

JuS

D3-Z186

2/2021

61. Jahrgang

Seiten 97–192

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

Prof. Dr. Sönke Gerhold

Das historische Argument in der Strafrechtslehre

STUDIUM

Richter am AG Dr. Simon Adam

Das absolute Recht im Zivilrecht

Wiss. Assistent Dr. Christian Brand und

Stud. Hilfskraft Moritz Winter

Grundrechte als strafrechtliche Rechtfertigungsgründe

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas

Vofskuhle und Akad. Rat Dr. Jakob Schemmel, LL. M.

Grundwissen – Öffentliches Recht: Der Bundespräsident

REFERENDARIAT

Vors. Richter am OLG Priv.-Doz. Dr. Dr. Bernhard Klose

Prozesskostenhilfe in der zweiten juristischen Staatsprüfung

FALLBEARBEITUNG

Wiss. Mitarbeiter Dr. Tobias Mast und

Rechtsanwalt Tobias Gafus

Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht:

Grundrechte – Die Online-Versammlung

Richter am LG Dr. Florian Bartels

(Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht: Urteil

– KaMa 5000



Herausgeber

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

Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsch

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle

Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Jun.-Prof. Dr. Gabriele Buchholtz – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent
Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Prof. Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Jun.-Prof.
Dr. Anika Klafki – Akad. Mitarbeiter Dr. Maximilian Lenk – Notarassessor Privatdozent Dr. Patrick Meier – Akad. Rat Dr. Fabian Michl, LL. M. –
Privatdozentin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Wiss. Mitarbeiterin
Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur. – Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

Aufsatz

Prof. Dr. Sönke Gerhold

**Das historische Argument in der Strafrechtslehre – Plädoyer für eine
Wiederbelebung**

97

Studium

Regierungsrat Dr. Maximilian Peters

Der Online-Partnervermittlungsvertrag

104

Richter am AG Dr. Simon Adam

**Das absolute Recht im Zivilrecht – Der Begriff und seine Relevanz in Prüfung
und Praxis**

109

Wiss. Assistent Dr. Christian Brand und Stud. Hilfskraft Moritz Winter
Grundrechte als strafrechtliche Rechtfertigungsgründe

113

*Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle und
Akad. Rat Dr. Jakob Schemmel, LL. M. (NYU)*

Grundwissen – Öffentliches Recht: Der Bundespräsident

118

Wiss. Mitarbeiterin Dr. Jacqueline Lorenzen

Einführung in das Wasserrecht

122

Referendariat

Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher

Aktuelles Strafprozessrecht

126

Vors. Richter am OLG Privatdozent Dr. Dr. Bernhard Klose

Prozesskostenhilfe in der zweiten juristischen Staatsprüfung

131

Fallbearbeitung

Prof. Dr. Robert Esser und Wiss. Mitarbeiterin Kathrin Zitzelsberger

Anfängerklausur – Strafrecht: Diebstahl – Weinblätter auf Abwegen

135

Regierungsrat Dr. Henner Gött, LL. M. (Cambridge), und

Wiss. Mitarbeiterin Laura Wanner

**Fortgeschrittenenhausarbeit – Öffentliches Recht: Europa- und Verwaltungsrecht
– Dieselfahrverbote**

141

Privatdozent Dr. Moritz Pöschke, LL. M. (Harvard), und

Wiss. Mitarbeiterin Alessandra Stüttgen

**Referendarexamensklausur – Zivilrecht: Verbraucherdarlehen
in Zeiten von Covid-19**

148

Wiss. Mitarbeiter Dr. Tobias Mast und Rechtsanwalt Tobias Gafus

**Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte – Die Online-
Versammlung**

153

Richter am LG Dr. Florian Bartels

(Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht: Urteil – KaMa 5000

161

Kontrollfragen
auf
www.JuS.de.

Bewertungsbögen
zu allen Klausuren
dieser Ausgabe auf
www.JuS.de.



Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL.M., Münster
 Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth
 Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen
 Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster
 Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M., LL.M. Eur., Marburg
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg
 Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

Strafrecht

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

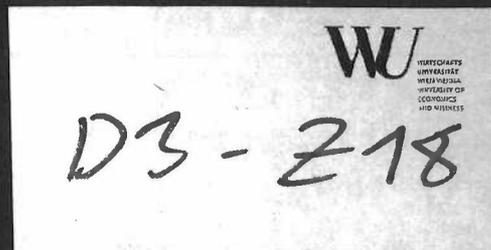
Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz
 Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL.M., Hamburg
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin



Rechtsprechungsübersicht

| | | | |
|--------------------|-------------------------------------|--|-----|
| Zivilrecht | <i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i> | Vertretungsmacht eines Verkaufsmitarbeiters im Autohaus OLG Karlsruhe, Urt. v. 16.10.2020 – 10 U 3/20, NZG 2021, 120 | 173 |
| | <i>Prof. Dr. Gerald Mäsch</i> | Schadensersatz wegen vertragswidrigen Verhaltens des Rechtsanwalts BGH, Urt. v. 16.7.2020 – IX ZR 298/19, NJW 2020, 2538 | 175 |
| | <i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i> | Ansprüche des Miterben aus GoA wegen Erbscheinskosten BGH, Beschl. v. 7.10.2020 – IV ZR 69/20, NJW 2021, 157 | 178 |
| | <i>Prof. Dr. Burkhard Boemke</i> | Kündigungsfrist bei GmbH-Geschäftsführern BAG, Urt. v. 11.6.2020 – 2 AZR 374/19, NJW 2020, 2824 | 180 |
| Strafrecht | <i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i> | Rechtfertigung durch mutmaßliche Einwilligung BGH, Beschl. v. 26.5.2020 – 2 StR 434/19, BeckRS 2020, 30642 | 181 |
| | <i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i> | Versuchter Heimtückemord an Kleinstkindern BGH, Beschl. v. 23.6.2020 – 2 StR 132/20, BeckRS 2020, 19416 | 183 |
| Öffentliches Recht | <i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i> | Agent provocateur und faires Strafverfahren EGMR, Urt. v. 15.10.2020 – 40495/15 ua, BeckRS 2020, 28627 | 185 |
| | <i>Prof. Dr. Michael Sachs</i> | Kennzeichenverbot bei Vereinsverbot BVerfG, Beschl. v. 9.7.2020 – 1 BvR 2067/17 ua, NVwZ 2020, 1424 | 187 |
| | <i>Prof. Dr. Michael Sachs</i> | Abstraktes Normenkontrollverfahren BVerfG, Beschl. v. 3.11.2020 – 2 BvF 2/18, BeckRS 2020, 31120 | 189 |
| | <i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i> | Verhältnis der Transparenzregeln von Parteiengesetz und IFG BVerwG, Urt. v. 17.6.2020 – 10 C 16.19, NVwZ 2020, 1680 | 191 |



eco|lex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

Klimaschutz und Energiewende

- > EAG-Paket, Netzreserve und Energiegemeinschaften
- > Klimaklagen kommen näher!

Host-Provider-Haftung:
Löschung wort- und
singgleicher Postings

Anruf eines Headhunters
am Arbeitsplatz zulässig?

Corona 1: Gesellschafts- und
insolvenzrechtliche Erleichterungen für Unternehmen

Ausländische USt als
Kostenfaktor im Zivilprozess

Corona 2: COVID-19-Tests
im Arbeitsverhältnis

Virtuelle Währungen:
Registrierungspflicht von
Dienstleistern

NEU:
Recht hören.
Der ecolex-
Podcast!



ECOLEX.MANZ.AT

ISSN 1022-9418 Österreichische Post AG MZ 022032706 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 



**8 SCHWERPUNKTTHEMA
KLIMASCHUTZ UND ENERGIEWENDE**

- 8 Alles neu bei den Erneuerbaren**
Benjamin Schlatter
- 11 Privatrechtliche Aspekte der österreichischen Umsetzung von Energiegemeinschaften im EAG-Paket**
Stephan Cejka
- 15 Die neue Netzreserve – Begleiterin des Klimaschutzes!**
Bernd Rajal
- 17 Klimaklagen: Ein Trend erreicht Österreich**
Eva Schulev-Steindl
- 20 Gastbeitrag: Volle Kraft auf Dekarbonisierung**
Michael Strugl

1 ECOLEX RELOADED

- 1 Die „neue ecolex“ oder „survival of the fittest“**
Heinz Korntner
- 1 Same same, but different!**
Thomas Rabl

3 EDITOR'S CORNER

- 3 Greta und der Kampf für die Windmühlen, oder: Wie man Kompliziertes noch komplizierter macht!**
Thomas Rabl

22 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

- 22 Aufklärungspflichten über einen Verdacht bereits ausgeschiedener Entscheidungsträger**
Alexander Reich-Rohrwig
- 24 Host-Provider: Löschung rechtswidriger, wort- und sinngleicher Postings**
Wolfgang Zankl
- 26 Gesetzgeber reagiert auf Lexitor-Entscheidung des EuGH**
Dominik Prankl
- 27 Rechtsprechungsübersicht zum Transparenzgebot 2020**
Nicolas O. Zenz
- 29 EuGH-Update – Zivil- und Unternehmensrecht**
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser
- 31 OGH 2. 9. 2020, 3 Ob 23/20h**
Gefundenes Sparbuch: Anspruch auf Auszahlung gegenüber Bank!
- 31 OGH 6. 8. 2020, 2 Ob 195/19v**
Schenkungsinzurechnung: Zeitpunkt der abstrakten Pflichtteilsberechtigung, Rechtsmissbrauch und Vermögensopfer
- 32 OGH 18. 2. 2020, 10 Ob 14/19k**
Versagung der aufsichtsbehördlichen Genehmigung
- 32 OGH 11. 8. 2020, 4 Ob 71/20z**
Zulässigkeit eines Kompensationsverbots in Mietverträgen zwischen Verbrauchern

- 32 BG Meidling 4. 12. 2020, 9 C 368/20b (bzw 28. 10. 2020, 9 C 361/20y)**
Mietzinsminderung wegen COVID-19 bei Gewerbeimmobilien
(Michaela Pelinka/David Pukel)
- 34 OGH 22. 7. 2020, 1 Ob 222/19g**
Wissenszurechnung und Gebot der Speicherung von Wissen über einen Asbest-Verdacht; Aufklärungspflichten des Verkäufers; Organisationsmängel
- 34 OGH 6. 8. 2020, 2 Ob 5/20 d**
Verkehrssicherungspflichten des Veranstalters eines Radrennens
- 34 OGH 10. 9. 2020, 6 Ob 135/20a**
Weniger Sterne und diffamierende Behauptungen auf Bewertungsplattform
(Florian Knaipp)
- 36 OGH 14. 4. 2020, 8 Ob 6/20w**
Bürgschaft und Interzession eines Angehörigen
(Thomas Schoditsch)
- 36 OGH 3. 6. 2020, 5 Ob 80/20f**
Erleichterungen bei der Kündigung wegen Eigenbedarfs
- 37 25. 8. 2020, 8 Ob 56/20y**
§ 133 Abs 5 BVergG 2018: Keine Zuständigkeit der Zivilgerichte für Herausgabe des Angebotsöffnungsprotokolls
- 37 OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 219/19k**
Widerruf des Vergabeverfahrens - zur Zulässigkeit des Rechtswegs und zum Schadenersatz
- 37 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 146/20v**
Haftung für die übernommene Hausverwaltung
- 37 OGH 8. 7. 2020, 7 Ob 50/20h**
CMR: Zur Informationspflicht des Absenders bei gefährlichen Gütern
- 38 OGH 27. 5. 2020, 7 Ob 58/20k**
Rechtsschutz für Grundstückseigentum und Miete
(Alexander Figl)
- 39 OGH 23. 9. 2020, 7 Ob 151/20m**
COVID-19: Freiheitsbeschränkung trotz Negativtest
- 39 EuGH 14. 5. 2020, C-266/19**
Zur Angabe der Telefonnummer im E-Commerce
(Axel Aderl)
- 40 Leguleius: Legal realism**
Max Leitner

