

Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Katharina Beckemper
Prof. Dr. Jens Bülte
Prof. Dr. Dr. h.c. Gerhard Dannecker
Dr. Gina Greeve
Anke Hadamitzky
Prof. Dr. Markus Jäger
Thomas C. Knierim
Dr. Astrid Lilie-Hutz
Prof. Dr. Andreas Mosbacher
Prof. Dr. Tido Park
Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Stefan Rolletschke
Kai Sackreuther
Prof. Dr. Christian Schröder
Prof. Dr. Jürgen Taschke

Aus dem Inhalt

- K. Bussmann/M. Veljovic*
 Die hybride strafrechtliche Verfolgung der Geld-
 wäsche – Schlussfolgerungen aus den Ergebnissen
 einer bundesweiten Studie 417
- T. Eggers/F. van Cleve*
 Einziehung in Hawala-Verfahren – §§ 73 ff. StGB
 bei Verstößen gegen das ZAG 426
- N. Madauß*
 Die Bedeutung des § 375 a AO in der Praxis von
 Steuerstrafverfahren 434
- BGH*
 Hinterziehung von Tabaksteuer/Einziehung
 (m. Anm. *Gehm*) 436
- BVerfG*
 Anhörungsrüge vor Verfassungsbeschwerde – Durch-
 suchung beim Anwalt
 (m. Anm. *Neuheuser*) 439
- BGH*
 Begriff der Kriegswaffe – Umbau
 (m. Anm. *Bock*) 444
- LG Hildesheim*
 Nahrungsergänzungsmittel, Strafverfahren, Durch-
 suchung der Geschäftsräume, Gesellschaftsanteil,
 Vermittlungstätigkeit, Gewinnausschüttung, Anfangs-
 verdacht, Heil- und Hilfsmittel
 (m. Anm. *Lorenz/Vogel*) 452



11/2020

29. Oktober 2020
 9. Jahrgang S. 417–456

NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 11/2020

Editorial	<i>Prof. Dr. Tido Park</i> Der RegE zur Geldwäsche – grenzenlose Strafbarkeit als Heilsbringer?	III
Aufsätze	<i>Univ.-Prof. Dr. Kai-D. Bussmann/Miguel Veljovic</i> Die hybride strafrechtliche Verfolgung der Geldwäsche – Schlussfolgerungen aus den Ergebnissen einer bundesweiten Studie	417
	<i>Dr. Tobias Eggers/Fabian van Cleve</i> Einziehung in Hawala-Verfahren – §§ 73 ff. StGB bei Verstößen gegen das ZAG	426
Kurzbericht aus der Praxis	<i>Norbert Madauß</i> Die Bedeutung des § 375 a AO in der Praxis von Steuerstrafverfahren	434
Rechtsprechung	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Hinterziehung von Tabaksteuer/Einziehung BGH, Beschluss vom 23. Juli 2020 – 1 StR 78/20 (m. Anm. <i>Gehm</i>)	436
	Wirtschaftsstrafrecht	
	Anhörungsritze vor Verfassungsbeschwerde – Durchsuchung beim Anwalt BVerfG (3. Kammer des 2. Senats), Beschluss vom 7. Mai 2020 – 2 BvQ 26/20 (m. Anm. <i>Neuheuser</i>)	439
	Begriff der Kriegswaffe – Umbau BGH, Urteil vom 23. Juli 2019 – 1 StR 433/18 (m. Anm. <i>Bock</i>)	444
	Nahrungsergänzungsmittel, Strafverfahren, Durchsuchung der Geschäftsräume, Gesellschaftsanteil, Vermittlungstätigkeit, Gewinnausschüttung, Anfangsverdacht, Heil- und Hilfsmittel LG Hildesheim, Beschluss vom 7. Februar 2020 – 15 Qs 1/20 (m. Anm. <i>Lorenz/Vogel</i>)	452
Impressum		IV
NZWiSt-Aktuell	Literaturspiegel Steuerstrafrecht November 2020 Stand 21.10.2020 (<i>Madauß</i>)	VI

11. / 12. 2020
19. Jahrgang
November/Dezember 2020
Seiten 445–512

www.ZESARdigital.de

WU
D3-Z264

ISSN 1864-4512 / E-ISSN 1864-4520

Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

Herausgeber:

Prof. Dr. Ulrich Becker
Max-Planck-Institut München

Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer
Berlin

Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs
Regensburg

Prof. Dr. Franz Marhold
Wirtschaftsuniversität Wien

Prof. Dr. Hartmut Oetker
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis
Universität zu Köln

Prof. Dr. Reinhard Resch
Johannes Kepler Universität Linz

Prof. Dr. Adam Sagan
Universität Bayreuth

Prof. Dr. Gregor Thüsing
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-
Universität Bonn

Ilka Wölfle, LL.M.
Europavertretung der deutschen
Sozialversicherung, Brüssel

Mit dieser Ausgabe erhalten Sie das Jahresinhaltsverzeichnis 2020

EU-Agenda	Nachrichten zum europäischen Sozial- und Arbeitsrecht
Aufsätze	<i>T. Klein/D. Leist</i> Grundrechtsanwendung und Grundrechtsschutz im europäischen Mehrebenensystem
	<i>S. Seiwert</i> „Vorübergehend“ – Eine Kernfrage der Arbeitnehmerüberlassung vor dem EuGH
	<i>R. Zimmer</i> Arbeitnehmerentsendung in Europa nach Revision der Entsenderichtlinie 2018 (Teil II)
	<i>A. Linneweber</i> Aktuelle Entwicklungen im Europäischen Arbeitsrecht 2019/2020
Vorlagen an den EuGH	Oberster Gerichtshof (Österreich) Entfall der Urlaubersatzleistung bei unberechtigtem Austritt (Anm. F. Kain)
Rechtsprechung mit Anmerkungen	EuGH, Koordinierung / Leistung bei Krankheit / Wohn- und Beschäftigungsmitgliedstaat (Anm. B. Fördermayr)
	EuGH, Bescheinigung E 101 / Betrugstatbestand / Bindung einer strafrechtlichen Entscheidung für Zivilgerichte (Anm. H. Tuengerthal/F. Hennecke)

Inhalt

EDITORIAL	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
EU-AGENDA		
Parlament	Parlament macht Weg frei für Corona-Aufbauplan	445
Kommission	Rechtsrahmen für europäische Datenräume	445
	Angemessene Vorkehrungen am Arbeitsplatz?	446
	Bericht über Auswirkungen des demografischen Wandels in Europa	446
	Resilienz als Kompass für die EU-Politik	447
Aus den Mitgliedstaaten	Kommt Bewegung in die Gleichstellung der Geschlechter?	447
Europäische Einrichtungen	Niedriges Einkommen: Eingeschränkter Zugang zu essenziellen Dienstleistungen?	448
	Besserer Schutz vor biologischen Arbeitsstoffen	448
AUFSÄTZE		
	<i>Dr. Thomas Klein / Dominik Leist</i>	
	Grundrechtsanwendung und Grundrechtsschutz im europäischen Mehrebenensystem	449
	<i>Dr. Stephan Seiwert, LL. M.</i>	
	„Vorübergehend“ – Eine Kernfrage der Arbeitnehmerüberlassung vor dem EuGH	459
	<i>Prof. Dr. Reingard Zimmer</i>	
	Arbeitnehmerentsendung in Europa nach Revision der Entsenderichtlinie 2018 (Teil II)	465
	<i>Dr. Axel Linneweber, LL. M.</i>	
	Aktuelle Entwicklungen im Europäischen Arbeitsrecht 2019/2020	472
VORLAGEN AN DEN EUGH Arbeitsrecht	Oberster Gerichtshof (Österreich) Entfall der Urlaubersatzleistung bei unberechtigtem Austritt <i>Anmerkung von Felicia Kain, Wien</i>	486
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
Soziale Sicherheit der Wander- arbeitnehmer	<i>Koordinierung / Leistung bei Krankheit / Wohn- und Beschäftigungsmitgliedstaat</i> VO (EG) Nr. 883/2004 Urteil des EuGH vom 5. 3. 2020, Rs. C-135/19 (Pensionsversicherungsanstalt ./ CW) – ECLI:EU:C:2020:177 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Barbara Födermayr, Linz</i>	488
Soziale Sicherheit der Wander- arbeitnehmer	<i>Bescheinigung E 101 / Betrugstatbestand / Bindung einer strafrechtlichen Entscheidung für Zivilgerichte</i> VO (EWG) Nr. 1408/71; VO (EWG) Nr. 574/72 Urteil des EuGH vom 2. 4. 2020, verb. Rs. C-370/17 (Caisse de retraite du personnel navigant professionnel de l'aéronautique civile (CRPNPAC) ./ Vueling Airlines SA) und C-37/18 (Vueling Airlines SA ./ Jean-Luc Poignant) – ECLI:EU:C:2020:260 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Hansjürgen Tuengerthal und Dr. Frank Hennecke, Mannheim</i>	497
KURZ NOTIERT	EuGH zu Werbebeschränkungen für Arzneimittel	512
VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH		V
GESAMTSCHAU		VI

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht

B 4645

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z242

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer
Dr. Susanne Clemenz
Prof. Dr. Johannes Peter Francken
Edith Gräfl
Prof. Dr. Matthias Jacobs
Dr. Thomas Klebe
Prof. Dr. Eckhard 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

