

Goldammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

Begründet 1853

Herausgegeben von

Jürgen Wolter, Wilfried Küper †, Michael Hettinger, Ralph

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7273

2/2021

168. Jahrgang
Seiten 65–128

GA



Aus dem Inhalt

■ **Das Opfer in der Straftatdogmatik**
Wolfgang Frisch

■ **Der strafrechtliche Schutz vor Hassrede im Internet**
Leonie Steinl/Jakob Schemmel

■ **Töten mit gutem Gewissen**
Lucas Montenegro

www.goltdammers-archiv.de



C.F. Müller

CFM

Goldammer's Archiv für Strafrecht (GA)

Heft 2, 168. Jahrgang, 2021, Seiten 65–128

Inhalt

Abhandlungen

Das Opfer in der Straftatdogmatik

Gedanken zu Einwilligung, Selbstgefährdung und einverständlicher Fremdgefährdung

Von Professor Dr. Dr. h.c. mult. Wolfgang Frisch, Freiburg i. Br. 65

Der strafrechtliche Schutz vor Hassrede im Internet

Jüngste Reformen im Lichte des Verfassungsrechts

Von Dr. Leonie Steinhilber LL.M. (Columbia), Berlin/Dr. Jakob Schemmel LL.M. (NYU),

Freiburg i. Br. 86

Töten mit gutem Gewissen

Weshalb politische Beweggründe als niedrig i. S. v. § 211 II StGB einzustufen sind

Von Wissenschaftl. Mitarbeiter Lucas Montenegro LL.M., Halle (Saale) 101

Schrifttum

Florian Ruhs, **Rechtsbehelfe bei Verständigungen**, Das Schicksal rechtswidriger Verständigungen im Revisions- und Wiederaufnahmeverfahren, 2018

(Rechtsanwalt Professor Dr. Rainer Hamm, Frankfurt/M.) 114

Stephan Ast, **Handlung und Zurechnung**, 2019

(Professor Dr. Yuki Nakamichi, Tokyo) 117

Caprice Doerbeck, **Cybermobbing** – Phänomenologische Betrachtung und strafrechtliche Analyse, 2019

(Professor Dr. Sönke Gerhold, Bremen) 121

Graf-Peter Calliess/Lorenz Kähler (Hrsg.), **Theorien im Recht – Theorien über das Recht**, 2018

(Professor Dr. Jochen Bung, Hamburg) 125

t

WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

3

1

g

28

er

RECHT & RFG FINANZEN FÜR GEMEINDEN

D3-Z129

Mit
Jahresregister
2020!

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



März 2021

01

1 – 48

Schwerpunkt

Baumhalterhaftung

Die Gemeinde als Baumhalter

Tristan Pöchacker ↻ 4

Übersicht

Steuer-Radar ↻ 11

Beiträge

Befangenheit von Gemeinderatsmitgliedern *Stefan Lampert* ↻ 13

Ein Schanigarten für alle Jahreszeiten? *Thorsten Holzer* ↻ 17

Volksabstimmung im Bereich der Flächenwidmung

Karl Schelling ↻ 23

Privileg der „Carnica“-Biene in Kärnten *Margot Gutschi* ↻ 26

Compliance bei Verträgen mit Gemeinden über die Nutzung
der Gemeindeinfrastruktur *Tatjana Katalan und Mario Spanyol* ↻ 32

Investitions- und Finanzierungszuschüsse sowie Interessentenbeiträge
zur Siedlungswasserwirtschaft nach VRV 2015

Alexander Herbst und Veronika Meszarits ↻ 37

- Editorial 1
 Von Walter Leiss



Baumhalterhaftung

- Die Gemeinde als Baumhalter 4
Gefahrenquellen und Sorgfaltsmaßstab für kommunale Verantwortungsträger
 Die strenge Judikaturlinie des Obersten Gerichtshofs im Bereich der Baumhalterhaftung hat dazu geführt, dass viele Gemeinden und ihre Funktionäre das Gefühl haben, einer Haftung „ausgeliefert“ zu sein. Anhand neuer Entscheidungen lassen sich jedoch Gefahrenquellen und der entsprechende, durch die Rsp geforderte Sorgfaltsmaßstab herausarbeiten. Der Beitrag vermittelt kommunalen Verantwortungsträgern einen Überblick über Risiken und Maßnahmen in Bezug auf ihren Baumbestand.
 Von Tristan Pöchacker

- Steuer-Radar 11

Öffentliches Recht



- Die Befangenheit von Gemeinderatsmitgliedern 13
 Die Befangenheit von Gemeinderatsmitgliedern ist nach wie vor ein allgegenwärtiges Thema in den mehr als 2.000 österreichischen Gemeinden. Der Beitrag skizziert den im Vorarlberger Gemeindegesetz normierten Rechtsrahmen zur „Befangenheit von Gemeinderatsmitgliedern“ und zeigt (mit Hinweisen auf andere Bundesländer) immer wieder vorkommende Praxisprobleme samt Lösungsansätzen auf.
 Von Stefan Lampert

- Ein Schanigarten für alle Jahreszeiten? 17
Die rechtlichen Voraussetzungen der Errichtung eines Winterschanigartens
 Bedingt durch die bestehende COVID-19-Pandemie und den dadurch verstärkten Wunsch nach vermehrter Konsumation von Speisen und Getränken im Freien, gerade auch in den kühleren Monaten des Jahres, rückte die Möglichkeit der Errichtung von sog „Winterschanigärten“ nunmehr verstärkt in den Fokus der Öffentlichkeit. Der Beitrag beleuchtet sowohl die bundes- wie auch die landesgesetzlichen Regelungen, welche sich mit der Errichtung von Winterschanigärten befassen.
 Von Thorsten Holzer

- Volksabstimmung im Bereich der Flächenwidmung 23
 Das Instrumentarium der Volksabstimmung wirft bei Flächenwidmungen eine erhebliche verfassungsrechtliche und EU-rechtliche Problematik auf. Die Mindeststandards, welche bei normaler Flächenwidmung für den betroffenen Grundeigentümer gelten, können bei einer Volksabstimmung nicht gewährleistet werden bzw sind nicht gewährleistet.
 Von Karl Schelling

- Das Privileg der „Carnica“-Biene in Kärnten 26
 Das Kärntner Bienenwirtschaftsgesetz (K-BiWG) ist am 1. 1. 2008 in Kraft getreten. Seit diesem Zeitpunkt hält es ein Bundesland in Atem und hat einen Rechtsstreit zwischen Behörden, Erwerbs- und Nebenerwerbsimkern entfacht. Ein Ende dieser Odyssee ist nicht in Sicht. Doch worin liegt das Problem bei der Haltung anderer Bienen(rassen)? Der Beitrag gibt einen Überblick über die wesentliche Rechtslage in Kärnten und betrachtet auch die Regelung in den anderen Bundesländern.
 Von Margot Gutsch

Öffentliches Recht/Strafrecht

→ Compliance beim Abschluss von Verträgen mit Gemeinden über die Nutzung der Gemeindeinfrastruktur

Mit Schwerpunkt auf der Nutzung von Gemeindestraßen

Nicht durchdachte Vertragsabschlüsse können schadenersatz- wie strafrechtliche Konsequenzen nach sich ziehen – für die Gemeinde so wie auch den Projektwerber.

Von *Tatjana Katalan (vormals Dworak) und Mario Spanyol*



VRV 2015

→ Investitions- und Finanzierungszuschüsse sowie Interessentenbeiträge zur Siedlungswasserwirtschaft nach der VRV 2015

Der Beitrag erläutert die aktiv- wie passivseitige Darstellung von Posten iZm Förderungen zu Trink-, Betriebs-, Niederschlags- und Abwasseranlagen, und zwar unabhängig davon, ob diese bereits vor oder erst nach dem Erstanwendungszeitpunkt der VRV 2015 gewährt wurden.

Von *Alexander Herbst und Veronika Meszarits*



Standards

→ Impressum 1

Beilage

→ Jahresregister 2020

Die Grundverkehrsgesetze aller Bundesländer in einem Werk!

- Abschnitt Tirol vollständig aktualisiert
- Gesetzestext auf aktuellstem Stand LGBl 2020/51 (Tiroler COVID-19-Anpassungsgesetz)
- Erläuterungen und Anmerkungen aktualisiert

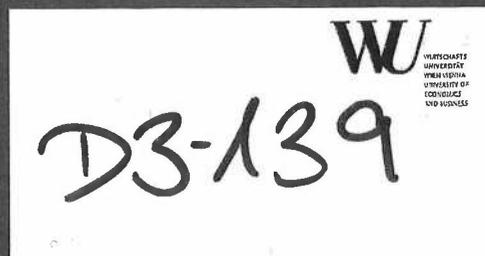
Lienbacher/Müller/Putz/Schöffmann/Schön/Walzel v. Wiesentreu/Wiesinger/Wischenbart
Die Grundverkehrsgesetze der österreichischen Bundesländer

Loseblattwerk in 3 Mappen inkl. 47. Erg.-Lfg. 2020.
 Im Abonnement zur Fortsetzung vorgemerkt.
ISBN 978-3-214-10464-1

225,00 EUR
 inkl. MwSt.

shop.manz.at

DVB1



DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

Prof. Dr. Bernhard Stüer



Heft 5
1. März 2021
Seiten 281–344
136. Jahrgang
Art.-Nr. 56412105
PVSt 2421

5

AUS DEM INHALT

ABHANDLUNGEN

- Ulrich Büdenbender
Der gesetzliche Rahmen für den Ausstieg aus der Kohleverstromung S. 281
- Jonas Botta
Die Datenverkehrsfreiheit – Ein Beitrag zur Schutzgutdebatte im
Datenschutzrecht S. 290
- Ulrike Spangenberg/Gisela Färber/Corinna Späth
Geringere Lohnersatzleistungen in Steuerklasse V:
Benachteiligung zulasten von Frauen S. 296
- Stephan Meyer
Einstweiliger Rechtsschutz bei Entlassung kraft Gesetzes eines
Beamten auf Widerruf – Zugleich Besprechung von BVerfG,
Beschl. v. 09.06.2020 – 2 BvR 469/20 S. 302
- Matthias Ruffert
Schlußwort: Umweltrechtsbehelfe, europarechtliche Methoden
und Kompetenzen S. 309