41 DISPUTE RESOLUTION

- 41 OGH 25. 8. 2020, 8 Ob 46/20b**
Zum Zeitpunkt des Eintritts der Säumnis einer Tagsatzung
- 41 OGH 28. 8. 2020, 6 Ob 170/20y**
Zur ausreichenden Gelegenheit zur Stellung eines Überweisantrags
- 42 OGH 26. 8. 2020, 9 Ob 85/19v**
Mitwirkungspflichten beim Sachverständigenbeweis
- 42 OGH 10. 8. 2020, 6 Ob 134/20d**
Zur Notwendigkeit der Bewertung des Entscheidungsgegenstands bei Verletzung des Grundrechts auf Datenschutz
- 43 OGH 2. 9. 2020, 3 Ob 82/20k**
Keine Rechtsschutzlücke mangels Bekämpfbarkeit des Zwangsstrafenbeschlusses mittels Oppositionsklage
- 43 OGH 22. 10. 2020, 6 Ob 63/20p**
Begehren auf Unterfertigung von Notariatsakt ist kein Anspruch auf persönliche Leistung des Schuldners

- 43 OGH 29. 9. 2020, 8 Ob 79/20f**
Die Wirkungen der Konkursöffnung während des Rechtsmittelverfahrens
- 44 OGH 11. 8. 2020, 18 OCg 4/20t**
EuZVO: Anwendbar für Klagen auf Aufhebung eines Schiedsspruchs
- 44 EuGH 24. 11. 2020, C-59/19, Wikingerhof**
Anwendbarkeit des Deliktgerichtsstands bei Klage gegen Vertragspartner, die sich auf Verstoß gegen das Wettbewerbsrecht stützt
- 45 EuGH 11. 11. 2020, C-433/19, Aktiva Finants**
Klage gegen Wohnungseigentümer wegen Widmungsänderung im Anwendungsbereich der EuGVVO

46 GESELLSCHAFTSRECHT

- 46 Gesellschaftsrechtliche und insolvenzrechtliche Erleichterungen für Unternehmen im zweiten Jahr der Corona-Krise**
Sonja Bydlinski/Johannes Reich-Rohrwig
- 48 OGH 29. 9. 2020, 6 Ob 166/20k**
Eintragung von Gesellschafterbeschlüssen in das Firmenbuch trotz Einberufungs- und Ankündigungsmängeln der beschlussfassenden Generalversammlung
- 48 OGH 22. 10. 2020, 6 Ob 33/20a**
Eintragung eines Gesellschafter- und Geschäftsführerwechsels in das Firmenbuch; keine Rekurslegitimation des abberufenen Geschäftsführers im Firmenbuchverfahren

49 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 49 Anruf eines Headhunters am Arbeitsplatz zulässig?**
Stefan Schoeller/Daniel Heitzmann
- 52 Neues aus Europa**
Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel
- 52 OGH 22. 9. 2020, 4 Ob 126/20p**
Vorbereitetes Kündigungsschreiben mit „Kontaktverbot“
(Bernhard Tonninger)
- 53 OGH 11. 8. 2020, 4 Ob 102/20h**
Verstoß gegen nichtige Vertragsklausel ist nicht unlauter
(Anna Katharina Tipotsch)
- 54 OLG Wien 3. 6. 2020, 33 R 19/20m**
Keine ergänzenden Schutzzertifikate für Futtermittelzusatz
(Adolf Zemann)
- 55 EuGH 28. 10. 2020, C-637/19**
Elektronische Übermittlung an Gericht keine öffentliche Wiedergabe
(Adolf Zemann)
- 56 EuGH 22. 10. 2020, verb Rs C-720/18 und C-721/18**
Wie benutzt man einen Testarossa? *(Michael Woller)*
- 57 EuGH 16. 9. 2020, C-121/19 P**
Schutzumfang von Marken kann auch mit Kunstgriff nicht erweitert werden *(Gudrun Irsa-Klingspiegl)*

58 ARBEITSRECHT

- 58 COVID-19-Tests im Arbeitsverhältnis**
Andreas Gerhartl
- 60 OGH 25. 8. 2020, 8 ObA 64/20z**
Keine Überwälzung der Auflösungsabgabe auf den Arbeitnehmer
- 62 OGH 25. 8. 2020, 8 ObA 80/20b**
Mäßigung einer Konventionalstrafe aus einer Konkurrenzklause
- 63 OGH 29. 7. 2020, 9 ObA 29/20k**
Kein Feiertagsentgelt für einen Feiertag am Sonntag
- 63 OGH 25. 8. 2020, 8 ObA 68/20p**
Nichtverlängerungserklärung bei Bühnendienstverhältnissen
- 64 OGH 26. 8. 2020, 9 ObA 41/20z**
Originärer Anspruch der AUVA wegen grober Fahrlässigkeit des Dienstgebers

65 STEUERRECHT

- 65 Ausländische Umsatzsteuer als Kostenfaktor im Zivilprozess**
Sarah Rosenthaler
- 68 Die Leistungen von ausländischen Pensionskassen im österreichischen Ertragsteuerrecht**
Benedikt Hörtenhuber
- 70 VwGH 5. 3. 2020, Ro 2018/15/0004**
Zeitpunkt des Eigentumsübergangs bei einer innergemeinschaftlichen Lieferung und Zuordnung der bewegten Lieferung
(Max Hatzenbichler)

73 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

- 73 Registrierungspflicht von Dienstleistern in Bezug auf virtuelle Währungen**
Oliver Völkel/Leyla Farahmandnia
- 76 Rechtsprechung des Verfassungsgerichtshofs**
Daniela Bereiter/Lukas Diem/Hannah Graf/Erik Pinetz/Erich Schaffer/Thomas Ziniel
- 80 Neues aus Europa**
Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel
- 81 DSB-D124.3093 (nicht rechtskräftig)**
Schlappe für Gastro-Registrierung: Der Sache dienlich?
(Janos Böszörményi/Günther Leissler/Maximilian Trautinger/Veronika Wolfbauer)
- 82 DSB 19. 11. 2020, 2020 - 0.743.659**
Zur Wiener Gästeregistrierung in der Gastronomie
(Maximilian Kröpfl)

DER BETRIEB

5

Seite 181 – 236
1. Februar 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z 12
+ 1 Bl.



Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser
Prof. Dr. Johanna Hey
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff
Friedrich Merz
Dr. Thomas Wachter

Betriebswirtschaft

Jens Grundel/Matthias Graumann
Die Rolle des Aufsichtsrats im Strategieprozess 181

Steuerrecht

Christian Graw
Kaufpreisaufteilung bei bebauten Grundstücken 190

Magazin

Gastkommentar

Andreas Suchanek/
Markus Hammer
Umwertung des
Solidaritätszuschlags

Felix Bußmann/Ina Majewski
BEPS 2.0 – Die zentralen Fragen und Stolpersteine aus der Praxis
hinsichtlich Pillar 1 194

Zufluss von Arbeitslohn aufgrund der Zahlung von Verwarnungsgeldern
durch den Arbeitgeber (F. Werth) 202

Erteilung verbindlicher Auskünfte i.S.d. § 89 Abs. 2 AO (BayLfSt) 204

Interview

Jens Schäperclaus/Markus Kircher
Country-by-Country Reportings
in der Betriebsprüfung

Gemeinnützigkeit und politische Betätigung (BFH) 210

Wirtschaftsrecht

Sascha Vander
Datenschutzkonforme Datenexporte in Drittländer: Empfehlungen der
Aufsichtsbehörden und Entwurf neuer Standardvertragsklauseln 214

Standpunkt

Thorsten Heintke
Einfach umsetzen? Fallstricke
beim agilen Arbeiten

Schenkungsanfechtung der Bestellung einer Kreditsicherheit: Zeitpunkt der
Vornahme der Rechtshandlung (M. Gehrlein) 218

Zur Haftung des Kommanditisten für Gesellschaftsverbindlichkeiten in der
Insolvenz der KG (BGH) 219

Beilage

Checkliste potenziell
EU-rechtswidriger Normen des
deutschen direkten Steuerrechts
– Update 2021 –

Arbeitsrecht

Michael Kempter
Personalabbau – Ablauf, Struktur und Probleme (Teil 1) 229

Vorlagefrage des BAG an den EuGH wegen des Verfalls von Urlaubs-
ansprüchen bei Bezug voller Erwerbsminderungsrente (E. Rütz/K. Gorontzi) 234

Geltung einer Betriebsvereinbarung kann nicht von Zustimmungsquorum
der Arbeitnehmer abhängig gemacht werden (J. Glajcar) 235

Keine Mitbestimmung des Betriebsrats bei koalitionsrechtlicher Betätigung
von Gewerkschaftsmitgliedern (A.-K. Wypych) 236

Im Abonnement enthalten:

**DER LIVE
BETRIEB**
Ihre App – täglich aktuell

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt
FACHMEDIEN**

Inhalt

MAGAZIN

| | |
|---|------------|
| Gastkommentar | M4 |
| <i>Andreas Suchanek / Markus Hammer</i> | |
| Aktuelle Rechtsprechung | M6 |
| Kurzbeiträge | M8 |
| Anhängige Verfahren | M13 |
| Meldungen | M14 |
| Interview | M17 |
| <i>Jens Schäperclaus / Markus Kircher</i> | |
| Standpunkt | M20 |
| <i>Thorsten Heintke</i> | |
| Impressum | M22 |
| Handelsblatt Gastkommentar | M24 |

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

| | |
|--|--------|
| Corporate Governance | |
| Die Rolle des Aufsichtsrats im Strategieprozess | |
| <i>Prof. Dr. Jens Grundei, Berlin / Prof. Dr. Matthias Graumann, Offenburg</i> | |
| DB1343748 (Kurzfassung vgl. S. M8) | S. 181 |

KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

| | |
|-----------|--------|
| DB1355393 | S. 189 |
|-----------|--------|

STEUERRECHT

AUFSATZ

| | |
|--|--------|
| Einkommensteuer | |
| Kaufpreisaufteilung bei bebauten Grundstücken | |
| <i>RiBFH Dr. Christian Graw, München</i> | |
| DB1353383 (Kurzfassung vgl. S. M9) | S. 190 |

Internationales Steuerrecht

BEPS 2.0 - Die zentralen Fragen und Stolpersteine aus der Praxis hinsichtlich Pillar 1