Schwerpunkt:
GmbH-Geschäftsführer

Mit Blick ins Steuerrecht



21/2020

10. November 2020
37. Jahrgang S. 1433–1504

Aus dem Inhalt

- M. Horcher
**Wann liegt ein „Sic-non-Fall“ vor? – Oder:
die Last mit der Prozessökonomie** 1433
- A. Stöhr
**Der Beschäftigungs- und Vergütungsanspruch des GmbH-
Geschäftsführers nach Kündigung und Abberufung** 1439
- R. Werner
**Koppelungsklauseln in Geschäftsführerdienst-
verträgen und ihre Kontrolle durch das AGB-Recht** 1444
- F. Zaumseil
Kündigungsschutz für (Fremd-)Geschäftsführer 1448
- N. Eckert/B. Köpple
**Schicksal nachvertraglicher Wettbewerbsverbote
von GmbH-Geschäftsführern nach Abberufung** 1453
- E. Salamon
**Die Konzernbetriebsvereinbarung nach Verlassen
des Konzernverbundes** 1457
- EuGH
**Anforderungen an den missbräuchlichen Einsatz
von Leiharbeit** 1463
- BAG
**Sonderkündigungsschutz des Datenschutzbeauf-
tragten – Vereinbarkeit mit Unionsrecht** 1468
- BAG
**Unmittelbare Wirkung eines Tarifvertrags – Günstig-
keitsprinzip** 1487
- BAG
**Einfache Signatur und Wiedereinsetzung in vorigen
Stand – Anspruch auf Vergütung und Vertragsstrafe** 1501



4550202021

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

Schwerpunkt: GmbH-Geschäftsführer

NZA Editorial

Sebastian Uckermann

Corona und Pensionsverpflichtungen

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Michael Horcher

Wann liegt ein „Sic-non-Fall“ vor? – Oder: die Last mit der Prozessökonomie

1433

Alexander Stöhr

Der Beschäftigungs- und Vergütungsanspruch des GmbH-Geschäftsführers nach Kündigung und Abberufung

1439

Rüdiger Werner

Koppelungsklauseln in Geschäftsführerdienstverträgen und ihre Kontrolle durch das AGB-Recht

1444

Frank Zaumseil

Kündigungsschutz für (Fremd-)Geschäftsführer

1448

Niklas Eckert / Benjamin Köpple

Schicksal nachvertraglicher Wettbewerbsverbote von GmbH-Geschäftsführern nach Abberufung

1453

Kommentar

Erwin Salamon

Die Konzernbetriebsvereinbarung nach Verlassen des Konzernverbundes

1457

Buchbesprechungen

F. Maschmann/R. Sieg/B. Göpfert, Vertragsgestaltung im Arbeitsrecht (N. Gragert)

1461

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Förderung der Elektromobilität	1462
Zufluss von Tantiemen bei einem beherrschenden Gesellschafter-Geschäftsführer	1462
Aufwendungen für eine Eventagentur für Veranstaltungen	1462
Muster für die Lohnsteueranmeldung 2021	1462

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	14. 10. 2020 – C-681/18	Anforderungen an den missbräuchlichen Einsatz von Leiharbeit	1463
EuGH	02. 04. 2020 – C-370/17, C-37/18	Soziale Sicherheit der Wanderarbeitnehmer – Betrügerisch erlangte Bescheinigung (Ls.)	1467
BAG	30. 07. 2020 – 2 AZR 225/20 (A)	Sonderkündigungsschutz des Datenschutzbeauftragten – Vereinbarkeit mit Unionsrecht	1468
BAG	17. 06. 2020 – 7 AZR 398/18	Auflösende Bedingung – Abberufung einer Verbands-Geschäftsführerin	1470
BAG	18. 02. 2020 – 3 AZN 954/19	Unangemessene Vertragsgestaltung bei Hinterbliebenenversorgung	1475
BAG	03. 06. 2020 – 3 AZR 166/19	Verpflichtung zur Anpassung der Betriebsrente	1477

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	13. 05. 2020 – 4 AZR 489/19	Unmittelbare Wirkung eines Tarifvertrags – Günstigkeitsprinzip	1487
BAG	28. 07. 2020 – 1 ABR 45/18	Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Einstellung von Leiharbeitnehmern – Unterlassungsanspruch	1491
BAG	13. 05. 2020 – 4 AZR 173/19	Eingruppierung von Beschäftigten in der Pflege auf einer großen Station (Ls.)	1495
BAG	05. 09. 2019 – 6 AZR 455/18	Arbeitsverhältnis mit den Stationierungsstreitkräften – Überbrückungsbeihilfe	1496
LAG Köln	12. 06. 2020 – 7 TaBV 69/19	Auslegung eines Interessenausgleichs und Sozialplans – corona-bedingte Stilllegung des Flugbetriebs (Ls.)	1500

Verfahrensrecht

BAG	14. 09. 2020 – 5 AZB 23/20	Einfache Signatur und Wiedereinsetzung in vorigen Stand – Anspruch auf Vergütung und Vertragsstrafe	1501
-----	----------------------------	---	------

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Bettina Sabara: Das Wichtigste über Urlaubsaufzeichnungen**

3

§ 8 UrlG verpflichtet den Arbeitgeber zur Führung von Urlaubsaufzeichnungen mit gewissen Mindestinhalten. Die Urlaubsaufzeichnungen dienen Beweis- und Kontrollzwecken, haben aber keinen Einfluss auf urlaubsrechtliche Ansprüche. Der aktuelle Beitrag von Mag. Bettina Sabara informiert über alles Wissenswerte im Zusammenhang mit Urlaubsaufzeichnungen.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Auflösungsabgabe: Unzulässige Überwälzung auf Dienstnehmer	6
Kein Kündigungsschutz bei verspätetem Nachweis einer Schwangerschaft	7
Verfahren auf Zustimmung zur nachträglichen Kündigung eines begünstigten Behinderten	8
Verfahren auf Aufnahme in den Kreis der begünstigten Behinderten – keine Parteistellung des Arbeitgebers	9
BEinstG: Stimmenthaltung im Behindertenausschuss macht Zustimmung zur Kündigung rechtswidrig	9
BEinstG: Anfechtung einer Kündigung wegen Sozialwidrigkeit nach Zustimmung des Behindertenausschusses?	10
Unzulässiger Verzicht auf Urlaubersatzleistung in Auflösungsvereinbarung	11
Vereinbarung über Auszahlung des Resturlaubs bei Kündigung	11
Anbot einer einvernehmlichen Auflösung nach Entlassung	11

» SOZIALRECHT

Kinderbetreuungsgeld: Notwendige Dauer des gemeinsamen Haushalts mit Kind bei getrennt lebenden Eltern	12
Kein Verschulden an verspätetem Nachweis einer Mutter-Kind-Pass-Untersuchung	14
Pauschales Kinderbetreuungsgeld und bayerisches Familiengeld nicht gleichartig	15

» STEUERRECHT

BFG: Wesentlich beteiligter Gesellschafter – DB- und DZ-Pflicht	15
Zahlungen für Brandschutzwachen an Berufsfeuerwehrmitglied	17
Elektrisch verstellbarer Lattenrost für Dialysepatient – außergewöhnliche Belastung	18
Auslegung von Parteierklärungen	18

NEUE VORSCHRIFTEN**» ARBEITSRECHT**

Rechtsanspruch auf Sonderbetreuungszeit und Verschiebung der neuen Kündigungsfristen für Arbeiter – IA	19
--	----

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

5

Arbeit & Wir D3-Z237

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS



Der Ernst der Lage

Der Arbeitsmarkt liegt am Boden – der stärkste Rückgang der Beschäftigung seit 70 Jahren schafft Rekordarbeitslosigkeit. Wie kommen wir da wieder heraus?

5.000 Jobs weg? / 6
MAN-Betriebsrat im Kampf
gegen die Schließung

Wenn die Krise länger dauert? / 12
AMS-Chef Buchinger mahnt:
„Keine wirklichen Vorbereitungen“

Inhalt

DIE ARBEITSLOSEN VOM CORONA-HERBST

20 Anna, Robert und Stefan haben ihre Arbeit verloren. Die Krise erschwert ihre Arbeitssuche erheblich. Wie können sie ihre Negativspirale aus AMS-Terminen, Schlaflosigkeit und reaktionslosen Bewerbungen durchbrechen? Wir haben nachgefragt.

FIT FÜR DEN AUFSCHWUNG

26 Der stärkste Beschäftigungsrückgang seit 70 Jahren setzt besonders Arbeiter*innen unter Druck. Warum gerade jetzt Qualifizierungsmaßnahmen ausgebaut werden müssen, erklärt WIFO-Arbeitsmarktexpertin Ulrike Huemer im Interview.

WAS VON 20.000 MAL HOFFNUNG BLEIBT

32 Sehr erfolgreich, doch sofort wieder gekillt: Die Aktion 20.000 gab Langzeitarbeitslosen Einkommen, eine sinnvolle Tätigkeit und Würde – wurde aber von Türkis-Blau schnell abgedreht. Wir haben in der Steiermark mit Betroffenen gesprochen.

Wir können die Produktion in die Zukunft fahren

Ein Lokalausgutschein bei MAN Steyr

Front gegen ein Recht auf Arbeit

Warum Arbeit nicht zu einem Grundrecht erklärt wurde

Wer zahlt, schafft an

Im Gespräch mit AMS-Chef Herbert Buchinger

Verlorene Generation

Bleibt unsere Jugend auf der Strecke?

Warum muss das Arbeitslosengeld erhöht werden?

Die „große Frage“ beantwortet Barbara Blaha

Wie sich die Arbeitslosigkeit verfestigt

Zahlen, Daten und Fakten zum Arbeitsmarkt

Frauen am Arbeitsmarkt

Der Ernst der Lage in fünf Grafiken

Der zweite Weg

Wie Frauen der Wiedereinstieg ermöglicht wird

Was zählt jetzt besonders?

Wir haben fünf Betriebsrät*innen gefragt

Billigst- oder Bestbieter?

Wie öffentliche Aufträge zum Jobmotor werden können

Wann, wenn nicht jetzt?