BERICHTE

- Bernhard Stüer
368. Wasserrechtliches Kolloquium des Instituts für das Recht der
Wasser- und Energieversorgungswirtschaft der Universität Bonn S. 311

RECHTSPRECHUNG

- BVerfG, Beschl. v. 25.09.2020 – 2 BvR 854/20
Sklaverei in Mauretanien als Abschiebungshindernis für Frauen S. 317
- BVerwG, Urt. v. 02.07.2020 – 9 A 8/19
Einbeziehung eines Planfeststellungsbeschlusses in ein
Unternehmensflurbereinigungsverfahren S. 322
- Hess. VGH, Beschl. v. 30.03.2020 – 1 E 1105/19
Gebührenrechtliche Anforderung an einen Vergleich nach
§ 106 VwGO S. 330
- OVG NRW, Beschl. v. 13.05.2020 – 11 A 4111/19
Anbringung von Werbung an Telekommunikationsschaltkästen S. 332
- OVG NRW, Beschl. v. 04.06.2020 – 2 B 417/20
Mutter/Vater-Kind-Einrichtung im reinen Wohngebiet S. 334
- OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 23.06.2020 – 2 A 10264/20.OVG
Anspruch auf die Löschung von Schuldaten S. 338
- OVG NRW, Beschl. v. 27.08.2020 – 8 A 3144/19
Verfahrensfehler bei Errichtung von Windenergieanlagen S. 342
- Nds. OVG, Beschl. v. 11.09.2020 – 10 OA 173/20
Gegenstandswert in Vollstreckungsverfahren nach § 172 VwGO S. 344

Carl Heymanns Verlag



INHALT 5 · 2021

DVBI aktuell
Vorschau/Impressum

Aufsätze

- Der gesetzliche Rahmen für den Ausstieg aus der Kohleverstromung
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender, Essen **281**
- Die Datenverkehrsfreiheit – Ein Beitrag zur Schutzgutdebatte im Datenschutzrecht
Forschungsreferent Dr. Jonas Botta, Berlin/Speyer **290**
- Geringere Lohnersatzleistungen in Steuerklasse V: Benachteiligung zulasten von Frauen
Dr. Ulrike Spangenberg, Prof. Dr. Gisela Färber, Wiss. Mit. Corinna Späth, Speyer **296**
- Einstweiliger Rechtsschutz bei Entlassung kraft Gesetzes eines Beamten auf Widerruf – Zugleich Besprechung von BVerfG, Beschl. v. 09.06.2020 – 2 BvR 469/20
Prof. Dr. Stephan Meyer, Wildau **302**
- Schlußwort: Umweltrechtsbehelfe, europarechtliche Methoden und Kompetenzen
Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin **309**

Berichte

368. Wasserrechtliches Kolloquium des Instituts für das Recht der Wasser- und Energieversorgungswirtschaft der Universität Bonn
Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **311**

Buchbesprechungen

- Vogt: E-Vergabe
RA Dr. Daniela Hattenhauer, Düsseldorf und Frankfurt am Main und RA Dr. Clemens Butzert, Frankfurt am Main **313**
- von Harbou/Weizäcker (Hrsg.):
Einwanderungsrecht
Ministerialrat Dr. Falk Fritzsch, Stuttgart **313**

- III
VII
Ramadori: Die Abwägung von Freiheit und Sicherheit
Prof. Dr. Dr. h. c. Helmut Goerlich, Leipzig **314**

- Lenz/Hansel: Bundesverfassungsgerichtsgesetz
Rechtsanwalt FAVerwR Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **316**

Rechtsprechung

- Bundesverfassungsgericht**
BVerfG, Beschl. v. 25.09.2020 – 2 BvR 854/20
Sklaverei in Mauretanien als Abschiebungshindernis für Frauen **317**
- Bundesverwaltungsgericht**
BVerwG, Urt. v. 02.07.2020 – 9 A 8.19
Einbeziehung eines Planfeststellungsbeschlusses in ein Unternehmensflurbereinigungsverfahren **322**
- Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe**
Hess. VGH, Beschl. v. 30.03.2020 – 1 E 1105/19
Gebührenrechtliche Anforderung an einen Vergleich nach § 106 VwGO **330**
- OVG NRW, Beschl. v. 13.05.2020 – 11 A 4111/19
Anbringung von Werbung an Telekommunikationsschaltkästen **332**
- OVG NRW, Beschl. v. 04.06.2020 – 2 B 417/20
Mutter/Vater-Kind-Einrichtung im reinen Wohngebiet **334**
- OVG Rheinland-Pfalz, Urt. v. 23.06.2020 – 2 A 10264/20.OVG
Anspruch auf die Löschung von Schuldaten **338**
- OVG NRW, Beschl. v. 27.08.2020 – 8 A 3144/19
Verfahrensfehler bei Errichtung von Windenergieanlagen **342**
- Nds. OVG, Beschl. v. 11.09.2020 – 10 OA 173/20
Gegenstandswert in Vollstreckungsverfahren nach § 172 VwGO **344**

ÖGZ



D3-2112

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

3/2021

STADTPLANUNG IN ZEITEN DES KLIMAWANDELS

Bodenpolitik Innenverdichtung Energieraumplanung

Verlagspostamt: 1110 Wien • P.b. b. MZ 172041202 M Österreichischer Städtebund, Rathaus, 1032 Wien

Österreichische Post AG MZ 172041202 M
Bohmann Druck- und Verlag Gesellschaft m.b.H.
Redaktion ÖGZ, Leberstraße 122, 1110 Wien

Wirtschaftsuniversität Wien
UB-Zeitschriftenmanagement
Welthandelsplatz 10bj. L (C)
1020 Wien



16



28



46

Innenverdichtung, Energieraumplanung, Bodenpolitik Stadtplanung in Zeiten des Klimawandels

Energieraumplanung	
Energieraumplanung im Planungsprozess	11
Der Masterplan aus Bregenz	13
Villach und die Klimaziele	14
Wien: Raus aus Gas im Neubau	16
Klimaschutz, fertig, los!	18
.....	
Stadtentwicklung/Wohnen	
Stadt und Boden	20
Klagenfurt: Stadtentwicklung und Innenverdichtung	22
Grüne Zahlen für Salzburg	24
Salzburg: Aufwertung trifft Klimaschutz	26
Salzburg: Potenziale der Nachverdichtung	28
Innsbruck: Flächensparen und Klimaschutz	32
Linz wächst nach innen	36
Zur Struktur der Wohnungsmärkte in den Landeshauptstädten	38

Bodenpolitik & Raumordnung	
Baukulturgemeinde-Preis	41
ÖROK/ÖREK 2030	42
ÖROK-Atlas	44
50 Jahre Raumordnung an der TU Wien	46
Boden für Alle – die Ausstellung	48
.....	
Stadtplanung auf EU-Ebene	
EU - Leipzig-Charta	52
Notifizierungsverpflichtung für Flächenwidmungspläne?	54
EP-Initiativbericht	
Energiespeicherung	56

Aktuelles aus den Städten	6
Finanzen	68
Literatur	69
Zu guter Letzt	70
Termine	71
Impressum	71

.....	
Kommunale Pionierin Dora Kircher	59
.....	
Smart Parking Parken per App	60

.....	
Jüdische Friedhöfe Wien	62
.....	
Recht Einhebung von Gemeindeabgaben	64

Magazin

D3-Z154

BayVBl. 6/2021

Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

Herausgeber

Stephan Kersten, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

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

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

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

Redaktion

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

Aus dem Inhalt

- 181 **Bornemann** Zur Regulierung politischer Äußerungen in Onlinemedien
- 187 **Klimesch/Martin** Aktuelle Rechtsprobleme des Artenschutzes
- 193 **BayVerfGH** Popularklage; häusliche Quarantäne für Ein- und Rückreisende
- 193 **BVerfG** Antiterrordateigesetz II; hypothetische Datenerhebung; „informationelles Trennungsprinzip“; Verbunddatei; „erweiterte Nutzung“; Data-Mining; hinreichend konkretisierte Gefahr
- 196 **BayVGH** Verkehrszeichen; Dokumentationspflicht; zwingende Erforderlichkeit einer verkehrsrechtlichen Regelung
- 205 **BVerwG** Rechtzeitigkeit der Verweigerung des gemeindlichen Einvernehmens; Ersuchen; Zugang; Einvernehmensfiktion



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

- Bornemann*, Zur Regulierung politischer Äußerungen in Onlinemedien — 181
Klimesch/Martin, Aktuelle Rechtsprobleme des Artenschutzes – Schottergärten und die (rechtswidrige) Streuobstverordnung — 187

Ausbildung und Prüfung

- Lösungskizze zur Aufgabe 5 der Ersten Juristischen Staatsprüfung 2018/1 (*Weber*) — 209

Literatur

- Leisner*, „Allmacht“ im Staatsrecht (Hablitel) — 215
Kühling/Buchner (Hrsg.), DS-GVO/BDSG – Datenschutz-Grundverordnung/Bundesdatenschutzgesetz (Heberlein) — 215