Felix Bußmann, Frankfurt/M. / StBin Ina Majewski, München
DB1350763 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 194

KOMPAKT

Einkommensteuer/Lohnsteuer

Zufluss von Arbeitslohn aufgrund der Zahlung von Verwarnungsgeldern durch den Arbeitgeber

RiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München
DB1353385 S. 202

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

Steuerliche Förderung energetischer Maßnahmen an zu eigenen Wohnzwecken genutzten Gebäuden

BMF, Schreiben vom 14.01.2021
DB1356404 S. 203

Abgabenordnung

Änderung des AEAO

BMF, Schreiben vom 20.01.2021
DB1356405 S. 203

Abgabenordnung

Erteilung verbindlicher Auskünfte i.S.d. §89 Abs. 2 AO

Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom 25.01.2021
DB1356412 S. 204

ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

Fremdübliche Verteilung der Vertragschancen und -risiken bei einer Wertguthabenvereinbarung unter Ehegatten

BFH, Urteil vom 28.10.2020 - X R 1/19
DB1356769 S. 205

Kapitalertragsteuer

Anerkennung von Verlusten aus Knock-out-Zertifikaten

BFH, Urteil vom 16.06.2020 - VIII R 1/17
DB1349816 S. 208

Abgabenordnung

Gemeinnützigkeit und politische Betätigung

BFH, Beschluss vom 10.12.2020 - V R 14/20
DB1356770 S. 210

BEILAGE

Checkliste potenziell EU-rechtswidriger Normen des deutschen direkten Steuerrechts - Update 2021 -

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Datenschutz

Datenschutzkonforme Datenexporte in Drittländer: Empfehlungen der Aufsichtsbehörden und Entwurf neuer Standardvertragsklauseln

RA Dr. Sascha Vander, Köln

DB1354331 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 214

KOMPAKT

Insolvenzrecht

Schenkungsanfechtung der Bestellung einer Kreditsicherheit: Zeitpunkt der Vornahme der Rechtshandlung

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein, Landau

DB1356354

S. 218

ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

Zur Haftung des Kommanditisten für Gesellschaftsverbindlichkeiten in der Insolvenz der KG

BGH, Urteil vom 15.12.2020 – II ZR 108/19

DB1356382

S. 219

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Kündigungsrecht

Personalabbau - Ablauf, Struktur und Probleme (Teil 1)

RA/FAArbR Michael Kempter, Waiblingen

DB1351936 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 229

KOMPAKT

Urlaubsrecht

Vorlagefrage des BAG an den EuGH wegen des Verfalls von Urlaubsansprüchen bei Bezug voller Erwerbsminderungsrente

RAin/FAinArbR Dr. Eva Rütz, LL.M. / RAin Katharina Gorontzi, LL.M., beide Düsseldorf

DB1349221

S. 234

Betriebsverfassungsrecht

Geltung einer Betriebsvereinbarung kann nicht von Zustimmungsquorum der Arbeitnehmer abhängig gemacht werden

RA/FAArbR Dr. Jakob Glajcar, LL.B., Gütersloh

DB1347939

S. 235

Betriebsverfassungsrecht

Keine Mitbestimmung des Betriebsrats bei koalitionsrechtlicher Betätigung von Gewerkschaftsmitgliedern

RA Dr. Artur-Konrad Wypych, Düsseldorf

DB1349203

S. 236



NZG

Neue Zeitschrift Gesellschaftsrecht

03-Z196

Das gesamte Recht der Personen- und Kapitalgesellschaften mit M&A,
Handels- und Kapitalmarktrecht, Insolvenz-, Steuer- und Bilanzrecht

Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeyen
Prof. Dr. Alfred Bergmann
Prof. Dr. Wulf Goette
Prof. Dr. Jürgen Götz
Prof. Dr. Mathias Habersack
Prof. Dr. Joachim Hennrichs
Prof. Dr. Dieter Leuring
Prof. Dr. Hanno Merkt
Prof. Dr. Peter O. Mülbart
Dr. Bernhard Schaub
Dr. Kersten von Schenk
Dr. Sven H. Schneider
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.
Harm Peter Westermann
Dr. Hildegard Ziemons

www.nzg.beck.de

Aus dem Inhalt

- E. Schollmeyer*
Fünf Ziele und ein Weg – Der Regierungsentwurf
für das MoPeG liegt vor (Editorial) 129
- T. Tröger/B. Happ*
Unzulängliche Institutionenbildung im Beschluss-
mängelrecht der Personengesellschaft 133
- F. Bayreuther*
Mehr Urlaub für den GmbH-Geschäftsführer 140
- Ch. Allmendinger/M. M. Cohen*
Zum Deckungsumfang der W&I-Versicherung bei
Unwirksamkeit des Unternehmenskaufvertrags 143
- J. Lindenlauf*
Modernisierte Grundsätze guter Unternehmens- und
Beteiligungsführung des Bundes 149
- LAG Köln*
Gesellschafter als GbR und herrschendes Unternehmen 156
- OLG Düsseldorf*
Einsichtsrecht des Kommanditisten nur bei
gravierendem Informationsbedürfnis 159
- EuGH*
Methoden zur Bestimmung des Aktienpreises 160
- KG*
Befugnis, Einladung zu einer Mitgliederversammlung
auszusprechen 166



4/2021

29. Januar 2021
24. Jahrgang S. 129–168



Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 4/2021



Inhalt

| | | |
|-----------------------------------|--|---|
| Editorial | <i>E. Schollmeyer</i> , Fünf Ziele und ein Weg – Der Regierungsentwurf für das MoPeG liegt vor | 129 |
| Report | Gesellschaftsrecht, Brexit-Abkommen und Kapitalmarktunion | 131 |
| Aufsätze | <i>T. Tröger/B. Happ</i> , Unzulängliche Institutionenbildung im Beschlussmängelrecht der Personengesellschaft | 133 |
| | <i>F. Bayreuther</i> , Mehr Urlaub für den GmbH-Geschäftsführer | 140 |
| | <i>Ch. Allmendinger/M. M. Cohen</i> , Zum Deckungsumfang der W&I-Versicherung bei Unwirksamkeit des Unternehmenskaufvertrags | 143 |
| | <i>J. Lindenlauf</i> , Modernisierte Grundsätze guter Unternehmens- und Beteiligungsführung des Bundes | 149 |
| Bericht | <i>G. Burwitz</i> , Neuere Entwicklungen im Steuerrecht – Jahressteuergesetz 2020 | 154 |
| Rechtsprechung | | |
| <i>Personengesellschaftsrecht</i> | | |
| LAG Köln | 16.9.20 – 3 TaBV 18/20 | Gesellschafter als GbR und herrschendes Unternehmen 156 |
| OLG Düsseldorf | 25.11.20 – 3 Wx 229/20 | Einsichtsrecht des Kommanditisten nur bei gravierendem Informationsbedürfnis 159 |
| <i>Kapitalgesellschaftsrecht</i> | | |
| EuGH | 10.12.20 – C-735/19 | Methoden zur Bestimmung des Aktienpreises 160 |
| <i>Vereinsrecht</i> | | |
| KG | 5.10.20 – 22 W 1035/20 | Befugnis, Einladung zu einer Mitgliederversammlung auszusprechen 166 |

ZVers

Zeitschrift für Versicherungsrecht



Erwin Gisch | Michael Gruber | Felix Hörlsberger | Walter Kath | Martin Ramharter

Dietmar Jahnel

Anreize zur Risikominimierung in der Krankenversicherung

Michael Froner

Obliegenheit zur unverzüglichen Anzeige des Versicherungsfalles

Julia Leitner-Baier

Der Wegfall des § 43 Abs 4 VersVG und seine Folgen

Rechtsprechung

Rezente EuGH-Judikatur; Verjährung bei Teilklage

Rechtsschutzversicherung; Lebensversicherung

Haushaltsversicherung; Privathaftpflichtversicherung

RSS-Empfehlungen

Kfz-Kaskoversicherung; Haftpflichtversicherung

Rechtsschutzversicherung

Inhaltsverzeichnis

ZVers
 Impressum

Dietmar Jahnle

**Anreizmechanismen zur Risikominimierung
in der Krankenversicherung.....**

Michael Froner

Obliegenheit zur unverzüglichen Anzeige des Versicherungsfalles..... 8

Julia Leitner-Baier

Der Wegfall des § 43 Abs 4 VersVG und seine Folgen..... 10

Michael Gruber

Rechtsprechung..... 14

Geographische Beschränkung des Versicherungsschutzes in einem Haftpflichtversicherungsvertrag (EuGH 11. 6. 2020, Rs C-581/18, *TÜV Rheinland LGA Products GmbH und Allianz LARD*, mit Hinweis)

Angabe der ADR-Stelle in den allgemeinen Geschäftsbedingungen auf der Website (EuGH 25. 6. 2020, Rs C-380/19, *Bundesverband der Verbraucherzentralen und Verbraucherverbände*)

Rechtsschutzversicherung: Verstoß (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 129/20a)

Haushaltsversicherung, Privathaftpflichtversicherung: Gefahren des täglichen Lebens; Haftung des Wohnungsinhabers (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 126/20k)

Rechtsschutzversicherung: Amtshaftungsansprüche eines Beamten gegen den öffentlich-rechtlichen Dienstgeber (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 118/20h, mit Anmerkung von *Erwin Gisch*)

Lebensversicherung: Widerruf der Bezugsberechtigung in einem Aufteilungsvergleich (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 52/20b, mit Anmerkung von *Philip Gruber*)

Rücktritt von der Lebensversicherung: Schicksal der Versicherungssteuer (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 105/20x, mit Anmerkung von *Ulrich E. Palma* und *Elisabeth Steinhauser*)

Verjährung bei Teilklage (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 124/20s, mit Anmerkung von *Raimund Madl*)

Deckungsausschluss für Ansprüche aus dem Kauf aller Anteile an einer Versicherungsmakler-GmbH in der Rechtsschutzversicherung (OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 99/20i, mit Anmerkung von *Peter Konwitschka*)

Erwin Gisch

RSS-Empfehlungen..... 38

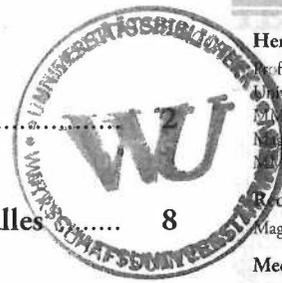
Kfz-Kaskoversicherung: Unfall beim Einfahren in eine Garage (RSS-E 59/20)

Umfang der Vollmacht des Haftpflichtversicherers (RSS-E 56/20)

Haftpflichtversicherung: Deckung von Nachbesserungsbegleitschäden (RSS-E 61/20)

Keine Rechtsschutzdeckung für Streitigkeiten zwischen mehreren dinglich Berechtigten desselben Objekts (RSS-E 57/20)

Privathaftpflichtversicherung: Verwendung eines Kraftfahrzeugs (RSS-E 62/20)

**Herausgeber:**

Prof. Mag. Erwin Gisch, MBA;
Univ.-Prof. Dr. Michael Gruber;
Mag. Dr. Felix Hörlberger;
Mag. Dr. Walter Kath;
Mag. Dr. Martin Ramharter.

Redakteurin:

Mag. Dr. Julia Leitner-Baier.

Medieninhaber und**Medienunternehmen:**

Linde Verlag Ges.m.b.H., 1210 Wien,
Scheydgasse 24.

Telefon: 01/24 630 Serie.

Telefax: 01/24 630-23.

E-Mail: office@lindeverlag.at.

Internet: <http://www.lindeverlag.at>.

DVR 0002356; Rechtsform der Gesellschaft:
Ges.m.b.H.; Sitz: Wien.

Firmenbuchnummer: 102235x.

Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien.

ARA-Lizenz-Nr. 3991; ATU 14910701.

Gesellschafter: Anna Jentzsch (35 %) und
Jentzsch Holding GmbH (65 %).

Geschäftsführung: Mag. Klaus Kornherr und
Benjamin Jentzsch.

Erscheinungsweise und Bezugspreise:

Periodisches Medienwerk: ZVers – Zeitschrift
für Versicherungsrecht.

Grundlegende Richtung: Fachinformation zum
Versicherungsrecht inklusive steuerlicher und
ökonomischer Aspekte.

Erscheint sechsmal jährlich.

Jahresabonnement 2021 (6 Hefte) zum Preis von
EUR 206,- (Print) bzw. EUR 229,- (Print &
Digital) – jeweils inkl. MwSt., exkl. Versandkosten.
Einzelheft 2021: EUR 51,50 (inkl. MwSt.,
exkl. Versandkosten).

Abbestellungen sind nur zum Ende eines
Jahrgangs möglich und müssen bis spätestens
30. November schriftlich erfolgen. Unterbleibt
die Abbestellung, so läuft das Abonnement au-
tomatisch ein Jahr und zu den jeweils gültigen
Konditionen weiter. Preisänderungen und Irr-
tum vorbehalten.

Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit
ausdrücklicher Bewilligung des Verlags gestat-
tet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Anga-
ben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger
Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine
Haftung des Verlages, der Redaktion oder der
Autoren ausgeschlossen ist.

Für Publikationen in den Fachzeitschriften des
Linde Verlags gelten die AGB für Autorinnen
und Autoren (abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/agb>) sowie die Datenschutzerklärung
(abrufbar unter <https://www.lindeverlag.at/datenschutz>).

Anzeigenverkauf und -beratung:

Gabriele Hladik, Tel.: 01/24 630-19;

E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at.

Martin Moser, Tel.: 0676/410 36 05

E-Mail: moser@mediaprojekte.at

ISSN: 2617-801X

Hersteller:

Druckerei Hans Jentzsch & Co. Gesellschaft
m.b.H., 1210 Wien, Scheydgasse 31.

Telefon: 01/278 42 16-0.

E-Mail: office@jentzsch.at.

Internet: www.jentzsch.at.

5/20

Beiträge | Contributions

Das Kapitalband im neuen Aktienrecht

Hans Caspar von der Crone | Giovanni Dazio

Pflichten des Verwaltungsrates bei drohender Zahlungsunfähigkeit nach neuem Aktienrecht

Dominik Milani | Philipp Schürch

Problemfelder und Lösungsansätze in Bezug auf die «FinTech»-Bewilligungsvoraussetzungen

Dumeng N. Bezzola

Kartellrechtliche Fragen bei der Gründung eines Joint Ventures

Stephanie Volz

Intransparentere FINMA-Praxis

Sandro Abegglen | Martin Schaub

Berichterstattung | Comptes-rendus

Der Organisationsmangel in der Aktiengesellschaft und Ernennung eines Sachwalters

Bundesgerichtsurteil 4A.412/2020 vom 16. September 2020

Oliver Dalla Palma | Hans Caspar von der Crone



**SZW /
RSDA**

Herausgeber:

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

Schriftleiterin:

Charlotte M. Baer

Inhalt | Table des matières



Editorial

Hans Caspar von der Crone | Walter A. Stoffel

503

Beiträge | Contributions

Das Kapitalband im neuen Aktienrecht

Hans Caspar von der Crone | Giovanni Dazio

505

Die Pflichten des Verwaltungsrates bei drohender Zahlungsunfähigkeit nach neuem Aktienrecht

Dominik Milani | Philipp Schürch

519

Problemfelder und Lösungsansätze in Bezug auf die «FinTech»-Bewilligungsvoraussetzungen von Art. 1b BankG

Dumeng N. Bezzola

534

Kartellrechtliche Fragen bei der Gründung eines Joint Ventures

Stephanie Volz

557

Intransparentere FINMA-Praxis

Sandro Abegglen | Martin Schaub

574

Berichterstattung | Comptes-rendus

Der Organisationsmangel in der Aktiengesellschaft und die Ernennung eines Sachwalters nach Art. 731b OR

Bundesgerichtsurteil 4A_412/2020 vom 16. September 2020

Mit Bemerkungen von Oliver Dalla Palma und Hans Caspar von der Crone

577

Autorenverzeichnis | Liste des auteurs

589

D3-£21

BBK

24

18.12.2020

www.nwb.de

- 1162 **Buchführungs-Seminar**
Nachweis der Steuerfreiheit von Ausfuhrlieferungen
Karl-Hermann Eckert
- 1174 **Lohn und Gehalt**
Erneute Stundung von SV-Beiträgen in der Corona-
Pandemie – Handlungsempfehlungen inkl. Musterantrag
Jörg Romanowski
- 1178 **Steuerrecht**
Kaufpreisaufteilung bei Grundstücken nach der BFH-
Entscheidung zum vereinfachten Sachwertverfahren –
Das Ende der BMF-Arbeitshilfe und erste Lösungsansätze
Mathias Grootens
- 1190 **Umsatzsteuer**
Rückwirkung der Rechnungsberichtigung bei der
Umsatzsteuer – BMF folgt (endlich) der Rechtsprechung
von BFH und EuGH
Marion Fetzer und Patrick Hummer

Herausgeber:

Prof. Dr. Carsten Theile • VRiFG Bernd Rätke • StB/WP Wolfgang Eggert

GOGREEN

Klimaneutraler Versand
mit der Deutschen Post

INHALT

KURZNACHRICHTEN

- 1156 Steuerrecht aktuell
Bernd Rätke

BUCHFÜHRUNGS-SEMINAR

- 1162 **Nachweis der Steuerfreiheit von Ausfuhrlieferungen**
Karl-Hermann Eckert
► Kurzfassung NWB PAAAH-66065

BEITRÄGE

- 1174 Lohn und Gehalt
Erneute Stundung von SV-Beiträgen in der Corona-Pandemie
Jörg Romanowski
► Kurzfassung NWB JAAAH-66067

- 1178 Steuerrecht
Kaufpreisaufteilung bei Grundstücken nach der BFH-Entscheidung zum vereinfachten Sachwertverfahren
Mathias Grootens
► Kurzfassung NWB DAAAH-66069

- 1190 Umsatzsteuer
Rückwirkung der Rechnungsberichtigung bei der Umsatzsteuer
Marion Fetzter und Patrick Hummer
► Kurzfassung NWB KAAAH-66071

- 1199 Service

- 1200 Impressum

- | | |
|---|--|
|  Literatur |  Siehe auch |
|  Weblink |  Quelle |
|  Informationen |  Video |
|  Audio |  Berechnung |
|  Galerie |  Merksatz |

SpUR

Zeitschrift für Sport und Recht

D3-Z338 

In Verbindung mit der Deutschen
Vereinigung für Sportrecht e.V. –
Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches
und Internationales Sportrecht –
und der International Sports Lawyers'
Association (ISLA)

herausgegeben von

Dr. Jörg Englisch (DFB)

Dr. Jochen Fritzweiler

Prof. Dr. Matthias Jahn

Dr. Christian Krähe

Dr. Stephan Netzle

Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., VRiLG

Prof. Dr. Bernhard Pfister †

Dr. Clemens Prokop (DLV)

Dr. Reinhard Rauball (DFL)

Prof. Dr. Udo Steiner

Dr. habil. Martin Stopper

Prof. Dr. Rudolf Streinz

Dr. Thomas Summerer

Dr. Walther Thöny

Prof. Dr. Klaus Vieweg

Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker

www.spurt.de



Helbing
Lichtenhahn
Verlag



1/2021

Januar/Februar 28. Jahrgang
Seiten 1 bis 52

Aus dem Inhalt

M. Jahn

Evaluation des Anti-Doping-Gesetzes: Gewogen und
zu leicht befunden

1

J. Gerlach/S. Manzke

Verschuldensunabhängige Verbandsstrafen im Profifußball
und ihre Verlagerung auf Störer und Zuschauer (Teil 2)

2

M. Stopper/C. Keidel/P. Fischer

Wichtige Sportrechtsfälle 2020

6

M. Stahm

Kurzfristige Trainerwechsel als Vergleichsproblem
im Wettbewerb

11

F. Brugger

Schädigende Berichterstattung im Sport

16

M. Schneider/S. Karlin

Clubfinanzierung vs. Third Party Ownership 2.0

21

VerfGH NRW

Einstweiliger Rechtsschutz gegen Schließung von
Fitnessstudios aufgrund der CoronaSchVO

27

BayObLG

Zulässige Schiedsgerichtsbarkeit in der Bayerischen
Fußballregionalliga

30

LG Paderborn

Keine Gutscheinelösung bei Covid-bedingtem
Veranstaltungsausfall und Sponsoringleistungen

38

AG Memmingen

Aufnahmeanspruch in Vereinsgruppe bei Geschlechter-
diskriminierung

40



28. Jahrgang
Heft 1/2021 Januar/Februar
Verlag C.H.BECK
Wilhelmstr. 9, 80801 München
Telefon 089/3 81 89-0
LexisNexis Verlag
ARD Orac GmbH & Co KG
Marxergasse 25, A-1030 Wien
Telefon +43-1-534 52-0
Helbig Lichtenhahn Verlag
Elisabethenstr. 8, CH-4051 Basel
Telefon +41 (0)61 228 90 70

SpurRt

Zeitschrift für Sport und Recht

Zeitschrift für Sport und Recht
erscheint zweimonatlich
Jahresabo € 219,- [D]/€ 219,- [A]/
CHF 248,- zuzüglich Versandkosten
Einzelheft € 41,- [D]/€ 41,- [A]/
CHF 46,- zuzüglich Versandkosten



Inhalt

Editorial

- Evaluation des Anti-Doping-Gesetzes: Gewogen und zu leicht befunden *M. Jahn* 1

Abhandlungen

- Verschuldensunabhängige Verbandsstrafen im Profifußball und ihre Verlagerung auf Störer und Zuschauer
J. Gerlach/S. Manzke 2

Aufsätze

- Wichtige Sportrechtsfälle 2020 *M. Stopper/C. Keidel/P. Fischer* 6
- Kurzfristige Trainerwechsel als Vergleichsproblem im Wettbewerb *M. Stahm* 11
- Schädigende Berichterstattung im Sport *F. Brugger* 16
- Clubfinanzierung vs. Third Party Ownership 2.0
M. P. Schneider/S. Karlin 21

Rechtsprechung

- *Kurzübersicht* 27
- *Verfassungsgerichtsbarkeit*
VerfGH NRW: Einstweiliger Rechtsschutz gegen Schließung von Fitnessstudios aufgrund der CoronaSchVO 27
- *Ordentliche Gerichtsbarkeit*
BayObLG: Zulässige Schiedsgerichtsbarkeit in der Bayerischen Fußballregionalliga 30
LG Bonn: Satzungsmäßige Verankerung der Kostentragungspflicht im Verbandsverfahren (*m. Anm. Meier*) 33
LG Paderborn: Keine Gutscheinelösung bei Covid-bedingtem Veranstaltungsausfall und Sponsoringleistungen 38

| | |
|--|----|
| AG Memmingen: Aufnahmeanspruch in Vereinsgruppe bei Geschlechterdiskriminierung | 40 |
| AG München: Außerordentliche Kündigung eines Sky-Abos wegen Corona-Pandemie | 44 |
| • <i>Verwaltungsgerichtsbarkeit</i> | |
| VG Koblenz: Keine Untersagung von Basketball-Profisport zur Corona-Bekämpfung (<i>m. Anm. Schiffbauer</i>) | 44 |
| • <i>Nationale Schiedsgerichtsbarkeit</i> | |
| SchiedsG 3. Liga: Rechtmäßigkeit der Saisonfortsetzung in der 3. Liga in der Covid-19-Pandemie | 47 |
| • <i>Verbandsgerichtsbarkeit</i> | |
| DFB-Bundesgericht: Gleichbehandlung bei der Verlegung von DFB-Pokalspielen | 49 |

Schaufenster

| | |
|--|----|
| Kleen: Perspektiven nationaler und internationaler Dopingbekämpfung (<i>Rez. R. Streinz</i>) | 51 |
|--|----|

ISSN 0945-3873

SpURt- Zeitschrift für Sport und Recht

Herausgegeben in Verbindung mit der Deutschen Vereinigung für Sportrecht e.V. – dem Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches und Internationales Sportrecht – und der ISLA (International Sports Lawyers' Association).

Redaktion u. Schriftleitung:

VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., Forschungsstelle Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de

Verantwortlich für den Textteil:

VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., Forschungsstelle für Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de.

Für die Schweiz: Rechtsanwalt Dr. Stephan Netzle, LL.M., Falkenstr. 27, CH-8024 Zürich, Tel.: +41-44-2 66 21 00, Fax +41-44-2 66 21 01.

Verantwortlich für den Anzeigenteil:

Bertram Mehling c/o Verlag C.H. BECK, Postfach 40 03 40, 80703 München.

Korrespondenten für Österreich:

Univ.-Prof. Dr. Reinhard Resch, Institut für Recht der sozialen Daseinsvorsorge und Medizinrecht, Johannes-Kepler-Universität Linz, Altenberger Str. 69, A-4040 Linz, Tel.: +43-732-24 68 35 01; Univ.-Prof. Dr. Peter G. Mayr, Institut für Zivilgerichtliches Verfahren, Leopold-Franzens-Universität Innsbruck, Innrain 52, A-6020 Innsbruck, E-Mail: Peter.G.Mayr@uibk.ac.at Tel.: +43-512 507 8154, Fax: +43-512 507 2827.

Internet-Homepage: <http://www.spurt.de>

Manuskripte: Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Ge-

nehmigung 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, Tel.: 089/3 81 89-0, Fax: 089/3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.
Amtsgericht München, HRA 48045
Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Zweimonatlich

Bezugspreise 2021:

Deutschland: Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), *Vorzugspreis* für Mitglieder der ARGE Sportrecht im DAV und Mitglieder der Deutschen Vereinigung für Sportrecht DVSR € 175,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* € 41,- (inkl. MwSt.).
Österreich: Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* € 40,- (inkl. MwSt.), jeweils *zuzüglich* Versandkosten.
Schweiz: Jahresabo CHF 248,- (inkl. MwSt.), *Einzelheft:* CHF 46,- (inkl. MwSt.).
Jeweils *zuzüglich* Versandkosten.

Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag (Deutschland: C.H.BECK; Österreich: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG, Marxergasse 25, A-1030 Wien; Schweiz: Helbing Lichtenhahn Verlag, Elisabethenstrasse 8, CH-4051 Basel).

KundenServiceCenter:

Deutschland: Tel.: 089/3 81 89-750, Fax: 089/3 81 89-358, kundenservice@beck.de.
Österreich: Tel.: +43-1-534 52-0, Fax: +43-1-534 52-141, E-Mail kundenservice@lexisnexis.at.
Schweiz: Tel.: +41 61 228 90 20, Fax +41 61 228 91 50, E-Mail zeitschriften@helbing.ch

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresende 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 Postdienst-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Bundespost 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: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

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

J. Schindler
 Ist § 261 StGB noch zu retten? Anmerkungen zur
 Geldwäschebekämpfung im Lichte des Referenten-
 entwurfs vom 11.8.2020 457

D. Ullenboom
 Das „kleine Opferentschädigungsverfahren“
 gem. §§ 111 n, 111 o StPO nF 470

VG Würzburg
 Widerruf einer Heilpraktikererlaubnis wegen
 Steuerhinterziehung
 (m. Anm. *Gehm*) 475

OLG Hamm
 Einziehung: Erfolgreiche weitere Beschwerde
 des Finanzamts gegen die Aufhebung des dinglichen
 Arrests durch die Beschwerdekammer
 (m. Anm. *Bürger*) 482

OLG Frankfurt a. M.
 Überladung eines Lastzugs – Fahrlässigkeit von
 Fahrer und Halter
 (m. Anm. *Cordes/Wagner*) 495



12/2020

1. Dezember 2020
9. Jahrgang S. 457–496



NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 12/2020



| | | |
|-----------------------|---|-----|
| Editorial | <i>Prof. Dr. Thomas Rönna</i> Einziehung – ein Fremdkörper im Strafverfahren? | III |
| Aufsätze | <i>Jonathan Schindler</i> Ist § 261 StGB noch zu retten? Anmerkungen zur Geldwäschebekämpfung im Lichte des Referentenentwurfs vom 11.8.2020 | 457 |
| | <i>Dr. David Ullenboom</i> Das „kleine Opferentschädigungsverfahren“ gem. §§ 111 n, 111 o StPO nF | 470 |
| Rechtsprechung | Steuerstrafrecht/Steuerrecht | |
| | Widerruf einer Heilpraktikererlaubnis wegen Steuerhinterziehung VG Würzburg, Urteil vom 26. Juni 2020 – W 10 K 19.839 (m. Anm. <i>Gehm</i>) | 475 |
| | Wirtschaftsstrafrecht | |
| | Einziehung: Erfolgreiche weitere Beschwerde des Finanzamts gegen die Aufhebung des dinglichen Arrests durch die Beschwerdekammer OLG Hamm, Beschluss vom 22. April 2020 – 5 Ws 59/20 (m. Anm. <i>Bürger</i>) | 482 |
| | Überladung eines Lastzugs – Fahrlässigkeit von Fahrer und Halter OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 1. Juli 2019 – 2 Ss-OWi 1077/18 (m. Anm. <i>Cordes/Wagner</i>) | 495 |
| Impressum | | IV |
| NZWiSt-Aktuell | Literaturspiegel Steuerstrafrecht Dezember 2020 Stand 16.11.2020 (<i>Madauß</i>) | VI |

wistra

D3-Z274
WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

1/2021



Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff,
Präsident des BFH a.D.

Dr. Manfred Möhrenschlager,
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,
Oberstaatsanwältin

Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur.,
Rechtsanwalt (WisteV)

Prof. Dr. Franz Salditt,
Rechtsanwalt, FA Strafrecht,
FA Steuerrecht

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

Redaktion

Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz

- **D. Portner** Kick-backs bei der Vergabe öffentlicher Aufträge
- **S. Heckendorf / Th. Krafft / N.-F. Weisser** Zur Bedeutung der internen Rechnungslegung für das Wirtschaftsstrafverfahren am Beispiel der Unternehmensbewertung
- **L. Niemann** Zur Verhältnismäßigkeit der Durchsuchung von Anwaltskanzleien, Banken und Behörden
- **R. Hamm** Grundrechtseingriffe durch Wechsel der Sprachenebene
- **BGH** Ausschluss der Einziehung bei Zahlung durch Dritte
- **BGH** Beginn der Verjährungsfrist des Bankrotts
- **BGH** Bestimmung der (Mit-)Unternehmerschaft i.S.d. EStG (mit Anm. Pflaum)
- **BGH** Handeln für den Geheimdienst einer fremden Macht (mit Anm. Engelhart)
- **LG Köln** Rechtmäßigkeit der Durchsuchung einer Bank
- **LG Köln** Durchsuchung einer Rechtsanwaltskanzlei
- **LG Kiel** „Zur Sicherung der Vollstreckung“ beim dinglichen Arrest





Inhaltsverzeichnis

Beiträge

Rechtsanwalt Dr. David Portner, Berlin

Kick-backs bei der Vergabe öffentlicher Aufträge 1

*Regierungsrätin Sabine Heckendorf, M.A. / Regierungsdirektor Dipl. Kfm., Dipl. Finw. (FH) Thorsten Krafft /
Staatsanwalt Dr. Niclas-Frederic Weisser, LL.M. (Osnabrück), LL.M. (Hull), Bremen*

Zur Bedeutung der internen Rechnungslegung für das Wirtschaftsstrafverfahren am Beispiel der
Unternehmensbewertung 9

Oberstaatsanwalt Lutz Niemann, Köln

Zur Verhältnismäßigkeit der Durchsuchung von Anwaltskanzleien, Banken und Behörden 13

Rechtsanwalt (FAfStrR) Prof. Dr. Rainer Hamm, Frankfurt a.M.

Grundrechtseingriffe durch Wechsel der Sprachebene 17

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

Richter am Landgericht Dr. Markus Ebner, LL.M., Nürnberg

Steuerstrafrecht – Verbandssanktionen 20

Entscheidungen

| | | |
|-------------|--|---|
| BGH | 27.5.2020 – 5 StR 433/19 | Ausschluss der Einziehung bei Zahlung durch Dritte 22 |
| BGH | 15.7.2020 – 2 StR 46/20 | Einziehung bei Betrug als „falscher Polizist“ 25 |
| BGH | 19.8.2020 – 5 StR 558/19 | Einziehung bei Abrechnungsbetrug 26 |
| BGH | 15.4.2020 – 5 StR 435/19 | Beginn der Verjährungsfrist des Bankrotts 27 |
| BGH | 14.5.2020 – 1 StR 6/20 | Bestimmung der (Mit-)Unternehmerschaft i.S.d. EStG (mit Anm. Pflaum) 28 |
| BGH | 31.8.2020 – AK 20/20 | Handeln für den Geheimdienst einer fremden Macht (mit Anm. Engelhart) 31 |
| BGH | 30.9.2020 – 5 StR 99/20 | Kognitionspflicht des Gerichts 35 |
| OLG Hamm | 5.5.2020 – 5 RVs 31/20 | Betrug bei Gebrauchtwagenkauf (LS) 37 |
| LG Köln | 24.6.2020 – 119 Qs 3–10/20 | Rechtmäßigkeit der Durchsuchung einer Bank 37 |
| LG Köln | 13.5.2020 – 112 Qs 4/20 | Durchsuchung einer Rechtsanwaltskanzlei 38 |
| LG Chemnitz | 30.7.2020 – 4 Qs 240/20 | Tätigkeitsverbot ist kein Berufsverbot 39 |
| LG Kiel | 27.2.2020 – 7 Qs 77/19 545 Js 4904/19 | „Zur Sicherung der Vollstreckung“ beim dinglichen Arrest ... 40 |
| KG | 21.9.2020 – 4 Ws 101/19, 151 AR 52/19 | Antragsbefugnis des Beschuldigten bei ausländischem Herausgabeersuchen (LS) 40 |

wistra aktuell

| |
|---|
| Rechtsprechungsvorschau II |
| Aktuelle Rechtsprechung in Kürze III |
| Aktuelle Nachrichten V |
| Bericht aus der Gesetzgebung – Regierungsentwurf eines GWB-Digitalisierungsgesetzes; BR-Entwurf zur Änderung der AO zur umfassenderen Verfolgung der organisierten Steuerhinterziehung IX |

NZAWIS

Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht

D3-7321 **WU**
WIRTSCHAFTS
 UNIVERSITÄT
 WIEN VIENNA
 UNIVERSITY OF
 ECONOMICS
 AND BUSINESS

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

- G. Triig/A. Ulrich*
 Speicherung mandatsbezogener Unterlagen aus internal investigations auf im Ausland belegenen Servern 1
- M. Lenk*
 Abgaberechtliche Vermögensabschöpfung und Rückwirkungsverbot – Alter Wein in neuen Schläuchen? 7
- N. Madauß*
 Allgemeindelikt und Vorsatz der Steuerhinterziehung 12
- BGH*
 Verjährung bei Taten des Vorenthaltens und Veruntreuens von Arbeitsentgelt/Lohnsteuerhinterziehung (m. Anm. *Gehm*) 16
- BGH*
 Entfall der Berechtigung zum Vorsteuerabzug (m. Anm. *Hänle*) 21
- BGH*
 Einziehung und Betrug (m. Anm. *Gehm*) 24
- OLG Oldenburg*
 Freispruch vom Vorwurf des öffentlichen Aufforderns zu Straftaten (m. Anm. *Veljovic*) 30
- LG Stuttgart*
 Vollstreckungsverfahren und Wertersatz (m. Anm. *Kutschelis*) 32



C.H. BECK

1/2021

29. Januar 2021
 10. Jahrgang S. 1–40



NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 1/2021



| | | |
|-----------------------------------|--|-----|
| Editorial | <i>Prof. Dr. Herbert Bethge</i> Der Stellenwert des Wirtschaftsstrafrechts im Verfassungsstaat des Grundgesetzes | III |
| Aufsätze | <i>Prof. Dr. Gerson Trüg/Dr. Anne Ulrich</i> Speicherung mandatsbezogener Unterlagen aus internal investigations auf im Ausland belegenen Servern | 1 |
| | <i>Dr. Maximilian Lenk</i> Abgaberechtliche Vermögensabschöpfung und Rückwirkungsverbot – Alter Wein in neuen Schläuchen? | 7 |
| Kurzbericht aus der Praxis | <i>Norbert Madauß</i> Allgemeindelikt und Vorsatz der Steuerhinterziehung | 12 |
| Rechtsprechung | Steuerstrafrecht/Steuerrecht | |
| | Verjährung bei Taten des Vorenthaltens und Veruntreuens von Arbeitsentgelt/Lohnsteuerhinterziehung BGH, Beschluss vom 1. September 2020 – 1 StR 58/19 (m. Anm. <i>Gehm</i>) | 16 |
| | Entfall der Berechtigung zum Vorsteuerabzug BGH, Beschluss vom 12. Mai 2020 – 1 StR 635/19 (m. Anm. <i>Hänle</i>) | 21 |
| | Wirtschaftsstrafrecht | |
| | Einziehung und Betrug BGH, Beschluss vom 28. Mai 2020 – 3 StR 364/19 (m. Anm. <i>Gehm</i>) | 24 |
| | Freispruch vom Vorwurf des öffentlichen Aufforderns zu Straftaten OLG Oldenburg, Beschluss vom 21. Mai 2019 – 1 Ss 72/19 (m. Anm. <i>Veljovic</i>) | 30 |
| | Vollstreckungsverfahren und Wertersatz LG Stuttgart, Beschluss vom 5. August 2020 – 11 KLS 176 Js 42172/15 (m. Anm. <i>Kutschelis</i>) | 32 |
| | Entscheidung über die Einziehung von Taterträgen sowie des Wertes von Taterträgen bei Anwendung des Jugendstrafrechts steht nicht im Ermessen des Tatgerichts BGH, Beschluss vom 1. Dezember 2020 – 6 ARs 15/20 | 40 |
| Impressum | | IV |
| NZWiSt-Aktuell | Literaturspiegel Steuerstrafrecht Januar 2021 Stand 17.12.2020 (<i>Madauß</i>) | VI |

StV

WU
D3-Z271

STRAFVERTEIDIGER

40

JAHRE StV

REDAKTION

RA Prof. Dr. Björn Gercke
Prof. Dr. Matthias Jahn
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne
Jun.-Prof. Dr. Dominik Brodowski
RAin Lea Voigt

AUS DEM INHALT

Bundesgerichtshof

Übersetzung des schriftlichen Urteils
Kühne

Feststellungen zur Motivlage bei
Ermordung eines neugeborenen Kindes

Bedingter Tötungsvorsatz bei Verkehrs-
unfall im Rahmen einer Flucht vor der
Polizei

Verminderte Schuldfähigkeit bei
Persönlichkeitsstörung

Freiwilligkeit eines Rücktritts vom Versuch

Notwehrprovokation

Notwehrein-schränkung

Einziehung bezüglich Erbschaft nach
Tötungsdelikt

Volksverhetzung (Holocaust-Leugnung):
Vorsatz, Mittäterschaft und Konkurrenzen
Schlösser

Ausnutzungsbewusstsein bei Heimtücke

Verletztes Ehrgefühl als niedriger Beweg-
grund

Rücktritt vom Tötungsversuch;
Abweichung vom Sachverständigen

Einwilligung in Körperverletzung bei
(unheilbar) Krankem

Gefährliche Körperverletzung: lebens-
gefährdende Behandlung

»Quälen« von Schutzbefohlenen

Körperverletzung mit Todesfolge



Qualifikationsspezifischer Zusammen-
hang beim Raub mit Todesfolge

Oberlandesgerichte Brandenburg

Häusliche Quarantäne und Ausbleiben
bei Gericht

Landgerichte Osnabrück

Unterbrechung der Hauptverhandlung
wegen der Pandemie

Amtsgerichte Bremen

Widerstand gegen Polizeibeamte;
Verstoß gegen Weisungen in der
Führungsaufsicht

Aufsätze

Kai Ambos/Peter Rackow/Stefanie Schork

Die Europäische Ermittlungsanordnung
aus Verteidigersicht – Zugleich erste
Erkenntnisse aus einem EU-Projekt

Jan Renniecke

Beweisnot als berechtigtes Interesse im
Sinne des § 406e StPO

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen
und Strafverteidiger

Edith Lunnebach

Heft 2

Februar 2021

Seiten 77 – 140

41. Jahrgang

Art.-Nr. 08100102

PVSt 20232

Carl Heymanns Verlag



INHALT 2 · 2021

Editorial I
Impressum V

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 1 StR 196/18 v. 01.08.2018
Feststellungen zur Motivlage bei Ermordung eines
neugeborenen Kindes 77

BGH 1 StR 185/19 v. 24.07.2019
Hinweispflicht bei Mordmerkmal (Ls) 79

OLG Brandenburg (2) 53 Ss 98/20 (42/20) v. 28.10.2020
Häusliche Quarantäne und Ausbleiben bei Gericht (Ls) 79

BGH 3 StR 430/19 v. 18.02.2020
Übersetzung des schriftlichen Urteils (Ls)
m. Anm. Kühne 79

LG Osnabrück 21 Ns 316 Js 43095/19 (9/20) v. 16.12.2020
Unterbrechung der Hauptverhandlung wegen der
Pandemie (Ls) 81

Strafrecht

BGH 4 StR 96/19 v. 10.10.2019
Bedingter Tötungsvorsatz bei Verkehrsunfall im
Rahmen einer Flucht vor der Polizei 81

BGH 2 StR 382/18 v. 27.03.2019
Schuldfähigkeit bei Alkoholgewöhnung (Ls) 83

BGH 1 StR 684/18 v. 26.03.2019
Einschränkung der Schuldfähigkeit (Ls) 84

BGH 1 StR 614/18 v. 26.02.2019
Strafmilderung wegen erheblich verminderter
Schuldfähigkeit 84

BGH 2 StR 599/18 v. 19.02.2019
Schuldfähigkeitsfeststellung; Therapierbarkeit (Ls) 86

BGH 1 StR 448/18 v. 23.01.2019
Verminderte Schuldfähigkeit infolge Alkoholisierung 87

BGH 2 StR 562/19 v. 22.01.2020
Verminderte Schuldfähigkeit bei Persönlichkeitsstörung 88

BGH 2 StR 340/19 v. 17.12.2019
Rücktritt; Fehlschlag des Tötungsversuchs 90

BGH 2 StR 609/18 v. 27.11.2019
Rücktritt vom Versuch (Ls) 91

BGH 4 StR 330/19 v. 27.08.2019
Beendeter Tötungsversuch; Unterbringung in Entziehungs-
anstalt; Hang und symptomatischer Zusammenhang 91

BGH 4 StR 470/18 v. 15.01.2019
Rücktritt vom Versuch (Ls) 93

BGH 2 StR 141/18 v. 30.05.2018
Rücktritt vom Versuch (Ls) 93

BGH 5 StR 75/20 v. 15.04.2020
Freiwilligkeit eines Rücktritts vom Versuch 93

BGH 4 StR 14/20 v. 10.09.2020
Sukzessive Mittäterschaft (Ls) 94

BGH 4 StR 227/19 v. 22.10.2019
Mittäterschaft; Anrechnung von U-Haft 95

BGH 3 StR 638/17 v. 19.04.2018
Mittäterschaft und Tatherrschaft (Ls) 97

BGH 1 StR 248/20 v. 19.08.2020
Notwehrprovokation 97

BGH 4 StR 658/19 v. 17.06.2020
Notwehrein-schränkung 98

BGH 2 StR 177/19 v. 25.09.2019
Notwehrlage 100

BGH 4 StR 456/18 v. 17.01.2019
Notwehrprovokation 101

BGH 5 StR 421/18 v. 13.09.2018
Erforderlichkeit der Verteidigungshandlung 101

BGH 3 StR 391/18 v. 19.12.2018
Wahrheitswidrige Notwehrbehauptung (Ls) 102

BGH 1 StR 178/19 v. 21.05.2019
Täter-Opfer-Ausgleich 102

BGH 5 StR 518/19 v. 23.01.2020
Einzziehung bezüglich Erbschaft nach Tötungsdelikt 103

BGH 3 StR 190/19 v. 06.08.2019
Volkshetze (Holocaust-Leugnung): Vorsatz,
Mittäterschaft und Konkurrenzen
m. Anm. Schlösser 104

BGH 6 StR 134/20 v. 22.09.2020
Verdeckungsabsicht (Ls) 108

BGH 2 StR 116/20 v. 09.09.2020
Ausnutzungsbewusstsein bei Heimtücke 108

BGH 3 StR 77/20 v. 23.07.2020
Heimtücke (Ls) 110

BGH 5 StR 543/19 v. 22.07.2020
Verletztes Ehrgefühl als niedriger Beweggrund 110

BGH 2 StR 132/20 v. 23.06.2020
Heimtücke bei Tötung eines Kleinkindes (Ls) 111

BGH 5 StR 93/20 v. 14.04.2020
Mord mit gemeingefährlichen Mitteln bei
Brandlegung (Ls) 111

BGH 4 StR 34/20 v. 07.04.2020
Niedrige Beweggründe 111

BGH 4 StR 134/19 v. 26.03.2020
Heimtücke 112

BGH 4 StR 482/19 v. 18.06.2020
Eigengefährdung (»Raser«) (Ls) 113

BGH 2 StR 284/19 v. 14.01.2020
Rücktritt vom Tötungsversuch; Abweichung vom
Sachverständigen 113

BGH 2 StR 122/19 v. 30.07.2019
Tötungsvorsatz (Ls) 115

BGH 2 StR 434/19 v. 26.05.2020
Einwilligung in Körperverletzung bei (unheilbar)
Krankem 115

Inhalt

| | |
|--|-----|
| BGH 1 StR 368/19 v. 12.05.2020 Beteiligung an einer Schlägerei; Einwilligung und Sittenwidrigkeit (Ls) | 117 |
| BGH 1 StR 38/20 v. 17.03.2020 Vorsatz bzgl. physischer Tatfolgen nach Drohung (Ls) | 118 |
| BGH 4 StR 646/19 v. 24.03.2020 Gefährliche Körperverletzung: lebensgefährdende Behandlung | 118 |
| BGH 4 StR 339/20 v. 08.10.2020 Misshandlung von Schutzbefohlenen (Ls) | 119 |
| BGH 4 StR 562/19 v. 22.04.2020 »Quälen« von Schutzbefohlenen | 119 |
| BGH 1 StR 109/20 v. 14.05.2020 Körperverletzung mit Todesfolge | 120 |
| BGH 4 StR 602/19 v. 07.10.2020 Qualifikationsspezifischer Zusammenhang beim Raub mit Todesfolge | 122 |
| BGH 3 StR 574/19 v. 17.03.2020 Qualifikationsspezifischer Risikozusammenhang | 123 |
| AG Bremen 85 Ds 603 Js 74807/18 v. 14.07.2020 Widerstand gegen Polizeibeamte; Verstoß gegen Weisungen in der Führungsaufsicht | 125 |

Aufsätze

| | |
|--|-----|
| Die Europäische Ermittlungsanordnung aus Verteidigersicht – Zugleich erste Erkenntnisse aus einem EU-Projekt | 126 |
| Kai Ambos/Peter Rackow/Stefanie Schork | |
| Beweisnot als berechtigtes Interesse im Sinne des § 406e StPO | 134 |
| Jan Renniecke | |

12 x 12 = 40

| | |
|---|-----|
| 40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger | 138 |
| Edith Lunnebach | |

Zeitschriften

| | |
|---|-----|
| Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge | 139 |
|---|-----|

Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte von StV und StV-S:

Alexander Blekat Zur Anwendung der Datenschutzgrundverordnung auf die Strafverfolgungsbehörden; **Bernd Galneder/Felix Ruppert** Abwarten und ... vernehmen? Die zeitlichen Grenzen der Pflichtverteidigerbestellung nach neuem Recht (§§ 141, 141a StPO) im Lichte des Art. 6 EMRK; **Sven Großmann** Passwortübermittlung durch die Doppeltür: Zur Verfassungsmäßigkeit der Neuregelung der repressiven Bestandsdatenauskunft; **Till Pörner** Das strafrechtliche (Schutz)waffen- und Vermummungsverbot – ein Fall für das Fußballstadion?; **Hans Theile** Die Aufhebung der Pflichtverteidigerbestellung nach § 143a Abs. 2 S. 1 Nr. 3 StPO; **Yao Li** Die Pflicht zum Hinweis auf eine Einziehung nach § 265 Abs. 2 Nr. 1 StPO; **Viktor Volkmann/Sebastian T. Vogel** Die Besorgnis der Befangenheit gegenüber der Staatsanwaltschaft;

Hans Theile OLG Hamburg, Beschl. v. 13.01.2020 – 2 Ws 3/20 (Beordnung eines weiteren Pflichtverteidigers);

Franz Salditt Martin Wohlrabe (Hrsg.), Litigation-PR, Wie Krisenkommunikation im Gerichtssaal der Öffentlichkeit funktioniert; **Helmut Pollähne** Jörg Kinzig, Noch im Namen des Volkes? Über Verbrechen und Strafe; **Thomas Hillenkamp** Sophie Härtl-Meißner, Die tätige Reue im deutschen und österreichischen Strafrecht; **Sebastian Felz** Thomas Wilrich, Arbeitsschutz-Strafrecht. Haftung für fahrlässige Arbeitsunfälle: Sicherheitsverantwortung, Sorgfaltspflichten und Schuld; **Thomas Weigend** Jörg Arnold, Entwicklungen der Strafverteidigung.

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

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.

Infrastruktur Recht

Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

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, Vorsitzender der Monopol-
kommission

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

Dr. Christiane Nill-Theobald
TheobaldConsulting

Detlef Raphael
Deutscher Städtetag

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

Adolf Topp
Flörsheim

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

Inhaltsverzeichnis

Beiträge

- W. Tempin:* Zur (Un-)Zulässigkeit des Nachreichens von Unterlagen nach Abschluss eines Konzessionsvergabeverfahrens 290
- N. Fricke:* Neuer Rechtsrahmen für die Wärme- und Kältenetzförderung nach der KWKG-Novelle 2020 293
- V. Oldenburg:* Neue (Lösungs-)Wege durch das Singapur-Übereinkommen: Zur Vollstreckbarkeit internationaler Mediationsergebnisse 297

Energie

- OLG Nürnberg:* Höhe des Schadensanspruchs wegen verspäteter Offshore-Netzanbindung 300
- LG Lübeck:* Kein Verjährungsbeginn nach vollumfänglicher Ablehnung von Stromrechnungen mittels negativer REMADV-Nachricht 301
- VGH Kassel:* Bananenreiferei als verarbeitendes Gewerbe begrenzungsfähig 302

Verkehr

- OLG Düsseldorf:* Berichtigung der Rechtsgrundlage für Direktvergabe öffentlicher Personenverkehrsdienste auch im Nachprüfungsverfahren noch zulässig 303

Spartenübergreifendes

- EuGH:* Eine anlasslose, pauschale und flächendeckende Vorratsdatenspeicherung ist unzulässig 306
- BGH:* Keine Fiktion der Ablehnung des Nachprüfungsantrags bei verspäteter Entscheidung durch die Vergabekammer 307
- OLG Hamburg:* Umfassendes Akteneinsichtsrecht des Bieters bei vergleichender Konzeptbewertung erfasst auch Angebote 308
- LG Dortmund:* Zur richterlichen Schätzung der Schadenshöhe im Kartellschadensrecht nach § 287 II ZPO 309
- LG Heidelberg:* Mietzahlungspflicht auch bei coronabedingter Schließung der Geschäftsräume 311

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 12 · 11. Dezember 2020

17. Jahrgang

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

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



NZBau

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-Z148

Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht



In Zusammenarbeit mit der
Neuen juristischen Wochenschrift

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

Prof. Dr. Klaus Englert
Wolfgang Jaeger
Günther Jansen
Reinhard Janssen
Prof. Dr. Ralf Leinemann
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt
Prof. Dr. Gerd Morzke
Dr. Marc Opitz
Dr. Hans-Joachim Prief
Dr. Tobias Rodemann
Dagmar Sacher
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von G. Jansen,
„Der Berg kreißte und gebar
eine Maus.“ (S. 1)

Aus dem Inhalt

| | |
|---|----------|
| <i>H. Fuchs/A. Berger/W. Seifert</i> HOAI 2021 – Orientierendes zur Preisorientierung | 3 |
| <i>M. Preussner</i> Die systemische Bedeutung der Versagung fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Werkvertragsrecht | 11 |
| <i>H. Randhahn</i> Vergabeverzögerung: Abschied vom vergaberech- tlichen Ansatz | 14 |
| <i>H. Röwekamp/S. Blätgen</i> Die „Drittlandsklausel“ der Sektorenverordnung | 16 |
| <i>A. S. Gruner/M. N. Razzaghi</i> Gratwanderung zwischen zulässiger Ermessens- entscheidung und strafbarer Untreue bei öffentlicher Auftragserteilung | 20 |
| <i>BGH</i> Keine Erstattungsfähigkeit von Nachtragsermitt- lungskosten nach § 2 VOB/B mit Praxisanmerkung J. Markus | 24 28 |
| <i>BGH</i> Keine fiktiven Mängelbeseitigungskosten im Werkvertragsrecht | 29 |
| <i>OLG Celle</i> Treuwidrigkeit einer Aufstockungsklage gegen Verbraucher-Auftraggeber | 48 |
| <i>EuGH</i> Hausmeister- und Zugangskontrollen als Sektoren- tätigkeiten – Pegaso | 53 |
| <i>BGH</i> Unzulässigkeit nachträglicher Eignungskriterien – Ortenau Klinikum | 57 |

1/2021

8. Januar 2021
22. Jahrgang S. 1–80



Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

NZBau 1/2021

Januar 2021 · 22. Jahrgang 2021 · Seite 1–80

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

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



Inhalt

| | | | |
|----------------------------|---|---|----------|
| Editorial | <i>G. Jansen</i> , „Der Berg kreißte und gebar eine Maus.“ | 1 | |
| Aufsätze | <i>H. Fuchs/A. Berger/W. Seifert</i> , HOAI 2021 – Orientierendes zur Preisorientierung | 3 | |
| | <i>M. Preussner</i> , Die systemische Bedeutung der Versagung fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Werkvertragsrecht | 11 | |
| | <i>H. Randhahn</i> , Vergabeverzögerung: Abschied vom vergaberechtlichen Ansatz | 14 | |
| Entscheidungsbesprechungen | <i>H. Röwekamp/S. Blätgen</i> , Die „Drittlandsklausel“ der Sektorenverordnung – Voraussetzungen, Reichweite und Vereinbarkeit mit dem Unionsrecht (zu OLG Brandenburg, NZBau 2021, 60) | 16 | |
| | <i>A. S. K. Gruner/M. N. Razzaghi</i> , Gratwanderung zwischen zulässiger Ermessensentscheidung und strafbarer Untreue bei öffentlicher Auftragserteilung (zu BGH, NZBau 2020, 315) | 20 | |
| Literatur | <i>P. Hammacher</i> , Handbuch der Auftragsabwicklung (<i>M. Planker</i>) | 23 | |
| | <i>M. Pilarski</i> , Vergaberecht bei Zuwendungen (<i>A. Hövelberndt</i>) | 23 | |
| Rechtsprechung | | | |
| Privates Baurecht | | | |
| BGH | 22. 10. 20 – VII ZR 10/17 | Keine Erstattungsfähigkeit von Nachtragsermittlungskosten nach § 2 VOB/B mit Praxisanmerkung von <i>J. Markus</i> | 24 28 |
| BGH | 8. 10. 20 – VII ARZ 1/20 | Keine fiktiven Mängelbeseitigungskosten im Werkvertragsrecht | 29 |
| BGH | 24. 9. 20 – VII ZR 91/18 | Keine fiktiven Mängelbeseitigungskosten im Architektenvertrag – Bestätigung | 39 |
| BGH | 13. 3. 20 – V ZR 33/19 | Divergenzfragen zu fiktiven Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht | 40 |
| LG Wiesbaden | 11. 3. 20 – 12 O 96/19 | Unwirksame formularmäßige Sicherungsabrede mangels Rückgaberegulung | 47 |

Recht der Architekten und Ingenieure

OLG Celle 10. 8.20– 14 U 54/20 Treuwidrigkeit einer Aufstockungsklage gegen Verbraucher-Auftraggeber 48

Vergaberecht

EuGH 28. 10.20– C-521/18 Hausmeister- und Zugangskontrollen als Sektorentätigkeiten – Pegaso 53
 BGH 6. 10.20– XIII ZR 21/19 Unzulässigkeit nachträglicher Eignungskriterien – Ortenau Klinikum 57
 OLG Brandenburg 2. 6.20– 19 Verg 1/20 Ausschluss bei unzureich. EWR-Leistungsanteil – Niederflurstraßenbahnen 60
 OLG Rostock 5. 2.20– 17 Verg 4/19 Keine Ausschreibungspflicht bei Vereinsmitgliedschaftserwerb – DJH 70
 OLG Saarbrücken 20. 2.20– 4 U 52/18 Keine Vorteilsannahme bei de facto-Vergabe – Gemeindegewald Freisen 75
 KG 10. 2.20– Verg 06/19 Zurückverweisung an Vergabekammer und schwerwiegender Rechtsverstoß 77

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439–6351

NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

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

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

lichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert

oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2021: Jährlich € 335,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 32,- (inkl. MwSt.). **Versandkosten** jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor 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: HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



chbeck.de/nachhaltig

Infrastruktur

Energie · Verkehr · Abfall

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

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, Vorsitzender der Monopol-
kommission

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

Dr. Christiane Nill-Theobald
TheobaldConsulting

Detlef Raphael
Deutscher Städtetag

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

Adolf Topp
Flörsheim

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

Inhaltsverzeichnis

Beiträge

Ch. Lamy/J. Vollprecht: Die fehlerhafte Strommengenabgrenzung nach EEG und ihre
Rechtsfolgen 2

Energie

EuGH: Beschwerde eines Endkunden gegen Netzbetreiber nach Art. 37 XI der
Richtlinie 2009/72/EG zulässig 5

EuGH: Campus Oil Revisited – Ablehnung einer Single-Buyer-Stromplattform in
Rumänien 6

BVerfG: Keine verfassungsrechtlich gebotene Entschädigung der KKW-Betreiber
durch die 16. AtG-Novelle – Gesetzgeber weiter in der Pflicht 7

OLG Düsseldorf: Festlegung zur Vergütung von Redispatch-Maßnahmen ist rechts-
widrig 8

OLG Schleswig: Zur unlauteren Werbung mit grünem Regionalstrom 9

VG Frankfurt a. M.: Eigenständigkeit der Leitungsebene eines selbständigen
Unternehmensteils 11

Bundestag/Bundesrat: EEG 2021 mit einigen Anpassungen beschlossen 12

Verkehr

BGH: Der Streit über Stationsentgelte – das Kartellrecht steht erneut im Mittelpunkt
der Lösung 14

OLG Frankfurt a. M.: Zu Schadensersatzansprüchen von Eisenbahnverkehrsunter-
nehmen für infrastrukturbedingte Verspätungen 15

Wasser

BVerwG: Anwendung von Abfallrecht auf die Beseitigung von abgelagertem
Klärschlamm 17

Telekommunikation

BGH: Internetdomain-Registrare haften nur subsidiär für Urheberrechtsverletzungen
auf den von ihnen im Auftrag des Domaininhabers registrierten Internetseiten 19

BNetzA: Anspruch auf Auskunftserteilung gegen regionale Energiegenossenschaft zur
Vorbereitung eines Mitverlegungsanspruchs 20

Spartenübergreifendes

VG Mannheim: Zur Person des Messwertverwenders und dessen Kontrollpflichten 21

ArbG Bonn: Zum Auskunftsanspruch aus Art. 15 DS-GVO 23

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 1 • 12. Januar 2021

18. Jahrgang

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

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



Zeitschrift für

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

VERGABERECHT UND BAUVERTRAGS- RECHT

D3-Z128



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

Jänner 2021

01

1 – 48

Vergaberecht

Beschaffung von Gebrauchtssoftware – ein Beitrag zur Senkung der
 IT-Kosten *Georg Zellhofer und Max W. Mosing* ➔ 5

EuGH – Bei einem Angebotspreis von null Euro liegt kein
 entgeltlicher Vertrag vor *Michaela Salamun* ➔ 17

Bauvertragsrecht

OGH – Zur (Un-)Zulässigkeit der Verwertung einer (ersten) Sicherheit
 und Nachforderung einer (zweiten) Sicherheitsleistung
Tatjana Chiwitt-Oberhammer ➔ 34

Öffentliches Baurecht

**Bauwerber und Nachbarrechte –
 Einblicke aus der Praxis**

Albert Oppel ➔ 39

Neue
 Rubrik!

| | |
|--|---|
| → Editorial | 1 |
| <i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i> | |

| | |
|-------------------|---|
| ZVB-Aktuell | 4 |
|-------------------|---|

Vergaberecht

Beitrag

| | |
|---|---|
| → Beschaffung von Gebrauchtssoftware – ein Beitrag zur Senkung der IT-Kosten Der Einkauf von Gebrauchtssoftware ist eine gute Möglichkeit zur Senkung der IT-Kosten. Die Voraussetzungen zum Erwerb gebrauchter Software bedürfen entsprechender Berücksichtigung im Vergabeverfahren. <i>Von Georg Zellhofer und Max W. Mosing</i> | 5 |
|---|---|

ZVB-Leitsatzkartei

| | |
|--------------------------|----|
| → ZVB-LSK 2021/1–8 | 11 |
|--------------------------|----|

Rechtsprechung

| | |
|---|----|
| → Zu den Mindestanforderungen an Alternativangeboten | 12 |
| BVwG 6. 10. 2020, W187 2233882-2 | |
| <i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber</i> | |
| → Bei einem Angebotspreis von null Euro liegt kein entgeltlicher Vertrag vor | 17 |
| EuGH 10. 9. 2020, C-367/19, Tax-Fin-Lex | |
| <i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Michaela Salamun</i> | |
| → Zur Auftraggebereigenschaft von nationalen Sportverbänden | 21 |
| GA Campos Sánchez-Bordona 1. 10. 2020, C-155/19 und C-156/19, FIGC/Consortio Ge.Se.Av. | |
| <i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Christian Gruber und David Melingo</i> | |

Bauvertragsrecht

Beitrag

| | |
|---|----|
| → Beauftragung einer Mehrkostenforderung „dem Grunde nach“ | 29 |
| Die ÖNORM B 2110 sieht ein einseitiges Leistungsänderungsrecht des Bestellers vor. In der Baupraxis wird häufig darüber diskutiert, ob der Werkunternehmer eine Leistung auch dann erbringen muss, wenn sie lediglich „dem Grunde nach“, nicht aber der Höhe nach beauftragt ist. Oft wird der Beauftragung „dem Grunde nach“ gefolgt, wobei sich danach regelmäßig die Frage nach dem zustehenden Entgelt stellt. Mangels allgemein verwendbarer Rechtsprechung zu diesen Fragen und spärlicher Literatur dazu soll der Beitrag Denkanstoß sein und zur Bewusstseinsbildung aufrufen. Der kritische Blick auf gängige Vertragsbestimmungen und auf die möglichen Risiken für die Projektabwicklung und die Projektbeteiligten ist dabei durchaus beabsichtigt. | |
| <i>Von Andreas Kropik</i> | |

Rechtsprechung

→ Zur (Un-)Zulässigkeit der Verwertung einer (ersten) Sicherheit und Nachforderung einer (zweiten) Sicherheitsleistung

OGH 15. 9. 2020, 6 Ob 113/20s

Mit Anmerkung und Praxistipp von Tatjana Chiwitt-Oberhammer



Öffentliches Baurecht

Beitrag

→ Bauwerber und Nachbarrechte – Einblicke aus der Praxis 39

In der Praxis treffen nicht selten Bauwerber, die die baurechtlichen Möglichkeiten bis in die Grenz- bzw Graubereiche hinein nutzen möchten, und Nachbarn, die darin bereits eine Überschreitung der baurechtlichen Möglichkeiten sehen, aufeinander. Ein solches Aufeinandertreffen gegensätzlicher Standpunkte führt immer wieder zu Beschwerdeverfahren vor den Landesverwaltungsgerichten und gegebenenfalls zu Revisionsverfahren vor dem VwGH sowie zu einer ständigen Weiterentwicklung des Baurechts durch die Judikatur. Der Beitrag versucht, gleichsam als Start-up zur Behandlung des öffentlichen Baurechts in der ZVB, ausgewählte häufige Konfliktfelder aus diesem Bereich aufzuzeigen.

Von Albert Oettel

Standards

→ Impressum 1

Beilage

→ Jahresregister 2020

[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. Tatjana Chiwitt-Oberhammer, M.A., in D und CH zugelassene Rechtsanwältin
Mag. Jacqueline Guger, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. Christian Gruber, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Mag. Georg Gruber, Vergabejurist
Mag. Thomas Gruber, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
Petra Haigner, LL.M. (WU), 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
Mag. David Melingo, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Dr. Max W. Mosing, LL.M. (IT-Law), LL.M. (Strathclyde), Partner bei GEISTWERT Rechtsanwälte
Dr. Albert Oettel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien
Mag. Hannes Pesendorfer, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
MMag. Dr. Michaela Salamun, Richterin des Verwaltungsgerichts Wien
Mag. Gregor Sticker, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
Dr. Georg Zellhofer, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte

[Der Redaktionsbeirat]

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

Mag. Reinhard Grasböck, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
Doz. Dr. Brigitte 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, BMWFV iR

[BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. Otto-Irmr 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 Oettel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien
Mag. Christian Ruzicka, Stadt Wien, MA 63
Dr. Sigmund Rosenkranz, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol
Mag. Manja Schlossar-Schiretz, Landesverwaltungsgericht Steiermark
Mag. Karin Schnabl, Landesverwaltungsgericht Steiermark
Dr. Volker 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.