AK-Chefökonom Markus Marterbauer teilt im Interview aus

Wie die COVID-Arbeitsmarktkrise Frauen trifft

Der A&W-Blog nimmt die Situation unter die Lupe

Die Guten ins Töpfchen, die Faulen ins Kröpfchen

Türkise Rhetorik auf dem Prüfstand

Zu guter Letzt

Mahnende Worte der stv. AK-Direktorin Alice Kundtner,



Inhalt

Abhandlungen und Aufsätze

- Hans Christian Röhl*, Baulemente des unionalen Produktzulassungsrechts. – Zur Gültigkeit der Übereinstimmungsbescheinigung nach der Kraftfahrzeug-Rahmenrichtlinie 2007/46/EG – 151
- Anna-Bettina Kaiser* und *Dominik Rennert*, Vom „Verbot der besonderen Niveau-
pflege“ zur Qualitätssicherung im Hochschulbereich. Auf dem Weg zu einem
flexibleren Kapazitätsrecht 179
- Christian Marxsen*, Der subjektive Rechtsschutz nach klassischem Konzept und
Tendenzen seiner Objektivierung 215
- Boas Kümper*, Stand und Entwicklung des Fachplanungsrechts im Spiegel der
jüngeren höchstrichterlichen Rechtsprechung. – Eine Übersicht über das letzte
Jahrfünft (Teil 1) – 253

Buchbesprechungen

- Ludwigs*, Markus (Hrsg.), Regulierender Staat und konflikt-schlichtendes Recht.
Festschrift für Matthias Schmidt-Preuß zum 70. Geburtstag (*Claas Friedrich
Germelmann*) 287
- Seckelmann*, Margrit (Hrsg.), Digitalisierte Verwaltung – Vernetztes E-Govern-
ment (*Thomas Wischmeyer*) 291
- Dittloff*, Arne, Kommunale Bürger- und Einwohnerbefragungen; *Tischer*, Jacob,
Bürgerbeteiligung und demokratische Legitimation (*Thomas Mann*) 293
- Bach*, Michael, Der kommunale Finanzausgleich als Existenzsicherung der
Selbstverwaltungsgarantie. Eine dogmatische und rechtstheoretische Analyse
des Gemeindefinanzsystems (*Joachim Wieland*) 299
- Feller*, Manuel, Das Kommunale Finanzierungssystem. Unter besonderer Berück-
sichtigung des kommunalen Steuerfindungsrechts (*Lars Hummel*) 301
- Dörr*, Simon, Pragmatische Stadtentwicklung nach § 34 Baugesetzbuch? Die Rea-
lisierung von kommunalen Steuerungsinteressen und Bürgerbeteiligung im un-
beplanten Innenbereich (*Ullrich Battis*) 305
- Lenk*, Maximilian, Die Bedeutung verwaltungsrechtlicher Entscheidungen und
Rechtsbehelfe im Strafrecht. Zugleich eine konzeptionelle Betrachtung über
die Berücksichtigung rechtlicher Rückwirkungsfunktionen im Strafrecht
(*Paul Krell*) 307

Anschriften der Mitarbeiter

Prof. Dr., *Anna-Bettina Kaiser*, Humboldt-Universität zu Berlin, Juristische Fakultät, Professur für Öffentliches Recht und Grundlagen des Rechts, Unter den Linden 9, 10117 Berlin
anna-bettina.kaiser@rewi.hu-berlin.de

Dr., *Boas Kümper*, Westfälische Wilhelms-Universität Münster, Rechtswissenschaftliche Fakultät, Zentralinstitut für Raumplanung, Wilmergasse 12–13, 48143 Münster
bkuem_01@uni-muenster.de

Dr. iur., *Christian Marxsen*, Max-Planck-Institut für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht, Im Neuenheimer Feld 535, 69120 Heidelberg
marxsen@mpil.de

Dominik Rennert, Humboldt-Universität zu Berlin Juristische Fakultät, Professur für Öffentliches Recht und Grundlagen des Rechts, Unter den Linden 6, 10099 Berlin
Dominik.Rennert@rewi.hu-berlin.de

Prof. Dr., *Hans-Christian Röhl*, Universität Konstanz, Fachbereich Rechtswissenschaft, Lehrstuhl für Staats- und Verwaltungsrecht, Europarecht und Rechtsvergleichung, Universität Konstanz, Fachbereich Rechtswissenschaft, Fach 115, 78457, Konstanz
hans.christian.roehl@uni-konstanz.de

Zeitschrift für

VERGABERECHT UND BAUVERTRAGS- RECHT

D3-Z128
WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

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

November 2020

11

405 – 452

Vergaberecht

Die neuen Ausschlussgründe des BVergG 2018 *Mathias Plotz* 409

Die allgemeine Vorschrift der PSO-Verordnung – Teil I
Philipp J. Marboe 415

EuGH – „Selbstreinigung“ bei Ausschluss aufgrund von rechtskräftiger
Verurteilung wegen einer Straftat *Michaela Salamun* 436

Bauvertragsrecht

Die neue ÖNORM B 2061 –
neu ab Mai 2020: Preisermittlung für
Bauleistungen *Andreas Kropik* 442

OGH – „Was lange währt, wird endlich gut“ gilt nicht beim Verzug –
zum Nichterfüllungsschaden bei verzugsbedingter verspäteter
Hotelfertigstellung *Tatjana Chiwitt-Oberhammer* 446

→ Editorial	405
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell	408
-----------------------	-----

Vergaberecht

Beiträge

→ Die neuen Ausschlussgründe des BVerG 2018	409
Mit dem BVerG 2018 wurden die Ausschlussgründe neu kodifiziert, insb kam es zur Einführung neuer Gründe für einen Ausschluss. Hintergrund dafür ist die Umsetzung der Art 56 Abs 1 und Art 57 Abs 1 bis 5 RL 2014/24/EU sowie der Judikatur des EuGH. Dennoch schafft diese Umstrukturierung und Neugestaltung der Ausschlussgründe einige Auslegungsprobleme für die Praxis. Ziel dieser Abhandlung ist es, Auslegungsprobleme zu entschärfen. Dabei wird das Hauptaugenmerk auf den Interessenkonflikt (§ 78 Z 7) und die frühere mangelhafte Leistungserbringung (§ 78 Z 9) gelegt, da diese beiden Tatbestände mit dem BVerG 2018 eingeführt wurden und neue Rechtsfragen mit sich bringen.	
<i>Von Mathias Plotz</i>	

→ Die allgemeine Vorschrift der PSO-Verordnung – Teil 1	415
Wenn hierzulande öffentliche Personenverkehrsdienste in Rede stehen, betrifft es zumeist öffentliche Dienstleistungsverträge und – oft umkämpfte – Direktvergaben. Derweil sieht die PSO-Verordnung mit der allgemeinen Vorschrift ein alternatives Interventionsinstrument vor. Die zuständigen Behörden können Höchsttarife als gemeinwirtschaftliche Verpflichtungen erlassen. Sowohl Verkehre auf der Schiene als auch auf der Straße kommen in Betracht. Der Beitrag beleuchtet dieses bislang kaum beachtete Rechtsinstrument, welches das Interventionspektrum der Aufgabenträger erweitert. Zugleich wirft es eine Vielzahl an komplexen Rechtsfragen auf. Etliche davon harren einer eingehenden Untersuchung.	
<i>Von Philipp J. Marboe</i>	

ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2020/87 – 96	422
----------------------------------	-----

Rechtsprechung

→ Zum Ausschluss von Unternehmern wegen wettbewerbswidriger Abreden	424
BVwG 11. 8. 2020, W120 2232000-2/49E	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber</i>	
→ Realisierungswettbewerb und Auswahlentscheidung	429
BVwG 18. 8. 2020, W139 2231303-2/71E	
<i>Mit Anmerkung von Reinhard Grasböck</i>	
→ „Selbstreinigung“ bei Ausschluss aufgrund von rechtskräftiger Verurteilung wegen einer Straftat	436
EuGH 11. 6. 2020, C-472/19, Vert Marine	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Michaela Salamun</i>	

Bauvertragsrecht

→ Die neue ÖNORM B 2061 442

Neu ab Mai 2020: Preisermittlung für Bauleistungen

Die ÖNORM B 2061, Preisermittlung für Bauleistungen, wird sowohl in vergaberechtlichen als auch zivilrechtlichen Entscheidungen erwähnt und ist oft auch eine der Grundlagen der Entscheidung. Die Neufassung berücksichtigt den aktuellen Stand der Betriebswirtschaft besser und zeigt auf, dass Kostenzuordnungen in vielfältiger Weise möglich sind.

Von *Andreas Kropik*

Rechtsprechung

→ „Was lange währt, wird endlich gut“ gilt nicht beim Verzug – zum Nichterfüllungsschaden bei verzugsbedingter verspäteter

Hotelfertigstellung 446

OGH 25. 6. 2020, 6 Ob 47/20 k

Mit Anmerkung und Praxistipp von *Tatjana Chiwitt-Oberhammer*

Standards

→ Impressum 405

[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. *Tatjana Chiwitt-Oberhammer*, MA, in D und CH zugelassene Rechtsanwältin
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Mag. *Christian Gruber*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Georg Gruber*, Vergabejurist
 Mag. *Thomas Gruber*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Mag. *Jacqueline Guger*, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger
 Dr. *Philipp J. Marboe*, Rechtsanwalt und Partner, Wolf Theiss Austria
 Mag. *David Melingo*, Rechtsanwaltsanwärtler bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Univ.-Ass. Mag. *Mathias Plotz* ist Assistent am Institut für öffentliches Recht, Staats- und Verwaltungslehre der Universität Innsbruck
 MMag. Dr. *Michaela Salamun*, Richterin des Verwaltungsgerichts Wien

[Der Redaktionsbeirat]

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

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

[BundesländerkorrespondentInnen]

