22. 01. 2020 – 7 AZR 222/19	Vergütung eines freigestellten Betriebsratsmitglieds – Anpassung an berufliche Entwicklung	594
BAG	19. 11. 2019 – 7 ABR 3/18	Errichtung eines Wirtschaftsausschusses bei Gemeinschaftsbetrieb von Tendenzunternehmen und tendenzfreien Unternehmen	598
BAG	23. 10. 2019 – 7 ABR 7/18	Vollstreckungsklausel gegen andere Betriebsratsmitglieder	604

Verfahrensrecht

BAG	12. 03. 2020 – 6 AZM 1/20	Formatfehler bei elektronischem Dokument – einmalige gerichtliche Hinweispflicht	607
LAG Niedersachsen	20. 02. 2020 – 13 Ta 59/20	Rechtswegzuständigkeit bei Schadensersatz- und Unterlassungsansprüchen nach beendetem Arbeitsverhältnis (Ls.)	608

6699

14. Mai 2020



ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

laufende Updates zur
Coronavirus-Krise:

[www.lexis.at/corona-
infopoint](http://www.lexis.at/corona-infopoint)

THEMA

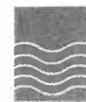
- » **Manfred Lindmayr:** Der Anspruch auf Freistellung von der Dienstleistung für COVID-19-Risikogruppen

RECHTSPRECHUNG

- » Lohndumping: Bereithaltung der Lohnunterlagen und Pflicht zur Nachübermittlung an Behörde
- » Zum Entsendebegriff des AVRAG iZm grenzüberschreitend tätigem Servicepersonal
- » Entsendung nach Österreich zur Organisation eines Kongresses – keine Ausnahme vom LSD-BG
- » Pflegegeldanspruch für in Österreich lebende EU-Bürger mit ausländischem Leistungsanspruch
- » Zuzugsbegünstigung nur bei Verlagerung des Mittelpunktes der Lebensinteressen ins Inland

NEUE VORSCHRIFTEN

- » 6. COVID-19-Gesetz – BGBl
- » 9. COVID-19-Gesetz – BGBl



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA**» ARBEITSRECHT****Manfred Lindmayr: Der Anspruch auf Freistellung von der Dienstleistung für COVID-19-Risikogruppen**

3

Mit Ausbruch der Corona-Pandemie wurden in den Unternehmen schon zahlreiche Maßnahmen getroffen, um die Mitarbeiter vor Infektionen zu schützen. Für Arbeitnehmer, die aus medizinischen Gründen im Falle einer Ansteckung mit dem Coronavirus ein hohes Risiko für einen schweren Krankheitsverlauf haben, hat der Gesetzgeber eine befristete Sonderregelung geschaffen, die ihnen einen Anspruch auf bezahlte Dienstfreistellung einräumt, wenn Home-Office oder eine (das Risiko einer Infektion nahezu ausschließende) Umgestaltung der Arbeitsbedingungen nicht infrage kommt. Die Grundlagen für diesen Freistellungsanspruch werden von Mag. *Manfred Lindmayr* näher erläutert.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Lohndumping: Bereithaltung der Lohnunterlagen und Pflicht zur Nachübermittlung an Behörde	7
Zum Entsendebegriff des AVRAG iZm grenzüberschreitend tätigem Servicepersonal	8
Entsendung nach Österreich zur Organisation eines Kongresses – keine Ausnahme vom LSD-BG	10
Entsendung: Angabe der falschen Staatsangehörigkeit in ZKO3-Meldung	11
Unzulässige Meldung einer Entsendung nach Österreich per E-Mail	11
Verwaltungsstrafrechtliche Verantwortlichkeit nach dem LSD-BG	12

» SOZIALRECHT

Pflegegeldanspruch für in Österreich lebende EU-Bürger mit ausländischem Leistungsanspruch	12
--	----

» STEUERRECHT

Zuzugsbegünstigung nur bei Verlagerung des Mittelpunktes der Lebensinteressen ins Inland	13
An ausgegliederte Rechtsträger zugewiesene Bedienstete – kein Dienstgeberbeitrag	15

NEUE VORSCHRIFTEN**» ARBEITS- UND SV-RECHT**

6. COVID-19-Gesetz – BGBl	15
9. COVID-19-Gesetz – BGBl	17
Weitere COVID-19-Gesetze – BGBl	18

IMPRESSUM

19



D3-Z271

STRAFVERTEIDIGER

REDAKTION

RA Prof. Dr. Björn Gercke
 Prof. Dr. Matthias Jahn
 RA Prof. Dr. Helmut Pollähne

Aus dem Inhalt

Bundesverfassungsgericht

Verletzung der Mitteilungspflicht bei
 (gescheiterter) Verständigung

Bundesgerichtshof

Rügeanforderungen bzgl. Unterrichtung
 über Verständigungsgespräch

Unterbringung im psychiatrischen Kran-
 kenhaus gegen Cannabisanbau?

Strafbarkeit des Überlassens von Rausch-
 mitteln mit Todesfolge

Ausfuhren ausgenommener Btm-Zube-
 reitungen: Vorsatz, Konkurrenzen und
 Verbotsirrtum

Strafschärfende Wertung der »Härte«
 der Droge und zugleich der Überschrei-
 tung des Grenzwerts der nicht geringen
 Menge

Tateinheit beim Btm-Handeltreiben; Ab-
 grenzung BtMG/AMG; Wirkstoffgehalt

Beendigung beim Handeltreiben mit Btm

Fahrlässige Einfuhr einer größeren
 Btm-Menge als angenommen

Oğlakcioğlu

Bestimmen eines Minderjährigen zur
 Veräußerung von Btm; Anwendbarkeit
 von Jugend- und Erwachsenenstrafrecht

Minder schwerer Fall der Btm-Einfuhr

Bewaffnetes unerlaubtes Handeltreiben
 mit Btm **Dehne-Niemann**

Sechsmontatsprüfung bei U-Haft: Reser-
 vhaltung von Tatvorwürfen

Oberlandesgerichte**Braunschweig**

Unverhältnismäßigkeit weiterer U-Haft

Landgerichte**Frankfurt/M.**

Willkürliche Verweisung an höher-
 rangiges Gericht

Kleve

Halbstrafe und Corona-Pandemie

Köln

Verstoß gegen Richtervorbehalt

Amtsgerichte**Ingolstadt**

Befangenheit des Haftrichters

Aufsätze**Ralph Westerhoff**

Das Recht auf Unvernunft – Zur Verfas-
 sungswidrigkeit der Strafbarkeit des Er-
 werbs und Besitzes von illegalisierten
 Drogen gemäß § 29 Abs. 1 S. 1 Nr. 1
 Var. 9, Nr. 3 BtMG

Marco Mayer

Konkurrenzen beim Handeltreiben mit
 gleichzeitig besessenen Betäubungsmit-
 telmengen

Albert Spitzer

Das Gesetz zur Neuregelung des Rechts
 der notwendigen Verteidigung aus euro-
 parechtlicher Sicht

Martin Heuser

Das Strafrecht der Ausgangs- und Kon-
 taktsperrung in Zeiten der Pandemie

Heft 6
 Juni 2020
 Seiten 357 – 432
 40. Jahrgang
 Art.-Nr. 08100006
 PVSt 20232

6

Carl Heymanns Verlag

INHALT 06 · 2020

Editorial
Impressum

I
VII

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BVerfG 2 BvR 900/19 v. 04.02.2020 Verletzung der Mitteilungspflicht bei (gescheiterter) Verständigung	357
BGH 5 StR 320/18 v. 01.08.2018 Kompensation für rechtsstaatswidrige Verfahrensverzögerung	361
BGH 2 StR 589/18 v. 11.09.2019 Einstellung (nicht) beträchtlich ins Gewicht fallender Tatteile	361
BGH 3 StR 336/19 v. 26.11.2019 Rügeanforderungen bzgl. Unterrichtung über Verständigungsgespräch	362
BGH 5 StR 513/18 v. 19.02.2019 Verhinderung an der Unterzeichnung des Urteils	363
BGH 1 StR 170/19 v. 09.10.2019 Teilanfechtung der Einziehungsentscheidung (Ls)	364
VerfGH Sachsen 39-IV-20 (e.A.) v. 20.03.2020 Hauptverhandlungen und Infektionsprophylaxe (Ls)	364
KG (3) 121 Ss 94/19 (59/19) v. 07.10.2019 Inaugenscheinnahme des Tatorts; Anforderung an Erörterung eines Beweismittels (Ls)	364
OLG Koblenz 2 Ws 760/19 v. 04.12.2019 Berufungsbeschränkung; Abstinenzweisung; Beiordnung (Ls)	364
LG Köln 108 Kls 42/18 v. 09.05.2019 Verstoß gegen Richtervorbehalt	365
LG Frankfurt/M. 5/27 Kls – 5121 Js 231649/17 (19/19) v. 28.06.2019 Willkürliche Verweisung an höherrangiges Gericht	366

Strafrecht

BGH 1 StR 107/18 v. 23.07.2019 Bedenklichkeit eines Arzneimittels (Ls)	368
BGH 3 StR 344/18 v. 04.09.2018 Verminderung der Steuerungsfähigkeit bei Rauschmittelabhängigkeit (Ls)	368
BGH 1 StR 598/18 v. 28.03.2019 Beihilfe des Wohnungsinhabers zum Drogenhandel (Ls)	369
BGH 2 StR 517/19 v. 05.02.2020 Handeltreiben und Doppelverwertungsverbot (Ls)	369
BGH 2 StR 176/19 v. 11.12.2019 Konkurrenzen bei Btm-Abgabe an Minderjährige (Ls)	370

BGH 4 StR 329/19 v. 10.10.2019 Konkurrenzen bei Btm-Besitz (Ls)	370
BGH 4 StR 590/18 v. 04.07.2019 Konkurrenzen beim Btm-Handel (Ls)	370
BGH 4 StR 43/19 v. 18.07.2019 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus gegen Cannabisanbau?	370
BGH 3 StR 46/19 v. 06.08.2019 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus nach Btm-Handel: Einsichtsfähigkeit	371
BGH 3 StR 81/19 v. 21.03.2019 Minder schwerer Fall und vertyppter Milderungsgrund; Erfolgsaussichten der Entziehungsbehandlung (Ls)	373
BGH 2 StR 563/18 v. 11.09.2019 Strafbarkeit des Überlassens von Rauschmitteln mit Todesfolge	373
KG (2) 121 Ss 48/19 (16/19) v. 02.09.2019 Strafbarkeit von Weisungsverstößen (Ls)	378

Btm-Recht

BGH 1 StR 364/18 v. 17.12.2019 Ausfuhren ausgenommener Btm-Zubereitungen: Vorsatz, Konkurrenzen und Verbotsirrtum	378
BGH 1 StR 181/19 v. 25.06.2019 Strafschärfende Wertung der »Härte« der Droge und zugleich der Überschreitung des Grenzwerts der nicht geringen Menge	382
BGH 1 StR 602/18 v. 09.01.2019 Handeltreiben mit Btm und Strafzumessung (Ls)	384
BGH 1 StR 21/19 v. 09.04.2019 Konkurrenzen bei Btm-Delikten (Ls)	384
BGH 2 StR 287/18 v. 05.06.2019 Tateinheit beim Btm-Handeltreiben; Abgrenzung BtMG/AMG; Wirkstoffgehalt	384
BGH 3 StR 65/19 v. 14.05.2019 Tateinheit beim Handeltreiben mit Btm (Ls)	387
BGH 4 StR 417/18 v. 23.05.2019 Bewertungseinheit beim Erwerb von Btm (Ls)	387
BGH 2 StR 212/18 v. 22.01.2019 Konkurrenzen bei Btm-Anbau, -Ernte und -Handel; Bande; Einziehung (Ls)	387
BGH 1 StR 441/19 v. 24.10.2019 Abgabe von Btm an Minderjährige (Ls)	388
BGH 2 StR 350/19 v. 11.09.2019 Beendigung beim Handeltreiben mit Btm	388
BGH 3 StR 448/18 v. 10.01.2019 Sukzessive Verkäufe von Btm aus einer einheitlich erworbenen Handelsmenge (Ls)	388
BGH 2 StR 68/19 v. 11.09.2019 Minder schwerer Fall des Btm-Handels (Ls)	389

BGH 5 StR 325/19 v. 12.09.2019
Fahrlässige Einfuhr einer größeren Btm-Menge als
angenommen m. Anm. *Oğlakcioğlu*

BGH 4 StR 591/18 v. 15.05.2019
Tatherrschaft bei Btm-Einfuhr (Ls)

BGH 1 StR 677/18 v. 26.03.2019
Minder schwerer Fall der Btm-Einfuhr

BGH 1 StR 209/19 v. 20.08.2019
Minder schwerer Fall der Btm-Einfuhr (Ls)

BGH 3 StR 458/18 v. 21.03.2019
Bandenmäßiges Handeltreiben mit Btm (Ls)

BGH 1 StR 223/19 v. 05.06.2019
Bandenmäßiges Handeltreiben mit Btm (Ls)

BGH 3 StR 378/18 v. 11.12.2018
Bestimmen eines Minderjährigen zur Veräußerung von
Btm; Anwendbarkeit von Jugend- und Erwachsenen-
strafrecht

BGH 4 StR 303/19 v. 28.01.2020
Bewaffnetes unerlaubtes Handeltreiben mit Btm
m. Anm. *Dehne-Niemann*

BGH 4 StR 461/18 v. 09.04.2019
Bewaffnetes Sichverschaffen von Btm (Ls)

BGH 1 StR 413/19 v. 10.10.2019
Aufklärungserfolg (Ls)

Haftrecht

BGH StB 29/19 v. 18.12.2019
Beschleunigungsgebot in Haftsachen (Ls)

BGH AK 34/19 v. 25.07.2019
Sechsmonatsprüfung bei U-Haft: Reservehaltung von
Tatvorwürfen (Ls)

BGH AK 61/19 v. 09.01.2020
Fortdauer der U-Haft über sechs Monate (Ls)

OLG Celle 1 Ws 1/20 v. 26.02.2020
Anhörung des Beschuldigten bei Änderung des Haft-
grunds (Ls)

OLG Köln 2 Ws 439/19 v. 01.08.2019
Aussetzung eines Haftbefehls nach Verurteilung zu ho-
her Strafe (Ls)

OLG Braunschweig 1 Ws 47/20 v. 25.03.2020
Unverhältnismäßigkeit weiterer U-Haft (Ls)

OLG Stuttgart H 4 Ws 72/20 v. 06.04.2020
Fortdauer der U-Haft in Zeiten der COVID-19-Pandemie
(Ls)

OLG Naumburg 1 Ws (s) 19/20 v. 28.01.2020
Sechsmonatsprüfung (Ls)

OLG Frankfurt/M. 1 HES 215-217/19 v. 10.07.2019
Beschleunigungsgebot bei U-Haft (Ls)

KG 4 Ws 69/19 v. 22.07.2019
Voraussetzungen für Erlass eines Sitzungshaftbefehls
(Ls)

KG 2 Ws 116/19 v. 17.07.2019
Kein Haftbefehl wegen Nichterscheinens ohne War-
nung in verständlicher Sprache (Ls)

LG Leipzig 5 KLS 300 Js 42438/18 v. 26.09.2019
Beschleunigungsgebot bei Überhaft (Ls)

LG Nürnberg-Fürth 18 Qs 47/19 v. 12.12.2019
Umdeutung der Haftbeschwerde in eine Haftprüfung
nach Übertragung der Zuständigkeit gem. § 126 Abs. 1
S. 3 StPO (Ls)

389

404

392 AG Ingolstadt 1 Gs 2523/19 v. 10.02.2020
Befangenheit des Haftrichters (Ls)

392

404

Vollstreckungsrecht

393

OLG Koblenz 1 Ws 317/19 v. 20.05.2019
Antrag auf Durchvollstreckung einer Strafe zum Zweck
anschließender Zurückstellung (Ls)

393

404

393 OLG Schleswig 2 Ws 69/19 v. 30.01.2020
Einziehung trotz Entreichung (Ls)

393

405

393 OLG Naumburg 1 Ws (s) 451/19 v. 17.12.2019
Unzulässigkeit strafbewehrter Abstinenzweisung (Ls)

393

405

393 OLG Hamm 1 VAs 75/19 v. 10.09.2019
Zurückstellung der Strafvollstreckung: Kausalität zwi-
schen Tat und Btm-Abhängigkeit (Ls)

395

405

401 LG Hildesheim 23 StVK 276/19 v. 15.08.2019
Beendigung sog. Organisationshaft (Ls)

401

405

401 LG Osnabrück 10 KLS/720 Js 37118/16-4/19 v. 01.04.2019
Absehen vom Vollzug eines Teils der Strafe vor der Ent-
ziehungsbehandlung (Ls)

401

405

401 LG Potsdam 20 StVK 144/18 v. 30.08.2018
Anrechnung der Maßregel auf verfahrensfremde Strafe
(Ls)

401

406

401 LG Göttingen 50 StVK 41/19 v. 16.07.2019
Aufschiebende Wirkung einer Beschwerde gegen die
Erledigung der Entziehungsbehandlung (Ls)

402

406

402 LG Kleve 115 StVK 63/20 v. 26.03.2020
Halbstrafe und Corona-Pandemie

402

406

402 LG Traunstein StVK 475/18 v. 07.08.2018
Widerruf der Aussetzung von Maßregel und Reststrafe

402

407

402 LG Hamburg 628 Qs 11/19 v. 06.05.2019
Aussetzung zur Bewährung (§ 36 BtMG) ohne Zurück-
stellung (Ls)

402

407

Aufsätze

402 Das Recht auf Unvernunft – Zur Verfassungswidrig-
keit der Strafbarkeit des Erwerbs und Besizes von
illegalisierten Drogen gemäß § 29 Abs. 1 S. 1 Nr. 1

402

408

402 Var. 9, Nr. 3 BtMG
Ralph Westerhoff

403

408

403 Konkurrenzen beim Handeltreiben mit gleichzeitig
besessenen Betäubungsmittelmengen
Marco Mayer

403

415

403 Das Gesetz zur Neuregelung des Rechts der notwen-
digen Verteidigung aus europarechtlicher Sicht
Albert Spitzer

403

418

403 Das Strafrecht der Ausgangs- und Kontaktsperre in
Zeiten der Pandemie
Martin Heuser

403

426

Zeitschriften

404 Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge

404

430

NJW

Neue Juristische Wochenschrift

D3-2171

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

Mit Beilage:
NJW-Spezial Heft 10/2020



Aus dem Inhalt

- J. Stöß/M. Putzer*
Entschädigung von Verdienstausschlag während Corona 1465
- W. Kluth*
Zeitliche und sachliche Fortgeltung der HOAI 1471
- S. Szalai/M. Jung*
Die Bestellung von Notarvertretern 1475
- R. Bellinghausen/A. Krause*
Haftung für fehlerhafte Medizinprodukte 1480
- S. Harriehausen*
Die aktuellen Entwicklungen im Leasingrecht 1482
- F. Kirchhof*
Der Richter als Kontrolleur, Akteur und Garant
der Rechtsordnung 1492
- BGH*
Schriftform des Mietvertrags und Summierungseffekt
bei Knebelungs-AGB 1507
- BGH*
Haftung des Anbieters für Kundenbewertungen auf
Amazon (Anm. K. Grisse) 1520
- OLG Frankfurt a. M.*
Ehevertrag über Herausnahme des Betriebsvermögens
beim Zugewinnausgleich (Anm. M. Wallimann) 1527
- BGH*
Ablehnung einer Pflichtverteidigerentpflichtung
nach Geständnis (Anm. B. Mehle/V. Mehle) 1534

Aus NJW-aktuell

Interview
Kanzleien im
Corona-Modus

Standpunkt
Zu starr – Revisions-
begründungsfrist

Haftung
Spielraum bei
Vergleichen

21/2020

14. Mai 2020
73. Jahrgang S. 1465–1544
www.njw.de



0150202021

INHALT

Aufsätze

Jan Stöß / Max Putzer

Entschädigung von Verdienstausschlag während der Corona-Pandemie 1465

Winfried Kluth

Zeitliche und sachliche Fortgeltung der HOAI 1471

Stephan Szalai / Michael Jung

Die Bestellung von Notarvertretern 1475

Zur Rechtsprechung

Rupert Bellinghausen / Anke Krause

Haftung Benannter Stellen für fehlerhafte Medizinprodukte 1480
(BGH NJW 2020, 1514)

Bericht

Simone Harriehausen

Die aktuellen Entwicklungen im Leasingrecht 1482

Peter Bildorfer

Die Entwicklung des Steuerstraf- und Steuerordnungswidrigkeitenrechts 1488

Forum

Ferdinand Kirchhof

Der Richter als Kontrolleur, Akteur und Garant der Rechtsordnung 1492

Buchbesprechungen

Auer-Reinsdorff / Conrad: Handbuch IT- und Datenschutzrecht (Louisa Specht-Riemenschneider) • 1497
Fischer: Strafgesetzbuch (Dagmar Schubert) • **Buschbell / Höke: Münchener Anwaltshandbuch**
Straßenverkehrsrecht (Philipp Schulz-Merkel)

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Für eine starke Rechtsgemeinschaft		Kanzleien im Corona-Modus		web.report	24
M. Ruffert		A. Ritvay		Stellenmarkt	25
Agenda	6	Standpunkt	15	Beck'sche Zeitschriften	34
Meldungen / Kolumne	7	Zu starr – die Frist zur Revisions-		Buchhinweise	36
Gesetzgebung	8	begründung R. Ritter		Personalien	38
Rechtsprechung in Kürze	8	Haftungsseite	16	Heftvorschau/Impressum	40
Entscheidung der Woche	9	Ermessensspielraum beim			
		Vergleich S. Kossek			
		Wissenschaft & Hochschule	17		
		ua: Welche Unis Personaler			
		schätzen J. Jahn			

INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte			
EuGH 02.04.20 – C-20/19 Fehlerhafte Information über die Modalitäten der Ausübung des Rücktrittsrechts	1499	BGH 20.02.20 – I ZR 193/18 Voraussetzungen einer Haftung des Anbieters für Kundenbewertungen auf Amazon (Anm. K. Grisse)	1520
Verfassungsgerichte		BGH 12.02.20 – XII ZB 445/19 Darlegung zur Entscheidungserheblichkeit eines Gehörsverstoßes (Ls.)	1525
BVerfG 16.01.20 – 2 BvR 252/19 Verfassungsrechtliche Anforderungen an Widerruf einer Strafaussetzung zur Bewährung	1501	BGH 21.02.20 – V ZR 17/19 Zentrales Berufungsgericht bei teilweisem WEG-Bezug – Unrichtige Rechtsmittelbelehrung	1525
BVerfG 18.02.20 – 2 BvR 2090/19 Mangelnde Begründungstiefe einer Haftfortdauerentscheidung (Ls.)	1504	OLG Frankfurt a.M. 13.01.20 – 8 UF 115/19 Ehevertrag über Nichtberücksichtigung des Betriebsvermögens beim Zugewinnausgleich (Anm. M. Wallimann)	1527
BVerfG 09.03.20 – 2 BvR 103/20 Begründungstiefe bezüglich dringenden Tatverdachts – Anordnung von Untersuchungshaft (Ls.)	1504	OLG Naumburg 11.11.19 – Not 4/19 Bestellung eines Notarvertreters durch die Aufsichtsbehörde bei längerer Abwesenheit	1529
BVerfG 17.04.20 – 1 BvQ 37/20 Eilrechtsschutz gegen Versammlungsverbot in der Coronakrise durch die BWCorona-VO (Ls.)	1505	Strafgerichte	
BerlVerfGH 14.04.20 – VerfGH 50 A/20 Folgenabwägung im Eilverfahren gegen Einschränkungen durch die Berliner Corona-VO	1505	BGH 05.03.20 – StB 6/20 Ablehnung einer Pflichtverteidigerentpflichtung nach Geständnis des Beschuldigten (Anm. B. Mehle / V. Mehle)	1534
Zivilgerichte		Verwaltungsgerichte	
BGH 26.02.20 – XII ZR 51/19 Schriftform des Mietvertrags und Summierungs-effekt bei Knebelungs-AGB	1507	OVG Saarlouis 30.03.20 – 1 B 15/20 Fahrtenbuchauflage im Saarland nach Geschwindigkeitsüberschreitung	1537
BGH 09.01.20 – V ZB 98/19 Anspruch eines Parlamentsabgeordneten auf Grundbucheinsicht	1511	Arbeitsgerichte	
BGH 27.02.20 – VII ZR 151/18 Deliktische Haftung für Folgen der Verwendung von PIP-Brustimplantaten	1514	BAG 03.12.19 – 9 AZR 78/19 Beschäftigungsanspruch eines schwerbehinderten Arbeitnehmers – Konkurrenzsituation	1538
BGH 19.12.19 – V ZB 145/18 Eintragungsfähigkeit von Wohneigentum trotz vorläufiger Untersagung (Ls.)	1520	Finanzgerichte	
		BFH 14.01.20 – VIII R 27/17 Gewerblichkeit der Tätigkeit eines Anwalts als externer Datenschutzbeauftragter	1542

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 10/2020

Miet- und Immobilienrecht
Vermieterbezogene Auskunftspflicht des Mietverwalters

Familienrecht
Ehevertrag zum Betriebsvermögen beim Zugewinnausgleich

Erbrecht
Absetzbare Kostenpositionen bei der Pflichtteilsberechnung

Verkehrsrecht
Abtretungsklausel bei Gutachten nach Verkehrsunfall

Baurecht
Vorrang der Leistungsbeschreibung vor Bemusterung?

Arbeitsrecht
Lohnansprüche und unternehmerisches Risiko

Strafrecht
Entwurf eines Verbandssanktionengesetzes

Verfahrens- und Kostenrecht
Gegenstandswert in Pkh-Rechtsbeschwerdeverfahren

Anwalt und Kanzlei
Rechtsangelegenheiten des Arbeitgebers

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten

NJW Sp

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z171/
Beil. 1

Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

Ständige Autoren

Daniel Benkert
Stephan Beukelmann
Michael Dahl
Christian Dahns
Michael Drasdo
Dirk Figgner
Tobias Hänsel
Martin Haußleiter
Klaus Leipold
Dieter Leuering
Friederike Quaisser
Wolfgang Roth
Daniel Rubner
Norbert Schneider
Barbara Schramm
Robert von Steinau-Steinrück
Raul Taras
Stefan Weise

Aus dem Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Die vermietetbezogene Auskunftspflicht des Mietverwalters 289
Betriebskostenabrechnung über gemischt genutzte Großanlage 290

Familienrecht

Suizidgefahr – einstweilige Einstellung der Teilungsversteigerung 292
Ehevertrag zum Betriebsvermögen beim Zugewinnausgleich 293

Erbrecht

W. Roth, Absetzbare Kostenpositionen bei der Pflichtteilsberechnung 295
Fortgeltung eines beschränkten Pflichtteilsverzichts bei Rückwerb 296

Verkehrsrecht

Abtretungsklausel bei Sachverständigengutachten nach Verkehrsunfall 297
Rente bei Haushaltsführungsschaden 297

Baurecht

S. Weise, Vorrang der Leistungsbeschreibung gegenüber der Bemusterung? 300
Haftung des Projektsteuerers für mangelhaftes Sanierungskonzept 301

Gesellschaftsrecht

Genehmigung eines Gesellschaftsvertrags für einen Minderjährigen 303
Statusverfahren nach Umwandlung in SE 303

Arbeitsrecht

D. Benkert, Lohnansprüche und unternehmerisches Risiko in Zeiten der Pandemie 306
Intransparente Ausschlussklausel bei Erfassung anerkannter Ansprüche 307

Insolvenzrecht

Anfechtung der Darlehensrückzahlung an einen Dritten 309
Anscheinsbeweis für unzureichende Masse 309

Strafrecht

S. Beukelmann, Der Referentenentwurf eines Verbandssanktionengesetzes 312
Versuch des Einbruchsdiebstahls 313

Verfahrens- und Kostenrecht

Gegenstandswert in Prozesskostenhilfe-Rechtsbeschwerdeverfahren 315
Keine Verpflichtung zur Erhebung der Verjährungseinrede 315

Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Rechtsangelegenheiten des Arbeitgebers 318
Unzulässige Rechtsdienstleistung durch eine Architektin 319



10/2020

14. Mai 2020



L 150202010



Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Die vermietetbezogene Auskunftspflicht des Mietverwalters	289
Rohrwärmeabgabe und „ungerechte“ WEG-Jahresabrechnung (BGH)	290
Betriebskostenabrechnung über gemischt genutzte Großanlage (BGH)	290
Keine WEG-„Zustellungsvertretung“ bei nur einem einzigen Beklagten (LG Bamberg)	291
Berliner „Mietendeckel“: Keine Aussetzung der Bußgeldtatbestände	291
Das „GEIG“: Leitungs- und Ladeinfrastruktur für die Elektromobilität	291

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Suizidgefahr – einstweilige Einstellung der Teilungsversteigerung (BGH)	292
Darlehen zwischen Eheleuten erfordert Rechtsbindungswillen (OLG Frankfurt a. M.)	292
Wertpapiere im Einzeldepot eines Ehegatten (OLG Zweibrücken)	293
Ehevertrag zum Betriebsvermögen beim Zugewinnausgleich (OLG Frankfurt a. M.)	293
Kindesunterhalt – private Krankenversicherung ja oder nein? (OLG Frankfurt a. M.)	294

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Absetzbare Kostenpositionen bei der Pflichtteilsberechnung	295
Nachlasspflegervergütung nach VBVG bei teilmittellosem Nachlass (OLG Celle)	296
Fortgeltung eines beschränkten Pflichtteilsverzichts bei Rückerwerb (OLG Saarbrücken)	296

Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Quaiser

Abtretungsklausel bei Sachverständigengutachten nach Verkehrsunfall (BGH)	297
Rente bei Haushaltsführungsschaden (OLG Frankfurt a. M.)	297
Mitverschulden bei Unfalltod des nicht angeschnallten Mitfahrers (OLG Koblenz)	298
Unberechtigtes Parken auf einem Sonderparkplatz (VG Gelsenkirchen)	299

Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>S. Weise</i> , Vorrang der Leistungsbeschreibung gegenüber der Bemusterung?	300
Haftung des Projektsteuerers für mangelhaftes Sanierungskonzept (OLG Celle)	301
Keine Gerichtsstandsbestimmung gegen vereinbarten Gerichtsstand (BayObLG)	301
Haftung bei erkennbarem Schädlingsbefall im Dachstuhl (LG Bremen)	302

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Genehmigung eines Gesellschaftsvertrags für einen Minderjährigen (KG)	303
Statusverfahren nach Umwandlung in SE (OLG München)	303
Beendigung des Freigabeverfahrens durch Antragsrücknahme (OLG Frankfurt a. M.)	304
Erweiterte Gewerbeuntersagung gegen Geschäftsführer einer GmbH (VG Bremen)	305

Arbeitsrecht

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

D. Benkert, Lohnansprüche und unternehmerisches Risiko in Zeiten der Pandemie 306
 Intransparente Ausschlussklausel bei Erfassung anerkannter Ansprüche (BAG) 307
 Schadensersatzanspruch eines zurückgewiesenen Bewerbers (BAG) 308

Insolvenzrecht

Von Michael Dahl und Raul Taras

Anfechtung der Darlehensrückzahlung an einen Dritten (BGH) 309
 Anscheinsbeweis für unzureichende Masse (BGH) 309
 Bestätigung einer unwirksamen Kündigung durch den Empfänger (OLG Hamm) 310
 Geschäftsführerhaftung nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens (BFH) 311

Strafrecht

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

S. Beukelmann, Der Referentenentwurf eines Verbandssanktionengesetzes 312
 Versuch des Einbruchsdiebstahls (BGH) 313
 Gefahrenprognose bei freiheitsentziehender Maßnahme (BGH) 313
 Keine Berücksichtigung nicht werthaltiger Rückzahlungsforderungen (BGH) 314
 Einziehung des Tatertrags (BGH) 314
 Haftbefehl trotz Spezialitätsgrundsatz (OLG Bamberg) 314

Verfahrens- und Kostenrecht

Von Norbert Schneider

Gegenstandswert in Prozesskostenhilfe-Rechtsbeschwerdeverfahren (BGH) 315
 Keine Verpflichtung zur Erhebung der Verjährungseinrede (BSG) 315
 Erfüllungseinwand im Kostenfestsetzungsverfahren (KG) 316
 Verzinsungsbeginn des prozessualen Kostenerstattungsanspruchs (LG Hamburg) 317

Anwalt und Kanzlei

Von Christian Dahns

C. Dahns, Rechtsangelegenheiten des Arbeitgebers 318
 Unzulässige Rechtsdienstleistung durch eine Architektin (OLG Koblenz) 319

ISSN 1613-4621

NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten

Schriftleitung:

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

Redaktion:

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin *Anje*

Glinski (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt Prof. *Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht); Rechtsanwalt Prof. *Dr. Martin Weber* (Gesellschaftsrecht).

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.

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

PBKNDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise:

Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

Bezugspreis 2020:

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

Druck: Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



D3 - Z158

9
RA

ÖSTERREICHISCHE RICHTERZEITUNG

ORGAN DER RICHTERINNEN
UND RICHTER SOWIE DER
STAATSANWÄLTINNEN UND
STAATSANWÄLTE ÖSTERREICHS

05/20 | 98. Jahrgang

77 EDITORIAL

79 IMPRESSUM

79 INTERNA

94 WISSENSCHAFT

106 PERSONALIA

107 ENTSCHEIDUNGEN

107 Entscheidungsübersicht

108 Zivilsache Nr. 9

110 Strafsache Nr. 10

111 REZENSIONEN

U3 VERANSTALTUNGSKALENDER

EDITORIAL

Krisenfest

VON SABINE MATEJKA | SEITE 77

INTERNA

COVID-19 und die Justiz – Stimmen aus ganz Österreich zur aktuellen Situation

VON KOLLEGINNEN UND KOLLEGEN AUS GANZ ÖSTERREICH | SEITE 79

WISSENSCHAFT

Zustellung in der Coronakrise

VON HEINRICH STUMVOLL | SEITE 94

Corona und die Justiz in anderen Ländern

VON GERHARD REISSNER | SEITE 103

AB28816

Wirtschaftsuniversität Wien
Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 1 - Haus LC
1020 Wien

Mohr Siebeck
72010 Tübingen
Postfach 2040
ISSN 0022-6882

Redaktion:
72074 Tübingen
Wilhelmstraße 18
jz@mohrsiebeck.com

Telefon
(07071) 923-52
Telefax
(07071) 923-67
www.juristenzeitung.de

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

03 - Z 134

Juristen Zeitung

9

75. Jahrgang
8. Mai 2020
Seiten 425-476

Aus dem Inhalt:

Ino Augsberg

Die Normalität der Normativität

Jörg Philipp Terhechte

Krise und Verstaatlichung

Thomas Rüfner

Das Corona-Moratorium nach Art. 240 EGBGB

Elisa Hoven

Die „Triage“-Situation als Herausforderung für die Strafrechtswissenschaft

BGH mit Anmerkung von

Herbert Roth

Kein gewohnheitsrechtliches Wegerecht im konkreten Verhältnis zweier Grundstücksnachbarn

BGH mit Anmerkung von

Christian Katzenmeier und **Tobias Voigt**

Beweislast bei Verletzung der Pflicht des Behandelnden zur wirtschaftlichen Information des Patienten



Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck



9 75. Jahrgang
8. Mai 2020

JZ Juristen Zeitung

Inhalt

Aufsätze

Professor Dr. Dr. **Ino Augsberg**
Die Normalität der Normativität **425**

Professor Dr. **Jörg Philipp Terhechte**
Krise und Verstaatlichung **431**

Professor Dr. **Thomas Rübner**
Das Corona-Moratorium nach Art. 240 EGBGB **443**

Professor Dr. **Elisa Hoven**
Die „Triage“-Situation als Herausforderung
für die Strafrechtswissenschaft **449**

Umschau

Kurzbeitrag

Juristischer Journalismus in der Corona-Krise
Thomas Windhöfel **455**

Tagungsbericht

Öffentliches Recht und Privatrecht
79. Jahrestagung der Vereinigung der Deutschen Staats-
rechtslehrer vom 9.–11. Oktober 2019 in Marburg
Privatdozent Dr. **Enrico Peuker** **457**

Erwiderung

Zu Andreas Piekenbrock, § 204 Abs. 1 Nr. 1a BGB
ist nicht verfassungswidrig!, JZ 2020, 122–128
Professor Dr. **Bernd Grzeszick**, LL.M. **459**

Schlusswort

Zu Bernd Grzeszick, JZ 2020, 459–461
Professor Dr. **Andreas Piekenbrock** **461**

Entscheidungen

BGH, 24. 1. 2020 – V ZR 155/18
mit Anmerkung von
Professor Dr. Dr. h.c. **Herbert Roth**
Kein gewohnheitsrechtliches Wegerecht im konkreten
Verhältnis zweier Grundstücksnachbarn **463**

BGH, 28. 1. 2020 – VI ZR 92/19
mit Anmerkung von
Professor Dr. **Christian Katzenmeier** und Dr. **Tobias Voigt**
Beweislast bei Verletzung der Pflicht des Behandelnden
zur wirtschaftlichen Information des Patienten **468**

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **277***
Gesetzgebung **278***
Entscheidungen in Leitsätzen **281***
Neuerscheinungen **295***
Zeitschriftenübersicht **307***
Gedächtnisschrift/Sammelwerke **310***
Impressum **313***

ÖSTERREICHISCHES Anwalt blatt



D3-Z121



282 EUROPÄISCHE PRÄSIDENTENKONFERENZ 2020

“Democracy and Rule of Law – Keeping up the Pressure”

280

Chris Taylor –
Recht musikalisch



298

Mag. Friedrich Alexander
Koenig – Haftraum am Limit

Inhalt 05_2020

- 269 Editorial
- 271 Wichtige Informationen
- 274 Werbung & PR
- 275 Recht kurz & bündig
- 280 Portrait des Monats
- 330 Inserate
- 332 Indexzahlen

AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
- em. RA Dr. Martin Attlmayr, LL.M., Innsbruck
- RA Mag. Gerold Beneder, Wien
- Bundeskanzlerin a.D. Dr. Brigitte Bierlein, Wien
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- Mag. Alexander Dittenberger, ÖRAK
- Bundespräsident a.D. Univ.-Prof. Dr. Heinz Fischer, Wien
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- Prof. Dr. Gabor Halmai, Florenz
- RA Dr. Wolfgang Kropf, MBL, Wien
- RA Dr. Florian Leitinger, Weiz
- RAA MMag. Theresia Leitinger, M.A.I.S., Graz
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- RA Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko, Klagenfurt
- EU-Kommissar für Justiz Didier Reynders, Brüssel
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- RA Dr. Wolf-Georg Schärf, Wien
- RA Univ.-Prof. Dr. Hubertus Schumacher, Innsbruck
- Mag. Fabian Stegmayer, Bibliothek RAK Wien
- Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien
- RA Dr. Rupert Wolff, Salzburg
- Prof. Mirosław Wyrzykowski, Warschau

SCHWERPUNKT

EUROPÄISCHE PRÄSIDENTENKONFERENZ 2020

- 282 Eröffnungsrede zur 48. Europäischen Präsidentenkonferenz „Democracy and Rule of Law – keeping up the pressure“
Rupert Wolff
- 284 Rede anlässlich der Europäischen Präsidentenkonferenz der Rechtsanwaltsorganisationen 2020
Brigitte Bierlein
- 287 Rede anlässlich der Europäischen Präsidentenkonferenz der Rechtsanwaltsorganisationen 2020
Heinz Fischer
- 289 The Fall of the Rule of Law in Hungary and the Complicity of the EU
Gabor Halmai
- 292 “Democracy and the rule of law – keeping up the pressure”
Didier Reynders
- 294 A Father’s Letter to his Lawyer Son
Mirosław Wyrzykowski

SERVICE

- 298 Im Gespräch
- 302 Termine
- 303 Chronik



EPK 2020: EU-Kommissar Reynders, Moderator Lenglinger Foto: Matias Damjanovic – fotoEXPOSE

- 307 Rezensionen
- 312 Zeitschriftenübersicht

RECHTSPRECHUNG

- 316 Anfechtung von Wahlen der Rechtsanwaltskammern (I)
- 318 Anfechtung von Wahlen der Rechtsanwaltskammern (II)
- 321 Der Verfahrenshelfer kann den Verfahrenshilfe-Bewilligungsbeschluss bekämpfen
- 323 Verzugszinsenpflicht für die verspätete Gutschrift von Umsatzsteuerguthaben durch die Finanzverwaltung zur Garantie eines effektiven Rechtsschutzes?

Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts
der Informationstechnologie

Schriftleitung: RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. ·
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

cr-online.de

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.



Mit CRi 2/20

IT und Software > *Frank Roth* – Neue Verpflichtungserklärung zur sozialen Nachhaltig-
keit im IT-Einkauf der öffentlichen Hand 217

Thomas Söbbing – Algorithmen und urheberrechtlicher Schutz 223

Daten und Sicherheit > *Jan-Michael Grages* – Haftung und Innenausgleich in Datenschutz-
verträgen ^{S15} 232

OLG Köln: Pauschaler Streitwert für Auskunftsklage nach Art. 15
DSGVO (OLG Köln, Beschl. v. 6.2.2020 – 20 W 9/19) 239

Internet und E-Commerce > *Tanya Stariradeff* – Auswirkungen der Corona-Pandemie auf den
Online-Warenhandel 241

Sebastian Meul – Der Fall „financialright“ oder der Versuch, die US-
amerikanische Sammelklage in Deutschland zu etablieren 246

EuGH: Online-Vertrieb v. Rabattkarten – Bahncard 25 (EuGH, Urt v.
12.3.2020 – C-583/18, – Verbraucherzentrale Berlin vs. DB Vertrieb) 251

Telekommunikation > *Gerd Kiparski / Steffen Wettig* – Nicht ohne meinen Router?! – Rou-
terfreiheit im Spannungsverhältnis der Anschlussbündelangebote 265

OLG Koblenz: Routerauswahl und Anschlussbündelangebote – II
(OLG Koblenz, Urt. v. 15.1.2020 – 9 U 1407/19) 272

Report und Technik > *Tobias Keber* – Digitale Ethik, politikberatende Ethik-Gremien und
„Ethics by Design“ 276

Franz Hofmann – Der Einfluss von Digitalisierung und künstlicher
Intelligenz auf das Haftungsrecht 282

CR

Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg · RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

Beirat:

Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J., Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission, Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Dirk Heckmann, Universität Passau · Prof. Dr. Thomas Hoeren, Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vorsitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim, Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Josef Mehrings, Fachhochschule Münster · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M. (Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe · Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RAin PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol. Herbert Zech, Universität Basel

Inhalt

cr-online.de

Neues unter cr-online.de: EUROPOL Report „Catching the virus – cybercrime, disinformation & the COVID-19 pandemic“, 3 April 2020

IT und Software

Aufsätze

Frank Roth – Neue Verpflichtungserklärung zur sozialen Nachhaltigkeit im IT-Einkauf der öffentlichen Hand – Wie Unternehmen die Gewährleistung von Arbeits- und Sozialstandards in der Lieferkette nachzuweisen haben

Der Beitrag erläutert zunächst die Grundstruktur und Neuerungen der Neuen Verpflichtungserklärung (II.). Dabei werden die einzelnen Verpflichtungen systematisch erfasst und in den vergaberechtlichen und vergaberechtspolitischen Kontext eingeordnet. Sodann werden die tatsächlichen und rechtlichen Grenzen der Neuen Verpflichtungserklärung aufgezeigt (III.). 217

Thomas Söbbing – Algorithmen und urheberrechtlicher Schutz

Der Beitrag untersucht, wann Algorithmen abhängig von ihrer unterschiedlichen Form urheberrechtlichen Schutz genießen. Dazu wird zunächst die Grundfrage präzisiert (I.), um sodann die Erscheinungsformen von Algorithmen vorzustellen (II.), bevor Antworten zum Urheberrechtsschutz gegeben werden (III.), die abschließend zusammengefasst werden (IV.). 223



Inhalt

Rechtsprechung

VG Berlin: Kein Mitbestimmungsrecht des Betriebsrates bei neuer Version der Betriebssoftware	(VG Berlin, Beschl. v. 14.11.2019 – 61 K 8.19 PVL)	228
KG: Kein Leistungsschutzrecht für Computergrafik	(KG, Urte. v. 16.1.2019 – 2 U 12/16 Kart [Ls.])	232

Daten und Sicherheit

Aufsätze

Jan-Michael Grages – Haftung und Innenausgleich in Datenschutzverträgen – Möglichkeiten zum Justieren der gesetzlichen Risikozuweisungen 

Der Beitrag erläutert das Konzept der DSGVO zur Haftung unter mehreren an der Datenverarbeitung Beteiligten sowie zu Regress und Freistellung unter den Haftungsadressaten, wenn diese vertraglich verbunden sind. Daran anknüpfend folgen für die typischen Fallgruppen (Joint-Controller-Vertrag, Auftragsverarbeitungsvertrag, Datenübermittlungsvertrag) Praxishinweise zur Klauselgestaltung, um den Parteien die Risiken im Innenverhältnis modifiziert zuzuweisen. 232

Rechtsprechung

OLG Köln: Pauschaler Streitwert für Auskunftsklage nach Art. 15 DSGVO	(OLG Köln, Beschl. v. 6.2.2020 – 20 W 9/19)	239
LG Landau: Reichweite des DSGVO-Auskunftsanspruchs im medizinischen Kontext	(LG Landau, Urte. v. 17.9.2019 – 4 O 389/17)	239
AG Wertheim: Zwangsgeld wegen unzureichender Auskunft nach der DSGVO	(AG Wertheim, Beschl. v. 12.12.2019 – 1 C 66/19)	240

Internet und E-Commerce

Aufsätze

Tanya Stariradef – Auswirkungen der Corona-Pandemie auf den Online-Warenhandel – Differenzierter Überblick zu schuldrechtlichen Ansprüchen der Beteiligten bei Störungen in der Lieferkette

Die Auswirkungen der Corona-Pandemie sind auch im Online-Handel deutlich spürbar. Die eingetretenen Beeinträchtigungen der Lieferkette führen zu erheblichen Schwierigkeiten bei der Vertragsabwicklung ebenso wie bei der dogmatisch sauberen Analyse der konkreten Umstände im Einzelfall. Der Beitrag bietet einen Überblick zu Leistungsstörungen nicht nur bei der Selbstbelieferung (I.), sondern auch im Betrieb des Online-Händlers (II.) und auf dem Transportweg (III.). 241

Sebastian Meul – Der Fall „financialright“ oder der Versuch, die US-amerikanische Sammelklage in Deutschland zu etablieren – Warum die Argumentationslinie des LG München I v. 7.2.2020 – 37 O 18934/17 überzeugt

Der Beitrag zeigt die Besonderheiten des Verfahrens „financialright“. Die Tragweite der Entscheidung des LG München I geht weit über den entschiedenen Fall hinaus: Als Business Case für auf Anspruchsdurchsetzung spezialisierte Legal Tech-Unternehmen genügt nicht die bloße Identifi-



Nutzen Sie die kostenlose Urteile-App von Otto Schmidt.

Die wichtigsten Meldungen aus den Bereichen Steuerrecht, Zivilrecht, Wirtschaftsrecht und Arbeitsrecht. Recherchiert und qualitativ hochwertig aufbereitet für iOS und Android.

Jetzt herunterladen unter otto-schmidt.de/online/apps

Inhalt

zierung eines Lebenssachverhalts (wie etwa das sog. „Diesel-Gate“), aus dem viele gleichförmige Ansprüche für eine massenhafte Bearbeitung entstehen. Hinzukommen muss vielmehr die Möglichkeit, diese Ansprüche primär außergerichtlich zu verfolgen. 246

Rechtsprechung

EuGH: Online-Vertrieb von Rabatkarten – Bahncard 25	(EuGH, Urt v. 12.3.2020 – C-583/18, ECLI:EU:C:2020:199 – Verbraucherzentrale Berlin e.V. vs. DB Vertrieb GmbH).....	251
BGH: Kundenbewertungen auf Online-Handelsplattformen – Amazon	(BGH, Urt v. 20.2.2020 – I ZR 193/18, ECLI:DE:BGH:2020:200220UIZR193.18.0 – Kundenbewertungen auf Amazon)...	253
BGH: Werbung einer EU-Versandapotheke mit Gutschrift – Sofort-Bonus II	(BGH, Urt v. 20.2.2020 – I ZR 5/19, ECLI:DE:BGH:2020:200220UIZR5.19.0 – Sofort-Bonus II)	258
OLG Düsseldorf: Deutsch als Kommunikationssprache gegenüber Facebook	(OLG Düsseldorf, Beschl v. 18.12.2019 – 7 W 66/19)	262
LG Köln: UberX als Verstoß gegen das Personenbeförderungsgesetz	(LG Köln, Beschl. v. 25.10.2019 – 81 O 74/19, ECLI:DE:LGK:2019:1025.81074.19.2000)	263
LG Köln: Ordnungsgemäßheit des Hinweises auf Verlust des Widerrufsrechts – Google Playstore	(LG Köln v. 21.5.2019 – 31 O 372/17).....	263

Telekommunikation und Medien

Aufsätze

Gerd Kiparski / Steffen Wettig – Nicht ohne meinen Router?! – Routerfreiheit im Spannungsverhältnis der Anschlussbündelangebote – Zugleich Urteilsanmerkung zu OLG Koblenz, Urt. v. 4.12.2019 – 9 U 1034/19 und Urt. v. 15.1.2020 – 9 U 1407/19

Ausgehend von der Kodifikation der „Routerfreiheit“ (I.) untersucht der Beitrag die Auswahl des Routers und die Garantie der Routerfreiheit als Kernaspekte der beiden Entscheidungen (II.). Das resultierende Verhältnis zwischen Irreführungsverbot und Routerfreiheit (III.) wird sich auch im Rahmen der Umsetzung der TK-Kodex-RL auswirken (IV.). 265

Rechtsprechung

OVG NW: Gmail ist kein Telekommunikationsdienst	(OVG NW, Urt. v. 5.2.2020 – 13 A 17/16).....	268
OLG Koblenz: Routerfreiheit	(OLG Koblenz, Urt. v. 15.1.2020 – 9 U 1407/19)	272
LG Düsseldorf: Kein Pauschalabzug bei Schadensersatz infolge außerordentlicher Kündigung eines Mobilfunkvertrages	(LG Düsseldorf, Urt. v. 12.12.2019 – 19 S 65/19)	275
OLG Koblenz: Routerauswahl	(OLG Koblenz, Urt. v. 4.12.2019 – 9 U 1034/19 [Ls.].....	276

Report und Technik

Aufsätze

Tobias Keber – Digitale Ethik, politikberatende Ethik-Gremien und „Ethics by Design“ – Eine kritische Bestandsaufnahme

Der Beitrag hinterfragt das Zusammenspiel ethischer Gremien im Bereich digitale Ethik und Technikkonflikte (I.). Die unterschiedlichen Mandate und Outputs ethischer Gremien auf europäischer (II.) und auf nationaler (III.) Ebene zeigen, dass die politische Beratung zu digitaler Ethik dem Prinzip „ethics by design“ nicht gerecht wird, obwohl genau dies aber von der Technikgestaltung bereits gefordert wird. Ethics by Design sollte als universeller (organisatorischer) Minimalstandard auch für das institutionelle Design politikberatender Ethik-Gremien maßgeblich sein (IV.). 276

Franz Hofmann – Der Einfluss von Digitalisierung und künstlicher Intelligenz auf das Haftungsrecht – Der Umgang mit technischen Risiken

Auch wenn das Haftungsrecht gegenüber den Herausforderungen der Digitalisierung gut gerüstet erscheint, kann für die im Bereich neuer Technologien besonders relevanten Entwicklungsrisiken eine (zeitlich begrenzte) Haftungslücke bestehen. Während diese durch die Einführung einer Gefährdungshaftung geschlossen werden könnte, federt auch die Prozeduralisierung der Haftung technische Risiken ab. 282

Inhalt

CR Report**Internet und E-Commerce**

BGH: „DWD WarnWetter-App“ nur für Wetterwarnungen kostenlos und werbefrei (<i>Jan Pfeiffer</i>).....	R41
EuGH: Zum Widerrufsrecht beim Online-Erwerb einer BahnCard 25 bzw. 50 (<i>Mandy Hrube</i>).....	R41
EuGH: GA zur grenzüberschreitenden Werbung für Online-Angebote bei Arzneimitteln (<i>Marvin Jäschke</i>).....	R42
OLG Köln: Zur Wirksamkeit von AGB bei erheblichem Umfang (<i>Mandy Hrube</i>).....	R43
KG: Unzulässigkeit der Werbung in einem Bestellbutton für das Netflix-Abonnement (<i>Jan Pfeiffer</i>).....	R43

TK und Medien

BGH: Unwirksamkeit von mit Wettbewerbern abgestimmter Kündigung (<i>Jan Lundberg</i>).....	R44
--	-----

Report und Technik

OVG NW: Abdeckung von Kameras bei Demonstration (<i>Maren Wöbbeking</i>).....	R44
---	-----

Buchbesprechungen

Louisa Specht/Reto Mantz (Hrsg.): Handbuch europäisches und deutsches Datenschutzrecht (<i>Ruxandra Lupu</i>).....	R45
--	-----

Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul CR** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. **Freischaltcodes nicht zur Hand?** Wenden Sie sich einfach an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de

Otto Schmidt online

Beratermodul
Otto Schmidt
Steuerrecht

Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!

www.otto-schmidt.de/bmstr

Otto Schmidt online

Beratermodul
Otto Schmidt
ZIP

Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!

www.otto-schmidt.de/bmzip

2 | 2020

21th Year
15 April 2020
P. 33-64



Computer Law Review International

D3-291
/Beil.

A Journal of Information Law and Technology

Editorial Board: Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J. · Dr. Jens-L. Gaster ·
RA Thomas Heymann · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm. · Prof. Raymond T. Nimmer† ·
Attorney at Law Holly K. Towle, J.D. · Attorney at Law Thomas Vinje

cr-international.com

Articles >	Jürgen Kühling – Legal Parameters for the Categories of Lawfulness in a Future EU ePrivacy Regulation	33
	John P. Beardwood – Lessons for ERP Implementation Vendor Selection in National Grid USA Service Company, Inc. v Wipro Ltd.	42
	Till Contzen – Contracting Under the EBA Guidelines on Outsourcing Arrangements	50
Case Law >	EU: Concept of 'Infringement of Intellectual Property Rights' (CJEU (5th Chamber), decision of 18 December 2019 – C-666/18 – IT Development SAS v. Free Mobile SAS) with remarks by <i>Judica Krikke / Jasper Klopper</i>	56
	Ian Lloyd – UK: Cyber-currency as Property? (High Court of Justice, decision of 13 September 2019 – AA v Ifinex) Summary & Comment by <i>Ian Lloyd</i>	60

ottoschmidt





Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

Editorial Board:

Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J., University of Karlsruhe · Dr. Jens-L. Gaster; principal administrator, Brussels · RA Thomas Heymann, Frankfurt/M. · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institute and University of Munich · Prof. Raymond T. Nimmer†, University of Houston · Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle · Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

Correspondents:

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland) · Attorney at Law Jonathan Band (USA) · Prof. Dr. Janusz Barta (Poland) · Abogado Enrique J. Batalla (Spain) · John P. Beardwood (Canada) · Prof. Dr. Jon Bing† (Norway) · Prof. DDr. Walter Blocher (Austria) · Prof. Peter Blume (Denmark) · Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy) · Advocaat mr drs Anja E. Dekhuijzen MCJ (Netherlands) · Dr. Jens-L. Gaster (EU) · Prof. Ysolde Gendreau (Canada) · Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands) · Avocat Dr. Martin Hauser (France) · Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain) · Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA) · Dr. Stanley Lai (Singapore) · Prof. Ian Lloyd (UK) · RA Prof. Dr. Michail Marinos (Greece) · Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland) · Ken Moon (New Zealand) · Prof. Raymond T. Nimmer† (USA) · Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal) · Prof. Jerome Reichman (USA) · Luis C. Schmidt (Mexico) · Prof. Alain Strowel (Belgium) · Avvocato Retro Tamburrini (Italy) · Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU) · Prof. Coenraad J. Visser (South Africa) · Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland) · J.T. Westermeier (USA) · Neil J. Wilkof (Israel)

Table of Contents

cr-international.com

Ad hoc Paper by European Center for Digital Rights "SARS-CoV-2 Tracking under GDPR", V0.2 of 29 March 2020

Articles

Jürgen Kühling – Legal Parameters for the Categories of Lawfulness in a Future EU ePrivacy Regulation – Reasonable Income Resources for Content Providers?
 First, the article outlines the key reasons why the attempts of introducing an ePrivacy Regulation (I.) have (provisionally) failed. With the whole legislative process starting anew, all available design options can and should be considered and evaluated again. The article therefore assesses to what extent the European legislator may modify the GDPR's rules (II.) and whether sector-specific regulation is generally useful (III.). The significant legislative room for manoeuvre in regulating ePrivacy is crucially limited by the fundamental rights (IV.) as set out in the Charter of Fundamental Rights (Charter). 33

John P. Beardwood – Lessons for ERP Implementation Vendor Selection in National Grid USA Service Company, Inc. v Wipro Ltd. – A case study from yet another failed SAP ERP Implementation Project
 First, the article introduces a brief overview of the project and the legal proceedings which resulted from the project's failure (I.). A brief background describes the aim and actual results of the IT project (II.) and relates the alleged failures of Wipro in implementing the Solution (III.) and the extensive claims made by National Grid as to alleged Wipro misrepresentations as to their experience and expertise (IV.), before vital lessons for the procurement of ERP implementation providers (V.) are elaborated and conclusions drawn (VI.). 42

Till Contzen – Contracting Under the EBA Guidelines on Outsourcing Arrangements – A best practice for the digital transformation of financial and other institutions
 First, it is important to understand the background in which the EBA Guidelines came into effect (I.) and identify the risks that they aim to mitigate (II.). If the EBA Guidelines apply (III.), it is essential to have a structured understanding of the key provisions as well as ready-at-hand solutions that are acceptable to both the financial institution and service provider (IV.). The focus of this article is on outsourcing in the field of digitization. . . . 50

Case Law

EU: Concept of 'Infringement of Intellectual Property Rights'

(CJEU (5th Chamber), decision of 18 December 2019 – C-666/18 by Regan, President of the Chamber, Jarukaitis (Rapporteur), Juhász, Ilešič and Lycourgos, Judges – IT Development SAS v. Free Mobile SAS)

with remarks by Judica Krikke / Jasper Klopper 56

UK: Cyber-currency as Property?

(High Court of Justice, decision of 13 September 2019 by Bryan, Justice – AA v 1) Persons Unknown Who Demanded Bitcoin on 10th And 11th October 2019 (2) Persons Unknown Who Own/Control Specified Bitcoin (3) Ifinex Trading as Bitfinex (4) Bfxww Inc Trading as Bitfinex [Ls.]

Summary & Comment by Ian Lloyd 60



D3-Z308

Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

Herausgegeben von: Prof. Dr. Christian Berger · Dr. Ulf Brühann · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt ·
Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger
Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von
Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

afp-medienrecht.de

Beratermodul
AFP

Nutzen Sie jetzt
Ihre Datenbank!

\$15 FAO

Beiträge zum
Selbststudium

Aufsätze >	Vera von Pentz – Ausgewählte Fragen des Medien- und Persönlichkeitsrechts im Lichte der aktuellen Rechtsprechung des VI. Zivilsenats	93
	Michael Fehling / Matthias Leymann – Der neue Strukturwandel der Öffentlichkeit: Wie lassen sich die sozialen Medien regulieren?	110
	Stephan Ory – Das Äußerungsrecht auf dem Zeitstrahl 	119
Entscheidungen >	Urheberrechtswidrige öffentliche Wiedergabe „gebrauchter“ E-Books (EuGH, Urt. v. 19.12.2019 – C 263/18 – NUV und GAU vs. Tom Kabinet)	132
	Zulässige Bildberichterstattung über gemeinschädliches Verhalten (BGH, Urt. v. 17.12.2019 – VI ZR 504/18) <i>m. Anm. Roger Mann</i>	137
	Keine Unterlassung einer identifizierender Verdachtsberichterstattung nach rechtskräftiger Verurteilung (BGH, Urt. v. 17.12.2019 – VI ZR 249/18)	143
	Zulässige Veröffentlichung von Zitaten aus einem Anwaltsschreiben (BGH, Urt. v. 26.11.2019 – VI ZR 12/19)	149
	Namensanmaßung durch Nutzung eines Politikernamens für parteinahe Stiftung (LG Berlin, Urt. v. 1.10.2019 – 52 O 164/18)	172
	Zulässige Veröffentlichung von Urteilen in Disziplinarsachen (VG Berlin, Beschl. v. 27.2.2020 – 27 L 43/20)	179



Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht



Herausgegeben von:

Prof. Dr. Christian Berger, Leipzig · Dr. Ulf Brühann, Brüssel · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln · RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln · RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe · RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg · Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln · Richterin am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen · RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

Inhalt

afp-medienrecht.de

Aufsätze

Vera von Pentz – Ausgewählte Fragen des Medien- und Persönlichkeitsrechts im Lichte der aktuellen Rechtsprechung des VI. Zivilsenats

Der Beitrag gibt einen Überblick über die Rechtsprechung des VI. Zivilsenats des BGH zum Medien- und Persönlichkeitsrecht im Jahr 2019. 93

Prof. Dr. Michael Fehling / Matthias Leymann – Der neue Strukturwandel der Öffentlichkeit: Wie lassen sich die sozialen Medien regulieren?

Die öffentliche Meinungsbildung findet vermehrt in sozialen Medien statt. Deren Regulierungsbedürftigkeit hängt nicht zuletzt davon ab, was für ein Demokratieverständnis zugrunde gelegt wird. Von der Gegenüberstellung eines Marktmodells und eines Modells deliberativer Demokratie ausgehend, beleuchtet dieser Beitrag kritisch die vorhandenen Regelungen für soziale Medien und wagt einen Ausblick auf mögliche zukünftige Regulierungsstrategien. 110

Prof. Dr. Stephan Ory – Das Äußerungsrecht auf dem Zeitstrahl – „Recht auf Vergessen“ bei Medienanbieter und/oder Suchmaschine, zugleich Anm. zu den BVerfG-Entscheidungen Recht auf Vergessen I und Recht auf Vergessen II

Öffentlich zugängliche Online-Archive der Medien erfüllen eine wesentliche Informationsaufgabe. In ihnen sind ursprünglich rechtmäßige Berichte auch über Personen enthalten. Der Zugang hierzu erfolgt meist über Suchmaschinen, die auch ältere Beiträge durch eine namenbezogene Anfrage auffindbar machen. Das ändert den Kontext der auffindbaren personenbezogenen Informationen. Damit befasst sich das BVerfG in zwei wegweisenden Entscheidungen. 119

Blick nach Brüssel

Dominik Eickemeier / Dr. Ruben A. Hofmann / Carsten B. Brodersen – Stand: 1.4.2020 126

Medienkartellrecht

Dr. Martin Jäger – Stand: 1.4.2020 128

Nachrichten

Christine Libor – Verzögerung beim neuen Medienstaatsvertrag 130

Christine Libor – Vereinfachtes Anzeigeverfahren für Live-Streaming 131



Neu: **Beratermodul Medienrecht** jetzt inklusive Soehring/Hoene und Wenzel. Im Abonnement der AfP enthalten. Nutzen Sie Ihre Datenbank.

Inhalt

Christine Libor – Positive Bewertung von Modulen zur Altersverifikation mit automatisierter Identifizierung durch KJM	131
Christine Libor – Kritik am JuSchG-E	131
Christine Libor – Großbritannien: Geplante Abschaffung des Rundfunkbeitrags	131

Entscheidungen

Urheberrechtswidrige öffentliche Wiedergabe „gebrauchter“ E-Books	(EuGH, Ur. v. 19.12.2019 – C 263/18, ECLI:EU:C:2019:1111 – NUV und GAU vs. Tom Kabinet)	132
Zulässige Bildberichterstattung über gemeinschädliches Verhalten	(BGH, Ur. v. 17.12.2019 – VI ZR 504/18, ECLI:DE:BGH:2019:171219UVIZR504.18.0) m. Anm. Roger Mann	137
Keine Unterlassung einer identifizierenden Verdachtsberichterstattung nach rechtskräftiger Verurteilung	(BGH, Ur. v. 17.12.2019 – VI ZR 249/18, ECLI:DE:BGH:2019:171219UVIZR249.18.0)	143
Zulässige Veröffentlichung von Zitaten aus einem Anwaltsschreiben	(BGH, Ur. v. 26.11.2019 – VI ZR 12/19, ECLI:DE:BGH:2019:261119UVIZR12.19.0)	149
Zulässige Berichterstattung über mutmaßliche Trennungsgründe	(OLG Hamburg, Ur. v. 24.9.2019 – 7 U 73/18)	156
Abwägungsfester Ausschlussgrund für presserechtlichen Auskunftsanspruch gegenüber BfV	(OVG NW, Ur. v. 10.9.2019 – 15 A 2751/15, ECLI:DE:OVGNRW:2019:0910.15A2751.15.2000)	161
Auskunftsanspruch betreffend die Datengrundlagen für die Erstellung eines Mietspiegels	(VGH Bayern, Ur. v. 13.5.2019 – 4 B 18.1515)	165
Namensanmaßung durch Nutzung eines Politikernamens für parteinahe Stiftung	(LG Berlin, Ur. v. 1.10.2019 – 52 O 164/18)	172
Zulässige Veröffentlichung von Urteilen in Disziplinarsachen	(VG Berlin, Beschl. v. 27.2.2020 – 27 L 43/20)	179
Kein öffentlich-rechtlicher Unterlassungsanspruch gegenüber amtlicher Äußerung eines Pressesprechers	(VG Berlin, Beschl. v. 11.10.2019 – VG 1 L 58.19)	181
Feiertagsvergütung für Zeitungszusteller	(BAG, Ur. v. 16.10.2019 – 5 AZR 352/18 (Ls.))	184
Pflicht zur Veröffentlichung von Zwischenentscheidungen in einer Rechtsprechungsdatenbank	(OVG NW, Ur. v. 11.12.2019 – 4 A 68/17 (Ls.))	184

Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul AfP** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de



Nutzen Sie die kostenlose Urteile-App von Otto Schmidt.

Die wichtigsten Meldungen aus den Bereichen Steuerrecht, Zivilrecht, Wirtschaftsrecht und Arbeitsrecht. Recherchiert und qualitativ hochwertig aufbereitet für iOS und Android.

Jetzt herunterladen unter otto-schmidt.de/online/apps

Kommunikation & Recht

WU
D3-297

Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

5

K&R

- Editorial: Livestreaming in der Corona-Krise –
der Anfang vom Ende des linearen Rundfunkbegriffs?
Dr. Frederik Ferreau
- 325 Covid-19 und Distanzgeschäfte – Sonderregeln für
einen „C-Commerce“?
Prof. Dr. Felix Buchmann und Anna-Lena Hoffmann
- 333 Datenschutz in Zeiten der Corona-Krise · *Samuel Strauß*
- 337 Entwicklungen im zivilrechtlichen Telekommunikationsrecht
im Jahr 2019
Dr. Thomas Sassenberg, Dr. Reto Mantz und Dr. Gerd Kiparski
- 344 Ein Minenfeld für Anbieter sozialer Netzwerke –
Zwischen NetzDG, Verfassungsrecht und Vertragsfreiheit
Dr. Johanna Spiegel und Dr. Britta Heymann
- 350 Der persönlichkeitsrechtliche Schutz vor Deepfakes
Frank Hartmann
- 357 Länderreport Schweiz · *Dr. Ursula Widmer*
- 358 EuGH: Online-Marktplatz haftet nicht für Lagerung von
markenrechtsverletzenden Waren Dritter
mit Kommentar von *Dr. Alexander R. Klett* und
Dr. Christoph Mikyska
- 364 EuGH: Keine öffentliche Wiedergabe durch Mietwagen-Radio
mit Kommentar von *Dr. Nils Rauer* und *Alexander Bibi*
- 370 BGH: Online-Händler haftet nicht für Kundenbewertungen
auf Amazon
- 386 VG Saarlouis: Nachweisbarkeit einer Einwilligung
in Telefonwerbung
mit Kommentar von *Dr. Thomas Nägele* und *Serpil Dilbaz*
- 396 Glosse: Grenzenlose Produkthaftung? · *Dr. Thomas Höhne*

23. Jahrgang

Mai 2020

Seiten 325–396

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

Chefredakteur:
RA Torsten Kutschke

Stellv. Chefredakteurin:
RAin Dr. Anja Keller

Redaktionsassistent:
Dagmar Dinkel

Ständige Mitarbeiter:
RA Prof. Dr. Felix Buchmann, Stuttgart; Prof. Dr. Christoph Degenhart, Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz; RA Thorsten Feldmann, Berlin; Prof. Dr. Hubertus Gersdorf, Leipzig; Prof. Dr. Georgios Gounalakis, Marburg; RA Prof. Niko Härting, Berlin; RA Dominik Höch, Berlin; RA Dr. David Jahn, Frankfurt a. M.; RA Dr. Jonas Kahl, Leipzig; RA Dr. Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa), München; RA Clemens Kochinke, MCL, Washington, DC; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; RA Prof. Dr. Johannes Kreile, München; Prof. Dr. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg; Prof. Dr. Stefan Leible, Bayreuth; RA Dr. Sebastian Meyer, Bielefeld; RA Dr. Flemming Moos, Hamburg; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Nils Rauer, Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker, Berlin; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen; RA Michael Schmittmann, Düsseldorf; RA Adrian Schneider, Köln; Prof. Dr. Olaf Sosnitza, Würzburg; Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen; RA Tobias H. Strömer, Düsseldorf; StB Prof. Dr. Günter Strunk, Hamburg; Prof. Dr. Jürgen Taeger, Oldenburg; RA Prof. Dr. Clemens Thiele, Salzburg; RA Dr. Thomas Tschentscher, LL.M., Frankfurt a. M.; RA Dr. Christian Volkmann, Berlin; RAin Dr. Ursula Widmer, Bern; Prof. Dr. Andreas Wiebe, Wien

Kooperationspartner:
Forschungsstelle Medienrecht und Medienwirtschaft, Forschungsstelle für Europäisches und Deutsches Telekommunikationsrecht (beide Universität Marburg), Forschungsprojektgruppe für Europäisches Telekommunikationsrecht am Zentrum für Europäische Integrationsforschung (Universität Bonn) sowie Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

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

Editorial

Livestreaming in der Corona-Krise – der Anfang vom Ende des linearen Rundfunkbegriffs?

Dr. Frederik Ferreau, Köln

Aufsätze

- 325 **Covid-19 und Distanzgeschäfte – Sonderregeln für einen „C-Commerce“?**
RA Prof. Dr. Felix Buchmann und RAin Anna-Lena Hoffmann, Stuttgart
Nachdem der stationäre Handel in großen Teilen zum Erliegen gekommen ist, gewinnt der E-Commerce noch größere Bedeutung – nun auch für diejenigen Unternehmer, deren eigentliches Geschäft es gar nicht ist. Bedenkt man, welche großen Probleme der Online-Handel mit wettbewerbsrechtlichen Abmahnungen hat, ist dies Grund genug zu analysieren, welchen besonderen Bedingungen die neuen Distanzgeschäfte wider Willen unterliegen.
- 333 **Datenschutz in Zeiten der Corona-Krise**
Wiss. Mitarbeiter Samuel Strauß, Konstanz
Das Corona-Virus beschäftigt nicht allein Mediziner und Politiker, sondern in zunehmendem Maß auch Juristen. In der medienwirksamen Diskussion tauchen immer wieder Argumente auf, die die elementaren Grundrechte des Einzelnen betreffen, die auch in Krisensituationen ihre zentrale Bedeutung für das gesamtgesellschaftliche System nicht verlieren. Solche Gedanken betreffen auch den Umgang mit personenbezogenen Daten. Der Beitrag liefert einen Überblick darüber, inwiefern staatlichen Behörden die Möglichkeit eingeräumt werden darf, personalisierte Handydaten zu erfassen, um mittels dieser Rückschlüsse auf die weitere Verbreitung des Corona-Virus zu gewinnen.
- 337 **Entwicklungen im zivilrechtlichen Telekommunikationsrecht im Jahr 2019**
RA Dr. Thomas Sassenberg, LL.M., RiLG Dr. Dipl.-Inf. Reto Mantz und RA Dr. Gerd Kiparski, MBA, Frankfurt a. M.
Der Beitrag umfasst den Veröffentlichungszeitraum von April 2019 bis Anfang März 2020 und schließt an den Überblick über das zivilrechtliche Telekommunikationsrecht aus dem letzten Jahr an. Der Schwerpunkt des inzwischen achten Überblicks liegt weiterhin bei der Ausgestaltung und Bewerbung von TK-Produkten, in Fragen der Anwendbarkeit des TK-Rechts und im TK-Datenschutz. Der erste Entwurf zur Umsetzung des TK-Kodex im nationalen Telekommunikationsrecht liegt noch nicht vor, wengleich die bereits veröffentlichten Eckpunkte die Branche schon beschäftigen.
- 344 **Ein Minenfeld für Anbieter sozialer Netzwerke – Zwischen NetzDG, Verfassungsrecht und Vertragsfreiheit**
RAin Dr. Johanna Spiegel und RAin Dr. Britta Heymann, Hamburg
Zweieinhalb Jahre nach Inkrafttreten des NetzDG wird ein Änderungsgesetz diskutiert, mit dem Anbietern sozialer Netzwerke weitere Pflichten auferlegt und die Befugnisse des Bundesamtes für Justiz erweitert werden sollen. Der Druck auf die Anbieter sozialer Netzwerke, sich bei Sperrungen nutzergenerierter Inhalte „richtig“ zu entscheiden, wird weiter erhöht, ohne ihre (verfassungs- und europarechtlich geschützten) Interessen ausreichend zu berücksichtigen.
- 350 **Der persönlichkeitsrechtliche Schutz vor Deepfakes**
Frank Hartmann, Darmstadt
Deepfakes stellen eine technisch neue Methode zur Erstellung von Medien, unter anderem mit Personenbezug, dar. Derartige Fälschungen sind zwar kein qualitativ neues Phänomen, allerdings ermöglichen Deepfakes eine stark wachsende Verbreitung. Da sie sich zudem weitgehend von einer realen Vorlage lösen, sind sie ein Anlass, um die Ansätze des persönlichkeitsrechtlichen Instrumentariums aus KUG und Allgemeinem Persönlichkeitsrecht auf ihre Zukunftsfähigkeit hin zu überprüfen.
- 357 **Länderreport Schweiz**
RAin Dr. Ursula Widmer, Bern
Die Verfasserin präsentiert aktuelle Rechtsentwicklungen aus der Schweiz, darunter die Revision des Datenschutzgesetzes, die u. a. die besonders schützenswerten Personendaten, das Profiling, die Informationspflicht bei der Datenerhebung sowie das Auskunftsrecht betrifft. Neuerungen gibt es seit Januar 2020 auch bei den Verjährungsregeln und Folgen für die Aktenaufbewahrung.