

*Chefredakteur* Gerhard Hopf

*Redaktion* Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Painsi,  
Eckart Ratz, Ronald Rohrer, Martina Weixelbraun-Mohr

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer

Juni 2020

11

481 – 528

### Aktuelles

BGH entschied in einem Dieselabgas-Fall ➔ 481

### Beiträge

**COVID-19: Änderungen im  
Insolvenzrecht** *Birgit Schneider* ➔ 485

**VwGH-Rechtsprechung zum Baurecht 2018/2019**  
*Reinhold Moritz* ➔ 492

**Die prozessordnungskonforme Ausführung von  
Nichtigkeitsbeschwerden** *Klaus Schwaighofer* ➔ 498

### Evidenzblatt

**Kündigung und Provokation des Vermieters** ➔ 513

**Der an der Unterhaltsfeststellung nicht  
mitwirkende Berechtigte** ➔ 516

**Vernachlässigte Manuduktionspflicht** ➔ 520

ÖJZ aktuell ..... 481

## Beiträge

→ COVID-19: Änderungen im Insolvenzrecht ..... 485

Insbesondere das 1. und 2. COVID-19-JuBG bringen einige Änderungen im Insolvenzrecht, die vorgestellt werden.

Von *Birgit Schneider*

→ VwGH-Rechtsprechung zum Baurecht 2018/2019 ..... 492

Der Beitrag bringt eine Übersicht über die wichtigsten Entscheidungen zum Baurecht aus den Jahren 2018 und 2019.

Von *Reinhold Moritz*

→ Die prozessordnungskonforme Ausführung von Nichtigkeitsbeschwerden – . . . 498  
unvertretbare oder sinnvolle Anforderungen des OGH?

Der Beitrag zeigt die zahlreichen Hürden auf, die ein Rechtsmittelwerber nach der Judikatur des OGH bei der Erhebung einer Nichtigkeitsbeschwerde überwinden muss, um das Rechtsmittel prozessordnungskonform auszuführen. Dem OGH geht es sichtlich darum, aus prozessökonomischen Erwägungen nach Möglichkeit öffentliche Gerichtstage zu vermeiden. Tatsächlich sind Gerichtstage mitunter ein sinnloser Aufwand; andererseits haben sie aber einen nicht zu unterschätzenden rechtsstaatlichen Wert. Diesen Überlegungen soll ein am Ende erstatteter Lösungsvorschlag gerecht werden.

Von *Klaus Schwaighofer*

## Evidenzblatt

→ Zivilrecht ..... 509

OGH 24. 9. 2019, 5 Ob 125/19 x

71: Rückforderung der Maklerprovision

→ Sozialversicherungsrecht ..... 511

OGH 13. 9. 2019, 10 ObS 87/19 w

72: Kinderbetreuungsgeld (KBG): Anspruch trotz weiterer (Pflege-)Kinder?

→ Bestandrecht ..... 513

OGH 25. 9. 2019, 1 Ob 89/19 y

73: Kündigung und Provokation des Vermieters

→ Familienrecht ..... 516

OGH 18. 11. 2019, 8 Ob 98/19 y

74: Der an der Unterhaltsfeststellung nicht mitwirkende Berechtigte

→ Sachenrecht ..... 518

OGH 25. 10. 2019, 8 Ob 108/19 v

75: Grenzverlauf und Bachregulierung

Mit Anmerkung von *Martina Eliskases*

→ Strafprozessrecht ..... 520

OGH 15. 10. 2019, 12 Os 116/19 d

76: Vernachlässigte Manuduktionspflicht

OGH 25. 2. 2020, 14 Os 5/20 x ..... 521

77: Fortführung des Ermittlungsverfahrens

## EvBl-Leitsätze

- **Arbeitsrecht** ..... 524  
 OGH 24. 1. 2020, 8 ObA 48/19 w  
 81: Tatsächliches Verlangen des Arbeitnehmers an den Betriebsrat erforderlich
- **Sozialversicherungsrecht** ..... 525  
 OGH 13. 9. 2019, 10 ObS 110/19 b  
 82: Österr Kinderbetreuungsgeld (KBG): Unionsrechtswidrige Anrechnung sämtlicher (anstatt – wie zuvor – nur gleichartiger) ausländischer Familienleistungen?
- **Wohnungseigentumsrecht** ..... 526  
 OGH 16. 1. 2020, 5 Ob 177/19 v  
 83: Stapelparkanlagen – Unterscheidung zwischen Stellflächen und Parkwippe
- **Zivilverfahrensrecht** ..... 526  
 OGH 15. 1. 2020, 18 OCg 12/19 t  
 84: Kostenentscheidung des Schiedsgerichts – Abweichen von der hg Rsp zum Kostenersatz bedeutet noch keinen Verstoß gegen den materiellen ordre public
- **Strafprozessrecht** ..... 527  
 OGH 29. 1. 2020, 13 Os 113/19 w  
 85: Pauschalkostenbeitrag Gegenstand zulässiger Beschwerde
- **Strafrecht** ..... 528  
 OGH 8. 10. 2019, 11 Os 118/19 s, 119/19 p  
 86: Qualifizierte Begehung eines Betrugs hindert Privilegierung nach § 166 Abs 1 StGB nicht

## Standards

- **Impressum** ..... 484
- **Buchbesprechung** ..... 528



**simpleX Doks**  
 Gesellschaftsrecht. Einfach. Effizient.

Jetzt  
 1 Monat  
**kostenlos!**  
 +43-1-53161-655

Firmenbuch-Anträge genial einfach | 🔍

simpleX Doks ist eine Beteiligung von MANZ

ÖSTERREICHISCHES

# Anwalt blatt

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z121



## 345 ABHANDLUNGEN

Die gesellschaftsrechtlichen Bestimmungen des Berufsrechts-Änderungsgesetzes 2020 – Ein Meilenstein in der Weiterentwicklung des anwaltlichen Berufsrechtes

Die Frau in der Rechtsanwaltschaft – Der Gender Code: Auf dem Weg zu einer Kultur der Selbstverständlichkeit

Über die Wichtigkeit von Rolemodels – Eine Rede anlässlich des Internationalen Weltfrauentages

Verfahrenshilfe in Strafsachen – Ein Leitfaden für Konzipienten



## 366 IM GESPRÄCH

Deni Peeva und Jakub Vavrik von der European Law Students' Association (ELSA) – Praktikant gesucht?

# Inhalt 06\_2020

- 333 Editorial
- 335 Wichtige Informationen
- 336 Werbung & PR
- 337 Recht kurz & bündig
- 341 Europarecht kurz & bündig
- 343 Europa aktuell
- 344 Portrait des Monats



**Dr. Andrea Bernardini, Präsidentin des ÖVGd** Foto: privat

- 390 Inserate
- 392 Indexpzahlen

## AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- RA Dr. Tibor Fabian, Wien
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- RA Dr. Christian Gassauer-Fleissner, Wien
- RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien
- RA inuNin Edith Kindermann, Präsidentin DAV, Berlin
- RA Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel
- RAA MMag. Theresia Leitinger, M.A.I.S., Graz
- Mag. Danijela Milicevic, ÖRAK
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- RA Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko, Klagenfurt
- Mag. Dr. Johannes Oberlauer, MBA, Marchtrenk
- Mag. Eva-Elisabeth Röthler, ÖRAK
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- RA Univ.-Prof. Dr. Richard Soyer, Wien
- Dr. habil. Birgit Spießhofer, M.C.J. (NYU), Berlin
- Mag. Fabian Stegmayer, Bibliothek RAK Wien
- RA Dr. Armenak H. Utudjian, M.B.L.-HSG, Wien
- RA MMag. Dr. Christian Wirthensohn, Dornbirn

## ABHANDLUNGEN

- 346 Die gesellschaftsrechtlichen Bestimmungen des Berufsrechts-Änderungsgesetzes 2020 – ein Meilenstein in der Weiterentwicklung des anwaltlichen Berufsrechtes  
*Gernot Murko*
- 351 Die Frau in der Rechtsanwaltschaft  
*Birgit Spießhofer*
- 357 Über die Wichtigkeit von Rolemodels  
*Edith Kindermann*
- 358 Verfahrenshilfe in Strafsachen  
*Johannes Oberlauer*

## SERVICE

- 366 Im Gespräch
- 369 Termine
- 370 Chronik
- 377 Rezensionen
- 383 Zeitschriftenübersicht

## RECHTSPRECHUNG

- 388 Disziplinarverfahrensrecht (I)
- 388 Disziplinarverfahrensrecht (II)

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z171

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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 11/2020

## Aus dem Inhalt

- T. Müller-Bonanni / A.-K. Bertke*  
Einhaltung von Arbeitsschutzstandards während Corona 1617
- E. Waclawik*  
BGH und Covid-19: Keine weitere Zeit für Anwälte? 1621
- F. Schmitt*  
Verfassungswidrigkeit landesweiter Ausgangsverbote 1626
- M. Nettesheim*  
Das PSPP-Urteil des BVerfG – Angriff auf die EU? 1631
- M. Möller*  
Die aktuellen Entwicklungen im Lauterkeitsrecht 1635
- M. Drasdo*  
Rechte und Pflichten des Zwangsverwalters 1640
- BGH*  
Auflassung nur vor inländischem Notar 1670
- BGH*  
Fehlendes Zusammenleben und getrenntes Wirtschaften  
in der Ehe – Trennungsunterhalt (Anm. *W. Born*) 1674
- OLG Schleswig*  
Wiederauflebende Eilbedürftigkeit einer Bauhand-  
werkerversicherungshypothek (Anm. *H. Eimler*) 1682
- BGH*  
Untreuevorwurf gegen Anwälte – „Missmanagement“  
von Fremdgeldern (Anm. *M. Cordes*) 1689



## Aus NJW-aktuell

Interview  
Strafprozess  
ohne Ergebnis?

Standpunkt  
Saalöffentlichkeit  
während Corona

Anwaltschaft  
Inkassoregulierung  
zulasten der Anwälte

# 23/2020

28. Mai 2020  
73. Jahrgang S. 1617–1696  
www.njw.de



0150202023

# INHALT

## Aufsätze

- Thomas Müller-Bonanni / Anne-Kathrin Bertke  
**Einhaltung von Arbeitsschutzstandards durch Arbeitgeber** 1617  
Der Beitrag erläutert, welche Maßnahmen zum Infektionsschutz in Betrieben umgesetzt werden müssen, und welche Haftungsrisiken bestehen, wenn sich Mitarbeiter am Arbeitsplatz mit dem SARS-CoV-2-Virus infizieren.
- Erich Waclawik  
**BGH und Covid-19: Keine weitere Zeit für Anwälte?** 1621  
Die Rechtsmittelbegründungsfristen in ZPO und FamFG sind unter bestimmten Voraussetzungen verlängerbar. Diese stellt der Beitrag dar. Dabei geht er auch darauf ein, wie in der Covid-19-Pandemie damit umgegangen wird.
- Felix Schmitt  
**Die Verfassungswidrigkeit der landesweiten Ausgangsverbote** 1626  
Manche Bundesländer haben nicht nur Kontaktbeschränkungen im öffentlichen Raum in Kraft gesetzt, sondern präventive kollektive Ausgangsverbote. Der Beitrag zeigt auf, dass dies verfassungswidrig war.

## Zur Rechtsprechung

- Martin Nettesheim  
**Das PSPP-Urteil des BVerfG – ein Angriff auf die EU?** 1631  
(BVerfG NJW 2020, 1647)

## Bericht

- Mirko Möller  
**Die aktuellen Entwicklungen im Lauterkeitsrecht** 1635
- Michael Drasdo  
**Rechte und Pflichten des Zwangsverwalters** 1640

## Forum

- Wolfgang Stegmaier  
**Chancen und Grenzen der Zivilstrafe als Regulierungsinstrument im Wirtschaftsleben** 1642

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Corona-Soforthilfe-FAQs F. Rutschmann		Strafprozess ohne Ergebnis? R. Neuhaus		web.report	24
Agenda	6	Standpunkt	14	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Gerichtsöffentlichkeit in Zeiten der Pandemie A. K. Bernzen		Beck'sche Zeitschriften	36
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft	17	Buchhinweise	38
Rechtsprechung in Kürze	8	Inkassoregulierung benachteiligt Anwaltschaft S. Göcken		Personalien	40
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung & Karriere ua: Hitliste der Jura-Unis J. Jahn	19	Heftvorschau/Impressum	42

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Verfassungsgerichte</b>			
BVerfG 05.05.20 – 2 BvR 859/15 ua <b>Kompetenzwidrigkeit der Beschlüsse der EZB zum Staatsanleihekaufprogramm</b>	1647	OLG München 06.12.19 – 10 U 2848/19 <b>Schmerzensgeldhöhe bei Koma vor Todeseintritt</b>	1685
<b>Zivilgerichte</b>			
BGH 26.02.20 – VIII ZR 267/17 <b>Eintragung eines Kfz im Schengener Informationssystem als Rechtsmangel</b>	1669	LG Osnabrück 10.01.20 – 4 T 8/20 ua <b>Zwangsbehandlung des Untergebrachten bei entgegenstehender Patientenverfügung</b>	1687
BGH 13.02.20 – V ZB 3/16 <b>Notwendige Anwesenheit eines inländischen Notars bei Auflassung</b>	1670	<b>Strafgerichte</b>	
BGH 19.02.20 – XII ZB 358/19 <b>Fehlendes Zusammenleben und getrenntes Wirtschaften in der Ehe – Trennungsunterhalt (Anm. W. Born)</b>	1674	BGH 26.11.19 – 2 StR 588/18 <b>Untreuevorwurf gegen Rechtsanwälte – „Missmanagement“ von Fremdgeldern (Anm. M. Cordes)</b>	1689
BGH 12.02.20 – XII ZB 179/19 <b>Erörterung des Gutachtens mit Betroffenen bei Bekanntgabe nur an Verfahrenspfleger</b>	1677	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
BGH 14.01.20 – VI ZR 97/19 <b>Antrag auf Einholung eines Sachverständigen-gutachtens im Prozess – Rechtliches Gehör</b>	1679	VGH München 25.03.20 – 11 CS.20.203 <b>Entzug der Fahrerlaubnis bei Aktivitäts- und Aufmerksamkeitsstörung</b>	1692
BGH 10.12.19 – II ZB 14/19 <b>Befangenheit in einem „Dieselverfahren“ wegen Beteiligung an Musterfeststellungsklage</b>	1680	<b>Arbeitsgerichte</b>	
OLG Schleswig 20.11.19 – 1 W 12/19 <b>Wiederauflebende Eilbedürftigkeit einer Bauhandwerkersicherungshypothek (Anm. H. Eimler)</b>	1682	BAG 12.03.20 – 6 AZM 1/20 <b>Formatfehler bei elektronischem Dokument – einmalige gerichtliche Hinweispflicht</b>	1694
OLG München 11.09.19 – 7 U 2873/18 <b>Beschädigung nachbarlicher Bauten durch Bauarbeiten – Fiktive Schadensabrechnung</b>	1683	BAG 05.12.19 – 2 AZR 240/19 <b>Verhaltensbedingte Kündigung wegen angeblicher Schmähkritik – Meinungsfreiheit (Ls.)</b>	1695
		<b>Finanzgerichte</b>	
		BFH 28.11.19 – III R 11/18 <b>Höchstbetragsberechnung und Günstigerprüfung bei Einzelveranlagung von Ehegatten</b>	1696
		BFH 03.12.19 – VIII R 34/16 <b>Steuerbarkeit des Entzugs von Aktien aufgrund einer Kapitalherabsetzung auf Null (Ls.)</b>	1696

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 11/2020

Miet- und Immobilienrecht  
Räumungsfristverlängerung wegen Corona-Pandemie

Familienrecht  
Kindesunterhalt und BAföG

Verkehrsrecht  
Die Haftung des „Falschparkers“

Baurecht  
Nacherfüllungspflicht bei Miteigentumsanteilen

Gesellschaftsrecht  
Unternehmenserwerbe und AWG-Novelle

Arbeitsrecht  
Altersdiskriminierung und Besoldung

Insolvenzrecht  
Massebestimmung in Corona-Zeiten

Strafrecht  
Zeugnisverweigerungsrecht eines Kindes

Verfahrens- und Kostenrecht  
Fiktive Termingebühr in Eilverfahren

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# NJW Sp

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
DB-ZP/1  
Ref. 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 Leuring  
Friederike Quaisser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras  
Stefan Weise

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Corona-Pandemie: Räumungsfristverlängerung bis 30.6.2020 321  
Verfehlen der Schriftform bei leer bleibender zweiter Zeichnungszeile 321

### Familienrecht

J. Braun, Kindesunterhalt und Bafög 324  
Sorgerechtsvollmacht kein milderes Mittel zur Sorgeentscheidung 326

### Erbrecht

Kein Verlust des Ehegattenerbrechts trotz möglicher Scheinehe 327  
Keine Wertangaben in notariellem Nachlassverzeichnis 327

### Verkehrsrecht

M. Werner, Die Haftung des „Falschparkers“ 329  
Zeitpunkt der vollständigen Erfüllung bei fiktiver Abrechnung 330

### Baurecht

Nacherfüllungspflicht bei Miteigentumsanteilen 332  
Wertstoffsammelstelle nahe der Eigentumswohnung als Mangel 332