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

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

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft

WU
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z132

DOV

73. Jahrgang November 2020
Heft 21 Seiten 953–996



Peter Unruh, Ein Grundsatzgesetz
zur Ablösung der Staatsleistungen

**Tobias Schuelken/Benedikt
Sichla**, Auswirkungen der
EU-Screening-VO auf das
deutsche Außenwirtschaftsrecht

Walther Michl, Der Schutz vor
Spionage bei der Vergabe von
Mobilfunkfrequenzen

Jan Seybold, Auswirkungen der
Politischen Korrektheit auf die
Kommunen

Buchbesprechungen

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de
Kohlhammer

21

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Peter Unruh</i> , Kiel/Göttingen, Ein Grundsatzgesetz zur Ablösung der Staatsleistungen	953
<i>Tobias Schuelken/Benedikt Sichla</i> , Bochum, Auswirkungen der EU-Screening-VO auf das deutsche Außenwirtschaftsrecht – Strengere Prüfung drittstaatlicher Investitionen?	961
<i>Walther Michl</i> , München/Bielefeld, Der Schutz vor Spionage bei der Vergabe von Mobilfunkfrequenzen	969
<i>Jan Seybold</i> , Hannover, Auswirkungen der Politischen Korrektheit auf die Kommunen – Kritische Betrachtungen in allgemeiner und spezieller Hinsicht	977

Buchbesprechungen

<i>Dirk Ehlers/Michael Fehling/Hermann Pünder</i> (Hrsg.), Besonderes Verwaltungsrecht – Band 1: Öffentliches Wirtschaftsrecht; 4., völlig neu bearbeitete und erweiterte Auflage (<i>Heinrich Amadeus Wolff</i>)	986
<i>Daniel Wolff</i> , Der Einzelne in der offenen Staatlichkeit – Grundgesetzlicher Grundrechtsschutz in der zwischenstaatlichen Kooperation	
<i>Franziska Knur</i> , Individuelle Rechtspositionen gegenüber internationalen Organisationen und Institutionen (<i>Michael Fuchs</i>)	987

Leitsätze

Verfassungsgerichte

691. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 4.5.2020 – 2 BvL 4/18 – Richterbesoldung im Land Berlin; Alimentationsprinzip	988
692. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 4.5.2020 – 2 BvL 6/17 u. a. – Besoldung kinderreicher Richter und Staatsanwälte in NRW; Alimentationsprinzip	989
693. <i>BVerfG</i> (Kammer), Beschluss vom 5.8.2020 – 2 BvR 1985/19 u. 1986/19 – Strafbarkeit des sog. Containers	989
694. <i>VerfGH NRW</i> , Urteil vom 14.7.2020 – <i>VerfGH</i> 6/20 – Beweisanzspruch im parlamentarischen Untersuchungsausschuss	989

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Öffentliches Dienstrecht

695. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 2.7.2020 – 2 A 6.19 – Unzulässigkeit einer Anlassbeurteilung bei einem System von Regelbeurteilungen	990
696. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 4.8.2020 – 4 S 1473/20 – Entlassung eines Beamten auf Widerruf; charakterliche Eignung	990

Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

697. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 27.5.2020 – 2 LC 21/17 – Förderung des Betriebs anerkannter Ersatzschulen durch freiwillige Zuwendungen einer Kommune	990
698. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 20.7.2020 – 2 ME 288/20 – Schulweg; unzumutbare Härte	990
699. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 23.7.2020 – 2 PA 245/20 – Ausschluss vom Unterricht; Erziehungsmaßnahme	990
700. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 29.7.2020 – 2 ME 312/20 – Prüfungsrecht; Nachteilsausgleich wegen Prüfungsangst in Gruppenprüfungen	991

Polizei- und Ordnungsrecht

701. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 10.6.2020 – 6 AV 7.19 – Postbeschlagnahme zum Zwecke der Ermittlung im Vereinsverbotsverfahren und zur Sicherstellung von Vereinsvermögen	991
702. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 4.8.2020 – 1 S 1263/20 – Untersagung der Haltung eines Kampfhundes	991

Kommunalrecht

703. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 22.7.2020 – 10 ME 129/20 – Kommunalaufsichtliche Beanstandung der Aufhebung einer Straßenausbaubeitragssatzung	991
---	-----

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

704. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 6.5.2020 – 8 C 5.19 – Verfahrensbeteiligung von Kirchen bei der Bewilligung von Sonntagsarbeit	992
705. <i>HessVGH</i> , NK-Urteil vom 1.7.2020 – 8 C 213/15.N – Sonn- und Feiertagsarbeit	992
706. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 22.7.2020 – 22 B 18.1574 – Untersagung des gewerbsmäßigen Ankaufs von Kraftfahrzeugen mit Gewährung eines befristeten Rücktrittsrechts und Rückvermietung des Fahrzeugs	992

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

707. *BVerwG*, Urteil vom 23.4.2020 – 3 C 16.18 – Apothekenrecht; Zulässigkeit eines lokalen Versandhandels mit Botenzustellung 992

Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

708. *BVerwG*, Urteil vom 17.6.2020 – 10 C 22.19 – Kein Informationszugangsanspruch zu Rabattvereinbarung nach § 130 a Abs. 8 SGB V 992
709. *NdsOVG*, Beschluss vom 22.7.2020 – 11 LA 104/19 – Feststellung der Rechtswidrigkeit der Übermittlung personenbezogener Daten per Fax 992
710. *VGH BW*, Beschluss vom 6.8.2020 – 10 S 1856/20 – Auskunft aus Todesbescheinigungen 993

Post- und Telekommunikationsrecht

711. *BVerwG*, Urteil vom 27.5.2020 – 6 C 1.19 – Entgeltgenehmigung für Standardbriefe 993

Bau- und Planungsrecht

712. *BVerwG*, NK-Beschluss vom 10.6.2020 – 4 BN 55.19 – Fehlerhafte Auslegungsbekanntmachung in der Regionalplanung 993
713. *OVG NRW*, Beschluss vom 15.4.2020 – 2 A 3319/19 – Erweiterung eines Lebensmitteldiscounters im Mischgebiet 993
714. *OVG NRW*, Beschluss vom 4.6.2020 – 2 B 417/20 – Mutter/Vater-Kind-Haus mit Kinderbetreuung im reinen Wohngebiet 993
715. *NdsOVG*, Urteil vom 9.7.2020 – 1 LB 79/18 – Begriff des Einkaufszentrums 993
716. *BayVGH*, NK-Urteil vom 15.7.2020 – 15 N 18.2110 – Interkommunales Abstimmungsgebot; fehlende Antragsbefugnis einer Nachbargemeinde gegen einen Bebauungsplan für einen Windpark 994
717. *BayVGH*, NK-Urteil vom 17.7.2020 – 15 N 19.1377 – Normenkontrollantrag eines Umweltverbands gegen einen Windpark; Ermittlungs- und Bewertungsdefizit bzgl. kollisionsgefährdeter Vögel 994
718. *VGH BW*, NK-Urteil vom 23.7.2020 – 1 S 1584/18 – Unwirksamkeit einer denkmalschutzrechtlichen Gesamtanlagensatzung 994
719. *BayVGH*, Urteil vom 31.7.2020 – 15 B 19.832 – Anspruch auf bauordnungsrechtliches Eingreifen; Nutzungsuntersagung; Beseitigungsanordnung; Verwirkung 994

Naturschutz- und Umweltrecht

720. *NdsOVG*, Urteil vom 4.3.2020 – 4 KN 226/17 – Zum zeitweisen Verbot des Betriebs von Modellflugzeugen in einem Naturschutzgebiet zum Schutz von Brut- und Gastvögeln 995
721. *BayVGH*, Urteil vom 9.7.2020 – 14 B 19.96 – Ausübung des naturschutzrechtlichen Vorkaufsrechts; Begründungserfordernis im Hinblick auf private Interessen des Käufers 995
722. *BayVGH*, Urteil vom 23.7.2020 – 14 B 18.1472 – Austausch der Befugnisnorm bei Ermessensentscheidungen; Dauergrünlandeigenschaft bei Art. 3 Abs. 4 und 5 BayNatSchG 995

Wasserrecht

723. *BVerwG*, Urteil vom 29.4.2020 – 7 C 29.18 – Zum Begriff der Gewässerunterhaltung im Sinne des Wasserrechts und der Beitragspflicht im Sinne des Wasserverbandsgesetzes 995
724. *NdsOVG*, Beschluss vom 22.7.2020 – 13 ME 223/20 – Untersagung der Wiederinbetriebnahme einer Wasserversorgungsanlage mit sofortiger Wirkung 995

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

725. *BVerwG*, Urteil vom 18.6.2020 – 3 C 14.19 – Fahreignungsregister; Begrenzung des Tattagprinzips durch das Verwendungsverbot des § 29 Abs. 7 Satz 1 StVG 996
726. *HessVGH*, Beschluss vom 29.6.2020 – 2 B 608/20 – Länderübergreifende Baustellenumleitung; Verbandskompetenz 996

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

727. *BVerwG*, Urteil vom 23.6.2020 – 1 C 37.19 – Zuständigkeitsübergang bei fehlendem Aufnahmegesuch nach Art. 21 Abs. 1 Dublin III-VO 996
728. *OVG NRW*, Urteil vom 24.6.2020 – 14 A 4681/19.A – Elternteil eines minderjährigen international Schutzberechtigten; Familienasyl 996

Gerichtsverfahrensrecht

729. *VGH BW*, Beschluss vom 10.7.2020 – 2 S 623/20 – Unterlassung der Veröffentlichung einer zivilrechtlichen Entscheidung; Rechtsweg 996
730. *VGH BW*, Beschluss vom 5.8.2020 – 4 S 1045/20 – Beschwerde; einseitige Erledigungserklärung; Rechtsschutzbedürfnis 996

D3-Z 154


 BayVBI. 22/2020

Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

Herausgeber

Stephan Kersten, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.
Dr. Markus Möstl, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität
 Bayreuth

Dr. h. c. Heino Schöbel, Ministerialdirigent im Bayerischen Staats-
 ministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustiz-
 prüfungsamts

Volkhard Spilarewicz, Ministerialdirigent im Bayerischen Staats-
 ministerium des Innern, für Sport und Integration