Notizen

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

Rechtsprechung

BayVerfGH	E.v. 23.11.2020	Vf. 59-VII-20 (Ls.)	Popularklage; außer Kraft getretene Rechtsvorschrift; objektives Interesse an der verfassungsgerichtlichen Überprüfung; Rechtsstaatsprinzip; Bestimmtheitsgebot; Freiheit der Person; Freizügigkeit; Eigentumsgrundrecht; Berufsfreiheit; Gleichheitssatz; Verhältnismäßigkeit; Maßnahmen gegen Nichtstörer; häusliche Absonderung Einreisender — 193
BVerfG	B.v. 10.11.2020	1 BvR 3214/15 (Ls.)	Antiterrordateigesetz II; hypothetische Datenerhebung; „informationelles Trennungsprinzip“; Verbunddatei; „erweiterte Nutzung“; Data-Mining; hinreichend konkretisierte Gefahr — 193
			Anmerkung <i>Unterreitmeier</i> — 193
BayVGH	B.v. 28.12.2020	11 ZB 20.2176	Zwingende Erforderlichkeit einer verkehrsrechtlichen Regelung; zeitlich begrenztes eingeschränktes Haltverbot; Teilbarkeit einer Regelung durch Verkehrszeichen mit Zusatzzeichen; Dokumentationspflicht der Straßenverkehrsbehörde; Klagefrist — 196
	B.v. 19.01.2021	20 NE 21.76	Corona-Pandemie; Kontaktbeschränkung; landesweites Verbot des Alkoholkonsums; Schließung der Bibliotheken; Verbot touristischer Ausflüge für Bewohner von sog. Hotspots — 198
	B.v. 10.12.2020	5 S 20.2456	Entbindung vom Amt der ehrenamtlichen Richterin; Tragen eines islamischen Kopftuchs in der mündlichen Verhandlung; Amtspflichtverletzung — 202
	U.v. 30.07.2020	24 BV 18.2500	So genannte „Reichsbürger“; Widerruf einer waffenrechtlichen Erlaubnis (Waffenbesitzkarte) wegen Unzuverlässigkeit; waffen- und jagdrechtliche Zuverlässigkeit; Erwerb eines Staatsangehörigkeitsausweises — 202
BVerwG	U.v. 27.08.2020	4 C 1.19	Beginn der Einvernehmensfrist; Einvernehmen; Einvernehmensersuchen; Ergebnisrichtigkeit; Gemeinde; Klagebefugnis; Obliegenheit der Gemeinde; Planungshoheit; Rechtsmissbrauch; Verspätung; Zugang der Einvernehmensverweigerung; fingiertes Einvernehmen; gemeindliches Abwehrrecht; irreführende Zusätze; sachlicher Umfang; unvollständige Antragsunterlagen; zeitlicher Umfang — 205

Wissenswertes für den Rechtsanwalt

- BayVGH B.v. 11.12.2020 8 C 20.32350 Beschwerde gegen die Ablehnung von Prozesskostenhilfe; Beschwerdeausschluss in Asylverfahren für Nebenverfahren — 208

VERWALTUNGSGERICHTSBARKEIT



D3-Z107

Februar 2021 / Heft 1, Seiten 1–112 (8. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2020 zum Herausnehmen

3 News-Radar (zusammengestellt von Gunther Gruber)

Aufsätze

- 8 Verfassungswidriger Rechtsschutz? Zur verfassungsrechtlichen Problematik des § 7 Abs 1a Epidemiegesetz 1950
Peter Bußjäger und Mathias Eller
- 14 Der Veranstaltungsbegriff und die „sechs Personen aus zwei Haushalten“-Ausnahmeregel des § 13 COVID-19-SchuMaV
Rudolf Feik
- 25 Das Beschwerdeverfahren und seine verfahrensrechtlichen Sonderkonstellationen
Maximilian Ponader und Daniel Peter Schmidt

Judikatur (ZVG-Slg 1–22)

- 33 Entfall der mündlichen Verhandlung wegen COVID-19
VfGH 8.10.2020, E 1873/2020
- 35 Wiedereinsetzung in den vorigen Stand im verwaltungsgerichtlichen Verfahren: Regelung der Einbringungsstelle verfassungswidrig
VfGH 6.10.2020, G 178/2020
- 37 Keine Säumnisbeschwerde gegen behauptete Untätigkeit eines Landtagspräsidenten
LVwG VIbg 13.10.2020, LVwG-5-2/2020-R11
- 38 Folgen mangelhafter mündlicher Verkündung
VwGH 23.9.2020, Ra 2019/14/0558-0560
- 46 Verlängerung der Entscheidungsfrist aufgrund der COVID-19-Pandemie
BVwG 13.7.2020, W144 2185472-2/3E
- 49 Regelung der Beugehaft nach dem VVG verfassungswidrig
VfGH 7.10.2020, G 164/2020
- 62 Behördliche oder verwaltungsgerichtliche Nachprüfung des Gutachtens über eine Fahrprüfung nicht möglich
LVwG Sbg 10.11.2020, 405-4/3586/1/4-2020
- 93 Errichtung eines Betriebskindergartens in der Widmungskategorie Industriegebiet
LVwG OÖ 12.10.2020, LVwG-152622/6/WP
- 100 Disziplinarverfahren gegen Richter/innen wegen Verfahrensverzögerungen
VwGH 2.11.2020, Ro 2020/09/0014

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

INHALT

Mit Jahresübersicht 2020 zum Herausnehmen



NEWS-RADAR

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

AUFSÄTZE

- 8 Verfassungswidriger Rechtsschutz? Zur verfassungsrechtlichen Problematik des
§ 7 Abs 1a Epidemiegesetz 1950
Peter Bußjäger und Mathias Eller
- 14 Der Veranstaltungsbegriff und die „sechs Personen aus zwei Haushalten“-Ausnahmeregel des
§ 13 COVID-19-SchuMaV
Rudolf Feik
- 25 Das Beschwerdevorverfahren und seine verfahrensrechtlichen Sonderkonstellationen
Maximilian Ponader und Daniel Peter Schmidt

JUDIKATUR (ZVG-Slg 1–22)

VERFAHRENSRECHT

Verfahrensrecht der Verwaltungsgerichte

- 33 Entfall der mündlichen Verhandlung wegen COVID-19
VfGH 8.10.2020, E 1873/2020
- 35 Wiedereinsetzung in den vorigen Stand im verwaltungsgerichtlichen Verfahren:
Regelung der Einbringungsstelle verfassungswidrig
VfGH 6.10.2020, G 178/2020
- 37 Keine Säumnisbeschwerde gegen behauptete Untätigkeit eines Landtagspräsidenten
LVwG VlbG 13.10.2020, LVwG-5-2/2020-R11
- 38 Folgen mangelhafter mündlicher Verkündung
VwGH 23.9.2020, Ra 2019/14/0558-0560
- 43 Entscheidungsbefugnis bei Beschwerde einer Amtspartei gegen eine Einstellung wegen Verjährung
LVwG VlbG 11.11.2020, LVwG-1-442/2020-R5

Verfahrensrecht der Verwaltungsbehörden

- 46 Verlängerung der Entscheidungsfrist aufgrund der COVID-19-Pandemie
BVwG 13.7.2020, W144 2185472-2/3E
- 48 Einbringung eines fristauslösenden Anbringens durch einen berufsmäßigen Parteienvertreter
an eine dazu nicht bestimmte E-Mail-Adresse
LVwG Sbg 8.10.2020, 405-3/745/1/5-2020
- 49 Regelung der Beugehaft nach dem VVG verfassungswidrig
VfGH 7.10.2020, G 164/2020

MATERIENRECHT

Wirtschaftsrecht

- 54 Vertretungsbefugnis eines Unternehmensberaters in Verwaltungsstrafverfahren vor dem VwG
VwGH 20.7.2020, Ra 2020/04/0039
- 58 Wiener Wettengesetz: Kostenvorschreibung an den Wettunternehmer nicht verfassungswidrig
VfGH 7.10.2020, G 221/2020

Verkehrswesen

- 62 Behördliche oder verwaltungsgerichtliche Nachprüfung des Gutachtens über eine Fahrprüfung nicht möglich
LVwG Sbg 10.11.2020, 405-4/3586/1/4-2020
- 64 Fortgesetztes Delikt bei unterlassener Umregistrierung der digitalen Vignette auf ein neu zugewiesenes Kfz-Kennzeichen
LVwG Sbg 18.9.2020, 405-4/3450/1/11-2020, 405-4/3451/1/11-2020

Fremden- und Migrationswesen

- 68 Taxative Aufzählung in § 10a Abs 4 StbG
VwG Wien 7.9.2020, VGW-152/022/4522/2020 ua
- 76 Rechtsfolge eines rechtswidrigen Widerrufs der Zusicherung der österreichischen Staatsbürgerschaft
VwG Wien 3.9.2020, VGW-152/062/9422/2020

Sicherheitswesen

- 81 Ordnungsstörung (Lärmerregung, Verursachung eines Polizeieinsatzes) aus kompetenzrechtlicher Perspektive
VwG Wien 12.10.2020, VGW-031/062/7954/2020
- 84 Untersagung einer Versammlung wegen COVID-19
LVwG OÖ 19.8.2020, LVwG-750874/6/MZ/MaH
- 87 Auflagen gemäß Epidemiegesetz für eine Versammlung
LVwG OÖ 7.10.2020, LVwG-751003/3/ER

Bauwesen und Naturschutz

- 90 Errichtung eines Einkaufszentrums auf einem widmungsfreien Grundstück?
VfGH 25.9.2020, E 774/2020
- 93 Errichtung eines Betriebskindergartens in der Widmungskategorie Industriegebiet
LVwG OÖ 12.10.2020, LVwG-152622/6/WP
- 96 Untersagung der Benützung einer Ferienwohnung in der Widmungskategorie Wohngebiet
LVwG OÖ 8.10.2020, LVwG-152644/6/KHu

Arbeits-, Dienst- und Sozialversicherungsrecht

- 100 Disziplinarverfahren gegen Richter/innen wegen Verfahrensverzögerungen
VwGH 2.11.2020, Ro 2020/09/0014

Sonstige Materien

- 106 Entfall des Beitragszuschlages nach § 113 ASVG aufgrund der COVID-19-Pandemie
BVwG 30.3.2020, W228 2229961-1/2E

TIPPS & INFOS

- 108 Bücherliste
- 109 Herausgeber
- 110 Autoren
- 111 Beirat / Impressum

6738

4. März 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Angelika Pallwein-Prettner:** Indirekte Impfpflicht am Arbeitsplatz?

RECHTSPRECHUNG

- » Videokamera im Umkleideraum – berechtigter Austritt
- » Unberechtigter Austritt trotz verspäteter Gutschrift der offenen Gehaltsforderung am Bankkonto
- » Kündigung einer vom AMS befristet geförderten Transitzkraft
- » Kinderbetreuungsgeld: Berücksichtigung von Provisionen bei der Zuverdienstgrenze
- » Kinderbetreuungsgeld: Keine Zuständigkeit Österreichs bei gleichzeitiger Karenz beider Elternteile
- » Wertveränderungen der Deckungsrückstellung keine Werbungskosten

AUS DEN BEHÖRDEN

- » BMF: Fragen und Antworten zum Kontrollsechstel

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Angelika Pällwein-Prettner: Indirekte Impfpflicht am Arbeitsplatz?**

3

Seit der Zulassung der ersten Impfstoffe gegen COVID-19 im Dezember 2020 besteht die Aussicht, die umfangreichen Schutzmaßnahmen gegen die Ausbreitung des SARS-CoV-2 in den Betrieben wieder zurückfahren und die betrieblichen Abläufe in absehbarer Zeit wieder freier gestalten zu können. Für geimpfte Arbeitnehmer könnten (unmaskierte) Teambesprechungen, Kundenbesuche, Dienstreisen, Vorträge und Veranstaltungen bald wieder Teil des Arbeitsalltags werden. Aus Arbeitgebersicht sind geimpfte Arbeitnehmer besser einsetzbar und verursachen keinen organisatorischen Mehraufwand. Viele Arbeitgeber haben daher ein nachvollziehbares Interesse an einer möglichst hohen Durchimpfungsrate ihrer Arbeitnehmer, doch können Arbeitgeber aus dem Dienstvertrag kein direktes Weisungsrecht zur Vornahme einer COVID-19-Schutzimpfung ableiten. Der Beitrag von Dr. *Angelika Pällwein-Prettner* geht der sich daraus ergebenden Frage nach, unter welchen Umständen Arbeitgeber im Falle der Impfverweigerung durch Arbeitnehmer berechtigt sind, deren Dienstverhältnis aufzulösen.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Videokamera im Umkleideraum – berechtigter Austritt	7
Unberechtigter Austritt trotz verspäteter Gutschrift der offenen Gehaltsforderung am Bankkonto	8
Kündigung einer vom AMS befristet geförderten Transitkraft	9

» SOZIALRECHT

Kinderbetreuungsgeld: Berücksichtigung von Provisionen bei der Zuverdienstgrenze	10
Kinderbetreuungsgeld: Keine Zuständigkeit Österreichs bei gleichzeitiger Karenz beider Elternteile	11
Beihilfe zum pauschalen Kinderbetreuungsgeld ist Familienleistung iSd VO (EG) 883/2004	13
Pauschales Kinderbetreuungsgeld: Keine Anwendung der Koordinierungsnormen trotz „Auslandsberührung“	13
Bayerisches Familiengeld: Keine Anrechnung auf das einkommensabhängige Kinderbetreuungsgeld	14

» STEUERRECHT

Wertveränderungen der Deckungsrückstellung keine Werbungskosten	14
---	----

AUS DEN BEHÖRDEN**» FINANZMINISTERIUM**

BMF: Fragen und Antworten zum Kontrollsechstel	16
--	----

NEUERSCHEINUNGEN

24

IMPRESSUM

23

6739

11. März 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

Ab sofort online:

JAHRESINHALTS-
VERZEICHNIS 2020

ard.lexisnexus.at

THEMA

» **Gerd Beidernikl:** Employee Experience: Worthülse oder Weckruf?

RECHTSPRECHUNG

- » Redaktionelle Tätigkeit für Lokalzeitung – echter oder freier Dienstvertrag?
- » Consultingvertrag: Dienst- oder Werkvertrag?
- » Dienstvertragsabschluss mit dazu nicht befugter Person
- » Wegunfall mit Monowheel: Arbeitsunfall?
- » BFG: Bestmögliche Nutzung der Sechstelbegünstigung durch Grenzgängerin

AUS DEN BEHÖRDEN

- » BMF-Info zur lohnsteuerlichen Behandlung des Quarantäneentgelts
- » ÖGK: Zahlungserleichterungen für coronabedingte Beitragsrückstände bis Juni 2021 verlängert

 LexisNexis®

ard.lexisnexus.at

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – HUMAN RESOURCES**Gerd Beidernikl: Employee Experience: Worthülse oder Weckruf?**

3

Seit einiger Zeit hat der Anglizismus „Employee Experience“ Einzug in den Sprachschatz von Personalabteilungen gehalten. Erneut ein Begriff, der seinen Ursprung im Silicon Valley hat. Mag. *Gerd Beidernikl* geht in seinem aktuellen Beitrag der Frage nach, ob sich hinter diesem vielversprechenden Begriff ein valider Ansatz für PersonalmanagerInnen und Führungskräfte verbirgt oder es vielmehr nur eine leere Marketing-Worthülse ist.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Redaktionelle Tätigkeit für Lokalzeitung – echter oder freier Dienstvertrag?	5
Consultingvertrag: Dienst- oder Werkvertrag?	7
Gefördertes Arbeitstraining oder Dienstverhältnis?	8
Ausbildung zum Diplomkrankenschwäger kein Dienstverhältnis	8
Dienstvertragsabschluss mit dazu nicht befugter Person	9

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Wegunfall mit Monowheel: Arbeitsunfall?	10
Unfall bei nicht vom Dienstgeber organisiertem Tennisspiel – kein UV-Schutz	12

» STEUERRECHT

BFG: Bestmögliche Nutzung der Sechstelbegünstigung durch Grenzgängerin	13
Drittelbegünstigung für Pensionsabfindung – Vorbezug zur Schaffung von Wohnungseigentum	15
Sachbezug von Vorführkraftfahrzeugen – bis 2020 keine Hinzurechnung der Normverbrauchsabgabe	16

AUS DEN BEHÖRDEN**» FINANZMINISTERIUM**

BMF-Info zur lohnsteuerlichen Behandlung des Quarantäneentgelts	17
---	----

» GESUNDHEITSKASSE

ÖGK: Zahlungserleichterungen für coronabedingte Beitragsrückstände bis Juni 2021 verlängert	18
---	----

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

19

ZfG

Zeitschrift für Gesundheitsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
TECHNOLOGY
AND BUSINESS

D3-L322

**BEITRÄGE**

- Bäder an Oberflächengewässern als kompetenzrechtliche 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 Grippe 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-Z106

RECHT **RdU** DER UMWELT

COVID-19:
Die zweite Chance
U&T 2020, 9



Schriftleitung + Redaktion **Ferdinand Kerschner**
Redaktion **Wilhelm Bergthaler, Eva Schulev-Steindl**
Ständige Mitarbeiter **W. Berger, D. Ennöckl, D. Hinterwirth, W. Hochreiter, V. Madner, N. Raschauer, P. Sander, E. Wagner, R. Weiß**

April 2020 **02**

45 – 88

Beiträge

Ökostrom direkt: Rechtliche Vorgaben für Direktleitungen

Gerhard Moser und Florian Stangl ➔ 49

Rechtsprechung im Umwelt-Verwaltungsstrafrecht 2018

Wolfgang Wessely ➔ 54

Wiederverleihung im Lichte des Unionsrecht

Felix Frommelt und Axel Reidlinger ➔ 58

Leitsatzkartei

Schwerpunkt UV-P ➔ 67

Aktuelles Umweltrecht

Investitionsplan für Green Deal ➔ 64

ÖkostromförderbeitragsV ➔ 64

Umwelt & Technik

Betriebe in Zeiten von COVID-19

Alexander Hiersche und Kerstin Holzinger ➔ U&T 11

Strategische Prüfung im Verkehrsbereich

Marielis Fischer und Felix Sternath ➔ U&T 15

Rechtsprechung

VwGH zur Dritten Piste: Bei UVP sind Auswirkungen auf das Klima zu beachten

Gottfried Kirchengast, Verena Madner, Eva Schulev-Steindl, Karl Steininger, Miriam Hofer, Birgit Hollaus ➔ 72

VwGH: Rückwirkende Anfechtung von Bescheiden durch Umweltorganisationen *Wolfgang Berger* ➔ 78

OGH: Entschädigung im Grundwasserschongebiet

Bernd Wiesinger und Julius Ecker ➔ 83

→ Editorial	45
Denken im Futurperfekt, Notizen zur kommenden Kirschblüte <i>Von Wilhelm Bergthaler, Eva Schulev-Steindl und Ferdinand Kerschner</i>	

Schnell und aktuell	48
-------------------------------	----

Beiträge

→ Ökostrom direkt: Rechtliche Vorgaben für Direktleitungen	49
Mit der Energiewende und der notwendigen Dezentralisierung erneuerbarer Energiequellen stellt sich zunehmend die Frage, wie der erzeugte Strom vermarktet und an Abnehmer verteilt werden kann. Vor diesem Hintergrund rückt eine Ausnahme von der Einspeisepflicht in das öffentliche Stromnetz in den Fokus: Die Direktleitungen. Erzeuger können so die Abnehmer direkt versorgen, was die Netze entlasten und gleichzeitig Investitionen in erneuerbare Energien mobilisieren kann. Aber Achtung: Der Ausnahme für Direktleitungen sind enge Grenzen gesetzt, bei deren Nichtvorliegen aufgrund eines Eingriffs in die Konzession des Verteilernetzbetreibers Verwaltungsstrafen und andere negative Konsequenzen drohen. <i>Von Gerhard Moser und Florian Stangl</i>	

→ Die höchstgerichtliche Rechtsprechung im Umwelt-Verwaltungsstrafrecht 2018	54
Im Bereich des Umwelt-Verwaltungsstrafrechts bewegte sich die höchstgerichtliche Rspr 2018 weitgehend in bekannten Bahnen. Vereinzelt ließen einschlägige Judikate gleichwohl aufhorchen, und eine über den Bereich des Umwelt-Verwaltungsstrafrechts hinausgehende Relevanz kann nicht ausgeschlossen werden. <i>Von Wolfgang Wessely</i>	

→ Die Wiederverleihung im Lichte des Unionsrechts	58
Replik auf B. Raschauer/Ortner, Wasserkraftwerke im Binnenmarkt, RdU 2019/80, 137 § 21 Abs 3 WRG räumt nur dem aktuellen Rechteinhaber das Recht ein, einen Antrag auf Wiederverleihung eines auslaufenden Wasserrechts zu stellen. Die Dienstleistungs- sowie Niederlassungsfreiheit nach Art 49 AEUV erfordern aber ein wettbewerbskonformes, faires, transparentes, nicht diskriminierendes und objektives Wiederverleihungsverfahren. <i>Von Felix Frommelt und Axel Reidlinger</i>	



Europarecht

Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus

→ Allgemein	63
→ Klimaschutz	64

Bundesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

→ Energierecht	64
--------------------------	----

Landesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

→ Burgenland	64
→ Kärnten, Niederösterreich, Oberösterreich	65
→ Salzburg, Steiermark, Tirol, Wien	66

RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2020/3–26 67

Rechtsprechung

- VwGH zur „Dritten Piste“: „Cruise-Emissionen“ im UVP-Verfahren trotz Relevanz des Klimaschutzes nicht zurechenbar 72

VwGH 6. 3. 2019, Ro 2018/03/0031

Mit Anmerkung von Gottfried Kirchengast, Verena Madner, Eva Schulev-Steindl, Karl Steininger, Miriam Hofer, Birgit Hollaus

- Geltendmachung der UVP-Pflicht und Anfechtung rechtskräftiger Bescheide durch Umweltorganisationen? 78

VwGH 25. 4. 2019, Ra 2018/07/0410

Mit Anmerkung von Wolfgang Berger

- Umfang des Entschädigungsanspruchs nach § 34 Abs 4 WRG 83

OGH 23. 10. 2019, 1 Ob 115/19x; 1 Ob 118/19p; 1 Ob 147/19b; 1 Ob 145/19h; 1 Ob 146/19f

Mit Anmerkung von Bernd Wiesinger und Julius Ecker

Standards

- Impressum 45

Umwelt und Technik

- Editorial 9

COVID-19 oder: Die zweite Chance

Von Wilhelm Bergthaler

- Betriebe in Zeiten von COVID-19 11

Von Alexander Hiersche und Kerstin Holzinger

- Strategische Prüfung im Verkehrsbereich 15

Von Marielis Fischer und Felix Sternath

- Buchbesprechung 24

- Impressum 9



RECHT **RdU** DER UMWELT

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z106

Lockruf
der Ordnung
U&T 2020, 25

Schriftleitung + Redaktion **Ferdinand Kerschner**
Redaktion **Wilhelm Bergthaler, Eva Schulev-Steindl**
Ständige Mitarbeiter **W. Berger, D. Ennöckl, D. Hinterwirth, W. Hochreiter,
V. Madner, N. Raschauer, P. Sander, E. Wagner, R. Weiß**



Juni 2020

03

89 – 132

Schwerpunkt: Corona-Krise

Zeit zum Handeln

Ferdinand Kerschner, Eva Schulev-Steindl und Wilhelm Bergthaler ➔ 89

Nach der Corona-Krise mitten in der Klimakrise

Ferdinand Kerschner ➔ 93

Auswirkungen der Corona-Krise auf Verfahren nach ALSAG und AWG

Tatjana Katalan-Dworak und Marie Sophie Wagner-Reitinger ➔ 95

Beiträge

Ersatz von Gesundheitsschäden im Nachbarrecht

Erika M. Wagner ➔ 98

Rechtsprechung des EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2019 (Teil 1)

Rainer Weiß ➔ 104

Umwelt & Technik

Wiederherstellung von Straßen nach EisbG

Dieter Altenburger, Astrid Bauer und Andreas Netzer ➔ U&T 27

Rechtsnatur und (Un)Verbindlichkeit des Bundes-Abfallwirtschaftsplans

Martin Eisenberger, Lukas Schneeberger und Christian Wutte ➔ U&T 34

Rechtsprechung

VwGH stärkt Antragsrecht der Öffentlichkeit im Luftschutz

Gregor Schamschula ➔ 121

VwGH: Stellungnahme zu Gesetzesentwurf ist eine Umweltinformation

Angela Dengg und Stephanie Jicha ➔ 125

OGH versagt Ersatz von Personenschäden wegen Übersensibilität ➔ 128

→ Editorial	89
Zeit zum Handeln <i>Von Wilhelm Bergthaler, Eva Schulev-Steindl und Ferdinand Kerschner</i>	
 Schnell und aktuell	 92
 Schwerpunkt Corona-Krise	
→ Nach der Corona-Krise mitten in der Klimakrise!	93
Unterschiede und Gemeinsames Chancen und Gefahren Sind wir schon fast nach der Corona-Krise, so stecken wir tief mitten in der Klimakrise. Lange Dürreperioden verursachen Wassermangel, Waldbrände und verstärkten Borkenkäferbefall. Was können wir aus der Corona-Krise für die Klimakrise lernen? Welche Chancen, aber auch Gefahren bestehen nun für den Klimaschutz bzw das Klimaschutzrecht? <i>Von Ferdinand Kerschner</i>	
→ Auswirkungen der Corona-Krise auf Verfahren nach dem ALSAG und dem AWG 2002	95
Seit Beginn der Corona-Krise wurden zahlreiche Regelungen beschlossen, die die Nachteile der umfangreichen Einschränkungen des täglichen Lebens zur Verhinderung des (weiteren) Ausbreitens des Coronavirus abfedern sollen. Diese betreffen auch das Abfallwirtschaftsrecht, nämlich Verfahren nach dem ALSAG und AWG 2002. Der Beitrag gibt einen kurzen Überblick über die einzelnen Regelungen und Möglichkeiten. Stand dieses Überblicks ist aufgrund des Redaktionsschlusses Ende April 2020. <i>Von Tatjana Katalan-Dworak und Marie Sophie Wagner-Reitinger</i>	
 Beiträge	
→ Der Ersatz von Gesundheitsschäden im Nachbarrecht	98
Zugleich Besprechung der E OGH 30. 1. 2020, 2 Ob 12/19g Die Frage, inwiefern der Gesundheitsschaden im Rahmen der Norm des § 364 a sowie der Gefährdungshaftung nach § 364 a analog ersatzfähig ist, ist eine der letzten noch offenen Fragen im Nachbarrecht. Der OGH hat sie in einer früheren E (6 Ob 671/78) unter Hinweis auf den enteignungsgleichen Charakter der Norm verneint. In der neuen E 2 Ob 12/19g hat sich das Höchstgericht nunmehr mit dieser Frage unter Hinweis auf die bislang einschlägige Literatur auseinandergesetzt: Es bejaht im Ergebnis sowohl im Rahmen der Haftung nach § 364 a als auch im analogen Bereich des § 364 a die Ersatzfähigkeit von Personenschäden, wobei es in casu die Haftung mangels Ortsunüblichkeit der Immission verneint. Der Beitrag widmet sich der Frage, aber auch der Lösung des OGH eingehend. <i>Von Erika M. Wagner</i>	
→ Die Rechtsprechung des EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2019 (Teil 1).	104
Auch 2019 hatte der EuGH eine Vielzahl umweltrechtlicher Fälle zu beurteilen. Der Beitrag gibt einen Überblick über die einschlägigen Entscheidungen von „A“ wie „Abfall“ bis „Z“ wie „Zugang zu Dokumenten“. <i>Von Rainer Weiß</i>	
 Europarecht	
<i>Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus</i>	
→ Allgemein	110
→ Energie, Industrie	111
→ Verkehr	112

Bundesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Verwaltungsrecht 113

Landesrecht

Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher

- Burgenland, Kärnten 113
- Oberösterreich, Salzburg, Steiermark, Tirol 114
- Vorarlberg, Wien 115

RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2020/27–38 116

Rechtsprechung

- Stärkung des Antragsrechts der betroffenen Öffentlichkeit im Luftschutz 121
VwGH 25. 9. 2019, Ra 2018/07/0359
Mit Anmerkung von Gregor Schamschula
- Stellungnahmen informationspflichtiger Stellen zu Gesetzesentwürfen können
 Umweltinformationen iSd § 2 UIG sein 125
VwGH 24. 10. 2019, Ra 2019/07/0021
Mit Anmerkung von Angela Dengg und Stephanie Jicha
- Ersatz von Personenschäden im Nachbarrecht. 128
OGH 3. 1. 2020, 2 Ob 12/19g

Standards

- Veranstaltungen & Seminare 132
- Impressum 89

Umwelt und Technik

- Editorial 25
Lockruf der Ordnung
Von Wilhelm Bergthaler
- TAKE OFF – before you fly. 26
Von Ina Loitzl
- Die Wiederherstellung von Straßen und Wegen gem § 20 EisbG. 27
Von Dieter Altenburger, Astrid Bauer und Andreas Netzer
- Rechtsnatur und (Un)Verbindlichkeit des Bundes-Abfallwirtschaftsplans. 34
Von Martin Eisenberger, Lukas Schneeberger und Christian Wutte
- Impressum 26



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 Gasverteilernetzunternehmen (GEODE)

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

Folkert Kiepe
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling
Universität Regensburg, 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

- J. Nohl/D. Sternisko*: Zu den Rechtsgrundlagen der Fernleitungsnetzentgelte (Gas) und Besonderheiten im Jahr 2021 50
- Ch. Koenig/C. D. Cesarano*: Amtshaftung bei behördlich verschuldeten Behinderungen des zügigen Breitbandausbaus! (Teil I) 52
- K. K. Tyushchjewa/Ch. Menis*: Das gemeindliche Friedhofswesen im Freistaat Sachsen – rechtliche Verortung, finanzielle Einblicke und absehbare Herausforderungen 55

Energie

- BGH*: Insolvenzanfechtung und Netzentgeltregulierung 59
- BGH*: Kapazitätsbeschränkungen bei marktbezogenen Maßnahmen nach § 13 I Nr. 2 EnWG entschädigungslos möglich 60
- BGH*: EEG-Umlage als Gesamtschuld 61
- OLG Düsseldorf*: Verpflichtung zur Anfertigung eines Tätigkeitsabschlusses für den intelligenten Messstellenbetrieb 62

Verkehr

- KG*: Kartellrechtliche Kontrolle der Eisenbahninfrastrukturnutzungsentgelte – erneute Vorlage zum EuGH 63

Spartenübergreifendes

- EuGH*: Öffentlicher Auftrag über ein Angebot für null Euro? 65
- BGH*: Zur Massesicherungspflicht der Geschäftsführer einer insolvenzreifen GmbH 66
- BGH*: Eignungsprüfung nicht anhand nachträglich festgelegter Kriterien 68
- BGH*: Erstes Revisionsurteil zu Schadensersatzansprüchen im LKW-Kartell 69
- OVG Lüneburg*: Grenzen der Ablehnung eines immissionsschutzrechtlichen Antrages mangels fehlender Unterlagen 71

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 3 · 12. März 2021

18. Jahrgang

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

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



itr ^{D3-Z329}

IT-Rechts-berater

Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft
IT-Recht

Rechtsprechung

- › BVerfG: Vorerst keine Erhöhung des Rundfunkbeitrags 51
- › BVerfG: Datenschutz gegen Data-Mining 52
- › BGH: Beweislastumkehr bzgl. Erschöpfung bei Querlieferungsbeschränkungen 53
- › OLG Brandenburg: Voreingestellte Antwort bei Einwilligung in Cookie-Nutzung 56
- › LG München I: Unzulässige identifizierende Verdachtsberichterstattung über Kronzeugen bei Milliarden Schaden 57
- › LG München I: Unzulässiger Internetauftritt einer Stadt – muenchen.de 58

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Nelles*
- › Daten- und Bildnisschutz auf dem Sportplatz 60

Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Meyer-van Raay / Höffler / Wallbank*
- › Gemischte Teams in agilen Softwareprojekten 65
- Redeker*
- › Lieferverzögerungen durch die Corona-Pandemie: Höhere Gewalt oder Verzug? 71

Inhaltsverzeichnis



Aktuelle Kurzinformationen

- > BGH: Unzulässige Nutzung eines Prominentenbilds als „Klickköder“ 49
- > OVG Lüneburg: Unzulässige Veröffentlichung eines Fotos auf Partei-Fanpage 49
- > LG Koblenz: Geldentschädigung für verzerrte Darstellung einer Person auf Wikipedia 50
- > AG Stuttgart: Keine Verpflichtung zur Ermittlung der Anschrift möglicher Alternativtäter bei File-sharing 50
- > Irland: DSGVO-Bußgeld gegen Twitter 51

Rechtsprechung

- > Vorerst keine Erhöhung des Rundfunkbeitrags (BVerfG, Beschl. v. 22.12.2020 – 1 BvR 2756/20, 1 BvR 2775/20, 1 BvR2777/20) 51
- > Datenschutz gegen Data-Mining (BVerfG, Ur. v. 10.11.2020 – 1 BvR 3214/15 – ATDG II) 52
- > Beweislastumkehr bzgl. Erschöpfung bei Querlieferungsbeschränkungen (BGH, Ur. v. 15.10.2020 – I ZR 147/18 – Querlieferungen) 53
- > Umfang des virtuellen Hausrechts von Plattformbetreibern (OLG Brandenburg, Ur. v. 30.11.2020 – 1 U 37/19, ECLI:DE:OLGGB:2020:1130.1U37.19.2000) 55
- > Voreingestellte Antwort bei Einwilligung in Cookie-Nutzung (OLG Brandenburg, Beschl. v. 13.10.2020 – 6 W 95/20) 56
- > Unzulässige identifizierende Verdachtsberichterstattung über Kronzeugen bei Milliardenschaden (LG München I, Ur. v. 16.12.2020 – 9 O 15459/20) 57
- > Unzulässiger Internetauftritt einer Stadt – muenchen.de (LG München I, Ur. v. 17.11.2020 – 33 O 16274/19) 58
- > Einwilligungserfordernis für Cookies nach TMG (LG Köln, Beschl. v. 29.10.2020 – 31 O 194/20) 59

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

Dr. Karolin Nelles

- > **Daten- und Bildnisschutz auf dem Sportplatz** – Zulässigkeit von Foto- und Videoaufnahmen sowie anderer Datenverarbeitungen im Vereinssport „Bitte nicht filmen!“ Wer Kinder hat, die Sport treiben, wird diese oder ähnliche Appelle eines Elternteils schon einmal gehört haben. Rechtlich versierte 60

Eltern weisen dabei oft auf die DSGVO hin, um ihre Aussage zu untermauern. Dieser Beitrag soll, verbunden mit praktischen Tipps, Antworten auf wesentliche Fragen zu Fotos, Videos und anderen Datenverarbeitungen im Vereinssport zum Zweck der Veröffentlichung, insb. im Internet, geben.

Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Oliver Meyer-van Raay / Dr. Jürgen Höffler / Patrick Wallbank
- > **Gemischte Teams in agilen Softwareprojekten** – Vertragliche Lösungsmöglichkeiten für die Herausforderungen bei gemeinsamer Konzeptionierung und Programmierung 65
In der Praxis agiler Softwareerstellungsprojekte finden sich zunehmend Konstellationen, in denen der Auftraggeber weit über die übliche Mitwirkung hinaus in das Projekt einbezogen wird, sei es im Rahmen gemischter Teams bei der Konzeptionierung oder sogar bei der Programmierung selbst. Der vorliegende Beitrag beleuchtet einige der dadurch entstehenden rechtlichen Herausforderungen und bietet Lösungsansätze für eine passende Vertragsgestaltung.
- Dr. Helmut Redeker
- > **Lieferverzögerungen durch die Corona-Pandemie: Höhere Gewalt oder Verzug?** 71
Die Corona-Pandemie hat sich massiv auch auf Verträge und Vertragserfüllung ausgewirkt. Auch in der IT-Branche gab es erhebliche tatsächliche Probleme – auch und gerade bei der Vertragserfüllung. Dieser Beitrag erörtert die Rechtslage im Hinblick auf Lieferverzögerungen, wie sie aus vielfältigen Gründen insb. im Bereich der Hardware aufgetreten sind. Es zeigt sich, dass das geltende Recht angemessene Lösungen bereithält.

Literaturempfehlungen

- > Blockchain-Anwendungen zur Bekämpfung von Produktpiraterie 75

Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- > Verbraucherverträge über digitale Produkte, *Lejeune*
- > Aufgabenstellungen der Auftraggeberseite bei der Verhandlung und Abfassung von Verträgen zur Einführung eines ERP-Systems, *Intveen*

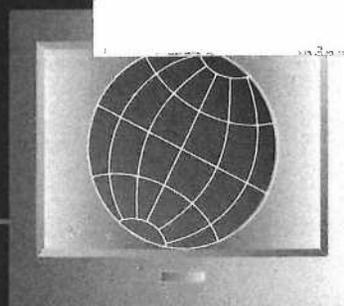
Neues unter www.cr-online.de

Louven, Vorschlag für einen Digital Markets Act – Rein in die Regulierung, raus aus der Regulierung

Kommunikation & Recht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-297



Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

3
K&R

- Editorial: Das Ende der Schonfrist: Die 10. GWB-Novelle soll den Digitalkonzernen ihre Grenzen aufzeigen!
Prof. Dr. Frank A. Immenga
- 145 EGMR-Rechtsprechungsüberblick zum Kommunikationsrecht im Jahr 2020 · *Holger Hembach*
- 151 Die Pflicht zur Bereitstellung von Aktualisierungen für digitale Produkte · *Robert Schippel*
- 153 Aktuelle Lizenzgebühren in Patentlizenz-, Know-how- und Computerprogrammlicenz-Verträgen: 2019/2020 · *Dr. Michael Groß*
- 158 Unterlassene Zustimmung zur Rundfunkfinanzierung
Robin Mayer und Marvin D. Hubig
- 164 Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2019/2020 – Teil 2
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig
- 171 Länderreport USA · *Clemens Kochinke*
- 174 EuGH: Kein Monopol-Missbrauch durch Tarifsкала für öffentliche Musikwiedergabe
- 179 EuGH: Voraussetzungen für Ausschluss der Barzahlung bei Rundfunkbeitrag
mit Kommentar von *Markus Schröder*
- 190 BVerfG: Verletzung der prozessualen Waffengleichheit bei Streit um Gegendarstellungsanspruch
- 202 OLG Celle: Auskunftsanspruch gegen Bewertungsplattform zu personenbezogenen Nutzerdaten
- 204 OLG Köln: Unzureichende Kenntlichmachung von Affiliate-Link in redaktionellem Beitrag
- 220 Glosse: Saarländisches Werbeverbot für Non-Food-Artikel mit grotesken Folgen · *Christian Solmecke*

24. Jahrgang

März 2021

Seiten 145–220

Editorial

Das Ende der Schonfrist: Die 10. GWB-Novelle soll den Digitalkonzernen ihre Grenzen aufzeigen!

Prof. Dr. Frank A. Immenga, LL.M. (Emory)

Aufsätze

145 **EGMR-Rechtsprechungsüberblick zum Kommunikationsrecht im Jahr 2020**

RA Holger Hembach

Der EGMR befasste sich im Jahr 2020 in zahlreichen Urteilen mit Fragen des Kommunikationsrechts. Der Beitrag stellt ausgewählte Entscheidungen vor. Sie betreffen das Äußerungsrecht, den journalistischen Quellenschutz, das Internet sowie den Datenschutz.

151 **Die Pflicht zur Bereitstellung von Aktualisierungen für digitale Produkte**

Robert Schippel, LL.M.

Der Beitrag schließt an den Beitrag des Verfassers in K&R 2020, 117 ff. an und konzentriert sich auf die Beschreibung der im ursprünglichen Beitrag angerissenen Fragen in Bezug auf Software-Aktualisierungen entsprechend § 327f BGB-E.

153 **Aktuelle Lizenzgebühren in Patentlizenz-, Know-how- und Computerprogrammlicenz-Verträgen: 2019/2020**

RA Dr. Michael Groß

Der Beitrag führt thematisch einschlägige Aufsätze des Autors fort und gibt anhand von übersichtlichen Tabellen einen Überblick über die aktuellen Entwicklungen im Bereich der Lizenzgebühren in Patentlizenz-, Know-how- und Computerprogrammlicenz-Verträgen in den letzten beiden Jahren.

158 **Unterlassene Zustimmung zur Rundfunkfinanzierung**

Robin Mayer, LL.B. und Marvin D. Hubig

Zum vierten Mal wird sich das BVerfG nun mit der Rundfunkfinanzierung beschäftigen. Vorausgegangen ist dem ein Hin und Her der Landesregierung Sachsen-Anhalts auf der Suche nach einer Landtagsmehrheit. Der Beitrag stellt die Erfolgsaussichten der Verfassungsbeschwerden der Rundfunkanstalten dar.

164 **Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2019/2020 – Teil 2**

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Dr. Julia Sinnig

Teil zwei des Beitrags knüpft an Teil eins in K&R 2021, 92 ff. an und fasst die wesentlichen Entwicklungen in Legislative und Judikative im deutschen Steuerrecht zusammen, soweit sich Bezüge zur Informationstechnologie und dem Informationstechnologierecht ergeben. Er knüpft an die Beiträge der Verfasser in den Vorjahren sowie deren Vorträge anlässlich der virtuellen DSRI Herbstakademie 2020 an.

171 **Länderreport USA**

RA Clemens Kochinke, MCL, Attorney at Law

Mit der neuen Legislaturperiode werden gesetzliche Änderungen der Onlinehaftung und damit Einschränkungen der Meinungsfreiheit erwartet. Doch blieb der umfassende Schutz von Foren vor der Haftung für Äußerungen Dritter im Communications Decency Act erhalten. Der Gesetzgeber revidierte wesentliche Aspekte des Urheber- und Markenrechts. Die Gerichte behandelten vermehrt die Marktplatzhaftung für Drittangebote und ergänzten die Rechtsprechung zur Plagiats- und Verleumdungshaftung.

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

Chefredakteur: RA Torsten Kutschke · **Stellv. Chefredakteurin:** RAin Dr. Anja Keller · **Redaktionsassistent:** Dagmar Dinkel

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

Kooperationspartner: Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

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



Rechtsprechung

- 174 Kein Monopol-Missbrauch durch Tarifskaala für öffentliche Musikwiedergabe
EuGH, 25. 11. 2020 – C-372/19 – SABAM ./ Weareone.World, Wecandance
- 179 Voraussetzungen für Ausschluss der Barzahlung bei Rundfunkbeitrag
EuGH, 26. 1. 2021 – C-422/19, C-423/19 – Johannes Dietrich, Norbert Häring ./ Hessischer Rundfunk
- 182 **Kommentar von RA Markus Schröder, LL.M.**
- 183 Verbot von regionaler Fernsehwerbung im bundesweiten Programm EU-rechtskonform
EuGH, 3. 2. 2021 – C-555/19 – Fussl ./ SevenOne Media, ProSiebenSat.1
- 188 Keine Verletzung prozessualer Waffengleichheit bei missbräuchlicher Titelerbschleichung
BVerfG, 3. 12. 2020 – 1 BvR 2575/20
- 190 Verletzung der prozessualen Waffengleichheit bei Streit um Gegendarstellungsanspruch
BVerfG, 11. 1. 2021 – 1 BvR 2681/20
- 194 Verletzung der prozessualen Waffengleichheit in äußerungsrechtlichem Verfahren
BVerfG, 22. 12. 2020 – 1 BvR 2740/20
- 194 Verurteilung zum Abdruck einer Gegendarstellung bei Meinungsäußerung verletzt Pressefreiheit
BVerfG, 9. 12. 2020 – 1 BvR 704/18
- 197 Facebook II: Rechtsbeschwerde statthaft gegen Hängebeschluss
BGH, 15. 12. 2020 – KVZ 90/20
- 197 beA ohne aktive Nutzungspflicht ist keine zwingende Alternative zur Faxübermittlung
BGH, 17. 12. 2020 – III ZB 31/20
- 201 Allgemeinkundige Tatsache durch Luftbildaufnahmen aus Google Maps oder Google Earth
OLG Düsseldorf, 5. 1. 2021 – 2 RBs 191/20
- 201 Dairygold: Keine Aufhebung einer Beschlussverfügung wegen Verletzung von Verfahrensgrundsätzen
OLG Köln, 14. 8. 2020 – 6 U 4/20
- 202 Auskunftsanspruch gegen Bewertungsplattform zu personenbezogenen Nutzerdaten
OLG Celle, 7. 12. 2020 – 13 W 80/20
- 204 Unzureichende Kenntlichmachung von Affiliate-Link in redaktionellem Beitrag
OLG Köln, 16. 12. 2020 – 6 W 102/20
- 206 Markenrechtlicher Anspruch auf Freigabe französischer Domain
LG Saarbrücken, 30. 10. 2020 – 7 O 17/19
- 210 Datenschutzverstoß auf Cookie-Banner
LG Rostock, 15. 9. 2020 – 3 O 762/19
- 214 Zum Ausschluss des Widerrufsrechts bei Online-Kauf von Eintrittskarten
AG Bremen, 8. 1. 2021 – 19 C 277/20
- 216 Rechtsweg bei Rückforderung von Rundfunkbeiträgen
BVerwG, 3. 12. 2020 – 6 A 14.20
- 216 Zum Beschäftigtendatenschutz bei Livestreamunterricht mittels Videokonferenzsystemen
VG Wiesbaden, 21. 12. 2020 – 23 K 1360/20.WI.PV
- 218 Keine Befreiung von Rundfunkgebühren wegen Zugehörigkeit zur Covid-19-Risikogruppe
SG Osnabrück, 7. 12. 2020 – S 30 SB 245/18



Glosse

- 220 **Saarländisches Werbeverbot für Non-Food-Artikel mit grotesken Folgen**
RA Christian Solmecke, LL.M.

K&R Aktuell

VI Veranstaltungen/Neue Bücher · VII Impressum · VIII Autoren

In Kooperation mit:

bitkom e.V.
BvD e.V.
davit im DAV
eco e.V.
VAUNET

ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

ZD

Herausgeber: RA Prof. Dr. Jochen Schneider · Prof. Dr. Thomas Hoeren · Prof. Dr. Martin Sel

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z303

AUS DEM INHALT

- | | | |
|----------------------------------|-----|--|
| Cookie-Regelung | 121 | STEFAN HANLOSER
Telekommunikation-Telemedien-Datenschutz-Gesetz |
| Tracking | 123 | CARLO PILTZ / JASMIN KÜHNER
Ausnahmevorschriften bei Cookie-Einwilligungen |
| Schadenshöhe | 128 | MICHAEL J.R. KREMER / JAN CONRADY / ANJA PENNERS
Data Privacy Litigation |
| Ausdrückliche Zustimmung | 134 | THILO WEICHERT
„Trojanisches Pferd“ Kontoinformationsdienst? |
| Joint Controllershship | 140 | CHRISTIAN NICKEL
Alternativen der konzerninternen Auftragsverarbeitung |
| Internationales Datenschutzrecht | 145 | SEBASTIAN BLASIUS
Erlaubnistatbestände im singapurischen Datenschutzrecht |
| Metadaten | 150 | US Court of Appeals for the Ninth Circuit: Massenhafte TK-Überwachung verstößt gegen den 4. Verfassungszusatz
m. Anm. SCHRÖDER |
| Bußgeldhöhe | 154 | LG Bonn: Authentifizierung von Telefonanrufern – Unternehmenshaftung und DS-GVO-Bußgeldkonzept
m. Anm. VON DEM BUSSCHE |
| Local Listing | 163 | LG Essen: Keine Namenslöschung in Unternehmensbewertung m. Anm. GULDEN |
| Arbeitszeitbetrug | 170 | LAG Berlin-Brandenburg: Unzulässige Arbeitnehmerüberwachung im Homeoffice und Beweisverwertungsverbote m. Anm. SUWELACK |

www.zd-beck.de

Seiten 121–176
11. Jahrgang 1. März 2021
Verlag C.H.BECK München

3/2021



0850202103

In Kooperation mit:

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

BvD - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

davit im DAV - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

eco - Verband der Internetwirtschaft e.V.

VAUNET - Verband Privater Medien

ZD

ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

INHALT

3/2021 • Seiten 121-176



	Editorial
Cookie-Regelung	121 STEFAN HANLOSER Telekommunikation-Telemedien-Datenschutz-Gesetz
	Beiträge
Tracking	123 CARLO PILTZ / JASMIN KÜHNER Ausnahmevorschriften bei Cookie-Einwilligungen. Auslegung des Begriffs „unbedingt erforderlich“ nach der ePrivacy-RL
Schadenshöhe	128 MICHAEL J.R. KREMER / JAN CONRADY / ANJA PENNERS Data Privacy Litigation. Prozessuale Implikationen des datenschutzrechtlichen Schadensersatzanspruchs nach Art. 82 DS-GVO
Ausdrückliche Zustimmung	134 THILO WEICHERT „Trojanisches Pferd“ Kontoinformationsdienst? Anwendung des Datenschutzrechts auf Zahlungsdiensteanbieter
Joint Controllership	140 CHRISTIAN NICKEL Alternativen der konzerninternen Auftragsverarbeitung. Können Konzernobergesellschaften Auftragsverarbeiter von Konzernuntergesellschaften sein?
Internationales Datenschutzrecht	145 SEBASTIAN BLASIUS Erlaubnistatbestände im singapurischen Datenschutzrecht. Anstehende Reformen und Vergleich mit der DS-GVO
	Rechtsprechung
Metadaten	150 US Court of Appeals for the Ninth Circuit: Massenhafte TK-Überwachung verstößt gegen den 4. Verfassungszusatz Beschluss vom 2.9.2020 – No. 13-50572 m. Anm. SCHRÖDER
Elektronischer Rechtsverkehr	153 OLG Zweibrücken: Akteneinsicht durch Übersendung gescannter Akte Beschluss vom 10.7.2020 – 1 OWi 2 SsBs 51/20
Bußgeldhöhe	154 LG Bonn: Authentifizierung von Telefonanrufern – Unternehmenshaftung und DS-GVO-Bußgeldkonzept Urteil vom 11.11.2020 – 29 OWi 1/20 m. Anm. VON DEM BUSSCHE
Informationsverlangen	161 LG Landshut: Kein Schadensersatzanspruch gegenüber Hausverwaltung Urteil vom 6.11.2020 – 51 O 513/20
Local Listing	163 LG Essen: Keine Namenslöschung in Unternehmensbewertung Urteil vom 29.10.2020 – 4 O 9/20 m. Anm. GULDEN
Einwilligung	166 LG Rostock: Cookie-Banner mit voreingestellten Ankreuzkästchen Urteil vom 15.9.2020 – 3 O 762/19
Schmerzensgeld	168 LAG Köln: Schadensersatzbemessung nach Art. 82 DS-GVO Urteil vom 14.9.2020 – 2 Sa 358/20

- | | |
|--------------------------|---|
| Arbeitszeitbetrug | 170 LAG Berlin-Brandenburg: Unzulässige Arbeitnehmerüberwachung im Homeoffice und Beweisverwertungsverbote
Urteil vom 11.9.2020 – 9 Sa 584/20 m. Anm. SUWELACK |
| Immaterieller Schaden | 171 ArbG Neumünster: Schadensersatz wegen verspäteter Auskunftserteilung
Urteil vom 11.8.2020 – 1 Ca 247 c/20 |
| Bewerbungsverfahren | 172 OVG Koblenz: Löschung von Daten aus einer behördeninternen Datenbank der Schulverwaltung
Urteil vom 23.6.2020 – 2 A 10264/20.OVG |
| Facebook-Account | 174 BayVGH: Beobachtung einer Person durch Verfassungsschutz aus öffentlich zugänglichen Quellen
Beschluss vom 28.2.2020 – 10 CE 19.2517 |
| Kriminalitätsschwerpunkt | 175 VG Gelsenkirchen: Polizeiliche Videoüberwachung vor einer Behörde
Beschluss vom 7.5.2020 – 17 L 88/20 |
| Datenübermittlung | 176 AG Hannover: Kein Schadensersatz für Bagatelverstoß
Urteil vom 9.3.2020 – 531 C 10952/19 (Ls.) |

III-IV Inhalt
V-XXII ZD-Fokus
XXII Impressum

Chefredakteur Gerhard Hopf

Redaktion Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

Evidenzblatt Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Painsi,

Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr

Anmerkungen Andreas Konecny, Martin Spitzer



März 2021

05

209 – 256

Aktuelles

**Insolvenzvermeidendes Restrukturierungsverfahren
in Begutachtung** ➔ 209

Beiträge

**Sterbehilfe: Das VfGH-Erkenntnis
zur Verfassungswidrigkeit des
§ 78 StGB in der Handlungsalternative
des Hilfeleistens** Gloria Burda ➔ 220

Einsatz künstlicher Intelligenz in der Justiz Elisabeth Paar ➔ 213

Evidenzblatt

Schadenersatz bei willkürlicher Stellenbesetzung ➔ 228

**Pflichtteilsermittlung: Unbefristete Hinzurechnung nur
bei Pflichtteilsberechtigung im Schenkungs- und Todeszeitpunkt**
Severin Kietaibl ➔ 234

Gericht „im Ermittlungsverfahren“ ➔ 240

VfGH

Entscheidungen des VfGH – Juni- und Juli-Session 2020
Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer ➔ 249

Forum

Veruntreuung und Arbeitslohn – eine Ergänzung
Werner Doralt ➔ 256

ÖJZ aktuell 209

Beiträge

→ Einsatz künstlicher Intelligenz in der Justiz 213

Eine Bestandsaufnahme

Künstliche Intelligenz (KI) revolutioniert viele Bereiche, auch die Justiz. Zwar liegt die gänzliche Ablöse des Richters noch jenseits des technisch Möglichen, die Übernahme von bzw die Unterstützung bei einzelnen Tätigkeiten durch KI hat jedoch bereits Einzug in den Gerichtsalltag gefunden. Es wird aufgezeigt, wo die österr Justiz steht und welche Rolle KI für sie in der nahen Zukunft spielen soll.

Von Elisabeth Paar

→ Sterbehilfe: Das VfGH-Erkenntnis zur Verfassungswidrigkeit des § 78 StGB in der Handlungsalternative des Hilfeleistens 220

Ein Schritt in die richtige Richtung, aber ein Stopp auf halbem Weg?

Am 11. 12. 2020 hat der VfGH in einem bemerkenswerten Erkenntnis, das wohl einen Meilenstein in der österreichischen Geschichte des Strafrechts darstellt, § 78 StGB in der Handlungsalternative des Hilfeleistens als verfassungswidrig aufgehoben. Soweit die Individualbeschwerde auch die Verfassungswidrigkeit des § 77 StGB geltend gemacht hatte, wurde sie allerdings zurückgewiesen. In diesem Beitrag werden die Entscheidungsgründe des VfGH bezüglich der Aufhebung des § 78 StGB erörtert sowie Überlegungen hinsichtlich möglicher Folgen dieses Erkenntnisses für § 77 StGB angestellt.

Von Gloria Burda

Evidenzblatt

→ Arbeitsrecht 226

OGH 29. 9. 2020, 9 ObA 28/20p

29: Rechtspersönlichkeit des Lycée Français in Wien

OGH 21. 10. 2020, 9 ObA 75/20z 228

30: Schadenersatz bei willkürlicher Stellenbesetzung

→ Bestandrecht 231

OGH 22. 7. 2020, 1 Ob 64/20y

31: Wiederherstellung des Bestandobjekts trotz unzureichender Versicherungssumme

→ Erbrecht 234

OGH 6. 8. 2020, 2 Ob 195/19v

32: Pflichtteilermittlung: Unbefristete Hinzurechnung nur bei Pflichtteilsberechtigung im Schenkungs- und Todeszeitpunkt

Mit Anmerkung von Severin Kietaihl

→ Verfahrensrecht 237

OGH 26. 3. 2020, 1 Ob 42/20p

33: Klage eines Athleten gegen den Verein

→ Strafprozessrecht 240

OGH 3. 11. 2020, 14 Os 84/20i

34: Gericht „im Ermittlungsverfahren“

→ Strafrecht 242

OGH 26. 8. 2020, 11 Os 5/20z

35: Falsches Vermögensverzeichnis

EvBI-Leitsätze



→ Arbeitsrecht	244
OGH 25. 11. 2020, 9 ObA 101/20y	
30: Kündigung während eines befristeten Dienstverhältnisses	
→ Bestandrecht	245
OGH 22. 10. 2020, 5 Ob 173/20g	
31: Keine Mietzinsanhebung bei unveränderten Machtverhältnissen	
→ Familienrecht	246
OGH 20. 10. 2020, 1 Ob 177/20s	
32: Regelungsverfügung für die Nutzung der Ehewohnung	
→ Schadenersatzrecht	246
OGH 18. 12. 2020, 2 Ob 181/20m	
33: Sorgfaltsanforderungen bei paralleler Sportausübung	
→ Versicherungsvertragsrecht	247
OGH 21. 10. 2020, 7 Ob 168/20m	
34: Feststellung der Rechtsschutzdeckung und Bewertung	
→ Zivilprozessrecht	248
OGH 25. 11. 2020, 9 Ob 46/20k	
35: Rechtskraft des Bewilligungsbeschlusses über die Verfahrenshilfe	
→ Strafrecht	248
OGH 29. 9. 2020, 14 Os 89/20z	
36: Private nicht Gegenstand von Amtsverlust	
OGH 29. 9. 2020, 14 Os 92/20s	249
37: Vorgetäuschte Konfliktbereinigung als Heimtücke	

VfGH

→ Entscheidungen des VfGH – Juni- und Juli-Session 2020	249
<i>Von Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer</i>	

Forum

→ Veruntreuung und Arbeitslohn – eine Ergänzung	256
<i>Von Werner Doralt</i>	

Standards

→ Impressum	212
-----------------------	-----