### Gesellschaftsrecht

D. Leuring/F. Gröntgen, AWG-Novelle: Rahmen für Unternehmenserwerbe 335  
Formwechsel führt nicht zur Beendigung der Mitgliedschaft in einer eG 336

### Arbeitsrecht

Altersdiskriminierung und Besoldung 338  
Einheit des Verhinderungsfalls bei Entgeltfortzahlung 338

### Insolvenzrecht

M. Ahrens, Massebestimmung in Corona-Zeiten 341  
Kenntnis des Gläubigers von der Zahlungseinstellung des Schuldners 342

### Strafrecht

Zeugnisverweigerungsrechts eines Kindes 344  
Unzulässige Zeugenvernehmung in Wahlprüfungsverfahren 344

### Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider, Fiktive Termingebühr in einstweiligen Verfügungsverfahren 347  
Verfahrenswert in Anpassungsverfahren 349

### Anwalt und Kanzlei

Zulässiger Zivilrechtsweg für Rechtsanwaltskammern 350  
Umsatzsteuerliche Hinweise für die Rechnungslegung 351



11/2020

28. Mai 2020



L 150202011

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Corona-Pandemie: Räumungsfristverlängerung bis 30.6.2020 (LG Berlin) . . . . .	321
Verfehlen der Schriftform bei leer bleibender zweiter Zeichnungszeile (BGH) . . . . .	321
Verkehrssicherungspflicht im Verband der Wohnungseigentümer (BGH) . . . . .	322
Wegerecht kraft Wohnheitsrechts? (BGH) . . . . .	322
„Rückstau“ bei Sturmflut: Ausschluss in der Gebäudeversicherung? (BGH) . . . . .	323
Nutzungsüberlassung in der Grunderwerbsteuer (BFH) . . . . .	323

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>J. Braun</i> , Kindesunterhalt und BAföG . . . . .	324
Inländischer Versorgungsausgleich nach einer Ehescheidung im Ausland (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	325
Sorgerechtsvollmacht kein milderes Mittel zur Sorgeentscheidung (OLG Brandenburg) . . . . .	326
Kein Versorgungsausgleich wegen Verletzung der Mitwirkungspflicht (OLG Brandenburg) . . . . .	326

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Kein Verlust des Ehegattenerbrechts trotz möglicher Scheinehe (OLG Brandenburg) . . . . .	327
Keine Wertangaben in notariellem Nachlassverzeichnis (OLG Düsseldorf) . . . . .	327
Nachlasspflegschaft bei begründeten Zweifeln an der Testierfähigkeit (OLG Brandenburg) . . . . .	328
Willenserklärung eines vollmachtlosen Vertreters für Verstorbene (OLG Bremen) . . . . .	328
Besitzschutz nach Schlössertausch in Nachlassimmobilie durch Erben (OLG Saarbrücken) . . . . .	328

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaiser

<i>M. Werner</i> , Die Haftung des „Falschparkers“ . . . . .	329
Zeitpunkt der vollständigen Erfüllung bei fiktiver Abrechnung (BGH) . . . . .	330

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

Nacherfüllungspflicht bei Miteigentumsanteilen (BGH) . . . . .	332
Wertstoffsammelstelle nahe der Eigentumswohnung als Mangel (OLG Düsseldorf) . . . . .	332
Vorlage der Urkalkulation bei gekündigtem Bauvertrag (OLG Düsseldorf) . . . . .	333
Wirksame Honorarvereinbarung per E-Mail (OLG Celle) . . . . .	333
Und die HOAI gilt doch! (OLG Dresden) . . . . .	334

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

<i>D. Leuring / F. Gröntgen</i> , Die AWG-Novelle: Neuer Rahmen für Unternehmenserwerbe . . . . .	335
Formwechsel führt nicht zur Beendigung der Mitgliedschaft in einer eG (OLG Naumburg) . . . . .	336
Offenlegung der Vergütung von Geschäftsführern städtischer GmbHs (VG Hamburg) . . . . .	337

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Altersdiskriminierung und Besoldung (EuGH) ..... 338  
 Einheit des Verhinderungsfalls bei Entgeltfortzahlung (BAG) ..... 338  
 Gesetzlicher Übergang nach § 6 c SGB II und Bezugnahme Klausel (BAG) ..... 339  
 Schmähkritik als verhaltensbedingter Kündigungsgrund (BAG) ..... 340  
 Gesetzesentwurf zu Corona-bedingten Änderungen des ArbGG/SGG ..... 340

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

M. Ahrens, Massebestimmung in Corona-Zeiten ..... 341  
 Kenntnis des Gläubigers von der Zahlungseinstellung des Schuldners (BGH) ..... 342  
 Umsatzsteuerliche Organschaft in der vorläufigen Eigenverwaltung (BFH) ..... 343

**Strafrecht**

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

Zeugnisverweigerungsrechts eines Kindes (BVerfG) ..... 344  
 Unzulässige Zeugenvernehmung in Wahlprüfungsverfahren (BGH) ..... 344  
 Einbruch in Wohnungen kürzlich Verstorbener (BGH) ..... 344  
 Keine Einziehung des Nachlasses (BGH) ..... 345  
 Steuerhinterziehungsvorsatz beim Strohhalm (BGH) ..... 345  
 Zuständigkeit des OLG nach verfristeter Besetzungseinwand (OLG Bamberg) ..... 345  
 Berufung vor Sprungrevision (OLG Hamm) ..... 345  
 Vollstreckungsübernahme trotz Abwesenheit in zweiter Instanz (OLG Hamm) ..... 346  
 Besetzung der Vollstreckungskammer (OLG Nürnberg) ..... 346  
 Akteneinsicht in Videoaufzeichnungen (LG Augsburg) ..... 346

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Fiktive Termingebühr in einstweiligen Verfügungsverfahren ..... 347  
 Berechnung des anwaltlichen Abwesenheitsgeldes (VG Würzburg) ..... 348  
 Verfahrenswert in Anpassungsverfahren (BGH) ..... 349

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Zulässiger Zivilrechtsweg für Rechtsanwaltskammern (LAG Köln) ..... 350  
 Unangemessenes Verhalten eines Mandanten (LSG Baden-Württemberg) ..... 350  
 Umsatzsteuerliche Hinweise für die Rechnungslegung ..... 351

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 Denner (Verkehrsrecht); Rechtsanwalt Michael Dollmann (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin Anja

Glinzki (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin Irina Huth (Familienrecht); Rechtsanwalt Dr. Andreas Koppus (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin Dr. Maria Naucke-Lönker (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.



chbeck.de/nachhaltig

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- M. Friehe*  
Löschen und Sperren in sozialen Netzwerken 1697
- S. Glaab / A. Schwedler*  
Besuchseinschränkungen in Pflegeheimen wegen Corona 1702
- T. B. Lübmann*  
Kollektiver Rechtsschutz – Ein aktueller Überblick 1706
- J. C. Sahl*  
Die EU-Flüchtlingspolitik vor dem EuGH 1711
- W. Bosch*  
Die Entwicklung des Kartellrechts 1713
- A. Spickhoff*  
Die Entwicklung des Arztrechts 1720
- BGH  
Keine Pflicht zur Führung eines Zahlungskontos im  
Inland – SEPA-Lastschrift 1737
- BGH  
Diesel-Skandal – Subsidiarität der Nichtzulassungs-  
beschwerde (Anm. S. L. Gössl) 1740
- BGH  
Ansprüche aus Gebäudeversicherung nach  
Überschwemmung (Anm. D.-C. Günther) 1743
- OLG Düsseldorf  
Feststellung einer Schwarzgeldabrede ohne Parteivortrag  
(Anm. P. Kemper / T. Kerkhoff) 1746

  
C.H. BECK

## 24/2020

4. Juni 2020  
73. Jahrgang S. 1697–1760  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview  
Soforthilfe von  
der Kammer

Standpunkt  
„Konversions-  
therapie“-Verbot

Aus der Justiz  
Zurück zum  
Normalbetrieb



0150202024

# INHALT

## Aufsätze

Matthias Friehe

### **Löschen und Sperren in sozialen Netzwerken**

1697

Welche Freiheiten haben soziale Netzwerke bei der Entscheidung darüber, welche Nutzerinhalte sie akzeptieren? Der Beitrag geht dieser Frage anhand verschiedener Konstellationen nach, wobei Löschungen im Netzwerkbetreiber-Nutzer-Verhältnis im Vordergrund stehen.

Sarah Glaab / Anna Schwedler

### **Besuchseinschränkungen in Pflegeheimen zur Bekämpfung des Coronavirus**

1702

Der Beitrag beleuchtet die Auswirkungen der Besuchs- und Betretungsverbote in Pflegeheimen zur Verhinderung der Ausbreitung des Coronavirus. Im Vordergrund steht dabei die Frage nach der Verhältnismäßigkeit der Maßnahmen, insbesondere pauschaler Besuchseinschränkungen.

Tobias B. Lühmann

### **Kollektiver Rechtsschutz – Ein aktueller Überblick**

1706

Die Durchsetzung von Kollektivinteressen in einem einzigen Verfahren hat spätestens seit der Einführung der Musterfeststellungsklage eine besondere Dynamik entwickelt. Der Beitrag fasst die wichtigsten Neuerungen und Tendenzen in diesem Bereich zusammen.

## Zur Rechtsprechung

Jan Christian Sahl

### **Die EU-Flüchtlingspolitik vor dem EuGH**

(EuGH NJW 2020, 1729)

1711

## Bericht

Wolfgang Bosch

### **Die Entwicklung des deutschen und europäischen Kartellrechts**

1713

Andreas Spickhoff

### **Die Entwicklung des Arztrechts 2019/ 2020**

1720

## Kanzlei & Mandat

Peter Rädler

### **Vorsicht: Subsidiarität!**

1726

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
<b>Globalisierung der Grundrechte?</b> F. Meinel		<b>Soforthilfe von der Kammer</b> R. G. Pohlmann		web.report	24
Agenda	6	Standpunkt	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	„Konversionsbehandlungen“ – <b>Halbherziges Verbot</b> O. Tolmein		Beck'sche Zeitschriften	34
Gesetzgebung	8	Aus der Justiz	17	Buchhinweise	36
Rechtsprechung in Kürze	8	<b>Weiter Weg zurück zur Normalität</b> S. Rebehn		Veranstaltungshinweise	38
Entscheidung der Woche	9	Recht digital	19	Heftvorschau/Impressum	40
		<b>Inhalt und Verkörperung</b> S. Ory			

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EuGH 02.04.20 – C-715/17 ua  
**Vertragsverletzung wegen unterlassener  
Mitwirkung bei Umsiedlung von Flüchtlingen** 1729

### Verfassungsgerichte

Bbg VerfG 17.01.20 – VfGBbg 65/18  
**Voraussetzungen für Vertrauensschutz bei  
Neufestsetzung der Betreuervergütung** 1735

### Zivilgerichte

BGH 06.02.20 – I ZR 93/18  
**Keine Pflicht zur Führung eines Zahlungskontos  
im Inland – SEPA-Lastschrift** 1737

BGH 28.01.20 – VIII ZR 57/19  
**Diesel-Skandal – Subsidiarität der Nichtzulassungs-  
beschwerde (Anm. S. L. Gössl)** 1740

BGH 26.02.20 – IV ZR 235/19  
**Ansprüche aus Gebäudeversicherung nach  
Überschwemmung eines Grundstücks  
(Anm. D.-C. Günther)** 1743

OLG Düsseldorf 21.01.20 – 21 U 34/19  
**Feststellung einer Schwarzgeldabrede ohne  
dahingehenden Parteivortrag  
(Anm. P. Kemper / T. Kerkhoff)** 1746

KG 17.03.20 – 2 AR 5/20  
**Überprüfung eines nicht vom gesetzlichen Richter  
erlassenen Verweisungsbeschlusses (Ls.)** 1749

### Strafgerichte

BGH 22.01.20 – 3 StR 526/19  
**Tatobjekt des Wohnungseinbruchdiebstahls –  
Immobilien von Verstorbenen** 1750

BGH 19.09.19 – 3 StR 180/19  
**Tateinheit bei Angriff auf höchstpersönliche  
Rechtsgüter (Ls.)** 1751

### Verwaltungsgerichte

BVerwG 18.09.19 – 6 A 7/18  
**Auskunft über vom BND organisierte Hintergrund-  
gespräche mit Journalisten (Ls.)** 1752

OVG Berlin-Brandenburg 03.04.20 – OVG 11 S 14/20  
**Coronabedingtes Besuchsverbot in Pflegeheimen** 1752

### Arbeitsgerichte

BAG 28.01.20 – 9 AZR 91/19  
**Schadensersatzanspruch des zurückgewiesenen  
Stellenbewerbers – Arbeitsplatzkonkurrenz** 1754

### Sozialgerichte

BSG 12.12.19 – B 14 AS 46/18 R  
**Gebühren des Rechtsanwalts im Vorverfahren** 1758

Vorsorge für Unfall, Krankheit, Alter  
19. Auflage, 2019, € 5,90.  
ISBN 978-3-406-74415-0  
beck-shop.de/29349899

Verantwortungsvoll handeln – in der Krise – rechtzeitig vorsorgen

Erhältlich im Buchhandel oder bei: [beck-shop.de](http://beck-shop.de) | Verlag C.H.BECK oHG - 80791 München | [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de) | Preise inkl. MwSt | 170833  
[facebook.com/verlagCHBECK](https://www.facebook.com/verlagCHBECK) [linkedin.com/company/verlag-c-h-beck](https://www.linkedin.com/company/verlag-c-h-beck) [twitter.com/CHBECKRecht](https://twitter.com/CHBECKRecht)



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- |                                                                                                                             |      |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| <i>H. J. Willemsen/N. Oberthür</i><br>Arbeitszeitrecht in der Anwaltschaft                                                  | 1761 |
| <i>T. Gasteyer/E. Säljemar</i><br>Vertraulichkeit digitaler Anwaltskommunikation                                            | 1768 |
| <i>M. Hartung</i><br>Mandatsannahme in Kanzleien – Berufsrechtliche<br>und sonstige Interessenkonflikte                     | 1772 |
| <i>C. Deckenbrock</i><br>Grenzen anwaltlicher Vergütungsvereinbarungen                                                      | 1776 |
| <i>H.-J. Mayer</i><br>Entwicklungen zur Rechtsanwaltsvergütung                                                              | 1779 |
| <i>H.-J. Hellwig/W. Ewer</i><br>Legal Tech – Kurze Antworten auf aktuelle Fragen                                            | 1783 |
| <i>T. Günther</i><br>Haftungsfallen rund ums beA                                                                            | 1785 |
| <i>BGH</i><br>Relevanter Zeitpunkt bei der Berechnung des fiktiven<br>Schadensersatzanspruchs (Anm. B. Hefeler)             | 1795 |
| <i>OLG Braunschweig</i><br>Beschwerde gegen Entziehung des Sorgerechts im<br>Wege einstweiliger Anordnung (Anm. W. Dürbeck) | 1819 |
| <i>BGH</i><br>Unterbringung in Entziehungsanstalt und Freiheits-<br>strafe – Vorwegvollzug (Anm. J. Peglau)                 | 1826 |

Zum virtuellen Anwaltstag  
„Die Kanzlei als Unternehmen“

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 12/2020



## 25/2020

10. Juni 2020  
73. Jahrgang S. 1761–1840  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Kolumne

Karlsruhe auf  
allen Kanälen

### Interview

Rechtsmarkt – Wandel  
und Widersprüche

### Standpunkt

Kollusive Farce –  
Formulierungshilfen



0150202025

# INHALT

## Aufsätze

Heinz Josef Willemsen / Nathalie Oberthür

### **Arbeitszeitrecht in der Anwaltschaft**

1761

Die arbeitszeitrechtlichen Vorgaben für angestellte Anwälte kollidieren häufig mit deren berufsrechtlichen Pflichten. Der Beitrag legt das Spannungsfeld offen und plädiert für eine gesetzliche Bereichsausnahme.

Thomas Gasteyer / Eva Säljemar

### **Vertraulichkeit im Wandel digitaler Kommunikationswege**

1768

Die Autoren gehen der Frage nach, wie die anwaltliche Praxis den gesetzlichen Anforderungen an eine rechts-sichere, vertrauliche Organisation der digitalen Anwaltskommunikation genügen kann.

Markus Hartung

### **Mandatsannahme in Kanzleien – Berufsrechtliche und sonstige Interessenkonflikte**

1772

In dem Beitrag wird dargelegt, dass auch die Prüfung von Interessenkonflikten jenseits des Berufsrechts ein wichtiger Bestandteil des anwaltlichen Risikomanagements sein sollte.

## Zur Rechtsprechung

Christian Deckenbrock

### **Grenzen anwaltlicher Vergütungsvereinbarungen**

1776

(BGH NJW 2020, 1811)

## Bericht

Hans-Jochem Mayer

### **Entwicklungen zur Rechtsanwaltsvergütung 2019/2020**

1779

## Kanzlei & Mandat

Hans-Jürgen Hellwig / Wolfgang Ewer

### **Keine Angst vor Legal Tech – Kurze Antworten auf aktuelle Fragen**

1783

Tim Günther

### **Haftungsfallen rund ums beA**

1785

## Buchbesprechungen

**Borgmann / Jungk / Schwaiger: Anwaltshaftung** (Thomas A. Degen) •

1787

**Gerold / Schmidt: Rechtsanwaltsvergütungsgesetz** (Norbert Schneider)

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	22
Virtuelles Anwaltstreffen T. Freudenberg		Widersprüche in einem Markt im Wandel M. Kilian		web.report	32
Agenda	6	Standpunkt	15	Stellenmarkt	33
Meldungen / Kolumne	7	Formenmissbrauch durch Formulierungshilfen M. Rossi		Beck'sche Zeitschriften	50
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	17	Buchhinweise	52
Rechtsprechung in Kürze	8	Bei Risiken und Nebenwirkungen fragen Sie den Steuerberater D. Karadag		Personalien	54
Entscheidung der Woche	9	Wissenschaft & Hochschule	19	Heftvorschau/Impressum	56
		Der richtige Buchtitel S. Grote			

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		
EuGH 23.04.20 – C-507/18 <b>Diskriminierung durch homophobe Äußerung einer Person mit Einfluss auf die Einstellung</b>	1789	OLG Koblenz 13.11.19 – 7 WF 957/19 <b>Klärungspflicht bei fehlender gerichtlicher Bestätigung des Eingangs einer beA-Nachricht</b> 1823
EuGH 23.04.20 – C-28/19 <b>Ausweisung der Gebühren für ein Online-Check-in bei der Preisangabe im Internet (Ls.)</b>	1793	OLG Stuttgart 23.01.20 – 8 W 262/18 <b>Verzicht auf Einigungsgebühr bei übereinstimmender Erledigungserklärung</b> 1823
<b>Verfassungsgerichte</b>		OLG Saarbrücken 16.12.19 – 9 W 30/19 <b>Vorlage des Berechtigungsscheins bei über beA beantragter Beratungshilfevergütung (Ls.)</b> 1824
BVerfG 13.02.20 – 2 BvR 739/17 <b>Nichtigkeit des Gesetzes zum Abkommen über ein Einheitliches Patentgericht (Ls.)</b>	1793	AG Frankfurt a.M. 09.04.20 – 456 F 5092/20 EAUG <b>Geänderte Umgangsregelung wegen Corona-Gefahr für Umgangsbegleiter</b> 1825
BVerfG 25.02.20 – 1 BvR 1282/17 <b>Unterlassungsbegehren gegen ein Online-Pressearchiv – Sohn des Bürgermeisters</b>	1793	<b>Strafgerichte</b>
<b>Zivilgerichte</b>		BGH 05.02.20 – 3 StR 565/19 <b>Unterbringung in Entziehungsanstalt und Freiheitsstrafe – Vorwegvollzug (Anm. J. Peglau)</b> 1826
BGH 18.02.20 – VI ZR 115/19 <b>Relevanter Zeitpunkt bei der Berechnung des fiktiven Schadensersatzanspruchs (Anm. B. Heßeler)</b>	1795	BGH 23.10.19 – 4 StR 515/19 <b>Anforderungen an die richterliche Beweiswürdigung (Ls.)</b> 1829
BGH 13.12.19 – V ZR 43/19 <b>Pflicht zur Baumpflege im Verband der Wohnungseigentümer</b>	1798	<b>Verwaltungsgerichte</b>
BGH 12.03.20 – IX ZR 125/17 <b>Unternehmerische Entscheidungen des Insolvenzverwalters bei Betriebsfortführung</b>	1800	OVG Münster 17.01.20 – 13 B 1282/19 <b>Pflicht zur Anmeldung und (Erst-)Beratung nach dem Prostitutionsschutzgesetz</b> 1829
BGH 17.03.20 – VI ZB 99/19 <b>Ausgangskontrolle bei über das beA versandten fristwährenden Schriftsätzen</b>	1809	<b>Arbeitsgerichte</b>
BGH 13.02.20 – IX ZR 140/19 <b>Unwirksamkeit einer formularmäßigen Vergütungsvereinbarung</b>	1811	BAG 27.02.20 – 2 AZR 390/19 <b>Außerordentliche Kündigung – Sonderkündigungsschutz für schwerbehinderte Menschen</b> 1835
OLG Zweibrücken 07.02.20 – 2 UF 152/19 <b>Anspruch gegen Ehefrau auf Entschädigung für familiäre Nutzung des Dienstwagens</b>	1817	LAG Mecklenburg-Vorpommern 05.11.19 – 5 Sa 73/19 <b>Verteilung der Darlegungslast bei Streit über Überstunden (Ls.)</b> 1838
OLG Braunschweig 20.03.20 – 2 UF 32/20 <b>Beschwerde gegen Entziehung des Sorgerechts im Wege einstweiliger Anordnung (Anm. W. Dürbeck)</b>	1819	<b>Finanzgerichte</b>
		BFH 06.11.19 – II R 29/16 <b>Abzug vergeblicher Rechtsverfolgungskosten als Nachlassverbindlichkeit</b> 1838
		BFH 18.12.19 – XI R 21/18 <b>Rabattberechtigung beim Einkauf im Supermarkt (Ls.)</b> 1840

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 12/2020

Miet- und Immobilienrecht  
Ärger wegen baulicher Veränderungen an Balkonen

Familienrecht  
Pflegekinder – Genehmigung zur Namensänderung

Erbrecht  
Ausgewählte Rechtsprechung zur EU-Erbrechts-VO

Verkehrsrecht  
Betriebsgefahr des abgestellten Sattelauffiegers

Baurecht  
Das neue Plansicherstellungsgesetz

Arbeitsrecht  
Arbeitsschutz bei Corona

Insolvenzrecht  
D&O-Versicherung bei Insolvenz des Versicherten

Strafrecht  
Die Europäische Staatsanwaltschaft

Anwalt und Kanzlei  
Das strafrechtliche Berufsverbot

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# NJW Sp

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-ZITAT  
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 Haubleiter  
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, Ärger wegen baulichen Veränderungen an Balkonen 353  
Zentralgerichtsbarkeit im „gemischten“ Fall und Rechtsmittelbelehrung 354

#### Familienrecht

Pflegekinder – Familiengerichtliche Genehmigung zur Namensänderung 356  
Morgengabeversprechen bedarf der notariellen Beurkundung 357

#### Erbrecht

W. Roth/T. Maulbetsch, Ausgewählte Rechtsprechung zur EU-Erbrechts-VO 359  
Erbinsetzung Verwandter des Überlebenden im Ehegattentestament 360

#### Verkehrsrecht

Betriebsgefahr des abgestellten Sattelauflegers 361  
Überarbeitung des Bußgeldkatalogs 363

#### Baurecht

L. Degen, Das neue Plansicherstellungsgesetz 364  
Umfang des Anscheinsbeweises bei vermutetem Systemfehler 366

#### Gesellschaftsrecht

Einberufung der Hauptversammlung nach Insolvenzeröffnung 367  
Ermächtigung zur Einzelvertretung im Vorstand 367

#### Arbeitsrecht

R. von Steinau-Steinrück/N. Jöris, Arbeitsschutz bei Corona 370  
Anrechnung von Vordienstzeiten bei Entgeltberechnung 371

#### Insolvenzrecht

D&O-Versicherung bei Insolvenz des Versicherten 373  
Insolvenzanfechtung bei mehreren Insolvenzanträgen 374

#### Strafrecht

S. Beukelmann, Die Europäische Staatsanwaltschaft 376  
Vermögensnachteil bei der Zurückhaltung von Mandantengeldern 377

#### Verfahrens- und Kostenrecht

Berechnung der 20 %-Toleranzgrenze bei Rahmengebühren 379  
Änderung eines Kostenfestsetzungsbeschlusses von Amts wegen 379

#### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Das strafrechtliche Berufsverbot 382  
Unzureichende Kanzleiorganisation 383



C.H. BECK

12/2020

10. Juni 2020



1 150202012

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , „Balkonien soll schöner werden“: Ärger mit baulichen Veränderungen . . . . .	353
Zentralgerichtsbarkeit im „gemischten“ Fall und Rechtsmittelbelehrung (BGH) . . . . .	354
Einheitliche Kostentragung bei Brandschutzkonzept (LG Bremen) . . . . .	354
Veräußerungsgewinn bei Selbstnutzung im Modell „1-365-1“? (BFH) . . . . .	355
Der „Binnenzoff“ von Eigentümern einer Eigentumswohnung (LG Frankfurt a. M.) . . . . .	355
Covid-19: „Aus“ für einen Aufenthalt in der Nebenwohnung? . . . . .	355

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Pflegekinder – Familiengerichtliche Genehmigung zur Namensänderung (BGH) . . . . .	356
Morgengabeversprechen bedarf der notariellen Beurkundung (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	357
Notbetreuung in Kita rechtfertigt Umgangsrechtsabänderung (AG München) . . . . .	357
Anerkennung einer kalifornischen Entscheidung zur Leihmutterchaft (KG) . . . . .	358

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth / T. Maulbetsch</i> , Ausgewählte Rechtsprechung zur EU-Erbrechtsverordnung . . . . .	359
Erbeinsetzung Verwandter des Überlebenden im Ehegattentestament (OLG Brandenburg) . . . . .	360
Anfechtung der Erbausschlagung nach falscher Behördeninformation (OLG Düsseldorf) . . . . .	360

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgener und Friederike Quaisser

Betriebsgefahr des abgestellten Sattelaufhängers (BGH) . . . . .	361
Begutachtungsanordnung aufgrund einer COPD (OVG Bremen) . . . . .	362
Unfall unter Fahrradfahrern auf Trainingsfahrt (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .	363
Überarbeitung des Bußgeldkatalogs . . . . .	363

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>L. Degen</i> , Das neue Plansicherstellungsgesetz . . . . .	364
Kostenentscheidung im Beweisverfahren bei Hauptsacheprozess (OLG Koblenz) . . . . .	365
Umfang des Anscheinsbeweises bei vermutetem Systemfehler (OLG Düsseldorf) . . . . .	366
Keine Dringlichkeitsvergabe bei gekündigtem Bauvertrag (OLG Düsseldorf) . . . . .	366

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Einberufung der Hauptversammlung nach Insolvenzeröffnung (KG) . . . . .	367
Ermächtigung zur Einzelvertretung im Vorstand (OLG Bamberg) . . . . .	367
Begrenzte Außenhaftung des Kommanditisten für Altverbindlichkeiten (OLG Hamburg) . . . . .	368
Gerichtsstand bei Klage gegen Treugeberkommanditisten (BayObLG) . . . . .	369

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*R. von Steinau-Steinrück / N. Jöris*, Arbeitsschutz bei Corona – Versuch einer Entwirrung ... 370  
 Anrechnung von Vordienstzeiten bei Entgeltberechnung (EuGH) ... 371  
 Schadensersatzanspruch des Arbeitnehmers – unwirksame Versetzung (BAG) ... 372  
 Verschlechterung einer Altersversorgung – Ablösender Tarifvertrag (BAG) ... 372

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

D&O-Versicherung bei Insolvenz des Versicherten (BGH) ... 373  
 Insolvenzanfechtung bei mehreren Insolvenzanträgen (LG Bonn) ... 374  
 Nachträglicher gerichtlicher Prüfungstermin (LG Würzburg) ... 374  
 Betriebsstilllegung wegen gewerberechtlicher Untersagungsverfügung (AG Hannover) ... 375

**Strafrecht**

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

*S. Beukelmann*, Die Europäische Staatsanwaltschaft ... 376  
 Zustimmung zu Verfahrenseinstellung – Gerichtliche Überprüfung (BayObLG) ... 377  
 Vermögensnachteil bei der Zurückhaltung von Mandantengeldern (BGH) ... 377  
 Einzelfragen der Einziehung (BayObLG) ... 378  
 Beschlagnahme von Bargeld (LG Hildesheim) ... 378

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Berechnung der 20 %-Toleranzgrenze bei Rahmengebühren (LSG Bayern) ... 379  
 Änderung eines Kostenfestsetzungsbeschlusses von Amts wegen (OLG Frankfurt) ... 379  
 Verfahrenswert im Umgangsverfahren mit widerstreitenden Anträgen (OLG Koblenz) ... 380  
 Beauftragung des Terminsvertreters namens des Prozessbevollmächtigten (AG Hannover) ... 381

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Das strafrechtliche Berufsverbot ... 382  
 Unzureichende Kanzleiorganisation (BGH) ... 383

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**

**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 11 0241, 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 Demier* (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:

PBNKDEFFXXX. 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:**

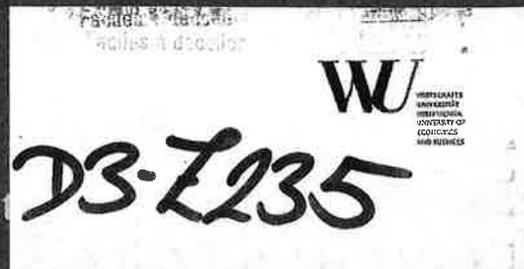
Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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



2/20

Beiträge | Contents



**Mise sous scellés et infractions financières : développements récents**

Katia Villard

**Schutzzweck der Inhaltskontrolle von allgemeinen Geschäftsbedingungen**

Valentin Jentsch

**LEFin-LSFin : des assujettis face aux nouveaux organes et organismes**

Christian Bovet | Valentine Delaloye

**La fin des rapports de travail du banquier : concurrence et bonus**

Aurélien Witzig

**Pièges fiscaux du contrat de prêt**

Fabien Liégeois

**Les données bancaires pseudonymisées – Du secret bancaire à la protection des données**

Célian Hirsch | Emilie Jacot-Guillarmod

**Les frais de procédure et d'investigation sous pression**

Guillaume Braid

**Berichterstattung | Comptes-rendus**

**Le droit bancaire privé suisse 2019**

Luc Thévenoz | Susan Emmenegger | Célian Hirsch | Martina Reber

**Fingierter Bedingungseintritt und Schiedsgutachten**

Bundesgerichtsurteil 4A\_460/2018 vom 13. Juni 2019

Magda Aref | Hans Caspar von der Crone

Herausgeber:

H. C. von der Crone (Vorsitz) | M. Amstutz | R. Bahar | U. Bertschinger | J.-L. Chenaux | F. De Rossa Gisimundo | S. Emmenegger | I. Romy | R. Sethe | W. A. Stoffel | L. Thévenoz | F. Thouvenin

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer



**SZW /  
RSDA**

## Inhalt | Table des matières

### Editorial

- › Luc Thévenoz | Susan Emmenegger 97

### Beiträge | Contributions

- Mise sous scellés et infractions financière : développements récents**  
Katia Villard 99

- Schutzzweck der Inhaltskontrolle von allgemeinen Geschäftsbedingungen**  
Valentin Jentsch 106

- LEFin-LSFin : des assujettis face aux nouveaux organes et organismes**  
Christian Bovet | Valentine Delaloye 117

- La fin des rapports de travail du banquier : concurrence et bonus**  
Aurélien Witzig 127

- Pièges fiscaux du contrat de prêt**  
Fabien Liégeois 138

- Les données bancaires pseudonymisées – Du secret bancaire à la protection des données**  
Célian Hirsch | Emilie Jacot-Guillarmod 151

- Les frais de procédure et d'investigation sous pression**  
Guillaume Braidı 168

### Berichterstattung | Comptes-rendus

- Le droit bancaire privé suisse 2019**  
**Das schweizerische Bankprivatrecht 2019**  
Luc Thévenoz | Susan Emmenegger | Célian Hirsch | Martina Reber 174

- Der fingierte Bedingungseintritt und das Schiedsgutachten**  
Bundesgerichtsurteil 4A\_460/2018 vom 13. Juni 2019 (nicht zur Publikation vorgesehen)  
Mit Bemerkungen von Magda Aref und Hans Caspar von der Crone 209

- Autorenverzeichnis | Liste des auteurs 223**

# RdE Rec **D3-7298** Energiewirtschaft

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

**Wissenschaftlicher Beirat**

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Faross  
Peter Franke  
Andrees Gentsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Kloepfer  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Dr. Rolf Linkohr  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Dr. Peter Michael Mombaur  
Dr. Dorothee Mühl  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Peter Salje  
Michaela Schmidt-Schlaeger  
Dr. Boris Scholtka  
Prof. Dr. Stefan Simon  
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern  
Prof. Dr. Hartmut Weyer

**Prof. Dr. Ulrich Büdenbender**

Die Veröffentlichung unternehmerischer regulatorischer Daten durch die Bundesnetzagentur im Energierecht

**Dr. Christoph Sieberg/Carlos D. Cesarano**

Rechtsrahmen für eine Wasserstoffwirtschaft

**Dr. Max Baumgart**

Zu das deutsche Stromnetz im europäischen Verbund

**EuGH**

Urt. v. 02.04.2020 – Rs. C-765/18 m. Anm. Markert  
Zu Gaspreiserhöhungen in der Grundversorgung

**BGH**

Urt. v. 29.01.2020 – VIII ZR 80/18  
Zur unmittelbaren Anwendung der Transparenzanforderungen der Gas-Richtlinie auf einseitige Preiserhöhungen

**BGH**

Urt. v. 29.01.2020 – VIII ZR 75/19  
Zur unmittelbaren Anwendung der Transparenzanforderungen der Gas-Richtlinie auf einseitige Preiserhöhungen

**OLG Düsseldorf**

Beschl. v. 19.02.2020 – VI-3 Kart 882/18 (V)  
Zur Genehmigung individueller Netzentgelte

**OLG Düsseldorf**

Beschl. v. 11.03.2020 – VI-3 Kart 772/19 (V)  
Zur Anknüpfung an die tatsächliche immissionsschutzrechtliche Genehmigungslage



# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 6/2020

### A. Beiträge

<i>Büdenbender</i>	Die Veröffentlichung unternehmerischer regulatorischer Daten durch die Bundesnetzagentur im Energierecht	221
<i>Sieberg/Cesarano</i>	Rechtsrahmen für eine Wasserstoffwirtschaft	230
<i>Baumgart</i>	Das deutsche Stromnetz im europäischen Verbund	243

### B. Rechtsprechung

<i>EuGH</i>	Urt. v. 02.04.2020 – Rs. C-765/18 m. Anm. Markert Zu Gaspreiserhöhungen in der Grundversorgung	246
<i>BGH</i>	Urt. v. 29.01.2020 – VIII ZR 80/18 Zur unmittelbaren Anwendung der Transparenzanforderungen der Gas-Richtlinie auf einseitige Preiserhöhungen	252
<i>BGH</i>	Urt. v. 29.01.2020 – VIII ZR 75/19 Zur unmittelbaren Anwendung der Transparenzanforderungen der Gas-Richtlinie auf einseitige Preiserhöhungen	260
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 19.02.2020 – VI-3 Kart 882/18 (V) Zur Genehmigung individueller Netzentgelte	265
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 11.03.2020 – VI-3 Kart 772/19 (V) Zur Anknüpfung an die tatsächliche immissionsschutzrechtliche Genehmigungslage	271

### C. RdE aktuell

<i>Hampell/ Flemming/Ertel/ Lehberg</i>	Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und (Behörden-)Praxis II/2020	275
-------------------------------------------------	---------------------------------------------------------------------------	-----

#### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co.KG  
Verlag C.H. Beck oHG  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 135

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Rüdiger Breuer  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter 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](http://www.nvwz.de)



## 11/2020

1. Juni 2020  
39. Jahrgang S. 737-816

### Aus dem Inhalt

- T. Kingreen*  
**Die Verteilung der Gesetzgebungskompetenzen für  
das Mietpreisrecht bei Wohnraum** 737
- C. Lenz/H. Schulte*  
**Sitzungen des Bundestags per Videokonferenz:  
Gehst du noch hin oder streamst du schon?** 744
- J. Osing*  
**Die Positivplanung von Windenergieflächen nach  
§ 249 Abs. 1 S. 1 BauGB – eine unterschätzte Chance  
für die Energiewende?** 749
- J. Bouet/M. Dross/L. Kindler*  
**Bundesweite Flächenvorgabe für den Ausbau von  
Windenergie an Land** 754
- J. Franke/A. Kerkemeyer*  
**Zum verfassungsrechtlichen Durchsuchungsbegriff  
und der „Betretungserlaubnis“ in § 58 V AufenthG** 760
- U. Berlit*  
**Aktuelle Rechtsprechung zum Aufenthaltsrecht 2018/19** 765
- M. Lehnert*  
**Menschenrechtliche Vorgaben an das Migrationsrecht  
in der jüngeren Rechtsprechung des EGMR** 766
- EGMR*  
**Zwangsaufenthalt in Flughafen-Transitzone** 777
- BVerwG*  
**Fernstraßenrechtliches Anbauverbot (Anm. A. Milstein)** 809
- BGH*  
**Zulässige Abgabe von Backwaren in Bäckerei mit Café  
(Anm. F. Brugger)** 812



2750202011

## Inhalt

Aufsätze	<i>Thorsten Kingreen</i> Die Verteilung der Gesetzgebungskompetenzen für das Mietpreisrecht bei Wohnraum	737	
	<i>Christofer Lenz/Henrike Schulte</i> Sitzungen des Bundestags per Videokonferenz: Gehst du noch hin oder streamst du schon?	744	
	<i>Johannes Osing</i> Die Positivplanung von Windenergieflächen nach § 249 I 1 BauGB – eine unterschätzte Chance für die Energiewende?	749	
	<i>Jana Bovet/Miriam Dross/Lars Kindler</i> Bundesweite Flächenvorgabe für den Ausbau von Windenergie an Land	754	
	<i>Johannes Franke/Andreas Kerkemeyer</i> Zum verfassungsrechtlichen Durchsuchungsbegriff und der „Betretungserlaubnis“ in § 58 V AufenthG	760	
Aufsätze Online	<i>Uwe Berlit</i> Aktuelle Rechtsprechung zum Aufenthaltsrecht 2018/19	765	
Berichte	<i>Matthias Lehnert</i> Menschenrechtliche Vorgaben an das Migrationsrecht in der jüngeren Rechtsprechung des EGMR	766	
Kurze Beiträge	<i>Christopher Schmidt</i> Der sächsische Volkseinwand	771	
Zur Rechtsprechung	<i>Moritz Müller/Lara Klostermeier</i> Europarechtskonformität der artenschutzrechtlichen Ausnahme vom Tötungsverbot zugunsten von Windenergieanlagen	774	
Buchbesprechungen	K. David/St. Stüber, Verfassung der Freien und Hansestadt Hamburg (Robert Heller)	776	
Rechtsprechung			
EGMR	21. 11. 19 – 3028/16	Zwangsarrest in Transitzone des Flughafens	777
EGMR	4. 4. 19 – 36538/17	Auslieferung in den Iran bei drohender Auspeitschung (Ls.)	783
BVerfG	29. 4. 20 – 1 BvQ 44/20	Corona-Pandemie: Ausnahmen vom Verbot von Gottesdiensten	783

BayVerfGH	24. 4.20 – Vf.29-VII-20	Eilrechtsschutz gegen Ausgangsbeschränkungen anlässlich Coronakrise	785
BVerwG	11. 7.19 – 9 A 13/18	Planfeststellung des 7. Bauabschnitts der A 39	788
BVerwG	29. 1.20 – 9 C 10/18	Fernstraßenrechtliches Anbauverbot Anm. <i>Alexander Milstein</i>	809 810
BGH	17.10.19 – IZR 44/19	Zulässige Abgabe von Backwaren in Bäckerei mit Café Anm. <i>Fabian Brugger</i>	812 815

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR  
 NVwZ-Blog, NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen  
 Rechtsprechung in Leitsätzen  
 Kurz berichtet, EU-Nachrichten und Gesetzgebungsverfahren



### Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

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



„Ich kann meine Fortbildung von zu Hause aus absolvieren“

**\$ 15 FAO**  
 ONLINE-Seminare  
 in aktuell 19 Fachbereichen

**ARBER**  
 Anwaltsfortbildung

Informieren Sie sich jetzt:  
[www.ARBER-seminare.de](http://www.ARBER-seminare.de)

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
 Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin *Dr. Christiane Prause*.

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.  
 E-Mail: [NVwZ@beck-frankfurt.de](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de), Internet: [www.nvwz.de](http://www.nvwz.de).

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur 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](mailto:anzeigen@beck.de)  
 Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlbing*.

**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.

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

Versandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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



D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

# DOV

73. Jahrgang Juni 2020  
Heft 12 Seiten 497–536



**Stefan Muckel/Lukas Hentzschel,**  
Imamausbildung im pluralistischen  
Verfassungsstaat

**Dominik Lück/Florian Penski,**  
Aus Anlass von „Topf Secret“:  
Antragsbezogener Informations-  
zugang als staatliches Informations-  
handeln?

**Jörg Berkemann,** Beweisrecht im  
Verwaltungsrecht

**Thomas Blome,** 3. Symposium  
zum Recht der Nachrichtendienste  
(Bericht)

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

# 12

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Stefan Muckel/Lukas Hentzschel*, Köln, Imamausbildung im pluralistischen Verfassungsstaat..... 497
- Dominik Lück*, Potsdam/*Florian Penski*, Berlin, Aus Anlass von „Topf Secret“: Antragsbezogener Informationszugang als staatliches Informationshandeln? – Zugleich zum Spannungsverhältnis zwischen Publizität und Geheimhaltungsinteressen Dritter ..... 506
- Jörg Berkemann*, Hamburg/Berlin, Beweisrecht im Verwaltungsrecht – Wann haben wir ein „gutes“ Buch? ..... 516

---

## Bericht

- Thomas Blome*, Brühl/Heimerzheim, 3. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste: Nachrichtendienste in vernetzter Sicherheitsarchitektur..... 526

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

381. *EuGH*, Urteil vom 27.2.2020 – C-836/18 – RH – Aufenthaltsrecht drittstaatsangehöriger Familienangehöriger von Unionsbürgern ..... 529

### Verfassungsgerichte

382. *BVerfG*, Beschluss vom 13.2.2020 – 2 BvR 739/17 – Nichtigkeit des Gesetzes zum Übereinkommen über ein Einheitliches Patentgericht ..... 529

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Verfassungsrecht

383. *BVerwG*, Urteil vom 12.12.2019 – 8 C 8.19 – Ausschluss staatlich beherrschter Unternehmen von der Grundrechtsträgerschaft ..... 529

#### Abgabenrecht

384. *BVerwG*, NK-Urteil vom 27.11.2019 – 9 CN 1.18 – Fehlertoleranz bei Gebührenkalkulation ..... 530

#### Öffentliches Dienstrecht

385. *BVerwG*, Urteil vom 13.11.2019 – 2 C 35.18 – Stellungnahme des Präsidialrats im Bundesrichterwahlverfahren nicht isoliert angreifbar ..... 530
386. *BVerwG*, Urteil vom 21.12.2019 – 2 A 1.19 – Anerkennung eines Körperschadens als Dienstunfall..... 530
387. *BVerwG*, Urteil vom 12.12.2019 – 2 A 6.18 – Begriff der Gelegenheitsursache bei der Ruptur der Supraspinatus-Sehne infolge einer Vorschädigung ..... 530
388. *BVerwG*, Beschluss vom 23.1.2020 – 2 VR 2.19 – Konkurrentenstreit; Beurteilungsirrelevanz von Nebentätigkeiten ..... 530
389. *BVerwG*, Beschluss vom 17.2.2020 – 2 VR 2.20 – Kein Anspruch eines Rechtsanwalts auf Teilnahme an der Erörterung und Eröffnung einer dienstlichen Beurteilung ..... 530
390. *HessVGH*, Beschluss vom 18.12.2019 – 1 B 443/19 – Kontakte zum Drogenmilieu bei jungem Polizeibewerber ..... 530
391. *HessVGH*, Beschluss vom 9.1.2020 – 1 B 2155/19 – Einstellung in den gehobenen Polizeivollzugsdienst ..... 531
392. *VGH BW*, Beschluss vom 27.2.2020 – 4 S 807/19 – Versetzung in den Ruhestand wegen Dienstunfähigkeit ..... 531

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

393. *NdsOVG*, Beschluss vom 17.2.2020 – 2 MN 379/19 – Normenkontrolleantrag gegen die Änderung einer universitären Prüfungsordnung ..... 531

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

394. *OVG NRW*, Urteil vom 19.9.2019 – 4 A 2129/18 – Auswahl unter mehreren Bewerbern für einen Standplatz auf einer Kirmes ..... 531
395. *OVG NRW*, Beschluss vom 4.12.2019 – 4 B 1037/18 – Auswahlentscheidung bei Schließung von Spielhallen..... 532
396. *HambOVG*, Beschluss vom 31.1.2020 – 4 Bs 216/19 – Widerruf einer Spielhallenerlaubnis wegen Steuerschulden..... 532

## Bau- und Planungsrecht

397. *HessVGH*, Beschluss vom 12.12.2019 – 3 B 446/19 – Studierendenhaus und Gebot der Rücksichtnahme..... 532
398. *HessVGH*, Beschluss vom 13.1.2020 – 3 B 2373/19 – Baubeginn und Erlöschen der Baugenehmigung ..... 532
399. *HessVGH*, Beschluss vom 27.1.2020 – 3 B 1864/19 – Bordell im allgemeinen Wohngebiet ..... 532
400. *BayVGH*, Beschluss vom 21.2.2020 – 15 CS 20.45 – Lärmimmissionen eines Kindergartens ..... 533
401. *BayVGH*, Beschluss vom 18.2.2020 – 15 CS 20.57 – Gebietsübergreifender Gebietserhaltungsanspruch..... 533
402. *NdsOVG*, Beschluss vom 21.2.2020 – 1 MN 147/19 – Wohngebietsausweisung bei hoher Lärmvorbelastung ..... 533

## Naturschutz- und Umweltrecht

403. *OVG NRW*, Urteil vom 6.12.2019 – 8 D 9/16.AK – Gebot, Abfälle schadlos zu verwerten..... 533
404. *VGH BW*, Urteil vom 12.2.2020 – 5 S 1070/19 – Vorkaufsrecht zur Verbesserung der Waldstruktur..... 533

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

405. *BVerwG*, Beschluss vom 16.1.2020 – 3 B 51.18 – Nichtanerkennung einer in der Zeit der vorläufigen Entziehung der deutschen Fahrerlaubnis (§ 111a StPO) erteilten ausländischen EU-Fahrerlaubnis ..... 534
406. *NdsOVG*, Beschluss vom 3.3.2020 – 12 ME 6/20 – Fahreignungs-Bewertungssystem; Punkte für Zuwiderhandlungen ..... 534

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

407. *BVerwG*, Urteil vom 18.12.2019 – 1 C 34.18 – Aufenthaltsgewährung bei nachhaltiger Integration..... 534
408. *NdsOVG*, Urteil vom 17.12.2019 – 13 LB 323/18 – Rücknahme der Einbürgerung ..... 534
409. *HessVGH*, Beschluss vom 14.1.2020 – 5 A 902/19.Z – Feststellung des Verlustes der Staatsangehörigkeit..... 534
410. *HessVGH*, Beschluss vom 27.1.2020 – 7 A 1466/17.Z – Feststellung des Verlustes des Rechts auf Einreise und Aufenthalt nach erneuter Ausstellung einer Aufenthaltskarte in Kenntnis der Ablehnungsgründe ..... 534
411. *NdsOVG*, Beschluss vom 20.2.2020 – 10 LA 53/20 – Stattgabe eines gegen die Unzulässigkeitsentscheidung des Bundesamtes gerichteten Antrags nach § 80 Abs. 5 VwGO ..... 535

## Sozialrecht

412. *NdsOVG*, Beschluss vom 12.2.2020 – 10 ME 36/20 – Zu den Anforderungen an eine Teilhabebeeinträchtigung i. S. d. § 35 a Abs. 1 Satz 1 Nr. 2 SGB VIII ..... 535
413. *VGH BW*, Beschluss vom 26.2.2020 – 12 S 3015/18 – Eingliederungshilfe; Übernahme der Kosten für den Besuch einer Privatschule ..... 535

## Sonstiges Verwaltungsrecht

414. *HessVGH*, Beschluss vom 27.1.2020 – 7 A 2164/17 – Anerkennung einer religiösen Stiftung..... 535

## Gerichtsverfahrensrecht

415. *BVerwG*, Beschluss vom 6.2.2020 – 4 B 3.17 – Beschluss im Nachverfahren nach § 93 a Abs. 2 Satz 1 VwGO ..... 535
416. *HessVGH*, Beschluss vom 6.1.2020 – 3 A 2960/19 – Absehen von Gerichtskostenerhebung bei Rechtsmitteleinlegung aufgrund fehlerhafter Rechtsmittelbelehrung ..... 536
417. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.2.2020 – 10 PA 166/19 – PKH-Beschwerde der Landeskasse..... 536
418. *HessVGH*, Beschluss vom 14.2.2020 – 1 E 1016/19 – Voraussetzungen der Vollstreckung eines Leistungsurteils..... 536
419. *HambOVG*, Beschluss vom 17.2.2020 – 3 So 12/19 – Erstattungsfähigkeit privater Sachverständigenkosten ..... 536
420. *NdsOVG*, Beschluss vom 5.3.2020 – 4 ME 34/20 – Anfechtbarkeit einer Zwischenentscheidung ..... 536

# InfrastrukturRecht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



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.

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

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

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

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopolkommission

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

- E. Staabe:* „Datenregulierung“ im Eisenbahnsektor (Teil 1) 146  
*O. K. Eifertinger/M. Brugger/Ch. Wenzl:* Sicher durch die (Corona-)Krise – Gremienentscheidungen aus der Ferne 148  
*C. Frank-Fahle:* Infrastrukturprojekte in den Vereinigten Arabischen Emiraten 151

#### Energie

- OLG Düsseldorf:* Zur bilanziellen Verantwortung eines Grundversorgers nach Ablehnung eines Kunden wegen wirtschaftlicher Unzumutbarkeit 154  
*LG Düsseldorf:* Konzessionierungsverfahren nach § 46 EnWG 156

#### Wärme

- OLG Rostock:* Zur kartellrechtlichen Unbedenklichkeit der Laufzeit von Fernwärmever sorgungsverträgen 157  
*OLG Stuttgart:* Patt im Fernwärmenetz 159

#### Verkehr

- OLG Düsseldorf:* Öffentlicher Dienstleistungsauftrag nach der Verordnung (EG) 1370/2007 in der Form des öffentlichen Auftrags im Wege des Inhouse-Geschäfts 160  
*VGH München:* Planfeststellung für eine Straßenbahntrasse 162

#### Wasser

- OVG Münster:* Zur Zuständigkeit für die Anordnung von Zustands- und Funktionsprüfungen von Abwasserleitungen 164

#### Telekommunikation

- OVG Münster:* Google Gmail ist kein meldepflichtiger Telekommunikationsdienst i. S. v. § 6 TKG – II 166

#### Spartenübergreifendes

- VK Westfalen:* Verkürzte Vergabe der Leistungsphasen für Planungsleistungen rechtfertigt keine Unterschwellenvergabe 167



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 6 - 12. Juni 2020

17. Jahrgang

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

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



Digitales Wirt-Usages

# RECHT & RFG FINANZEN FÜR GEMEINDEN

WU  
D3-Z129

Mit Serie  
VRV 2015!

Herausgeber **Walter Leiss**  
Schriftleitung und Redaktion **Markus Achatz, Peter Pilz**  
Redaktion **Christoph Grabenwarter, Ferdinand Kerschner, Katharina Pabel,  
Alfred Riedl, Ursula Stingl-Lösch**

Juni 2020

# 02

57 – 108

## Schwerpunkt

### COVID-19 und Gemeinden

#### Auswirkungen der Coronakrise auf Gemeinden

*Tatjana Katalan-Dworak, Marie Sophie Wagner-Reitinger und  
Reinhard Jantscher* ➔ 60

#### Verfahrensrechtliche Begleitmaßnahmen zu COVID-19

*Anna Katharina Struth* ➔ 64

#### Kompetenzen des Bürgermeisters bei Gefahr in Verzug und Notstand

*Dieter Neger und Elisabeth Paar* ➔ 72

#### Gemeinden in der COVID-Krise *Jennifer Almer und Katja Pilz* ➔ 78

#### Checkliste Sicherstellung der nachhaltigen Finanzierungsfähigkeit

*Michael Grahammer, Peter Pilz und Markus Unterhofer* ➔ 85



## Übersicht

**Steuer-Radar** ➔ 88

## Beiträge

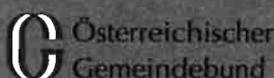
**Judikatur der Höchstgerichte zur Gemeinde** *Stefan Leo Frank* ➔ 90

#### Vermietung und Verpachtung durch Gemeinden

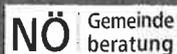
*Ursula Stingl-Lösch* ➔ 93

#### Förderungen im Allgemeinen nach VRV 2015

*Alexander Herbst und Veronika Meszarits* ➔ 100



leitner leitner



→ Editorial . . . . .	57
<i>Von Walter Leiss</i>	



## COVID-19 und Gemeinden

→ Auswirkungen der Coronakrise auf Gemeinden . . . . .	60
--------------------------------------------------------	----

Seit Beschlussfassung der ersten COVID-19-Maßnahmen sind mittlerweile mehrere Wochen vergangen. Zahlreiche Regelungen wurden seither auf Bundes- und Landesebene in Kraft gesetzt. Diese betreffen immer mehr auch Gemeinden und verlangen diesen viel ab. Nunmehr hat etwa auch der Kärntner Landtag praxisrelevante Änderungen für Gemeinden in der K-AGO und der K-BO beschlossen. Zudem erfolgten auf Bundesebene Regelungen zur Öffnung von Straßen für Fußgänger sowie die Benachrichtigung über erkrankte Personen.

*Von Tatjana Katalan-Dworak, Marie Sophie Wagner-Reitinger und Reinhard Jantscher*



→ Verfahrensrechtliche Begleitmaßnahmen zu COVID-19 . . . . .	64
---------------------------------------------------------------	----

Vor dem Hintergrund örtlicher und personenbezogener Bewegungsbeschränkungen wurden im März und April 2020 im Zuge der sog „COVID-Gesetze“ zahlreiche verfahrensrechtliche Sonderregelungen getroffen, die als Begleitmaßnahmen zu COVID-19 dienen sollen. Der Gesetzgeber erließ insb ein eigenes BG über Sonderverfahrensvorschriften für Verwaltungsbehörden, Verwaltungsgerichte, Verwaltungs- und Verfassungsgerichtshof, das „COVID-19-VwBG“. Daneben wurden ähnliche Regelungen für das ordentliche Rechtsmittelverfahren nach der BAO sowie zustellrechtliche Begleitregelungen erlassen. Die Bestimmungen haben fast alle einen vorübergehenden zeitlichen Geltungsbereich.

*Von Anna Katharina Struth*

→ Kompetenzen des Bürgermeisters bei Gefahr in Verzug und Notstand . . . . .	72
------------------------------------------------------------------------------	----

### Eine Bestandsaufnahme mit besonderem Fokus auf die Steiermark

Niemand hat auch nur ansatzweise mit der Corona-Pandemie und deren Auswirkungen gerechnet. Innerhalb weniger Wochen hat sich der Alltag, wie wir ihn kennen, von Grund auf verändert. Dies gilt auch für die einzelnen Gemeinden und ihre Organe. Nun stellt sich die Frage: Was tun in der Kommunalverwaltung bei derartigen unvorhergesehenen außergewöhnlichen Verhältnissen? Der Beitrag bietet eine Bestandsaufnahme der Kompetenzen des Bürgermeisters bei Gefahr in Verzug und Notstand. Der Fokus wird dabei auf der Steiermärkischen Gemeindeordnung liegen. Es kann sich jedoch lediglich um eine Momentaufnahme handeln. *Panta rhei – die Dinge sind gerade derzeit fließend!*

*Von Dieter Neger und Elisabeth Paar*



→ Gemeinden in der COVID-Krise . . . . .	78
------------------------------------------	----

### Umsatzsteuerliche Fragestellungen, die für Gemeinden in der Krise relevant sein könnten

Gemeinden trifft die COVID-Krise sowohl bei ihren hoheitlichen Aufgaben, bei ihren unternehmerischen Betrieben als auch iZm beträchtlichen Einnahmefällen. Auch wenn mit den ersten Lockerungen ein „neuer Normalbetrieb“ aufgenommen wird, können Gemeinden mit unterschiedlichen umsatzsteuerlichen Fragestellungen konfrontiert sein. Im Beitrag wird zusammengefasst, wie umsatzsteuerlich mit etwaigen Zahlungsverzögerungen, Forderungsabschreibungen, -ausfällen, Leistungsstörungen und Vertragsauflösungen umzugehen ist.

*Von Jennifer Almer und Katja Pilz*

→ Checkliste zur Sicherstellung der nachhaltigen Finanzierungsfähigkeit von Gemeinden in Corona-Zeiten . . . . .	85
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Der von der Bundesregierung im Rahmen der COVID-19-Pandemie angeordnete Lockdown vom 16. 3. 2020 trifft auch die Finanzen von öffentlichen Körperschaften hart. Durch den Rückgang von Ertragsanteilen, den Entfall von gemeindeeigenen Steuern und die Stundung von Abgaben für Unternehmen verringern sich wesentliche Einnahmesteile, fallen ganz aus oder der Liquiditätseffekt wird verschoben. Mithilfe der checklistenartigen Überlegungen sind Gemeinden in der Lage, sich einen Überblick über die kurz- bis mittelfristige Finanzierungssituation zu verschaffen, um daraus eine nachhaltige Strategie für die Finanzen abzuleiten.

*Von Michael Grahammer, Peter Pilz und Markus Unterhofer*

## Steuer-Radar ..... 88

### Judikatur

#### → Aktuelle Judikatur der Höchstgerichte zur Gemeinde als Steuergläubigerin . . . 90

Kommunalsteuer I: Abgabenbefreiung für ein selbständiges Ambulatorium mit integriertem Beherbergungsbetrieb (VwGH 20. 11. 2019, Ra 2018/15/0071).

Kommunalsteuer II: Abgabenbefreiung für Tätigkeiten der Bewährungshilfe (VwGH 20. 11. 2019, Ra 2019/15/0103).

Ergänzungsbeitrag für einen Dachbodenausbau (VwGH 17. 12. 2019, Ra 2018/16/0194).

Gebühren für die Benützung einer Abfallsammelstelle, die durch einen Gemeindeverband betrieben wird (VfGH 27. 2. 2020, V 31/2019).

Von Stefan Leo Frank

### Steuerrecht

#### → Vermietung und Verpachtung durch Körperschaften öffentlichen Rechts . . . . . 93

Die Vermietung und Verpachtung durch Gemeinden als Körperschaften öffentlichen Rechts folgt in vielerlei Hinsicht den umsatzsteuerlichen Grundlagen, welche auch die privatrechtlichen, sonstigen Vermieter treffen. Die Grundlagen und die Ausnahmen bei Körperschaften öffentlichen Rechts aus umsatzsteuerlicher Sicht werden in diesem Beitrag dargestellt. Es wird auch auf die aktuelle Situation iZm COVID-19 eingegangen.

Von Ursula Stingl-Lösch



### Betriebswirtschaft

#### → Forderungen im Allgemeinen dem Grunde und der Höhe nach . . . . . 100

Nach der VRV 2015 sind alle privat- und öffentlich-rechtlichen Forderungen der Gebietskörperschaft in ihrem Rechnungsabschluss auszuweisen. Bei der Folgebewertung der Posten am Abschlussstichtag ist differenziert nach kurz-/langfristigen, zweifelhaften und (un-)einbringlichen Forderungen sowie Fremdwährungsforderungen vorzugehen.

Die dabei im Allgemeinen anzuwendenden Normen stehen im Fokus des Beitrags. Darauf aufbauend fokussiert der Folgebeitrag in RFG Heft 3/2020 auf Überlegungen zum Ausweis von Ansprüchen aus Rückdeckungsversicherungen (in den Bereichen der Jubiläumsgelder, Abfertigungen und Pensionen) als Forderungen bzw als aktive Finanzinstrumente.

Von Alexander Herbst und Veronika Meszarits



### Standards

#### → Impressum ..... 57

# ZÖR

DB-Z100

Zeitschrift für öffentliches Recht  
Austrian Journal of Public Law

---

Band 75 • Heft 2 • Juni 2020



# ZöR

Band 75 · Heft 2 · Juni 2020

- Ansprüche auf Erlass genereller Verwaltungsakte und ihre Durchsetzung** 295–316  
Thomas Müller
- Siegermacht und Selbstbestimmungsrecht der Völker** 317–385  
Detlef Merten
- Ein gleichheitsrechtsdogmatischer Zwischenruf** 387–394  
Simon Kempny
- Gnade für Kriegsverbrecher und Völkermörder?  
Zu Berufung und Begrenzung des Völkerstrafrechts** 395–421  
Andreas Th. Müller
- Verwaltungsrecht im Mehrebenensystem: Rechtsprobleme des  
grenzüberschreitenden Katastrophenmanagements am Beispiel Tirols** 423–445  
Peter Bußjäger
- Der „differenzierte Regionalismus“: Neue Entwicklungen im italienischen  
Mehrebenensystem** 447–469  
Esther Happacher
- Buchbesprechung *Walter Ott/Maria Anna Rea-Frauchiger, The Varieties of  
Legal Positivism. The Hitler Argument and Other Objections to Legal  
Positivism, Zürich/St. Gallen: Dike Verlag AG 2018, 337 S, 93,00 €,  
ISBN 978-3-03751-808-3*** 471–475  
Clemens Jabloner
- Buchbesprechung *Angela Schwerdtfeger, Krisengesetzgebung, Tübingen:  
Mohr Siebeck 2018, XVI + 429 S, 104,00 €, ISBN 978-3-16-155636-4*** 477–480  
Lamiss Khakzadeh-Leiler
- Buchbesprechung *Benedikt Nehls, Die Auslegung mehrsprachiger  
völkerrechtlicher Verträge, Berlin: Duncker & Humblot 2019, 328 S, 89,90 €,  
ISBN 978-3-428-15707-5*** 481–487  
Sebastian Martens
- Buchbesprechung *Mattias Wendel, Verwaltungsermessen als Mehrebenen-  
problem. Zur Verbundstruktur administrativer Entscheidungsspielräume  
am Beispiel des Migrations- und Regulierungsrechts. Jus Publicum:  
Beiträge zum öffentlichen Recht Band 279, Tübingen: Mohr Siebeck 2019,  
XXIX + 511 S, 114,00 €, ISBN 978-3-16-156687-5*** 489–492  
Matthias Zußner

**Buchbesprechung *Martina Almhofer*, Die Haftung der Europäischen Zentralbank für rechtswidrige Bankenaufsicht, Tübingen: Mohr Siebeck 2018, XXIII + 486 S, 84,00 €, ISBN 978-3-156079-8**

Rainer Palmstorfer

493-496

**Buchbesprechung *Paul W. Kahn*, Making the Case. The Art of the Judicial Opinion, New Haven and London: Yale University Press 2016, 256 S, 45,00 \$, ISBN 978-0300212082**

Lando Kirchmair

497-503

**Buchbesprechung *Alexander Gorskiy*, Das strukturelle Homogenitätsgebot in der deutschen und österreichischen Bundesstaatslehre. Eine vergleichende rechtshistorische Untersuchung, Berlin: Duncker & Humblot 2019, 420 S, 109,90 €, ISBN 978-3-428-15749-5**

Peter Bußjäger

505-507

**Buchbesprechung *Monika Polzin*, Verfassungsidentität – Ein normatives Konzept des Grundgesetzes?, Tübingen: Mohr Siebeck 2018, XVI+251 S, 84,00 €, ISBN 978-3-16-155643-2**

Teresa Weber

509-510

# ZStrR

Schweizerische Zeitschrift  
für Strafrecht

Band/Tome

138

RPS

Revue

Suisse

2

RPS

Rivista

Svizzera

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-£267

[www.zstrr.recht.ch](http://www.zstrr.recht.ch)

Othmar Strasser

**Die individuelle Strafbarkeit von Leitungs-  
und Kontrollpersonen einer Bank für Defizite  
im Risikomanagement zur Bekämpfung der  
Geldwäscherei**

Ryan Gauderon/Kastriot Lubishtani

**L'ordonnance de classement des art. 52 ss CP et  
la qualité pour recourir : un acquittement culpabilisant**

Manon Simeoni

**La modification de l'acte d'accusation au sens de  
l'art. 333 al. 1 CPP**

Monika Simmler

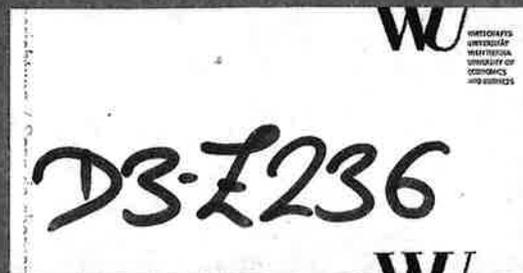
**Einsicht der Medien in Strafbefehle –  
Zur Reichweite des Art. 69 Abs. 2 StPO**



Stämpfli Verlag

6702

5. Juni 2020



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Andreas Gerhartl:** Krankmeldung und Krankschreibung

### RECHTSPRECHUNG

- » Verspätete Krankmeldung: Entlassung nicht gerechtfertigt
- » Dienstunfähigkeit muss im Entlassungszeitpunkt vorliegen
- » (Verspätete) Entlassung wegen negativen Äußerungen über wirtschaftliche Lage des Unternehmens
- » Keine Entgeltfortzahlung über das DV-Ende hinaus bei Entlassung eines Arbeiters wegen Dienstunfähigkeit
- » Vorabentscheidungsersuchen des BFG: Indexierung von Familienleistungen unionsrechtskonform?

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » COVID-19-Kurzarbeit: Neue Sozialpartnervereinbarung für Anträge ab 1. 6. 2020
- » Anwendung und Auslegung von Doppelbesteuerungsabkommen iZm der COVID-19 Pandemie



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Andreas Gerhartl: Krankmeldung und Krankschreibung**

3

Erkrankt der Arbeitnehmer, muss er dies dem Arbeitgeber melden und auf dessen Verlangen eine Bestätigung darüber beibringen. Was trivial klingt, ist im Detail mit zahlreichen Tücken verbunden und wirft in der Praxis immer wieder (teils immer wiederkehrende, teils auch neue) Fragen und Probleme auf. Der aktuelle Beitrag von Dr. *Andreas Gerhartl* gibt einen Überblick über einschlägige Themenstellungen und mögliche Lösungsansätze.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Verspätete Krankmeldung: Entlassung nicht gerechtfertigt	7
Pflichtwidriger Umgang mit Dienstanweisungen – Vertrauensunwürdigkeit	8
Entlassung wegen Verstoßes gegen das Konkurrenzverbot und die arbeitsvertragliche Treuepflicht	8
Dienstunfähigkeit muss im Entlassungszeitpunkt vorliegen	9
(Verspätete) Entlassung wegen negativen Äußerungen über wirtschaftliche Lage des Unternehmens	9
Rechtzeitige Entlassung nach umgehender Suspendierung	11
Keine Entgeltfortzahlung über das DV-Ende hinaus bei Entlassung eines Arbeiters wegen Dienstunfähigkeit	11

**» STEUERRECHT**

Vorabentscheidungsersuchen des BFG: Indexierung von Familienleistungen unionsrechtskonform?	12
Keine Minderung der USt-Bemessungsgrundlage durch Einkommensverwendung oder Veruntreuung	13

**AUS DEN BEHÖRDEN****» WIRTSCHAFTSKAMMER**

COVID-19-Kurzarbeit: Neue Sozialpartnervereinbarung für Anträge ab 1. 6. 2020	14
-------------------------------------------------------------------------------	----

**» FINANZMINISTERIUM**

Anwendung und Auslegung von Doppelbesteuerungsabkommen iZm der COVID-19 Pandemie	16
----------------------------------------------------------------------------------	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

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 Krefel

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](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Steuerrecht



C.H. BECK

## 11/2020

10. Juni 2020

37. Jahrgang S. 681-752

### Aus dem Inhalt

J. P. Francken

Die Novellierung des § 114 ArbGG durch das  
Sozialschutz-Paket II

681

C. Zieglmeier/S. Rittweger

Corona-Kurzarbeitergeld: Aktuelle Hindernisse  
und typische Kontrollfelder nach der Krise

685

M. Diller/S.-M. Gerber

Handlungsoptionen des gekündigten oder  
von Kündigung bedrohten Arbeitnehmers in  
der Verbraucherinsolvenz

691

D. Ludwig/J. Hinze

Das Massenentlassungsanzeigeverfahren – häufige  
Fehler und Vermeidungsstrategien

694

G. Engels

Das BAG und die Matrixstruktur

699

BAG

Unmittelbare Diskriminierung eines Bewerbers  
wegen des Geschlechts – Sportlehrer

707

BAG

Kündigungsschutz bei Schwangerschaft – Geltung  
vor vereinbarter Tätigkeitsaufnahme

721

BVerfG

Wegfall tarifvertraglich zugesagter Deputatkohle  
und Ersatz durch Energiebeihilfe

724

BAG

Grundrechtsbindung der Tarifvertragsparteien

734

BAG

Haftungsausschluss bei Personenschaden – Umfang  
der Bindungswirkung nach § 108 I SGB VII

745



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

**NZA Editorial**

**Mark Lembke**

Homeofficeanspruch – ein Danaergeschenk für Arbeitnehmer

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VII

**Impressum**

XVIII

**Aufsätze und Berichte**

**Johannes Peter Francken**

Die Novellierung des § 114 ArbGG durch das Sozialschutz-Paket II

681

**Christian Zieglmeier / Stephan Rittweger**

Corona-Kurzarbeitergeld: Aktuelle Hindernisse und typische Kontrollfelder nach der Krise

685

**Martin Diller / Sarah-Marie Gerber**

Handlungsoptionen des gekündigten oder von Kündigung bedrohten Arbeitnehmers in der  
Verbraucherinsolvenz

691

**Daniel Ludwig / Jacob Hinze**

Das Massenentlassungsanzeigeverfahren – häufige Fehler und Vermeidungsstrategien

694

**Kommentar**

**Gerd Engels**

Das BAG und die Matrixstruktur

699

**Blick ins Steuerrecht**

**Jens Intemann**

Geldwerter Vorteil bei verbilligtem PKW-Erwerb

702

Steuerpflicht des Sterbegelds aus einer Pensionskasse

702

Aufteilung von Sonderausgaben bei Einzelveranlagung

702

Inländischer Wohnsitz bei Ehegatten

702

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	23. 04. 2020 – C-507/18	Diskriminierung durch homophobe Äußerung einer Person mit Einfluss auf die Einstellung	703
BAG	19. 12. 2019 – 8 AZR 2/19	<b>Unmittelbare Diskriminierung eines Bewerbers wegen des Geschlechts – Sportlehrer</b>	707
BAG	27. 02. 2020 – 2 AZR 390/19	Sonderkündigungsschutz von schwerbehinderten Menschen – Kündigungserklärungsfrist	717
BAG	27. 02. 2020 – 2 AZR 498/19	<b>Kündigungsschutz bei Schwangerschaft – Geltung vor vereinbarter Tätigkeitsaufnahme</b>	721

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BVerfG	20. 02. 2020 – 1 BvR 2071/18, 1 BvR 2085/18 ua	<b>Wegfall tarifvertraglich zugesagter Deputatkohle und Ersatz durch Energiebeihilfe – verfassungsgemäß</b>	724
BAG	19. 11. 2019 – 7 ABR 52/17	Vergütungsanspruch des außerbetrieblichen Einigungsstellenbeisitzers – Rechtsverfolgungskosten	727
BAG	19. 12. 2019 – 6 AZR 59/19	Stichtagsregelung im Tarifvertrag – Verfassungsmäßigkeit der Beschränkung der stufengleichen Höhergruppierung	732
BAG	19. 12. 2019 – 6 AZR 563/18	<b>Grundrechtsbindung der Tarifvertragsparteien</b>	734
BAG	18. 12. 2019 – 10 AZR 322/17	Verzugszinsen auf Beiträge zu den Sozialkassen der Bauwirtschaft	741

#### Verfahrensrecht

BAG	28. 11. 2019 – 8 AZR 35/19	<b>Haftungsausschluss bei Personenschaden – Umfang der Bindungswirkung nach § 108 I SGB VII</b>	745
LAG Köln	13. 12. 2019 – 9 Ta 186/19	Rechtswegzuständigkeit für Kündigung eines GmbH-Geschäftsführers (Ls.)	752

#### Orientierungssätze

BAG	18. 12. 2019 – 10 AZR 424/18	Sozialkassensystem der Bauwirtschaft – Installation von Leckwarnsystemen	752
-----	------------------------------	--------------------------------------------------------------------------	-----

DB-Z 145

# N & R

## Netzwirtschaften & Recht

Energie, Telekommunikation,  
Verkehr und andere Netzwirtschaften

3&4/2020

S. 129-192

17. Jahrgang

Herausgegeben von

Achim Berg

Wilhelm Eschweiler

Peter Franke

Andrees Gentsch

Martin Henke

Jochen Homann

Alexander Kirschall

Wolfgang Kopf

Stephan Korehnke

Matthias Kurth

Barbara Minderjahn

Jochen Mohr

Andreas Mundt

Birgit Ortlieb

Stefan Richter

Franz Jürgen Säcker

Geschäftsführender

Herausgeber

Christian Koenig

Schriftleitung

Institut für das Recht  
der Netzwirtschaften,

Informations- und

Kommunikations-

technologie (IRNIK)

www.nundr.net

- |   |                                                                                                                                                                              |     |
|---|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| ■ | <i>Manuel Höferlin</i><br>Ein neues Vergabedesign für die<br>5G-Frequenzversteigerung                                                                                        | 129 |
| ■ | <i>Henning Recknagel</i><br>Zur Auslegung von § 4 Abs. 2 AVBFernwärmeV                                                                                                       | 130 |
| ■ | <i>Danielle Herrmann/Stefan Heilmann</i><br>Das Telekommunikationsrecht im Jahr 2019                                                                                         | 136 |
| ■ | <i>Andreas Neumann</i><br>Reform des Rechtswegs im Telekommunikationsrecht?                                                                                                  | 148 |
| ■ | <i>Bernd Sörries</i><br>Neues Geschäftsmodell, neue Regulierung? –<br>Das Geschäftsmodell des reinen Vorleistungsanbieters<br>und seine rechtliche und ökonomische Bedeutung | 161 |
| ■ | <i>Sebastian Lißek</i><br>Das Netzwirtschaftsrecht in Zeiten der Pandemie                                                                                                    | 166 |
| ■ | <i>Markus Böhme</i><br>Anmerkung zum Urteil des EuGH: Voraussetzungen<br>für Entbehrlichkeit einer persönlichen Kunden-<br>information über Änderungen des Erdgaspreises     | 174 |
| ■ | <i>Maximilian Hemmert-Halswick</i><br>Anmerkung zum Beschluss des BGH: Anpassung<br>der Erlösobergrenze im Hinblick auf eine geänderte<br>Bestimmung des Qualitätselements   | 180 |
| ■ | <i>Konstantina Bourazeri</i><br>Anmerkung zu den Beschlüssen des BGH:<br>Festlegung der Eigenkapitalzinssätze für die<br>dritte Regulierungsperiode                          | 188 |

## Inhalt

### Editorial

- Manuel Höferlin, MdB*  
Ein neues Vergabedesign für die  
5G-Frequenzversteigerung 129

### Aufsätze

- Prof. Dr. Henning Recknagel*  
Zur Auslegung von § 4 Abs. 2 AVBFernwärmeV 130

- Danielle Herrmann und Dr. Stefan Heilmann*  
Das Telekommunikationsrecht im Jahr 2019 136

- Andreas Neumann*  
Reform des Rechtswegs im Telekommunikationsrecht? 148

- Dr. Bernd Sörries*  
Neues Geschäftsmodell, neue Regulierung? –  
Das Geschäftsmodell des reinen Vorleistungsanbieters  
und seine rechtliche und ökonomische Bedeutung 161

- Sebastian Lißek*  
Das Netzwirtschaftsrecht in Zeiten der Pandemie 166

### Entscheidungen

- EuGH, Urt. v. 2.4.2020 – Rs. C-765/18: Voraussetzun-  
gen für Entbehrlichkeit einer persönlichen Kundenin-  
formation über Änderungen des Erdgaspreises 173  
mit Anmerkung von Dr. *Markus Böhme* 174

- BGH, Beschl. v. 11.2.2020 – Az. EnVR 122/18:  
Anpassung der Erlösobergrenze im Hinblick auf eine  
geänderte Bestimmung des Qualitätselements 178  
mit Anmerkung von *Maximilian Hemmert-Halswick* 180

- BGH, Beschl. v. 3.3.2020 – Az. EnVR 26/18:  
Festlegung der Eigenkapitalzinssätze für die  
dritte Regulierungsperiode – Eigenkapitalzinssatz III 184

- BGH, Beschl. v. 3.3.2020 – Az. EnVR 56/18:  
Festlegung der Eigenkapitalzinssätze für die  
dritte Regulierungsperiode 187

- mit Anmerkung von Dr. *Konstantina Bourazeri* 188

### In eigener Sache

Die Schriftleitung der N&R dankt Herrn *Walter Schäßle* herzlich für die hervorragende Zusammenarbeit in den letzten 13 Jahren. Die Zeitschrift hat ihm sehr viel zu verdanken.

# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

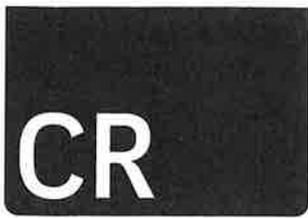
**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·  
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·  
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

[cr-online.de](http://cr-online.de)

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.



<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Peter Bräutigam / Thomas Thalhofer</b> – Coronavirus und Force Majeure in IT-Verträgen §15 .....	289
	<b>Thorsten Ammann</b> – KI as a Service .....	295
	<b>Daniel Kögel</b> – Miturheberschaft und Bearbeitung bei Open Source Software .....	304
	OLG Köln: Lizenzschaden des Datenbankherstellers durch Web-Scraping (OLG Köln, Ur. v. 28.2.2020 – 6 U 128/19) .....	311
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Paul Voigt</b> – Anforderungen an Drittlandtransfers – ungeklärte Fragen .....	315
	BVerwG: Kein Zugang zu äußeren Merkmalen von Dateien als Schutz von Geschäftsgeheimnissen (BVerwG, Beschl. v. 5.3.2020 – 20 F 3/19) .....	321
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b>Sandra Niggemann</b> – Die NetzDG-Novelle .....	326
	EuGH: Keine Markenrechtsverletzung von Amazon durch bloße Lagerung für Drittanbieter auf Amazon-Marketplace (EuGH, Ur. v. 2.4.2020 – C-567/18 – Coty Germany GmbH vs. Amazon Services Europe Sàrl u.a.) .....	331
<b>Telekommunikation &gt; und Medien</b>	BGH: EuGH-Vorlagefragen zur Zulässigkeit der Inbox-Werbung (BGH, Beschl. v. 30.1.2020 – I ZR 25/19 – Inbox-Werbung) .....	345
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Marcus v. Welser / Alexander Hoppen</b> – Nachweis von Urheberrechten an Source Code mittels Git .....	350



# 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.  
Döhm, 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, Vor-  
sitzender 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 · Rechtsinformati-  
ker 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 Ulrich, Gräfelfing · Europäische RA in  
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:** Schlussanträge des GA am EuGH v. 30.4.2020 zur Haftungsverlagerung auf  
Kunden bei kontaktlosen Zahlungen ohne PIN durch Bank-AGB

## IT und Software

### Aufsätze

**Peter Bräutigam / Thomas Thallofer – Coronavirus und Force Majeure in IT-Verträgen** – Eine Darstellung in 4 praktischen Fällen 

Der Beitrag wirft ausgewählte pandemiebedingte Fragestellungen auf dem Gebiet des IT-Rechts auf und untersucht diese anhand einiger Fallbeispiele aus der IT-vertraglichen Praxis (II.). Dabei werden insbesondere Auswirkungen auf bestehende Vertragsverhältnisse analysiert. Hierbei wird zwischen bestehenden Verträgen, die für sich aus der Pandemie ergebende Leistungsstörungen Regelungen getroffen haben (III. & IV.), und solchen, die hierzu kein dezidiertes Regelungsregime enthalten (V.) differenziert. .... 289

**Thorsten Ammann – KI as a Service** – Künstliche Intelligenz aus der Cloud und ihre rechtlichen Eigenheiten

Der Beitrag bietet einen Überblick zu den Besonderheiten von KI-Cloud-Verträgen, die bei deren Gestaltung und Verhandlung besonderes Augenmerk verdienen. .... 295



## Inhalt

**Daniel Kögel – Miturheberschaft und Bearbeitung bei Open Source Software** – Abgrenzung zur Bestimmung des Umfangs der Darlegungs- und Beweislast für Sekundäransprüche

Ausgehend von den Besonderheiten von Open Source Software (OSS) (I.) analysiert der Beitrag zunächst die Voraussetzungen einer Miturheberschaft (II.) im Unterschied zur Urheberschaft an einer Bearbeitung (III.). Bezogen auf Sammelwerke und verbundene Werke (IV.) wird die Miturheberschaft an OSS sodann von der Beteiligung an einer nachgelagerten Bearbeitung der OSS abgegrenzt (V.). Die Unterschiede bei der Darlegungs- und Beweislast (VI.) runden den Beitrag ab. .... 304

## Rechtsprechung

OLG Köln: Lizenzschaden des Datenbankherstellers durch Web-Scraping (OLG Köln, Urt. v. 28.2.2020 – 6 U 128/19) ..... 311

## Daten und Sicherheit

### Aufsätze

**Paul Voigt – Anforderungen an Drittlandtransfers – ungeklärte Fragen**

Der Beitrag klärt zunächst den Begriff „Drittland“ in Abgrenzung zum EWR (I.) und untersucht sodann, ob und inwieweit die Weitergabe personenbezogener Daten an unselbstständige Niederlassungen (1.), an DSGVO-Verpflichtete (2.) und an weitere Unternehmen (3.) im Drittland (II.) eine Übermittlung in Drittland gem. Art. 44 Satz 1 DSGVO darstellen. Für diese praxisrelevanten Konstellationen werden mögliche Lösungsansätze vorgestellt. .... 315

## Rechtsprechung

BVerwG: Kein Zugang zu äußeren Merkmalen von Dateien als Schutz von Geschäftsgeheimnissen (BVerwG, Beschl. v. 5.3.2020 – 20 F 3/19, ECLI:DE:BVerwG:2020:050320B20F3.19.0) ..... 321

BFH: Gewerblichkeit der Tätigkeit externer Datenschutzbeauftragter (BFH, Urt. v. 14.1.2020 – VIII R 27/17, ECLI:DE:BFH:2020:U, 140120.VIII R27.17.0) ..... 323

## Internet und E-Commerce

### Aufsätze

**Sandra Niggemann – Die NetzDG-Novelle** – Eine Kritik mit Blick auf die Rechte der Nutzerinnen und Nutzer

Der Beitrag skizziert zunächst die Rechtslage *de lege lata* (I.), bevor er in einem zweiten Schritt die Novelle des Netzwerkdurchsetzungsgesetzes (NetzDG) darstellt und untersucht, inwiefern sie berechtigte Kritik am NetzDG aufgreift (II.). Hierbei wird schwerpunktmäßig die verfassungsrechtlich unzureichende Ausgestaltung der Rechte der Nutzerinnen und Nutzer analysiert. Weil die NetzDG-Novelle insbesondere Regelungen plant, die in der Praxis keine effektive Rechtsdurchsetzung gewährleisten werden, unterbreitet der Beitrag handfeste Verbesserungsvorschläge (III.). .... 326



## Bestrangig!

Der große, neue Kommentar zum ZVG mit allen aktuellen Entwicklungen. Bei aller Vollständigkeit behält die Darstellung stets den Überblick: übersichtlich sind in die Erläuterungen zum ZVG und zum EGZVG die jeweils relevanten „Nebenvorschriften“ integriert.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de](http://otto-schmidt.de)

## Inhalt

### Rechtsprechung

EuGH: Keine Markenrechtsverletzung von Amazon durch bloße Lagerung für Drittanbieter auf Amazon-Marketplace	(EuGH, Urt. v. 2.4.2020 – C-567/18, ECLI:EU:C:2020:267 – Coty Germany GmbH vs. Amazon Services Europe Sàrl und Amazon FC Graben GmbH).....	331
EuGH: Keine Urheberrechtsabgabe bei Mietfahrzeugen mit Radio	(EuGH, Urt. v. 2.4.2020 – C-753/18, ECLI:EU:C:2020:268 – Stim und SAMI vs. Fleetmanager und NB).....	334
OLG Hamm: Garantieerklärung und Verbraucherschutzrechte auf Amazon	(OLG Hamm, Urt. v. 26.11.2019 – 4 U 22/19, ECLI:DE:OLGHAM:2019:1126.4U22.19.2000).....	335
OLG Dresden: Wirksame Änderung der Nutzungsbedingungen für soziales Netzwerk über „pop-up“-Fenster	(OLG Dresden, Beschl. v. 19.11.2019 – 4 U 1471/19).....	337
OLG Dresden: Zulässige Löschung eines Beitrags im sozialen Netzwerk	(OLG Dresden, Beschl. v. 11.6.2019 – Hinweis-4 U 760/19)...	338
OLG Brandenburg: Umfang des Unterlassungsanspruchs bei Äußerungen auf (Ärzte-)Bewertungsportal – Jameda	(OLG Brandenburg, Urt. v. 11.3.2019 – 1 U 15/18, ECLI:DE:OLGBB:2019:0311.1U15.18.2000).....	341
LG Hamburg: Pflicht für Facebook zur Löschung inoffizieller Kanzlei- und Partnerprofile	(LG Hamburg, Urt v. 13.2.2020 – 312 O 372/18).....	342

## Telekommunikation und Medien

### Rechtsprechung

BGH: EuGH-Vorlagefragen zur Zulässigkeit der Inbox-Werbung	(BGH, Beschl v. 30.1.2020 – I ZR 25/19, ECLI:DE:BGH:2020:300120UIZR25.19.0 – Inbox-Werbung).....	345
------------------------------------------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

## Report und Technik

### Aufsätze

<b>Marcus v. Welser / Alexander Hoppen – Nachweis von Urheberrechten an Source Code mittels Git – Was Online-Plattformen wie GitHub zur urheberrechtlichen Wertung beisteuern können</b>		
Arbeiten mehrere Programmierer an der Erstellung einer Software, so stellt sich die Frage, wie dies urheberrechtlich einzuordnen ist. Vor dem Hintergrund der verschiedenen Kategorien wie Allein- und Miturheberrecht (§§ 7, 8 UrhG), <b>Bearbeiterurheberrecht (§ 3)</b> und <b>Urheberrecht bei verbundenen Werken (§ 9)</b> untersucht der Beitrag, welche Informationen von Git bereitgestellt werden und <b>inwieweit diese Informationen zur Beweisführung geeignet sind.</b> ....		350

## CR Report

### Daten und Sicherheit

EuGH-Generalanwalt: Keine Pflicht zur Auskunft von YouTube bei Raubkopien ( <i>Jan Pfeiffer</i> ).....	R52
OLG Stuttgart: Zur Abmahnfähigkeit von Verstößen gegen die DSGVO ( <i>Mandy Hrube</i> ).....	R52

### Internet und E-Commerce

EuGH: Keine Markenrechtsverletzung von Amazon durch bloße Lagerung ( <i>Jan Pfeiffer</i> ).....	R53
OLG München: Zur Schutzrechtsverwarnung bei Internetangeboten ( <i>Mandy Hrube</i> ).....	R54

### TK und Medien

EuGH: Keine öffentliche Wiedergabe durch Vermietung von Empfangsgeräten ( <i>Marvin Jäschke</i> ).....	R54
LG Mainz: Anspruchsbegründung eines Mobilfunkdiensteanbieters ( <i>Maren Wöbbeking</i> ).....	R55
Anwaltsgericht: Geldbuße wegen fehlender Einrichtung des beA ( <i>Jan Lundberg</i> ).....	R56

itrbs DB-Z 329

# IT-Rechts-berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz



## Rechtsprechung

- › EuGH: Widerrufsrecht bei Bahncard-Kauf 127
- › OLG Dresden: Löschung von „Hassrede“ in sozialen Netzwerken 129
- › LG Bonn: Rechtsgeschäftliche Erklärungen über WhatsApp 132
- › LG Frankfurt/M.: Dringlichkeitsreaktivierende Anzeige eines SharePics auf Facebook §15 133
- › AG Wertheim: Weitgehende Auskunftspflicht nach Art. 15 DSGVO 135

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Backu / Bayer*
- › Steuerupdate Corona 136
- Kranenberg*
- › Fragerechte und Antwortpflichten nach der DSGVO 139

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Söbbing*
- › IT-Vertragsgestaltung in Zeiten der Coronakrise: Rechtsfragen zu bestehenden Verträgen 143
- Redeker*
- › Agile Programmierung mit Scrum: Probleme und Gestaltungsoptionen §15 147

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht



# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- BVerfG: Kein Recht auf Vergessen bzgl. Verwandtschaftsverhältnis 125
- BGH: Zurückverweisung des Sample-Urheberrechtsstreits „Metall auf Metall“ 125
- OLG Koblenz: Pflicht zur Kontrolle der Dokumentenübermittlung per beA 125
- ArbG Wesel: Zustimmungsbefähigung der Videoüberwachung zur Einhaltung von Corona-Abstandsregeln 126
- LG Berlin: Keine Vergütung nach RVG für Durchsetzung der Mietpreisbremse per Legal Tech 126
- LG München: Zulässige Öffentlichkeitsarbeit der Feuerwehr 127
- BSI-Kompendium zu Videokonferenzsystemen 127

## Rechtsprechung

- Widerrufsrecht bei Bahncard-Kauf (EuGH, Urt. v. 12.3.2020 – C-583/18) 127
- Löschung von „Hassrede“ in sozialen Netzwerken (OLG Dresden, Beschl. v. 12.2.2020 – 4 U 2198/19) 129
- Vorabentscheidungsersuchen zur Richtlinie über alternative Beilegung verbraucherrechtlicher Streitigkeiten (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 9.5.2019 – 20 U 22/18) 130
- Keine Meldepflicht für Gmail (OVG NW, Urt. v. 5.2.2020 – 13 A 17/16) 131
- Rechtsgeschäftliche Erklärungen über WhatsApp (LG Bonn, Urt. v. 31.1.2020 – 17 O 323/19) 132
- Dringlichkeitsreaktivierende Anzeige eines Share-Pics auf Facebook  (LG Frankfurt/M., Urt. v. 5.12.2019 – 2-03 O 194/19) 133
- Weitgehende Auskunftspflicht nach Art. 15 DSGVO (AG Wertheim, Beschl. v. 12.12.2019 – 1 C 66/19) 135

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Frieder Backu / Dr. Irene Bayer*
- **Steuerupdate Corona** – Überblick über wesentliche Entwicklungen aus steuerlicher und insolvenzrechtlicher Sicht im Zusammenhang mit der COVID-19-Pandemie 136  
*Der Beitrag gibt einen kurzen Überblick über steuerliche und insolvenzrechtliche Regelungen, die bis-*

*lang im Zusammenhang mit der COVID-19-Pandemie verabschiedet worden und auch für die IT-Branche maßgeblich sind.*

*Sonja Kranenberg*

- **Fragerechte und Antwortpflichten nach der DSGVO** 139  
Fragerechte der Aufsichtsbehörde, Rechtsstellung der Verantwortlichen, Hinweise zur Beratung in besonderen Fallkonstellationen  
*Mit der Einführung der DSGVO haben sich die Rechte und Pflichten der Verantwortlichen gegenüber dem alten Datenschutzrecht verändert. Damit einher gehen verschiedene Anfragen und Aufforderungen zur Stellungnahme, denen sich die Verantwortlichen gegenübersehen. Dieser Beitrag zeigt die verschiedenen Fragerechte der Aufsichtsbehörde auf und erläutert die daraus folgende Rechtsstellung der Verantwortlichen.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

*Dr. Thomas Söbbing*

- **IT-Vertragsgestaltung in Zeiten der Coronakrise: Rechtsfragen zu bestehenden Verträgen** 143  
*Natürlich gehen die Auswirkungen der durch das Coronavirus SARS-CoV-2 verursachten Viruserkrankung COVID-19 auch nicht spurlos an der IT-Branche vorbei. Es stellen sich zunächst einmal Fragen zu bereits abgeschlossenen Verträgen, aber es ergeben sich auch neue Gestaltungsnotwendigkeiten für zukünftige Verträge. Der Beitrag befasst sich mit der Frage, wie die bestehenden IT-Verträge unter dem Gesichtspunkt von COVID-19 zu sehen sind.*

*Dr. Helmut Redeker*

- **Agile Programmierung mit Scrum: Probleme und Gestaltungsoptionen**  147  
*Immer häufiger werden in der Praxis Softwareprojekte agil entwickelt. Zu den Rechtsfragen gibt es mittlerweile eine ganze Reihe von Stellungnahmen in der Literatur, außer einem Urteil des LG Wiesbaden aber keine einzige Entscheidung eines Gerichts. Es sind daher noch viele Fragen offen. In der Folge soll versucht werden, diesen offenen Fragestellungen nachzugehen und Handlungshinweise für die Vertragsgestaltung zu geben.*

## Literaturempfehlungen

- Datenschutzrechtliche Fragen personalisierter Preisgestaltung 151

## Neues unter [www.cr-online.de](http://www.cr-online.de)

Bock, Keine Corona-App dient als Eintrittskarte

In Kooperation mit:  
 bitkom e.V.  
 BvD e.V.  
 davit im DAV  
 eco e.V.  
 VAUNET

# ZEITSCHRIFT FÜR DATENSC

# ZD

WU  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS

D3-Z303

Herausgeber: RA Prof. Dr. Jochen Schneider · Prof. Dr. Thomas Hoeren · Prof. Dr. Mart

	AUS DEM INHALT
Öffnungsklauseln	273 Eberhard Frohnecke <b>Medien- und Wissenschaftsprivileg nur Makulatur?</b>
Datenschutzorganisation	275 STEFFEN SUNDERMANN <b>Bestellung eines Konzerndatenschutzbeauftragten in der Praxis</b>
Personenbezogene Daten	279 BEHRANG RAJI <b>Auskunftsanspruch in der Praxis</b>
Nutzungsprofile	284 STEFAN SCHLEIPFER <b>Pseudonymität in verschiedenen Ausprägungen</b>
Drittstaatentransfer	291 OLGA STEPANOVA / FLORIAN GROOTHUIS <b>Datenlokalisierungsgrundsatz in Russland</b>
Lehr- und Lernfreiheit	296 ALEXANDER ROBNAGEL <b>Datenschutz im E-Learning</b>
Auskunftei	302 ÖOGH: <b>Schadensersatzansprüche wegen unrichtiger Bonitätsauskunft</b> m. Anm. MESSNER / MOSING
Erheblichkeitsschwelle	304 OLG Innsbruck: <b>Kein immaterieller Schadensersatz für die rechtswidrige Datenverarbeitung von „Parteiaffinitäten“</b> m. Anm. WIRTHENSOHN
Einsichtsrecht	313 LG Heidelberg: <b>Kein Auskunftsanspruch bei unverhältnismäßigem Aufwand</b> m. Anm. ZÖLL / KIELKOWSKI
Bonität	315 AG Westerstede: <b>Androhung der Übermittlung von personenbezogenen Daten durch Inkassounternehmen</b> m. Anm. SCHMIDT



In Kooperation mit:

**bitkom** - Bundesverband Informationswirtschaft, Telekommunikation und neue Medien e.V.

**BvD** - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

**davit im DAV** - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

**eco** - Verband der Internetwirtschaft e.V.

**VAUNET** - Verband Privater Medien

# ZD

## ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

# INHALT

6/2020 Seiten 273–328

Öffnungsklauseln	<b>273</b>	<b>Editorial</b> Eberhard Frohnecke Medien- und Wissenschaftsprivileg nur Makulatur? – Zwingende Folgen der Folgenlosigkeit des Art. 85 Abs. 1 DS-GVO
Datenschutzorganisation	<b>275</b>	<b>Beiträge</b> STEFFEN SUNDERMANN Bestellung eines Konzerndatenschutzbeauftragten in der Praxis. Besonderheiten bei der Benennung nach Art. 37 DS-GVO und bei der Mitteilung an die Aufsichtsbehörde(n)
Personenbezogene Daten	<b>279</b>	BEHRANG RAJI Auskunftsanspruch in der Praxis. Ausgewählte Fragen zum Auskunftsrecht nach Art. 15 DS-GVO
Nutzungsprofile	<b>284</b>	STEFAN SCHLEIPFER Pseudonymität in verschiedenen Ausprägungen. Wie gut ist die Unterstützung der DS-GVO?
Drittstaaten transfer	<b>291</b>	OLGA STEPANOVA / FLORIAN GROOTHUIS Datenlokalisierungsgrundsatz in Russland. Hindernis für den freien Datenaustausch mit der EU?
Lehr- und Lernfreiheit	<b>296</b>	ALEXANDER ROBNAGEL Datenschutz im E-Learning. Die neuen Datenschutzregelungen im Lehrbetrieb von Hochschulen
Auskunftei	<b>302</b>	<b>Rechtsprechung</b> ÖOGH: Schadensersatzansprüche wegen unrichtiger Bonitätsauskunft Urteil vom 27.11.2019 – 6 Ob 217/19h m. Anm. MESSNER / MOSING
Erheblichkeitsschwelle	<b>304</b>	OLG Innsbruck: Kein immaterieller Schadensersatz für die rechtswidrige Datenverarbeitung von „Parteiaffinitäten“ Urteil vom 13.2.2020 – 1 R 182/19b m. Anm. WIRTHENSOHN
Gemeinschaftsstandards	<b>308</b>	OLG Dresden: Änderung der Nutzungsbedingungen eines sozialen Netzwerks Hinweisbeschluss vom 19.11.2019 – 4 U 1471/19
Button-Lösung	<b>310</b>	KG: Unangemessene Benachteiligung von als Datenschutzerklärung bezeichneten AGB Urteil vom 21.3.2019 – 23 U 268/13
Einsichtsrecht	<b>313</b>	LG Heidelberg: Kein Auskunftsanspruch bei unverhältnismäßigem Aufwand Urteil vom 21.2.2020 – 4 O 6/19 m. Anm. ZÖLL / KIELKOWSKI
Bonität	<b>315</b>	AG Westerstede: Androhung der Übermittlung von personenbezogenen Daten durch Inkassounternehmen Beschluss vom 30.12.2019 – 27 C 660/19 m. Anm. SCHMIDT



- |                            |                                                                                                                                                                                 |
|----------------------------|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Auskunftsantrag            | <b>317</b> LAG Baden-Württemberg: <b>Streitwert für Anspruch auf Erteilung einer Datenauskunft</b><br>Beschluss vom 23.1.2020 – 5 Ta 123/19                                     |
| Sozialdatenschutz          | <b>318</b> LSG Sachsen: <b>Sozialrechtsweg für datenschutzrechtliche Klage eines Versicherten gegen den MDK</b><br>Beschluss vom 12.12.2019 – L 2 SV 2/19 B                     |
| Datenlöschungsanspruch     | <b>319</b> SG Dresden: <b>Keine Löschung gespeicherter Krankenkassendaten vor Ablauf der Aufbewahrungsfristen</b><br>Entscheidung vom 10.1.2020 – S 5 SF 387/19 DS              |
| Ermessensreduzierung       | <b>320</b> FG Saarland: <b>DS-GVO-gestützter Anspruch auf Akteneinsicht auch für Zeiträume vor dem 25.5.2018</b><br>Beschluss vom 3.4.2019 – 2 K 1002/16                        |
| Namensschild               | <b>321</b> BVerwG: <b>Kennzeichnungspflicht für Polizeivollzugsbedienstete</b><br>Urteil vom 26.9.2019 – 2 C 32.18                                                              |
| Personalakte               | <b>322</b> OVG Hamburg: <b>Kein Anspruch auf rückwirkende Anpassung der Personalakte nach Namensänderung</b><br>Beschluss vom 27.5.2019 – 5 Bf 225/18.Z                         |
| Verdachtsberichterstattung | <b>324</b> VG Berlin: <b>Kein einstweiliger Rechtsschutz gegen Herausgabe einer Gerichtsentscheidung an die Presse</b><br>Beschluss vom 27.2.2020 – 27 L 43/20 m. Anm. SCHNABEL |
| Gefahrenabwehr             | <b>327</b> VG Schleswig: <b>Zulässige Übermittlung von Pächterdaten eines Kleingartenvereins an Ordnungsbehörde</b><br>Beschluss vom 13.6.2019 – 8 B 10/19                      |
| Auskunft                   | <b>328</b> VerfGH Sachsen: <b>Vb gegen Anpassung des Rundfunkstaatsvertrags an DS-GVO</b><br>Beschluss vom 23.1.2020 – Vf. 44-IV/19 (Ls.)                                       |
| Hoheitliche Aufgabe        | <b>328</b> OLG Frankfurt/M.: <b>Keine Verkehrsüberwachung durch private Dienstleister</b><br>Beschluss vom 6.11.2019 – 2 Ss-OWi 942/19 (Ls.)                                    |
| Transparenzkodex           | <b>328</b> LG Hamburg: <b>Unterlassungsansprüche wegen Onlineberichterstattung über Zuwendungen der Pharmaindustrie</b><br>Urteil vom 20.9.2019 – 324 O 482/18 (Ls.)            |

**III-IV Inhalt**  
**V-XXIII ZD-Fokus**  
**XXIII Impressum**

**Beilagenhinweis**

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir Beilagen von:

Carl von Ossietzky Universität, Center für lebenslanges Lernen (C3L), Oldenburg

Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG, Berlin

IITR Datenschutz GmbH, München

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Baden-Baden

Verlag C.H.BECK oHG, München

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!

# RECHT <sup>RdM</sup> DER MEDIZIN

Subscription Service 06 71 31 31 31

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**D3-Z105**

*Schriftleitung* Christian Kopetzki

*Redaktion* Gerhard Aigner, Erwin Bernat, Daniel Ennöckl, Meinhild Hausreither,  
Thomas Holzgruber, Dietmar Jahnel, Matthias Neumayr, Magdalena Pöschl,  
Reinhard Resch, Hannes Schütz, Lukas Stärker, Karl Stöger,  
Felix Wallner, Johannes Zahrl

Juni 2020

**03**

81 – 132

Schwerpunkt COVID-19

## Verkehrsbeschränkungen gem § 24 EpG vs COVID-19-MaßnahmenG – eine Parallelaktion? *Christian Kopetzki* ➔ 84

COVID-19 und KA-AZG sowie ARG: Ein außergewöhnlicher Fall  
*Lukas Stärker* ➔ 90

Mietzinsminderung infolge der Corona-Krise für medizinische Berufe  
*Andreas Joklik und Daniel Richter* ➔ 97

Die neue Medizinprodukte-VO in Zeiten von COVID-19  
*Christiane Stockbauer und Elisabeth Sauritschnig* ➔ 99



Beiträge

Behandlung von Privatpatienten außerhalb der Ordinationszeiten  
durch den Vertragsarzt *Reinhard Resch* ➔ 102

Neue Wege der Organgewinnung (II)  
*Daniel Noe und Claudia Steinböck* ➔ 107

Gesetzgebung und Verwaltung

Erlässe und V rund um das Coronavirus ➔ 114

Rechtsprechung

Keine Verwaltungsverfahrensgemeinschaft im Krankenanstaltenrecht  
*Sebastian Scholz* ➔ 124

Leitsätze

Erkennbarkeit einer Suizidgefahr  
*Ingrid Jez* ➔ 131

→ Editorial . . . . .	81
<b>Von kranken Tieren und Menschen</b>	
<i>Von Christian Kopetzki</i>	

## Beiträge

→ Verkehrsbeschränkungen gem § 24 EpG vs COVID-19-MaßnahmenG – eine Parallelaktion? . . . . .	84
-----------------------------------------------------------------------------------------------	----

Das COVID-19-MaßnahmenG (Art 8 BGBl I 2020/12 idF 2020/23) hat eine mit dem EpG konkurrierende Grundlage für Betretungsverbote geschaffen, die sich einerseits auf Betriebsstätten und Arbeitsorte (§ 1), andererseits auf „bestimmte Orte“ bezieht (§ 2). Die meisten der in den letzten Wochen erlassenen Verkehrsbeschränkungen zur Bekämpfung der SARS-CoV-2-Pandemie stützen sich auf dieses Gesetz. Im Beitrag soll die im letzten Editorial (RdM 2020/40) vertretene These näher begründet werden, dass jedenfalls die Betretungsverbote gem § 2 kein neues Gesetz gebraucht hätten, weil sie bereits durch § 24 EpG gedeckt sind.

*Von Christian Kopetzki*

→ COVID-19 und KA-AZG sowie ARG: Ein außergewöhnlicher Fall . . . . .	90
-----------------------------------------------------------------------	----

Sowohl KA-AZG als auch ARG sehen unter dem Titel „Außergewöhnliche Fälle“ Sonderregelungen für Not- und Ausnahmefälle vor. Der Beitrag stellt sowohl die Voraussetzungen als auch die Rechtsfolgen in derartigen Fällen anhand der aktuellen COVID-19-Pandemie dar.

*Von Lukas Stärker*

→ Mietzinsminderung infolge der Corona-Krise für medizinische Berufe . . . . .	97
--------------------------------------------------------------------------------	----

Mietgegenstände, die von Ärzten und Angehörigen anderer Gesundheitsberufe genutzt wurden, waren in der Regel nicht durch Betretungsverbote an der Nutzung durch Patienten gehindert; vielfach kam und kommt es aber zu einem außergewöhnlichen Rückgang der Patientenzahlen. Dieser Artikel geht der Frage nach, wann auch ohne das Vorliegen von Betretungsverböten ein teilweiser Mietzinsentfall gerechtfertigt sein kann.

*Von Andreas Joklik und Daniel Richter*

→ Die neue Medizinprodukte-Verordnung in Zeiten von COVID-19 . . . . .	99
<b>Jetzt nicht oder jetzt erst recht?</b>	

Das Medizinprodukterecht hätte mit 26. 5. 2020 weitreichend geändert bzw. erneuert werden sollen. Aufgrund der aktuellen COVID-19-Krise wurde der Geltungsbeginn des neuen Regelungsregimes jedoch verschoben. Der Beitrag beschäftigt sich mit der Frage, ob und inwieweit diese „last-minute“-Maßnahme notwendig ist bzw. welche Auswirkungen diese auf PatientInnen und den Medizinproduktmarkt hat.

*Von Christiane Stockbauer und Elisabeth Sauritschnig*

→ Behandlung von Privatpatienten außerhalb der Ordinationszeiten durch den Vertragsarzt . . . . .	102
---------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

Thema ist die Frage, unter welchen Rahmenbedingungen ein Vertragsarzt der Krankenversicherung Privatpatienten behandeln darf. Die Eckpunkte bilden dabei die mit dem Krankenversicherungsträger im Einzelvertrag vereinbarten Ordinationszeiten einerseits, aber auch die Freiberuflichkeit des Arztes andererseits.

*Von Reinhard Resch*

→ Neue Wege der Organgewinnung (Teil II) . . . . .	107
----------------------------------------------------	-----

### **Chimäre Organismen und Organ-Engineering**

Der Mangel an menschlichen Spenderorganen ist ein zentrales Problem der Transplantationsmedizin. Dieser Beitrag widmet sich aktuell diskutierten Alternativen der Organgewinnung. Teil II behandelt den Rechtsrahmen für die Züchtung chimärer Organismen zu Zwecken der Transplantationsmedizin sowie ein ausgewähltes Beispiel des Organ-Engineering.

*Von Danielle Noe und Claudia Steinböck*

## Gesetzgebung und Verwaltung

Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither

- Hinweis ad COVID-19 ..... 114
- Erlass des BMSGPK betreffend Vollzug des Epidemiegesetzes 1950, Vorgaben zum Umgang mit SARS-CoV-2/COVID-19 ..... 114
- Erlass des BMSGPK betreffend Leitlinien zur Sicherung der gesundheitlichen Anforderungen an Personen beim Umgang mit Lebensmitteln; Hygieneregeln für den Einzelhandel ..... 115
- Erlass des BMSGPK betreffend § 15 Epidemiegesetz 1950 ..... 116
- Corona – Erlass des BMSGPK betreffend Maßnahmen in Bezug auf Kindergärten 116
- Kundmachungen ..... 116

## Rechtsprechung

- Keine Verwaltungsverfahrensgemeinschaft im Krankenanstaltenrecht ..... 124

VwGH 2. 8. 2019, Ra 2017/11/0021

Mit Anmerkung von Sebastian Scholz

## Rechtsprechung in Leitsätzen

Bearbeitet von Gisela Ernst, Claudia Gabauer, Ingrid Jez,  
Veronika Kräftner und Aline Leischner-Lenzhofer

- Apotheken- und Arzneimittelrecht, Arzthaftung, Datenschutzrecht, Erwachsenenschutzrecht, Unterbringungs- und Heimaufenthaltsrecht ..... 130

## Standards

- Impressum ..... 81
- Buchbesprechung ..... 132



**DAG**

DAG – Österreichische Zeitschrift für das  
ärztliche Gutachten – Auch als App

Details unter [www.manz.at/app-dag](http://www.manz.at/app-dag)

Jetzt  
downloaden!

MANZ 

Europäische

# GRUNDRECHTE

Zeitschrift

EuGRZ

in Verbindung mit

Prof. Dr. Dr. h. c. Thomas Buergenthal, GWU, Washington, DC; vorm. Richter am IGH; vo

Dr. h. c. Tim Eicke, Richter am Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte, Straßburg

Prof. Dr. Dr. h. c. Jochen Abr. Frowein, vorm. Vize-Präsident der Europ. Komm. f. Menschen

Prof. Dr. Dr. Christoph Grabenwarter, Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien; Prof.

Prof. Dr. Constance Grewe, Professorin an der Université de Strasbourg; Richterin am Verfas

Univ.-Prof. Dr. Gerhart Holzinger, vorm. Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien

Prof. Dr. Christine Langenfeld, Richterin des Bundesverfassungsgerichts, Karlsruhe; Professorin an der Universität Göttingen

The Right Hon. Lord Mance, vorm. Vize-Präsident des Supreme Court of the United Kingdom, London

Prof. Dr. Jörg Paul Müller, Ordinarius für öffentliches Recht an der Universität Bern

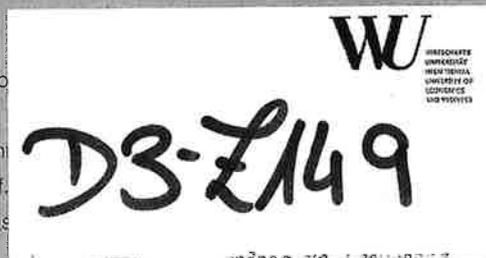
Prof. Dr. Dr. h. c. Gil Carlos Rodríguez Iglesias, vorm. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften, Luxemburg

Prof. Dr. László Sólyom, vorm. Präsident der Republik Ungarn; vordem Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Budapest

Prof. Dr. Dr. h. c. Christian Tomuschat, Professor für öffentl. Recht, insb. Völker- und Europarecht an der Humboldt-Universität zu Berlin

Herausgegeben von Dr. h. c. Norbert Paul Engel

Schriftleitung Rechtsanwältin Dr. h. c. Erika Engel



EuGRZ

10. Juni 2020

47. Jg. Heft 7-12

ISSN 0341/9800

Seiten 165-388

## 1. Aufsätze

Andreas Voßkuhle, Karlsruhe

Die Zukunft der Verfassungsgerichtsbarkeit in Deutschland und Europa 165

Hans-Jörg Behrens, Berlin

Forum Shopping – Eine Herausforderung für den internationalen Menschenrechtsschutz 171

Rainer Hofmann und Alexander Heger, Frankfurt am Main

Das Selbstverständnis des Bundesverfassungsgerichts als Hüter des Kompetenzverhältnisses zwischen der Europäischen Union und Deutschland 176

## 2. Entscheidungen

- EGMR – 25. 06. 19 – Unterlassene Vorlage an EuGH kein Verstoß gegen Art. 6 EMRK / *Bley ./ D* ..... 191
- EuGH – 26. 03. 20 – Befürchtete Disziplinarmaßnahmen gegen Richter in Polen / Vorlagen unzulässig 195
- EuGH – 02. 04. 20 – Missachtung der EU-Umsiedlungsbeschlüsse durch Polen, Ungarn und Tschechien 201
- EuGH – 02. 04. 20 – Auslieferungsersuchen eines Drittstaats (Russland) an EU-Staat ..... 219
- EuGH – 03. 03. 20 – Europ. Haftbefehl / Kriterium des Höchststrafmaßes für Vollstreckungsstaat ..... 226
- EuGH – 07. 05. 20 – Haftungsklage nach Schiffskatastrophe / Panama-Flagge / Keine Staatenimmunität 230
- EuGH – 23. 04. 20 – Diskriminierend homophobe Äußerung eines Anwalts in Radiointerview ..... 235
- BGer – 04. 12. 19 – Landesverweisung wegen versuchter schwerer Körperverletzung ..... Steinmann 241
- BGer – 18. 12. 19 – Verfassungswidrige Leibesvisitation mit Entkleiden ..... Steinmann 244
- BVerfG – 05. 05. 20 – Staatsanleihekaufprogramm (PSPP) der EZB und Urteil des EuGH ultra vires .... 246
- BVerfG – 13. 02. 20 – Europäisches Patentgericht / Zustimmungsgesetz mangels 2/3-Mehrheit nichtig  
• Urteil mit 5:3-Mehrheit / • Abw. Meinung König/Langenfeld/Maidowski ..... 288/314
- BVerfG – 19. 05. 20 – BND / Grundrechtsbindung deutscher Behörden gegenüber Ausländern im Ausland 319
- BVerfG – 09. 03. 20 – Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen Untersuchungshaft ..... 365
- BVerfG – 13. 05. 20 – Nichtannahme einer Vb. (jüngerer Bf.) gegen Corona-Kontaktbeschränkungen ... 373
- BVerfG – 12. 05. 20 – Nichtannahme einer Vb. (älterer Bf.) gegen Lockerungen von Corona-Maßnahmen 375

## 3. Dokumentation

- EGMR – 18. 05. 20 – Robert Spano (Isländer) neuer Präsident des EGMR / Leitende EGMR-Funktionen 376
- EuRat – 28. 01. 20 – Mattias Guyomar neuer französischer Richter am EGMR ..... 377
- EuGH – 08. 05. 20 – Generelle Stellungnahme des EuGH nach dem PSPP-Urteil des BVerfG ..... 378

## 4. Laufende Verfahren

- EuGH – 08. 04. 20 – EAO zur Aussetzung von Zuständigkeiten der Disziplinarkammer des OGH Polens 378
- BVerfG – 18. 02. 20 – Übersicht über 2020 u.a. zur Entscheidung anstehende Verfahren (2. Teil und Schluss) 387



N. P. Engel Verlag

www.EuGRZ.info

e-mail: N.P.Engel@EuGRZ.info

Zeitschrift für

# VERBRAUCHER-<sup>VbR</sup> RECHT



DS-Z295

*Chefredakteurin* Petra Leupold  
*Redaktion* Wilma Dehn, Alexander Klauser,  
 Paul Oberhammer, Alexander Schopper



Mai 2020

03

81 – 120

Beiträge

## COVID-19-Pandemie: Gesetzgeber schützt betroffene Kreditnehmer

Thomas Haghofer ⌚ 84

Wohnrechtliche Aspekte der Corona-Krise Walter Rosifka ⌚ 89

Direkthaftung des Herstellers (Teil I) Christiane Wendehorst ⌚ 94

Rechtsprechung

FAGG-Rücktritt bei Bahnrabattkarte ⌚ 101

Online-Sparkonten: Klauselkontrolle ⌚ 101

Gebühr für Flughafen-Check-in ⌚ 108

Fondsgebundene Lebensversicherung: Höhe und Verjährung der Zinsen bei Spättritt ⌚ 113

„Österreichisches Münzkontor“: Unaufgeforderte Zusendung ⌚ 115

Pro & Contra

## Rücktrittsbelehrung beim Kreditvertrag: EuGH C-66/19

Benedikt Wallner/Gregor Schett ⌚ 118

→ Editorial . . . . .	81
<b>Zusammenhänge zwischen Prozessen</b> <i>Von Paul Oberhammer</i>	
VbR-Aktuell . . . . .	83
<b>Beiträge</b>	
→ COVID-19-Pandemie: Gesetzgeber schützt betroffene Kreditnehmer. . . . . <i>Von Thomas Haghofer</i>	84
→ Wohnrechtliche Aspekte der Corona-Krise . . . . . <i>Von Walter Rosifka</i>	89
→ Direkthaftung des Herstellers (Teil I) . . . . . <b>Eine Machbarkeitsstudie für die Umsetzung der neuen Gewährleistungs-RL in Österreich</b> <i>Von Christiane Wendehorst</i>	94
<b>Rechtsprechung</b>	
→ Allgemeines Verbraucherrecht . . . . .	99
→ Bankrecht . . . . .	101
→ Reiserecht . . . . .	108
→ Versicherungsrecht . . . . .	112
→ Wettbewerbsrecht . . . . .	115
→ Zivilverfahrensrecht . . . . .	117
<b>Pro &amp; Contra</b>	
→ Sticht der Widerrufsjoker auch in Österreich? . . . . . <b>Rücktrittsbelehrung beim Kreditvertrag: EuGH C-66/19</b> <i>Von Benedikt Wallner</i>	118
→ Kein Missbrauch des Rücktrittsrechts. . . . . <b>Rücktrittsbelehrung beim Kreditvertrag: EuGH C-66/19</b> <i>Von Gregor Schett</i>	119
<b>Standards</b>	
→ Für Sie gelesen . . . . .	120
→ Impressum . . . . .	81