Redaktion

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

Aus dem Inhalt

- 757 **Würdinger/Lackner** Anspruchsübergang nach Art. 14 Satz 1
 BayBG bei Dienstunfähigkeit infolge Gesundheitsverletzung?
- 760 **Numberger/Forster** Münchener Zweckentfremdungssatzung:
 Mietpreisbremse unter dem Deckmantel des Zweck-
 entfremdungsrechtes?
- 764 **EuGH** Öffentliche Aufträge zwischen Einrichtungen
 des öffentlichen Sektors; Zusammenarbeit
- 769 **BayVerfGH** Volksbegehren; Mietpreisbegrenzung;
 Gesetzgebungskompetenz
- 769 **BayVGH** Ungültigkeit einer Klarstellungs- und Ergänzungs-
 satzung; Einbeziehung mehr als „einzelner“ Außenbereichs-
 flächen
- 779 **BVerwG** Rechtsweg; Postbeschlagnahme; Verein; Vereinigung

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



Inhalt

Abhandlungen

Würdinger/Lackner, Anspruchsübergang nach Art. 14 Satz 1 BayBG bei Dienstunfähigkeit eines bayerischen Beamten infolge einer Gesundheitsverletzung? — 757
Numberger/Forster, Münchener Zweckentfremdungssatzung: Mietpreisbremse unter dem Deckmantel des Zweckentfremdungsrechtes? — 760

Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 6 der Ersten Juristischen Staatsprüfung 2017/2 (*Seidel*) — 784

Literatur

Peters/Kukk/Ritgen, Der Beweis im Verwaltungsrecht (Köhler) — 792

Notizen

Nachrichten, Rechtsprechung — II, III
 Vorschau, Impressum — IV

Rechtsprechung

EuGH	U.v. 04.06.2020	Rs. C-429/19 (Ls.)	Vorlage zur Vorabentscheidung; öffentliche Aufträge; Anwendungsbereich; öffentliche Aufträge zwischen Einrichtungen des öffentlichen Sektors; Zusammenarbeit — 764
	U.v. 28.05.2020	Rs. C-796/18 (Ls.)	Vorlage zur Vorabentscheidung; öffentliche Aufträge; entgeltlicher Vertrag; Vertrag zwischen zwei öffentlichen Auftraggebern, die ein gemeinsames Ziel von öffentlichem Interesse verfolgen; Überlassung einer Software zur Koordinierung von Feuerwehreinsätzen; keine finanzielle Gegenleistung; Verknüpfung mit einer Kooperationsvereinbarung, die die gegenseitige und kostenfreie Überlassung zusätzlicher Module der Software vorsieht; Gleichbehandlungsgrundsatz; Verbot, ein privates Unternehmen besserzustellen als seine Wettbewerber — 764 Anmerkung <i>Meckler</i> — 765
BayVerfGH	E.v. 16.07.2020	Vf. 32-IX-20 (Ls.)	Gesetzgebungskompetenz (verneint); konkurrierende Gesetzgebung; Mietpreisbegrenzung; Recht auf Eigentum — 769
BayVGH	U.v. 13.03.2019	15 N 17.1194 u.a.	Normenkontrolle; Ungültigkeit einer Klarstellungs- und Ergänzungssatzung; Einbeziehung mehr als „einzelner“ Außenbereichsflächen; mangelnde Prägung einbezogener Flächen durch die bauliche Nutzung des angrenzenden Bereichs — 769
	B.v. 27.08.2020	2 CS 20.1199	Zwangsgeldandrohung; Geeignetheit; Unverhältnismäßigkeit — 776
	B.v. 18.12.2019	4 CE 19.1977	Antrag auf einstweilige Anordnung; unzutreffende Äußerungen in einem gemeindlichen Mitteilungsblatt; Unterlassungs- und Widerrufsbegehren; allgemeines Persönlichkeitsrecht; ausnahmsweise nicht mehr bestehende Wiederholungsgefahr; Löschung unzutreffender Tatsachenbehauptungen im Internet — 777
BVerwG	B.v. 10.06.2020	6 AV 7.19	Anfangsverdacht; Anordnung; Anordnungsbeschluss; Auffindeerwartung; Beschlagnahme; Beschwerde; Bindungswirkung; Ermittlung; Ermittlungsbefugnisse; Hauptsachegericht; Postbeschlagnahme; Sicherstellung; Strafprozessordnung; Verbot; Verein; Vereinigung; Vereinsverbotsbehörde; Vereinsvermögen; Verweisung; nachträglicher Rechtsschutz — 779

Wissenswertes für den Rechtsanwalt

BayVGH B.v. 05.08.2020 22 C 20.1588 Streitwertbeschwerde; Angemessenheit des Auffangwerts für die (nicht berufszugangseröffnende) Meisterprüfung im Kosmetik-Gewerbe — 782


ZfG

Zeitschrift für Gesundheitsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3 - Z322

BEITRÄGE

- Bäder an Oberflächengewässern als kompetenzrechtlicher Zankapfel
(Thorsten Holzer) 92-96
- Die Frage nach dem Urlaub
(Reinhard Hübelbauer) 97-100

AKTUELLES

- Update: Entscheidung des VfGH zu Betretungsverboten
(Mara-Sophie Häusler) 101

RECHTSPRECHUNG

- Aktuelle Rechtsprechung OGH, VwGH, VfGH, BVwG und LVwG (Auswahl)
(Katharina Leitner/Laura Fischer/
Daniel Wachter) 102-111
- Trau, schau, wem!
(Friederike Bundschuh-Rieseneder) 112-115

LITERATUR

- Resch/Wallner (Hrsg), Handbuch
Medizinrecht
(Stephan Kallab) 115

Die Redaktion der ZfG U2
Editorial 37

Beiträge

Bäder an Oberflächengewässern als kompetenzrechtlicher Zankapfel (Thorsten Holzer) 92
Die Frage nach dem Urlaub (Reinhard Hübelbauer) 97

Aktuelles

Update: Entscheidung des VfGH zu Betretungsverboten (Mara-Sophie Häusler) 101

Rechtsprechung

Aktuelle Rechtsprechung OGH, VwGH, VfGH, BVwG und LVwG (Auswahl) 102
 (bearbeitet von Katharina Leitner/Laura Fischer/Daniel Wachter)

Das Berufsrecht

VwGH, VfGH und LVwG
 Turnusärzte müssen, da nicht zur selbstständigen Berufsausübung berechtigt, bloß einen verringerten Fondsbeitrag iSd Abschnitts I Abs 10 Wr BeitragsO entrichten
VwGH 06.05.2020, Ra 2018/11/0042 102
 Darstellung von nur mit einem Slip bekleideten Frau ist keine sachliche Werbung für die Leistung eines (plastischen) Chirurgen
VwGH 25.05.2020, Ra 2019/09/0026 102

Die Gesundheitsbehandlung

Haftung

OGH
 Zum Umfang der ärztlichen Aufklärungspflicht
OGH 24.04.2020, 7 Ob 51/20f 103
 Die unterlassene Dokumentation einer Untersuchung begründet die Vermutung, dass diese auch tatsächlich nicht stattgefunden hat, und führt bei lege artis erforderlichen Untersuchungen zum Vorwurf eines Behandlungsfehlers
OGH 20.05.2020, 4 Ob 28/20a 103
 Bei der Berechnung des Schmerzensgeldes ist ein objektiver Maßstab anzulegen
OGH 25.05.2020, 1 Ob 31/20w 103

Aufklärung am Nachmittag des Vortages der Operation bei radikaler Prostataektomie ausreichend
OGH 24.06.2020, 10 Ob 107/20x 103
 Verletzung von Rippen stellt beim Üben des Heimlich-Handgriffs typisches Risiko dar
OGH 25.06.2020, 9 Ob 20/20m 104

Die Gesundheitsorganisation

VwGH, VfGH und LVwG
 Vom Grundsatz der dauerhaften ärztlichen Anwesenheit sind (selbstständige) Mini-Ambulatorien nicht per se ausgenommen
VwGH 31.07.2020, Ra 2020/11/0086 104

Beihilfen und Unterstützungen

OGH
 Das allgemeine Ansteckungsrisiko bei einer Grippewelle im Warteraum eines Kinderfacharztes ist als Grund für eine verspätete Vornahme der Mutter-Kind-Pass-Untersuchung nicht ausreichend
OGH 26.05.2020, 10 ObS 15/20h 105
 Erwerbstätigkeit iSd KBGG: Dienstfreistellung aufgrund Insolvenz des Arbeitgebers hat keine Auswirkungen auf das einkommensabhängige Kinderbetreuungsgeld
OGH 26.05.2020, 10 ObS 52/20z 105
 Kein Anspruch auf Familienzeitbonus, wenn gemeinsamer Haushalt iSd FamZeitbG nicht für den gesamten vom Vater gewählten Anspruchszeitraum erfüllt ist
OGH 26.05.2020, 10 ObS 177/19f 106
 Einstufung des Pflegegeldes nach zeitlichem Betreuungsaufwand
OGH 26.05.2020, 10 ObS 57/20k 106
 Auch wenn sich die Bestimmungen des § 162 Abs 3 Satz 6 lit b sowie des § 162 Abs 3 Satz 7 ASVG im konkreten Einzelfall für die Versicherte nachteilig auswirken, kommen sie dennoch zur Anwendung
OGH 24.06.2020, 10 ObS 560/20a 106
 Familienbonus Plus ist bei Bemessung des Unterhalts von volljährigen Unterhaltsberechtigten nicht zu berücksichtigen
OGH 25.06.2020, 9 Ob 59/19w 107

Versicherungsrecht

OGH
 Keine analoge Anwendung der Ausnahmeregelung des § 86 Abs 3 Z 1 Satz 5 ASVG auf verspätete eigene Kenntnis vom Tod des Ehemannes
OGH 24.06.2020, 10 ObS 86/20z 107

Das Verfahren

VwGH, VfGH und LVwG
 Das Disziplinarverfahren nach dem ÄrzteG ist im Falle der Streichung des Disziplinarbeschuldigten aus der Ärzteliste abzubrechen
VwGH 27.05.2020, Ro 2019/09/0008 107



Erwachsenenschutz

OGH

Für die Beurteilung der Notwendigkeit der Bestellung eines Erwachsenenvertreters müssen konkrete und nachvollziehbare Feststellungen sowohl zur psychischen Beeinträchtigung der betroffenen Person als auch zu den zu besorgenden Angelegenheiten und den zu befürchtenden Nachteilen getroffen werden

OGH 02.07.2020, 4 Ob 75/20p 108

Bei Interessenskonflikt ist gerichtliche Erwachsenenvertretung zwingend zu entheben

OGH 08.07.2020, 3 Ob 108/20h 108

Unterbringungsrecht

VwGH, VfGH, BVwG und LVwG

Das Bezirksgericht hat auch über die Dauer der Absonderungsmaßnahme nach EpidemieG zu entscheiden

LVwG NÖ 29.05.2020, LVwG-AV-453/001-2020 109

Sonstiges

VwGH, VfGH, BVwG und LVwG

Bei getrockneten Hanfblüten handelt es sich um ein pflanzliches Raucherzeugnis iSd § 1 Z 1d TNRS

VwGH 02.06.2020, Ra 2020/11/0002 109

Zu den Voraussetzungen der Zusatzeintragung „Unzumutbarkeit der Benützung öffentlicher Verkehrsmittel wegen dauerhafter Mobilitätseinschränkung aufgrund einer Behinderung“ in den Behindertenpass

BVwG 10.06.2020, W261 2225299-1 109

Verfassungswidrigkeit einer Bestimmung des ÄrzteG 1998 betreffend die Einhebung einer Bearbeitungsgebühr durch die Ärztekammer

VfGH 12.06.2020, G 252/2019 ua 110

Die Verschreibung einer pauschalierten Jahresgebühr für die Überwachung von Tabak- und verwandten Erzeugnissen ist nicht grundrechtswidrig; keine unsachliche Aufteilung der individuellen Kosten durch Heranziehung der Höhe der Verkaufszahlen für die Zurechnung der Gesamtkosten auf einzelne Kostenträger iSd Äquivalenzprinzips

VfGH 26.06.2020, E 248/2019 ua 110

Verkehrsrecht

VwGH, VfGH, BVwG und LVwG

Ein Geschwindigkeitsexzess begründet bereits für sich allein den Verdacht auf mangelnde Bereitschaft zur Verkehrsanpassung

VwGH 19.06.2020, Ro 2019/11/0017 111

Trau, schau, wem!

(bearbeitet von Friederike Bundschuh-Rieseneder)

..... 112

Literatur

Resch/Wallner (Hrsg), Handbuch Medizinrecht 115
(rezensiert von Stephan Kallab)

Standards

Autorinnen und Autoren dieser Ausgabe 116

Impressum U3

Der wissenschaftliche Beirat der ZfG U3

D3-Z325

• ZInsO-Aufsätze

Die geplante Änderung des § 64 InsO im Entwurf eines Gesetzes zur Fortentwicklung des Sanierungs- und Insolvenzrechts (RegE SanInsFoG) (S. 2401)
von Vorsitzender Richter am Landgericht Dr. Mihai Vuia, Aachen

Corona- oder doch eher Wirecard-Hilfspaket für die „Big Four“? (S. 2411)
von Rechtsanwalt/Leitender Oberstaatsanwalt a.D. Folker Bittmann, Köln

• Meinung im Klartext

Sanierung 2.0 – eine Glosse oder: Was würde der Wendler dazu sagen? (S. 2418)
von Professor Achim Albrecht, Recklinghausen

• ZInsO-Rechtsprechungsreport

(Kein) Klärungsbedarf hinsichtlich Zulässigkeit von weiterem Antrag auf Restschuldbefreiung in nämlichem Insolvenzverfahren (S. 2422)
BGH, Beschl. v. 1.10.2020 – IX ZA 3/20

Haftung bei Forderungsabtretung (S. 2424)
BFH, Urt. v. 23.7.2020 – V R 44/19

Vollzugsreife für Registereintragung von beendeter GmbH-Liquidation trotz ausstehender steuerlicher Veranlagungsarbeiten (S. 2426)
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 25.8.2020 – 3 Wx 117/20

Abrechnung/Aufrechnung von Verbraucher-Neukundenbonus gegenüber insolventen Strom- und Gaslieferanten: Musterklage der Verbraucherzentralen (S. 428)
OLG München, Urt. v. 21.7.2020 – MK 2/19

Sozialversicherungsrechtliches Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV: (Keine) Beteiligtenfähigkeit von e.V. als Arbeitgeber nach beendetem Insolvenzverfahren (S. 2436)
LSG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 12.6.2020 – L 1 BA 45/19

Michael Bretz
RA Dr. Christian Brünkmans
RA Dr. Jan de Weerth
Prof. Dr. Ulrich Foerste
RA Dr. Michael C. Frege
RiAG Frank Frind
RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein
Prof. Dr. Hugo Grote
RA Dr. Andreas Henkel
WP/StB Michael Hermanns
Prof. Dr. Heribert Hirte
RA Martin Horstkotte
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber
RA Peter J. Hützen
RiAG Dr. Peter Laroche
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke
RA Prof. Dr. Torsten Martini
Prof. Dr. Sebastian Mock
RA Dr. Patrick Mückl
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser
RA Dr. Manfred Obermüller
Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit
RA Prof. Dr. Klaus Pannen
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape
RA Dr. Christoph Poertzgen
RA Stephan Ries
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Vors. RiOLG Katrin van Rossum
Prof. Dr. Jessica Schmidt
RiBGH Dr. Volker Schultz
RA Ralph Veil
RiBGH a.D. Gerhard Vill
OStA Raimund Weyand
Schriftleiter:
RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 46/2020

ZInsO-Aufsätze

- Die geplante Änderung des § 64 InsO im Entwurf eines Gesetzes zur Fortentwicklung des Sanierungs- und Insolvenzrechts (RegE SanInsFoG)** 2401
 von Vorsitzender Richter am Landgericht Dr. Mihai Vuia, Aachen
- Corona- oder doch eher Wirecard-Hilfspaket für die „Big Four“?** 2411
 von Rechtsanwalt/Leitender Oberstaatsanwalt a.D. Folker Bittmann, Köln

Meinung im Klartext

- Sanierung 2.0 – eine Glosse oder: Was würde der Wendler dazu sagen?** 2418
 von Professor Achim Albrecht, Recklinghausen

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.** 2420

ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenz- und Sanierungsrecht

- (Kein) Klärungsbedarf hinsichtlich Zulässigkeit von weiterem Antrag auf Restschuldbefreiung in nämlichem Insolvenzverfahren** 2422
 BGH, Beschl. v. 1.10.2020 – IX ZA 3/20
- Haftung bei Forderungsabtretung** 2424
 BFH, Ur. v. 23.7.2020 – V R 44/19
- Vollzugsreife für Registereintragung von beendeter GmbH-Liquidation trotz ausstehender steuerlicher Veranlagungsarbeiten** 2426
 OLG Düsseldorf, Beschl. v. 25.8.2020 – 3 Wx 117/20
- Abrechnung/Aufrechnung von Verbraucher-Neukundenbonus gegenüber insolventen Strom- und Gaslieferanten: Musterklage der Verbraucherzentralen** 2428
 OLG München, Ur. v. 21.7.2020 – MK 2/19
- Sozialversicherungsrechtliches Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV: (Keine) Beteiligtenfähigkeit von e.V. als Arbeitgeber nach beendetem Insolvenzverfahren** 2436
 LSG Berlin-Brandenburg, Ur. v. 12.6.2020 – L 1 BA 45/19
- Aufhebung der unzulässigen Bestellung eines gemeinsamen Vertreters der Gläubiger durch das Insolvenzgericht** 2438
 LG Lüneburg, Beschl. v. 14.9.2020 – 7 T 206/20
- #### • Insolvenznahes Kapitalmarkt- und Gesellschaftsrecht
- (Keine) Haftung von in KG durch Anteilserwerb eintretenden Kommanditisten für vorvertragliche Aufklärungspflichtverletzung des (Alt-)Kommanditisten gegenüber Anleger** 2439
 BGH, Ur. v. 15.9.2020 – II ZR 20/19
- #### • Insolvenzarbeits- und Sozialrecht
- Einstandspflicht des PSV für gekürzte betriebliche Altersversorgung** 2440
 BAG, Ur. v. 21.7.2020 – 3 AZR 142/16

- **Kosten- und Vergütungsrecht**

Vorschuss für Aufwand wegen übertragener Zustellungen 2448
 LG Frankfurt/M., Beschl. v. 1.10.2020 – 2-09 T 294/20

**Vergütungsansprüche aus einer Tätigkeit als gemeinsamer Vertreter nach dem Schuldverschreibungs-
 gesetz (SchVG)** 2449
 AG Nürnberg, Urt. v. 18.10.2019 – 22 C 3045/19

- **Verfahrensrecht**

Telefaxübermittlung und Fristwahrung 2451
 BGH, Beschl. v. 15.9.2020 – VI ZB 60/19

Impressum

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus Gehlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer (ZInsO)
 RA/StB/WP Andreas Ziegenhagen (ZInsO FOKUS Sanierung)

Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

Wolters Kluwer Deutschland GmbH
 Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth
<http://www.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

Kundenservice: (0 26 31) 801-22 22

Erscheinungsweise: wöchentlich

Anzeigenverkauf: Janosch Kleibrink
 Telefon: (0 22 33) 37 60-77 19
 E-Mail: Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com

Anzeigendisposition: Karin Odening
 Telefon (0 22 33) 37 60-77 60
 E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Schriftleiter ZInsO: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer
 E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de
 Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung: Rechtsanwalt,
 Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen
 E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Redaktion: Ass. iur. Anke Losch
 Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth
 Telefon: (0 22 33) 37 60-70 69
 E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Einsendung von Entscheidungen

Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

Bezugspreis zzgl. Versandkosten
 Jahresabonnement: € 738,00
 Preis für das Einzelheft: € 29,00

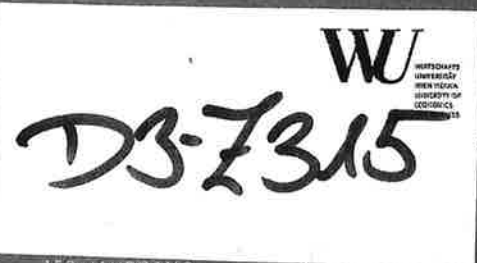
Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 2568-6380

ÖSTERREICHISCHE NOTARIALE ZEITUNG



152. JAHRGANG

10
2020

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

BEITRÄGE

Christian Zib:

Elektronische Beurkundung nach Corona

Seite 361

Volker Engelmann:

Die Neuorganisation der Bundesfinanzverwaltung aus notarieller Sicht

Seite 365

Raimund Pittl und Simon Jetzinger:

Zulässige Ausdehnung oder unzulässige Erweiterung von Wegeservituten:
Wo liegen die Grenzen?

Seite 368

RECHTSPRECHUNG

Erlöschen einer persönlichen Dienstbarkeit nur bei völliger Zwecklosigkeit
(*Mario Billeth*)

Seite 373

Die Vereinbarung eines Vorkaufsrechts beeinträchtigt die in § 5 Abs 2
WEG 2002 beabsichtigte Verteilungsgerechtigkeit (*Ludwig Bittner*)

Seite 377

Unbefristete Hinzurechnung von Schenkungen nur bei abstrakter
Pflichtteilsberechtigung im Schenkungs- und Todeszeitpunkt

Seite 389

REDAKTION: Ludwig Bittner, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Christian Rabl, Alexander Schopper, Rudolf Welser, Alexander Winkler. BEIRAT: Gottfried Musger, Helmut Ofner, Hans Georg Ruppe, Karl Stöger, Wolfgang Zankl.

Inhalt

Beiträge

Christian Zib	
Elektronische Beurkundung nach Corona	361
Volker Engelmann	
Die Neuorganisation der Bundesfinanzverwaltung aus notarieller Sicht	365
Raimund Pittl und Simon Jetzinger	
Zulässige Ausdehnung oder unzulässige Erweiterung von Wegeservituten: Wo liegen die Grenzen?	368

Rechtsprechung

Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Erlöschen einer persönlichen Dienstbarkeit nur bei völliger Zwecklosigkeit – OGH 26. 11. 2019, 4 Ob 202/19p: §§ 472, 484, 521, 524, 1479 ABGB (Anmerkung von Mario Billeth)	373
Die Vereinbarung eines Vorkaufsrechts beeinträchtigt die in § 5 Abs 2 WEG 2002 beabsichtigte Verteilungsgerechtigkeit – OGH 20. 2. 2020 5 Ob 223/19h: § 5 Abs 2 Satz 1 und 2 WEG 2002 (Anmerkung von Ludwig Bittner)	377
Keine Bewilligungspflicht für die Teilung unbebauter Grundstücke – OGH 29. 6. 2020, 5 Ob 93/20t: § 14 Abs 3 Burgenländisches Baugesetz	379

Erbrecht

Inventar: Bankenabfrage; Nachlassseparation und Sicherung der Verlassenschaft – OGH 30. 4. 2020, 2 Ob 53/19m: §§ 147, 166 AußStrG; § 812 ABGB	379
Nach der Testamentserrichtung geborenes Kind – OGH 26. 5. 2020, 2 Ob 87/19m: § 775 ABGB; § 97 AußStrG	383
Letztwillig verfügtes Aufgriffsrecht; lange Verjährungsfrist – OGH 29. 6. 2020, 2 Ob 59/19v: § 1487 a ABGB	385
Unbefristete Hinzurechnung von Schenkungen nur bei abstrakter Pflichtteilsberechtigung im Schenkungs- und Todeszeitpunkt – OGH 6. 8. 2020, 2 Ob 195/19v: §§ 782f ABGB	389

Firmenbuch und Unternehmensrecht

Schicksal des Vorkaufsrechts einer Kommanditgesellschaft bei Übergang des Gesellschaftsvermögens nach § 142 UGB – OGH 18. 6. 2020, 5 Ob 74/20y: § 142 UGB	395
Einlagenrückgewähr bei Zuwendungen der KG an Gesellschafter der Komplementär-GmbH – OGH 25. 6. 2020, 6 Ob 21/20m: § 82 Abs 1, § 83 Abs 1 GmbHG; § 153 StGB	396
Amtswegige Löschung (§ 10 Abs 2 FBG) einer gescheiterten Kapitalerhöhung – OGH 25. 6. 2020, 6 Ob 90/20h: § 10 Abs 2 FBG	397

Verfahren außer Streitsachen

Unanfechtbarkeit der Androhungen von Ordnungsstrafen – OGH 24. 1. 2020, 8 Ob 144/19p: § 79 Abs 2, § 54 iVm § 71 Abs 4 AußStrG	398
Zur Auswahl der Person des Erwachsenenvertreters – OGH 7. 5. 2020, 3 Ob 12/20s: §§ 44, 119, 120 AußStrG; § 275 Z 2 ABGB; § 28 Abs 1 lit o RAO; § 134 Abs 2 Z 16 NO; § 86 Abs 2 Geo	398

Standesnachrichten und Mitteilungen	400
---	-----

Literatur	400
-----------------	-----

Impressum	400
-----------------	-----

WM**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN****Zeitschrift
für Wirtschafts-
und Bankrecht****45**7. November 2020
74. Jahrgang
Seiten 2093-2144**Redaktion:**Rechtsanwalt
Dr. Christopher Kienle,
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt
Dr. Andreas Lange,
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,
PotsdamRechtsanwalt
Dr. Helmut Merkel,
Frankfurt a. M.Arne Wittig,
Essen**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt
Thorsten Höche,
BerlinVizepräsident des BGH
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,
KarlsruheRechtsanwältin
Dr. Anna Heidelbach,
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult.
Klaus J. Hopt,
HamburgRechtsanwältin
Dr. Karen Kuder,
Frankfurt a. M.Richterin am BGH
Ilse Lohmann,
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,
Mainz**WERTPAPIER-
MITTEILUNGEN
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

AUS DEM INHALT:

Seite 2093

Univ.-Prof. Dr. Tilman Bezenberger, M.A., Potsdam
Die Nichtigkeit des Jahresabschlusses (§ 256 AktG)
– Wie der Gesetzgeber sich in ein schlimmes Regelwerk ver-
strickt hat und wie man sich pragmatisch herausretten kann –

Seite 2102

Rechtsanwalt Dr. Jens Brauneck, Neuss
Corona-Krise: Ist das EZB-Pandemie-Notfallankaufprogramm
PEPP mit EU-Recht vereinbar?

Seite 2110

BGH, 13.10.2020 – II ZR 359/18
Zur Rechtmäßigkeit des Eingriffs in die Geschäfts- und Ver-
tretungsbefugnis des geschäftsführenden Gesellschafters
einer Kommanditgesellschaft als relativ unentziehbares Recht

Seite 2113

BGH, 7.10.2020 – VII ZB 56/18
Kündigung des Grundschuldkapitals gemäß § 1193 Abs. 1
Satz 1 BGB als Vollstreckungsbedingung im Sinne des § 726
Abs. 1 ZPO, wenn sich der Schuldner in der notariellen
Urkunde der sofortigen Zwangsvollstreckung unterworfen hat

Seite 2118

OLG Düsseldorf, 24.9.2020 – I-6 U 23/19
Zur Auslegung von Genussscheinbedingungen und daraus
folgenden Zahlungsansprüchen

Seite 2139

BGH, 15.9.2020 – II ZB 6/20
Zur Frage einer angemessenen Barabfindung im Falle des
Ausschlusses von Minderheitsaktionären nach dem Barwert
der aufgrund eines Beherrschungs- und Gewinnabführungs-
vertrags dem Minderheitsaktionär zustehenden Ausgleichs-
zahlungen**WU**
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7187



Inhaltsverzeichnis

Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Tilman Bezenberger, M.A., Potsdam

Die Nichtigkeit des Jahresabschlusses (§ 256 AktG) – Wie der Gesetzgeber sich in ein schlimmes Regelwerk verstrickt hat und wie man sich pragmatisch herausretten kann –

2093

Rechtsanwalt Dr. Jens Brauneck, Neuss

Corona-Krise: Ist das EZB-Pandemie-Notfallankaufprogramm PEPP mit EU-Recht vereinbar?

2102

Rechtsprechung

Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesgerichtshof	13.10.2020	II ZR 359/18*	Eingriff in die Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis des geschäftsführenden Gesellschafters einer Kommanditgesellschaft als relativ unentziehbares Recht nur dann rechtmäßig, wenn dies im Interesse der Gesellschaft geboten und für den betroffenen Gesellschafter unter Berücksichtigung der eigenen schutzwürdigen Belange zumutbar ist oder er dem Eingriff zugestimmt hat	2110
Bundesgerichtshof	7.10.2020	VII ZB 56/18*	Kündigung des Grundschnuldkapitals gemäß § 1193 Abs. 1 Satz 1 BGB als Vollstreckungsbedingung im Sinne des § 726 Abs. 1 ZPO, wenn sich der Schuldner in der notariellen Urkunde der sofortigen Zwangsvollstreckung unterworfen hat; Erteilung einer einfachen Vollstreckungsklausel, wenn die Urkunde außerdem vorsieht, dass dem Gläubiger ohne Nachweis des Bestehens und der Fälligkeit der Zahlungsverpflichtung eine vollstreckbare Ausfertigung erteilt werden kann; keine materiellrechtlichen Einwände gegen die Erteilung im Klausel-erinnerungsverfahren	2113
Bundesgerichtshof	22.9.2020	XI ZR 162/19*	Zur Verpflichtung einer Bank, die am Streitbeilegungsverfahren der deutschen genossenschaftlichen Bankengruppe teilnimmt, darauf sowohl auf ihrer Webseite als auch in den AGB hinzuweisen	2115
Bundesgerichtshof	23.9.2020	2 StR 55/20*	Zu den notwendigen Feststellungen für die Annahme eines der Erlaubnispflicht des § 32 Abs. 1 KWG unterliegenden Einlagengeschäfts	2116
OLG Düsseldorf	24.9.2020	I-6 U 23/19*	Zur Auslegung von Genussscheinbedingungen und daraus folgenden Zahlungsansprüchen	2118

Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 15.9.2020 II ZB 6/20*

Zur Frage einer angemessenen Barabfindung im Falle des Ausschlusses von Minderheitsaktionären nach dem Barwert der aufgrund eines Beherrschungs- und Gewinnabführungsvertrags dem Minderheitsaktionär zustehenden Ausgleichszahlungen 2139

Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesverfassungsgericht 15.10.2020 2 BvR 1786/20

Aussetzung der Zwangsvollstreckung aus einem Räumungstitel durch das Bundesverfassungsgericht wegen akuter Suizidgefahr des Räumungsschuldners 2144

The image shows the cover of a special issue titled "DIGITALES WERKSTATTGESPRÄCH" published in the "Börsen-Zeitung". The main topic is "„KLIMAFONDS – REALER ODER RENTABLER KLIMASCHUTZ?“". The issue is dated "4. Dezember 2020". Logos for "E.ON Energy Research Center", "AMFUNDEN", and "Börsen-Zeitung" are visible at the top. A vertical URL "www.wirtschaftswoche.de/klima" is on the left. The cover also includes the text "Die Energiegenossenschaft Rheinland-Pfalz und die Börsen-Zeitung laden zum DIGITALES WERKSTATTGESPRÄCH „KLIMAFONDS – REALER ODER RENTABLER KLIMASCHUTZ?“ 4. Dezember 2020".

4. Dezember 2020 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem ***** gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in der Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

Redaktion: Rechtsanwalt Dr. Christopher Kientle, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt a. M.; Arne Wittig, Essen; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt a. M. (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Vizepräsident des BGH Prof. Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelbach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Direktor am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht a.D., Hamburg; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Chefsyndikus der Deutschen Bank AG, Frankfurt a. M.; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Axel Harms, Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke

Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; **Lektorat:** Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: H.Back@wmrecht.com;

Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; **Vertrieb/Nachbestellungen:** (0 69) 27 32-142; **Telefax** (0 69) 23 26 85

Satz: mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de

Druck: Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, **Telefon** (0 60 51) 5 38 38-10.

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 97,90 (inkl. MwSt.) + € 7,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2020 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

Urheber- und Verlagsrechte: Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Manuskripte: Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

Hinweise für Autoren unter www.wertpapiermitteilungen.de

WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

NJW

Neue Juristische Woche

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z171

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

Aus dem Inhalt

- C. Peschel/S. Rockstroh*
Sicherheitslücken als Mangel 3345
- M. Wienbracke*
Gesamt- oder Teilnichtigkeit einer Rechtsverordnung
bei nur partiellem Verstoß gegen das Zitiergebot? 3351
- S. Oltmanns*
Nachträgliche Zulassung einer Kündigungsschutzklage 3356
- M. Möller*
Die aktuellen Entwicklungen im Lauterkeitsrecht 3358
- BGH
Fiktiver Erbenbesitz und Rechtsnachfolgeklausel
bei Räumungsvollstreckung
(Anm. M. Würdinger/M. Herberger) 3376
- BGH
Anforderungen an die Erteilung eines Hausverbots
(Anm. M.-P. Weller/A. Schulz) 3382
- BGH
Passiv-Prozessführung des Zwangsverwalters nach
Verwaltungsaufhebung (Anm. S. L. Gössl) 3395
- BGH
Nebenklage mit dem Ziel eines Freispruchs
(Anm. T. Kulhanek) 3398

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 22/2020


C.H. BECK

46/2020

5. November 2020
73. Jahrgang S. 3345–3408
www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Kolumne

Das Erbe der
Aufklärung

Interview

Einheitliche Identi-
fikationsnummer

Pro & Contra

GmbH in Verant-
wortungseigentum?



0150202046

INHALT

Aufsätze

Christopher Peschel/Sebastian Rockstroh

Sicherheitslücken als Mangel

3345

Die vertragsrechtliche Einordnung von Sicherheitslücken und die sich daraus ergebenden Konsequenzen sind umstritten. Im Beitrag wird dargestellt, wann Sicherheitslücken in Software kaufrechtlich als Mangel zu qualifizieren sind und welche Pflichten Verkäufer im Rahmen der Mängelhaftung treffen.

Mike Wienbracke

Nichtigkeit einer Rechtsverordnung bei partiellem Verstoß gegen das Zitiergebot?

3351

Der Beitrag geht anlässlich der Verletzung des Zitiergebots bei der StVO-Novelle der im Beitragstitel gestellten Frage nach. Er kommt zu dem Ergebnis, dass bei einem partiellen Verstoß aus systematischen und teleologischen Gründen nur die betroffenen Bestimmungen ungültig sind und nicht die Rechtsverordnung in Gänze.

Zur Rechtsprechung

Sönke Oltmanns

Nachträgliche Zulassung einer Kündigungsschutzklage

3356

(BAG, NJW 2020, 3192)

Bericht

Mirko Möller

Die aktuellen Entwicklungen im Lauterkeitsrecht

3358

Kanzlei & Mandat

Matthias Arz

Die Klage auf Feststellung der Schadensersatzpflicht dem Grunde nach

3364

NJW-aktuell

Editorial Kein weiterer Paukenschlag C. Freundorfer	3	Interview Einheitsnummer für jeden Bürger K. v. Lewinski	12	Rubrikenmarkt	23
Agenda	6	Pro & Contra GmbH in Verantwortungseigentum? C. E. Beisheim/U. Burgard	15	Anzeigenschwerpunkt Richtig sanieren, statt abwickeln	25
Meldungen/Kolumne	7	Bericht aus Brüssel ua: Digitalisierung der Justiz H. Lörcher	17	web.report	32
Gesetzgebung	8	Recht im Unternehmen Restrukturierung in Zeiten von Corona O. Dreher	19	Stellenmarkt	33
Rechtsprechung in Kürze	8			Beck'sche Zeitschriften	46
Entscheidung der Woche	9			Buchhinweise	48
				Veranstaltungshinweise	50
				Heftvorschau/Impressum	52

INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte

EuGH 03.09.20 – C-84/19 ua
Missverhältnis zwischen Rechten und Pflichten im Verbraucherkreditvertrag 3367

Verfassungsgerichte

BVerfG 17.02.20 – 1 BvR 1624/16
Menschenwürdige Unterbringung von Gefangenen – Keine Klärung im Pkh-Verfahren 3373

BVerfG 28.09.20 – 2 BvR 1435/20
Rechtsgrundlage für einen Europäischen Haftbefehl 3375

Zivilgerichte

BGH 30.04.20 – I ZB 61/19
Fiktiver Erbenbesitz und Rechtsnachfolgeklausel bei Räumungsvollstreckung
(Anm. M. Würdinger / M. Herberger) 3376

BGH 29.05.20 – V ZR 275/18
Anforderungen an die Erteilung eines Hausverbots
(Anm. M.-P. Weller / A. Schulz) 3382

BGH 12.03.20 – I ZR 126/18
Unzulässiges kostenfreies Angebot des DWD – WarnWetter-App 3386

BGH 09.07.20 – IX ZR 304/19
Passiv-Prozessführung des Zwangsverwalters nach Verwaltungsaufhebung (Anm. S. L. Gössl) 3395

LG München I 25.06.20 – 17 HK O 3700/20
Markenrechtsverletzung durch Verwendung einer Domain durch Anwalt (Ls.) 3398

Strafgerichte

BGH 01.09.20 – 3 StR 214/20
Nebenklage mit dem Ziel eines Freispruchs
(Anm. T. Kulhanek) 3398

BGH 04.06.20 – 4 StR 15/20
Verstoß gegen Richtervorbehalt bei Wohnungsdurchsuchung (Ls.) 3400

Verwaltungsgerichte

BVerwG 31.07.20 – 3 B 4/20
Abschnittsbezogene Geschwindigkeitskontrolle 3401

Arbeitsgerichte

BAG 28.07.20 – 1 ABR 41/18
Koalitionsspezifische Betätigung gewerkschaftlich organisierter Arbeitnehmer 3404

Finanzgerichte

BFH 14.05.20 – VI R 24/18
Erste Tätigkeitsstätte bei vollzeitiger Bildungsmaßnahme 3407

BFH 16.06.20 – VIII R 7/17
Besteuerung des Gewinns aus der Veräußerung von „Gold Bullion Securities“ (Ls.) 3408

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 22/2020

Miet- und Immobilienrecht
Tenorierung einer Beschlussersetzungsklage nach WEG

Familienrecht
Rom III-VO und Anerkennung syrischer Privatscheidung

Erbrecht
Die Herausgabeklage gegen den Erbschaftsbesitzer

Verkehrsrecht
Kein „Abhandenkommen“ eines Autos bei Probefahrt

Baurecht
Update Bauhandwerkersicherung

Arbeitsrecht
Betriebsbedingte Kündigungen trotz Kurzarbeit

Strafrecht
Neues von der Vorratsdatenspeicherung

Verfahrens- und Kostenrecht
Verfrühte Streitwertfestsetzung bei Stufenklage

Anwalt und Kanzlei
Unvereinbare Tätigkeiten

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten