

NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

www.nzs.beck.de



7/2021

29. März 2021

30. Jahrgang S. 241–280

Aus dem Inhalt

F. Ruland

**Die Grundrente – Voraussetzungen, Berechnung,
Verfahren und Versorgungsausgleich**

241

C. Bittner

NZS-Jahresrevue 2019/2020: Verfassungsrecht

250

BSG

**Erstattung von Aufwandspauschalen
(Anm. B. Klopstock)**

259

BSG

**Kostenerstattung bei einem Widerspruchsverfahren
(Anm. K. Rieker)**

263

BVerfG

**Kein Anspruch auf gerichtliche Entscheidung über
rein wiederholendes Vorbringen
(Kurzkommentierung R. Düring)**

268

BSG

**Kein Sachleistungsanspruch aufgrund einer
Genehmigungsfiktion nach § 13 Abs. 3 a SGB V
(Kurzkommentierung D. Hlava)**

269

BSG

**Versicherungsschutz bei Gaststättenbesuch während
einer stationären Rehabilitationsmaßnahme
(Kurzkommentierung A. Fiebig)**

272

LSG Schleswig-Holstein

**Auch unter Pandemieregungen Umzugszusicherung
nur bei Angemessenheit der neuen Wohnung
(Kurzkommentierung St. Schifferdecker)**

274

VG Saarlouis

**Unterbrechung von Jugendhilfeleistungen bei fehlender
Mitwirkung (Kurzkommentierung C. Schmidt)**

276



6950202107

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

7/2021

NZS aktuell

Gesetzgebung	Mehr Teilhabe für Menschen mit Behinderungen	VI
	Soziale Sicherheit nach dem Brexit	VI
Rechtsprechung	LSG Baden-Württemberg: Keine Opferentschädigung nach Terroranschlag im Ausland bei Nichtbeachtung der Reise- und Sicherheitshinweise des Auswärtigen Amtes	VI
	LSG Niedersachsen-Bremen: Träge Augen – Impfschaden nicht nachgewiesen	VII
Mitteilungen	LSG NRW: Kein Arbeitnehmerstatus bei 100 EUR/10 Std. pro Monat	VII
	Breiterer Schutzschirm für Ausbildungsplätze: Bundesprogramm wird verlängert und ausgebaut	VII
	Vorläufige Finanzergebnisse der GKV für das Jahr 2020	VIII
	Sicherer Zugang zur Grundsicherung	IX
	Deutlich mehr Kinder bekommen Kinderzuschlag	IX
	Anstieg bei Arbeitslosigkeit von Frauen	IX
	Mietkosten in der Grundsicherung	IX
	Linke will freiwillige Rentenbeiträge stärken	X
Linke fordert Recht auf einen Assistenzhund	X	
Beitritt des Bayerischen Landessozialgerichts zum „Familienpakt Bayern“	X	



Aufsätze und Berichte

Franz Ruland	Die Grundrente – Voraussetzungen, Berechnung, Verfahren und Versorgungsausgleich	241
Claudia Bittner	NZS-Jahresrevue 2019/2020: Verfassungsrecht	250

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Krankenversicherungsrecht

BSG 16.07.2020 – B 1 KR 15/19 R	Erstattung von Aufwandspauschalen (mit Anm. Barbara Klopstock)	259
------------------------------------	--	-----

Verfahrensrecht

BSG 24.09.2020 – B 9 SB 4/19 R	Kostenerstattung bei einem Widerspruchsverfahren. Ursächlicher Zusammenhang zwischen dem Widerspruch und seinem Erfolg (mit Anm. Karl Rieker)	263
-----------------------------------	---	-----

Kommentierte Rechtsprechung

Verfassungsrecht

BVerfG 19.10.2020 – 1 BvR 2124/20. BeckRS2020	Kein Anspruch auf gerichtliche Entscheidung über rein wiederholendes Vorbringen (<i>Ruth Düring</i>)	268
---	--	-----

Krankenversicherungsrecht

BSG 18.06.2020 – B 3 KR 6/19 R	Kein Sachleistungsanspruch aufgrund einer Genehmigungsfiktion nach § 13 Abs. 3 a SGB V (<i>Daniel Hlava</i>)	269
LSG Bayern 01.12.2020 – L 20 KR 251/20 B ER	Einstweiliger Rechtsschutz bei Arzneimittelrabatten (<i>Alexander Diehm</i>)	270

Rentenversicherungsrecht

LSG NRW 30.09.2020 – L 3 R 305/18	Nebenberuflicher Volleyballtrainer unterliegt der Rentenversicherungspflicht (<i>Dana Matlok</i>)	271
--------------------------------------	---	-----

Unfallversicherungsrecht

BSG 23.06.2020 – B 2 U 12/18 R	Versicherungsschutz bei Gaststättenbesuch während einer stationären Rehabilitationsmaßnahme (<i>Andrè Fiebig</i>)	272
LSG Hamburg 28.10.2020 – L 2 U 1/20	Schülerunfallversicherung während der Pause außerhalb des Schulgeländes (<i>Dunja Barkow v. Creyetz</i>)	273

Grundsicherungsrecht

LSG Schleswig-Holstein 11.11.2020 – L 6 AS 153/20 B ER	Auch unter Pandemieregeln Umzugszusicherung nur bei Angemessenheit der neuen Wohnung (<i>Stefan Schifferdecker</i>)	274
LSG NRW 17.12.2020 – L 12 AS 1601/20 NZB	Folgen für die Rechtsbehelfsfrist bei der Belehrung über einen unstatthaften Rechtsbehelf (<i>Jens Senger</i>)	275

Kinder- und Jugendhilferecht

VG Saarlouis 30.10.2020 – 3 K 2175/18	Unterbrechung von Jugendhilfeleistungen bei fehlender Mitwirkung (<i>Christopher Schmidt</i>)	276
--	---	-----

Vertragsarztrecht

LSG Hamburg 19.11.2020 – L 5 KA 24/17	Zulassungsentziehung wegen Verletzung der Fortbildungspflicht (<i>Carsten Lund</i>)	277
--	---	-----

Verfahrensrecht

LSG Saarland 12.03.2019 – L 1 R 7/18 B ER	Wirkungsdauer einer gerichtlichen Anordnung der aufschiebenden Wirkung eines Widerspruchs (<i>Paul-Gerhard Stäbler</i>)	278
LSG Berlin-Brandenburg 11.05.2020 – L 32 AS 505/20 B PKH	Keine Prozesskostenhilfe für allgemeine Leistungsklage neben Antrag auf Erlass einer einstweiligen Anordnung (<i>Andrè Fiebig</i>)	279
LSG Hessen 18.11.2020 – L 6 SF 3/19 EK AL	Entschädigung wegen überlanger Verfahrensdauer – Verzögerungsrüge nach Klagerücknahme (<i>Claus-Peter Bienert</i>)	280

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Sebastian Pribas:** Kombination von Konventionalstrafen und Schadenersatzansprüchen nach Beendigung des Arbeitsvertrags

RECHTSPRECHUNG

- » Verstöße gegen Wahlgrundsätze: ungültige Betriebsratswahl
- » Rücktritt von Betriebsratsmitgliedern und allfälliges vorzeitiges Ende der Tätigkeitsdauer des Betriebsrates
- » Unfall bei Ausflug der Feuerwehrjugend ins „Erlebnisbad“ – kein UV-Schutz
- » BFG: Kein Abzugsverbot für Abgangsentschädigungen und Vergleichszahlungen

NEUE VORSCHRIFTEN

- » 2. COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – BGBl
- » Änderung der Lohnkontenverordnung iZm Homeoffice und Jobticket
- » Finanzielle Förderung von Coronatests in Betrieben – BGBl



**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Sebastian Pribas: Kombination von Konventionalstrafen und Schadenersatzansprüchen nach Beendigung des Arbeitsvertrags**

3

Arbeitgeber können Auflösungsschäden, die ihnen aufgrund eines vorzeitigen Austritts des Angestellten ohne wichtigen Grund oder bei verschuldeter Entlassung entstehen, durch Konventionalstrafen absichern. Dadurch werden sie grundsätzlich von der Verpflichtung befreit, den Eintritt eines Schadens nachweisen zu müssen. Dementsprechend erfreuen sich Konventionalstrafen bei Arbeitgebern auch großer Beliebtheit. Sie sind jedoch nicht geeignet, jeglichen durch Arbeitnehmer verursachten Schaden aufzufangen. Wann auch darüber hinausgehende Schadenersatzansprüche bestehen können und welche Beweisschwierigkeiten sich dabei für Arbeitgeber ergeben können, erläutert MMag. Sebastian Pribas im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Verstöße gegen Wahlgrundsätze: ungültige Betriebsratswahl	6
Rücktritt von Betriebsratsmitgliedern und allfälliges vorzeitiges Ende der Tätigkeitsdauer des Betriebsrates	8

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Unfall bei Ausflug der Feuerwehrjugend ins „Erlebnisbad“ – kein UV-Schutz	10
---	----

» STEUERRECHT

BFG: Kein Abzugsverbot für Abgangsentschädigungen und Vergleichszahlungen	12
BFG: Doppelte Besteuerung eines Piloten	13

NEUE VORSCHRIFTEN**» STEUERRECHT**

2. COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – BGBl	14
Änderung der Lohnkontenverordnung iZm Homeoffice und Jobticket	18
Finanzielle Förderung von Coronatests in Betrieben – BGBl	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

IMPRESSUM

19

Das Recht der Arbeit

Editorial

100 Jahre Angestelltengesetz

ABHANDLUNGEN

Leistungs- und erfolgsorientierte Entgelte im Angestelltengesetz

PETER JABORNEGG

Rechtsangleichung im Entgeltfortzahlungsrecht der Arbeiter und Angestellten

RENÉ SCHINDLER

Entwicklungstendenzen im Beendigungsrecht

JOHANNA NADERHIRN

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zur Qualifikation plattformbasierter Arbeit

JOHANNES WARTER

Ermittlung des Mindestentgelts im LSD-BG verfassungskonform

SEBASTIAN SCHMID

Keine betriebliche Übung bei Sonderverträgen nach § 460 ASVG – Formpflicht, Samstagfeiertagsregel

HELMUT ZIEHENSACK

Überstunden-, Sonn- und Feiertagszuschläge sind verfassungsrechtlich Arbeitnehmerschutz

FLORIAN G. BURGER

Wenn die Arbeitskleidung für den Heimweg unzumutbar ist

GEORG GASTEIGER

Kein Export von Rehabilitationsgeld bei bloßer Erfüllung der Wartezeit

ELIAS FELTEN

NR.
393

MONAT
April

JAHR
71.



Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

2/2021

EDITORIAL

100 Jahre Angestelltengesetz DIE SCHRIFTFLEITUNG	95
---	----

ABHANDLUNGEN

Leistungs- und erfolgsorientierte Entgelte im Angestelltengesetz PETER JABORNEGG	96
Rechtsangleichung im Entgeltfortzahlungsrecht der Arbeiter und Angestellten RENÉ SCHINDLER	105
Entwicklungstendenzen im Beendigungsrecht JOHANNA NADERHIRN	115

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zur Qualifikation plattformbasierter Arbeit JOHANNES WARTER zu EuGH vom 22.4.2020, C-692/19, <i>Yodel Delivery</i>	127
Ermittlung des Mindestentgelts im LSD-BG verfassungskonform SEBASTIAN SCHMID zu VfGH vom 25.2.2020, G 146/2019	135
Keine betriebliche Übung bei Sonderverträgen nach § 460 ASVG – Formpflicht, Samstagfeiertagsregel HELMUT ZIEHENSACK zu OGH vom 24.4.2020, 8 ObA 6/20w	138
Überstunden-, Sonn- und Feiertagszuschläge sind verfassungsrechtlich Arbeitnehmerschutz FLORIAN G. BURGER zu OGH vom 29.4.2020, 9 ObA 115/19f	142
Wenn die Arbeitskleidung für den Heimweg unzumutbar ist GEORG GASTEIGER zu OGH vom 25.5.2020, 9 ObA 13/20g	146
Kein Export von Rehabilitationsgeld bei bloßer Erfüllung der Wartezeit ELIAS FELTEN zu OGH vom 26.5.2020, 10 ObS 35/20z	152

PERSONALIA

Besetzung der in Arbeits- und Sozialrechtssachen tätigen Senate des OGH 2021	156
--	-----

AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

„Ein neuer Meilenstein auf dem Wege“ – 100 Jahre Angestelltengesetz in Österreich (1921-2021) SABINE LICHTENBERGER	156
---	-----

BUCHBESPRECHUNGEN

<i>Conen/Schippers (Eds)</i> Self-Employment as Precarious Work – A European Perspective MARTIN GRUBER-RISAK	162
<i>Kenner/Florczak/Otto (Eds)</i> Precarious Work – The Challenges for Labour Law in Europe MARTIN GRUBER-RISAK	163
<i>Dimmel/Schmid</i> Selbstverwaltung – Die demokratische Organisation der sozialen Daseinsvorsorge THOMAS MÜLLER	164
<i>Noll/Öllerer (Hrsg)</i> Hegemonie und Recht – Festgabe für Nikolaus Dimmel FLORIAN J. BURGER	165



<i>Szekulics</i> Was blieb von Kremsier? FLORIAN J. BURGER	166
<i>Kietzbl/Resch (Hrsg)</i> Der Betriebsbegriff in der modernen Arbeitswelt THOMAS MATHY	167
<i>Niederfriniger</i> Rechtsprobleme der Gleitzeitarbeit MARTIN GRUBER-RISAK	169
<i>Schrattbauer (Hrsg)</i> AÜG – Arbeitskräfteüberlassungsgesetz RENÉ SCHINDLER	170
<i>Abermann/Czech/Kind/Peyrl</i> NAG – Niederlassungs- und Aufenthaltsgesetz inkl Integrationsgesetz BARBARA TROST	172
<i>Dusse</i> Krise des Kompromisses? Zur Kontinuität des selektiven Korporatismus am Beispiel der Arbeitsmarktpolitik Dänemarks, Deutschlands und Italiens WALTER SCHERRER	173
<i>Blanke/Hayen/Kunz/Carlson</i> Europäisches Betriebsräte-Gesetz – Arbeitnehmermitbestimmung in Europa KLAUS MAYR	174
<i>Köck/Sonntag (Hrsg)</i> ASGG – Arbeits- und Sozialgerichtsgesetz mit Schlichtungsstellenverfahren des ArbVG MATTHIAS NEUMAYR	175
<i>Tomandl</i> Arbeitslosenversicherung – Leitfaden WALTER J. PFEIL	176

JIAS

Journal für Arbeitsrecht

Chefredaktion

Matthias Neumayr
Wien, Salzburg

Gert-Peter Reissner
Graz

Reinhard Resch
Linz

ISSN 2520-4238

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z332

Beiträge

Gerhard Baumgartner
Persönlichkeitsschutz und Medien – Grundrechtliche Überlegungen zur
medialen Berichterstattung über ärztliche Tätigkeiten 1

Alois Birklbauer
Mitwirkung von Arbeitnehmern bei betrieblicher Aufarbeitung von Fehlern
im Spannungsfeld zum Strafverfahren 21

Adam Sagan
Die Pflichten des Arbeitgebers zum Schutz der Persönlichkeit
des Arbeitnehmers
im deutschen Recht 36

Reinhard Resch
Vertragliche und nachvertragliche Schutzpflichten/Fürsorgepflichten des
Arbeitgebers 49

Christoph Kietaihl
Rechte und Pflichten der Belegschaftsvertretung 66

Entscheidungsbesprechung

Bruno Sundl
Bemessung der Kündigungsentschädigung bei Nichteinleitung des
Kündigungsfrühwarnsystems gem § 45 a AMFG 73

Impressum U2



5. Jahrgang 2021 Nr. 1

NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

www.nzs.beck.de

Aus dem Inhalt

F. Ruland

**Die Grundrente – Voraussetzungen, Berechnung,
Verfahren und Versorgungsausgleich**

241

C. Bittner

NZS-Jahresrevue 2019/2020: Verfassungsrecht

250

BSG

Erstattung von Aufwandspauschalen

(Anm. B. Klopstock)

259

BSG

Kostenerstattung bei einem Widerspruchsverfahren

(Anm. K. Rieker)

263

BVerfG

**Kein Anspruch auf gerichtliche Entscheidung über
rein wiederholendes Vorbringen**

(Kurzkommentierung R. Düring)

268

BSG

Kein Sachleistungsanspruch aufgrund einer

Genehmigungsfiktion nach § 13 Abs. 3 a SGB V

(Kurzkommentierung D. Hlava)

269

BSG

**Versicherungsschutz bei Gaststättenbesuch während
einer stationären Rehabilitationsmaßnahme**

(Kurzkommentierung A. Fiebig)

272

LSG Schleswig-Holstein

**Auch unter Pandemieregelungen Umzugszusicherung
nur bei Angemessenheit der neuen Wohnung**

(Kurzkommentierung St. Schifferdecker)

274

VG Saarlouis

Unterbrechung von Jugendhilfeleistungen bei fehlender

Mitwirkung (Kurzkommentierung C. Schmidt)

276

30
JAHRE
NZS


C.H. BECK

7/2021

29. März 2021

30. Jahrgang S. 241–280



6950202107

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

7/2021

NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Mehr Teilhabe für Menschen mit Behinderungen	VI
	Soziale Sicherheit nach dem Brexit	VI
<i>Rechtsprechung</i>	LSG Baden-Württemberg: Keine Opferentschädigung nach Terroranschlag im Ausland bei Nichtbeachtung der Reise- und Sicherheitshinweise des Auswärtigen Amtes	VI
	LSG Niedersachsen-Bremen: Träge Augen – Impfschaden nicht nachgewiesen	VII
	LSG NRW: Kein Arbeitnehmerstatus bei 100 EUR/10 Std. pro Monat	VII
<i>Mitteilungen</i>	Breiterer Schutzschirm für Ausbildungsplätze: Bundesprogramm wird verlängert und ausgebaut	VII
	Vorläufige Finanzergebnisse der GKV für das Jahr 2020	VIII
	Sicherer Zugang zur Grundsicherung	IX
	Deutlich mehr Kinder bekommen Kinderzuschlag	IX
	Anstieg bei Arbeitslosigkeit von Frauen	IX
	Mietkosten in der Grundsicherung	IX
	Linke will freiwillige Rentenbeiträge stärken	X
	Linke fordert Recht auf einen Assistenzhund	X
	Beitritt des Bayerischen Landessozialgerichts zum „Familienpakt Bayern“	X



Aufsätze und Berichte

<i>Franz Ruland</i>	Die Grundrente – Voraussetzungen, Berechnung, Verfahren und Versorgungsausgleich	241
<i>Claudia Bittner</i>	NZS-Jahresrevue 2019/2020: Verfassungsrecht	250

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Krankenversicherungsrecht

BSG 16.07.2020 – B 1 KR 15/19 R	Erstattung von Aufwandspauschalen (mit Anm. Barbara Klopstock)	259
------------------------------------	--	-----

Verfahrensrecht

BSG 24.09.2020 – B 9 SB 4/19 R	Kostenerstattung bei einem Widerspruchsverfahren. Ursächlicher Zusammenhang zwischen dem Widerspruch und seinem Erfolg (mit Anm. Karl Rieker)	263
-----------------------------------	---	-----

Kommentierte Rechtsprechung

Verfassungsrecht

BVerfG 19.10.2020 – 1 BvR 2124/20. BeckRS2020	Kein Anspruch auf gerichtliche Entscheidung über rein wiederholendes Vorbringen (<i>Ruth Düring</i>)	268
---	--	-----

Krankenversicherungsrecht

BSG 18.06.2020 – B 3 KR 6/19 R	Kein Sachleistungsanspruch aufgrund einer Genehmigungsfiktion nach § 13 Abs. 3 a SGB V (<i>Daniel Hlava</i>)	269
LSG Bayern 01.12.2020 – L 20 KR 251/20 B ER	Einstweiliger Rechtsschutz bei Arzneimittelrabatten (<i>Alexander Diehm</i>)	270

Rentenversicherungsrecht

LSG NRW 30.09.2020 – L 3 R 305/18	Nebenberuflicher Volleyballtrainer unterliegt der Rentenversicherungspflicht (<i>Dana Matlok</i>)	271
--------------------------------------	---	-----

Unfallversicherungsrecht

BSG 23.06.2020 – B 2 U 12/18 R	Versicherungsschutz bei Gaststättenbesuch während einer stationären Rehabilitationsmaßnahme (<i>Andrè Fiebig</i>)	272
LSG Hamburg 28.10.2020 – L 2 U 1/20	Schülerunfallversicherung während der Pause außerhalb des Schulgeländes (<i>Dunja Barkow v. Creytz</i>)	273

Grundsicherungsrecht

LSG Schleswig-Holstein 11.11.2020 – L 6 AS 153/20 B ER	Auch unter Pandemieregelungen Umzugszusicherung nur bei Angemessenheit der neuen Wohnung (<i>Stefan Schifferdecker</i>)	274
LSG NRW 17.12.2020 – L 12 AS 1601/20 NZZ	Folgen für die Rechtsbehelfsfrist bei der Belehrung über einen unstatthaften Rechtsbehelf (<i>Jens Senger</i>)	275

Kinder- und Jugendhilferecht

VG Saarlouis 30.10.2020 – 3 K 2175/18	Unterbrechung von Jugendhilfeleistungen bei fehlender Mitwirkung (<i>Christopher Schmidt</i>)	276
--	---	-----

Vertragsarztrecht

LSG Hamburg 19.11.2020 – L 5 KA 24/17	Zulassungsentziehung wegen Verletzung der Fortbildungspflicht (<i>Carsten Lund</i>)	277
--	---	-----

Verfahrensrecht

LSG Saarland 12.03.2019 – L 1 R 7/18 B ER	Wirkungsdauer einer gerichtlichen Anordnung der aufschiebenden Wirkung eines Widerspruchs (<i>Paul-Gerhard Stäbler</i>)	278
LSG Berlin-Brandenburg 11.05.2020 – L 32 AS 505/20 B PKH	Keine Prozesskostenhilfe für allgemeine Leistungsklage neben Antrag auf Erlass einer einstweiligen Anordnung (<i>Andrè Fiebig</i>)	279
LSG Hessen 18.11.2020 – L 6 SF 3/19 EK AL	Entschädigung wegen überlanger Verfahrensdauer – Verzögerungsrüge nach Klagerücknahme (<i>Claus-Peter Bienert</i>)	280

DRdA infas

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-1258

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

ENTSCHEIDUNGEN

„Echtes“ Arbeitsverhältnis bei intensiver Einbindung einer redaktionellen Mitarbeiterin in den Redaktionsablauf
OGH 25.11.2020, 9 ObA 43/20v

Bei einer „Fabrik in der Fabrik“ liegt Arbeitskräfteüberlassung vor – eine Inländerdiskriminierung durch § 4 AÜG besteht nicht

OGH 23.10.2020, 8 ObA 63/20b

Vereinbarung über den Verbrauch von Urlaub zu Ausbildungszwecken unzulässig

OGH 29.9.2020, 9 ObA 69/20t

Ruhen des Rehabilitationsgeldes während des Bezugs einer Urlaubersatzleistung

OGH 13.10.2020, 10 ObS 102/20b

Sturz über die Treppe bei Gemeinschaftsveranstaltung kein Dienstunfall

OGH 13.10.2020, 10 ObS 101/20f

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Kettenarbeitsverträge aus innerstaatlicher und europäischer Sicht

ANDREAS STÖCKL

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Covid-19 als Berufskrankheit

SOPHIA MARCIAN

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Kurzarbeit ohne Kündigungsschutz, geht das?

LUDWIG DVOŘÁK/WOLFGANG KOZAK

Wider das „Trojanische Pferd“ Home-Office im Dauerrecht

WOLFGANG GORICNIK

Unfallversicherungsschutz im Homeoffice – genauso gut wie im Betrieb?

SOPHIA MARCIAN/WOLFGANG PANHÖLZL

Krankenstand und Quarantäne: Begründung eines Leistungsanspruchs zwischen ASVG und EpiG

PIA ANDREA ZHANG/ELISABETH HANSEMANN/FABIAN GAMPER/CAROLINE KRAMMER

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VfGH RA.^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VfGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING



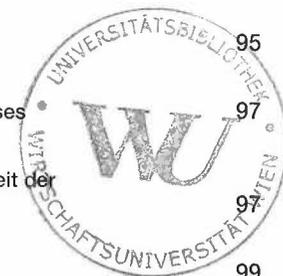
2/2021

Inhalt

ENTSCHEIDUNGEN

ARBEITSRECHT

45 „Echtes“ Arbeitsverhältnis bei intensiver Einbindung einer redaktionellen Mitarbeiterin in den Redaktionsablauf OGH 25.11.2020, 9 ObA 43/20v	76
46 Vereinbarung einer Kündigungsklausel bei einem auf vier Monate befristeten „Arbeiterdienstvertrag zur Reintegration in den Arbeitsmarkt“ zulässig OGH 25.11.2020, 9 ObA 101/20y	77
47 Nur Kündigungen von über 50-Jährigen sind bei Verstoß gegen § 45a Abs 1 Z 4 AMFG unwirksam OGH 21.10.2020, 9 ObA 74/20b	78
48 Unberechtigter Austritt trotz verspäteter Gehaltszahlung; Zuspruch von Urlaubersatzleistung und Überstundenentlohnung bei Teilzeitbeschäftigter im Handel OGH 25.11.2020, 9 ObA 31/20d	79
49 Rechtmäßigkeit der Entlassung einer Betreuerin wegen Gefährdung und Vernachlässigung der ihr anvertrauten Kinder OGH 23.10.2020, 8 ObA 94/20m	83
50 Unberechtigte Entlassung nach weisungswidriger Nichtverwendung des elektronischen Zeiterfassungssystems OGH 17.12.2020, 9 ObA 116/20d	84
51 Keine Einrechnung von erwirtschafteten Gewinnen in die Kündigungsentschädigung OGH 21.10.2020, 9 ObA 92/20z	84
52 Anwendbarkeit des Mindestlohntarifs bei Mischverwendung OGH 23.10.2020, 8 ObA 86/20k	85
53 Bei einer „Fabrik in der Fabrik“ liegt Arbeitskräfteüberlassung vor – eine Inländerdiskriminierung durch § 4 AÜG besteht nicht OGH 23.10.2020, 8 ObA 63/20b	86
54 Auflösung des Dienstverhältnisses einer begünstigten Behinderten nach einjähriger durchgehender Dienstverhinderung sachlich gerechtfertigt OGH 23.11.2020, 8 ObA 46/20b	92
55 Mögliche Insolvenzentgeltsicherung der Ansprüche eines Kommanditisten ohne beherrschender Einfluss als freier Dienstnehmer OGH 23.10.2020, 8 ObS 5/20y	93
56 Arbeitnehmerin als Verlassenschaftskuratorin: Entgeltansprüche gesichert OGH 23.10.2020, 8 ObS 8/20i	95
57 Keine Insolvenzentgeltsicherung von Provisionen bei Fälligkeit nach Ende des Arbeitsverhältnisses OGH 23.10.2020, 8 ObS 6/20w	97
58 Arbeitskräfteüberlassung an das Bundesministerium für Justiz: Keine unmittelbare Anwendbarkeit der LeiharbeitsRL mangels Vorliegens einer „wirtschaftlichen Tätigkeit“ OGH 23.11.2020, 8 ObA 15/20v	97
59 Vereinbarung über den Verbrauch von Urlaub zu Ausbildungszwecken unzulässig OGH 29.9.2020, 9 ObA 69/20t	99
60 Verbot des Abwerbens von Klienten während des aufrechten Dienstverhältnisses unterliegt nicht den Beschränkungen für Konkurrenzklauseln gem §§ 36 f AngG OGH 23.11.2020, 8 ObA 48/20x	100
61 Anspruch auf angemessenes Entgelt bei laufender Entgegennahme von Arbeitsleistungen ohne arbeitsvertragliche Grundlage OGH 23.10.2020, 8 ObA 91/20w	101
62 Bereitstellung eines Pkws samt Treibstoff zur Privatnutzung: Ermittlung des Wertes dieses Naturalbezugs auf Grundlage des amtlichen Kilometergeldes OGH 23.11.2020, 8 ObA 113/20f	102



ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

63 Bezug von Arbeitslosengeld trotz Anspruchs auf Korridor pension – Zeitraum von einem Jahr beginnt nicht starr ab erstmaliger Erfüllung der Voraussetzungen für Korridor pension VwGH 9.12.2020, Ro 2019/08/0012	102
---	-----

SOZIALRECHT

64 Das Vorliegen einfacher manueller Tätigkeiten reicht ohne Einbindung in einen Betrieb nicht für die Qualifikation als Dienstverhältnis aus VwGH 22.10.2020, Ra 2019/08/0090	105
65 Zuständigkeit der Allgemeinen Unfallversicherungsanstalt für Arbeitsunfälle auch nach dem SV-OG OGH 13.10.2020, 10 ObS 94/20a	106
66 Auslegung eines ärztlichen Freistellungszeugnisses über Beginn des vorzeitigen Mutterschutzes OGH 24.11.2020, 10 ObS 66/20h	110
67 Ruhen des Rehabilitationsgeldes während des Bezugs einer Urlaubersatzleistung OGH 13.10.2020, 10 ObS 102/20b	111
68 Anfall einer Leistung aus der Unfallversicherung ist vom Eintritt des Versicherungsfalls zu unterscheiden OGH 24.11.2020, 10 ObS 120/20z	113
69 Das Vergreifen in der Entscheidungsform muss eindeutig sein, um eine Umdeutung des Rechtsmittels zu rechtfertigen OGH 13.10.2020, 10 ObS 114/20t	114
70 Sturz über die Treppe bei Gemeinschaftsveranstaltung kein Dienstunfall OGH 13.10.2020, 10 ObS 101/20f	115
71 Kein Anspruch auf Pflegegeld bei „Aufenthaltsberechtigung (plus)“ OGH 13.10.2020, 10 ObS 116/20m	116
72 Verspätete Klage gegen Bescheid der Allgemeinen Unfallversicherungsanstalt – Fristhemmung nach dem 1. COVID-19-JustizbegleitG OGH 24.11.2020, 10 ObS 141/20p	118
73 Berücksichtigung von im Unionsgebiet verbrachten Kindererziehungszeiten für österreichische Alterspension bei ausschließlicher Erwerbstätigkeit in Österreich – Vorabentscheidungsverfahren eingeleitet OGH 13.10.2020, 10 ObS 109/20g	119
74 Familienzeitbonus: Kein Anspruchsverlust bei Sonderurlaub von mehr als 14 Tagen während des 182-tägigen Beobachtungszeitraums OGH 13.10.2020, 10 ObS 99/20m	120
75 Antragsfrist Familienzeitbonus – Tag der Geburt des Kindes ist nicht miteinzurechnen OGH 13.10.2020, 10 ObS 121/20x	123
76 Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld: Arbeitslosengeldbezug im Beobachtungszeitraum ist anspruchsschädlich OGH 13.10.2020, 10 ObS 107/20p	124
77 Nachweis der Mutter-Kind-Pass-Untersuchungen bei Übergabe an Poststelle des Arbeitgebers OGH 13.10.2020, 10 ObS 122/20v	126
78 Bei Säumnis des zuständigen Trägers besteht Anspruch auf vorläufige Ausgleichszahlung zum Kinderbetreuungsgeld in voller Höhe OGH 13.10.2020, 10 ObS 111/20a	127
79 Unterschiedliches Pensionsalter und damit zusammenhängendes Abschlagssystem ist unionsrechtlich zulässig OGH 13.10.2020, 10 ObS 26/20a	128
80 Kein voller Kostenersatz für Knieoperation in Deutschland bei fehlender Vorabgenehmigung OGH 28.7.2020, 10 ObS 43/20a	132
81 Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld bei Bezug einer ausländischen Familienbeihilfeleistung sowie des österreichischen Kinderabsetzbetrags als Ausgleichszahlung OGH 13.10.2020, 10 ObS 115/20i	134

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Kettenarbeitsverträge aus innerstaatlicher und europäischer Sicht ANDREAS STÖCKL	137
---	-----

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Covid-19 als Berufskrankheit SOPHIA MARCIAN	142
--	-----

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Kurzarbeit ohne Kündigungsschutz, geht das? LÜDWIG DVORÁK/WOLFGANG KOZAK	145
---	-----

Inhalt

Wider das „Trojanische Pferd“ Home-Office im Dauerrecht WOLFGANG GORICNIK	149
Unfallversicherungsschutz im Homeoffice – genauso gut wie im Betrieb? SOPHIA MARCIAN/WOLFGANG PANHÖLZL	152
Krankenstand und Quarantäne: Begründung eines Leistungsanspruchs zwischen ASVG und EpiG PIA ANDREA ZHANG/ELISABETH HANSEMANN/FABIAN GAMPER/CAROLINE KRAMMER	157
NEUE BÜCHER	
<i>Dörner/Luczak/Wildschütz/Baeck/Hoß</i> Handbuch des Arbeitsrechts KLAUS BACHHOFER	162
<i>Lange/Wegner (Hrsg)</i> Beruf 4.0 – Eine Institution im digitalen Wandel MATTHIAS BALLA	162
<i>Burger/Mair/Wachter</i> Sozialrecht Basics ⁵ FABIAN GAMPER	163
<i>Müller-Glöge/Preis/Schmidt (Hrsg)</i> Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht KONRAD GRILLBERGER	163
<i>Knickrehm/Kreikebohm/Waltermann (Hrsg)</i> Kommentar zum Sozialrecht ELISABETH HANSEMANN	164
<i>Preis/Temming</i> Arbeitsrecht – Individualarbeitsrecht – Lehrbuch für Studium und Praxis JULIA HERLER	165
<i>Lenneis/Wanke (Hrsg)</i> FLAG – Familienlastenausgleichsgesetz – Kommentar VERA KMENTA-SPALOFSKY	165
<i>Nolz/Baumgartner/Kufner/Marek</i> Handbuch für Lohnsteuer und Sozialversicherung 2020 CAROLINE KRAMMER	166
<i>Glawischnig (Hrsg)</i> Handbuch Arbeitsunfall – Prävention und Rechtsfolgen RUDOLF MÜLLER	166
<i>Chwojka/Kallab</i> Neuerungen im Arbeitsrecht 2020 MARIO NIEDERFRINIGER	167
<i>Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien (Hrsg)</i> Sozialleistungen im Überblick 2020 – Lexikon der Ansprüche und Leistungen GLORIA PARSHAD	167
<i>Franzen/Gallner/Oetker (Hrsg)</i> Kommentar zum europäischen Arbeitsrecht FABIAN SCHAUP	168
<i>Däubler</i> Arbeitsrecht in Zeiten der Corona-Krise – Rechte und Pflichten im Ausnahmezustand BARBARA TROST	168
<i>Haslinger/Krisch/Riesenecker-Caba (Hrsg)</i> Beschäftigtendatenschutz – Handbuch für die betriebliche Praxis KATRIN WETSCH	169
<i>Britschgi</i> BEM – Betriebliches Eingliederungsmanagement PIA ANDREA ZHANG	170
<i>Heinke</i> Schriftsätze im Zivilprozess HELMUT ZIEHENSACK	170
BÜCHEREINGANG	171



6742

1. April 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

» **Sebastian Pribas**: Kombination von Konventionalstrafen und Schadenersatzansprüchen nach Beendigung des Arbeitsvertrags

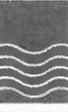
RECHTSPRECHUNG

- » Verstöße gegen Wahlgrundsätze: ungültige Betriebsratswahl
- » Rücktritt von Betriebsratsmitgliedern und allfälliges vorzeitiges Ende der Tätigkeitsdauer des Betriebsrates
- » Unfall bei Ausflug der Feuerwehrjugend ins „Erlebnisbad“ – kein UV-Schutz
- » BFG: Kein Abzugsverbot für Abgangsentschädigungen und Vergleichszahlungen

NEUE VORSCHRIFTEN

- » 2. COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – BGBl
- » Änderung der Lohnkontenverordnung iZm Homeoffice und Jobticket
- » Finanzielle Förderung von Coronatests in Betrieben – BGBl





IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Sebastian Pribas: Kombination von Konventionalstrafen und Schadenersatzansprüchen nach Beendigung des Arbeitsvertrags**

3

Arbeitgeber können Auflösungsschäden, die ihnen aufgrund eines vorzeitigen Austritts des Angestellten ohne wichtigen Grund oder bei verschuldeter Entlassung entstehen, durch Konventionalstrafen absichern. Dadurch werden sie grundsätzlich von der Verpflichtung befreit, den Eintritt eines Schadens nachweisen zu müssen. Dementsprechend erfreuen sich Konventionalstrafen bei Arbeitgebern auch großer Beliebtheit. Sie sind jedoch nicht geeignet, jeglichen durch Arbeitnehmer verursachten Schaden aufzufangen. Wann auch darüber hinausgehende Schadenersatzansprüche bestehen können und welche Beweisschwierigkeiten sich dabei für Arbeitgeber ergeben können, erläutert MMag. *Sebastian Pribas* im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

- Verstöße gegen Wahlgrundsätze: ungültige Betriebsratswahl 6
- Rücktritt von Betriebsratsmitgliedern und allfälliges vorzeitiges Ende der Tätigkeitsdauer des Betriebsrates 8

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

- Unfall bei Ausflug der Feuerwehrjugend ins „Erlebnisbad“ – kein UV-Schutz 10

» STEUERRECHT

- BFG: Kein Abzugsverbot für Abgangsentschädigungen und Vergleichszahlungen 12
- BFG: Doppelte Besteuerung eines Piloten 13

NEUE VORSCHRIFTEN**» STEUERRECHT**

2. COVID-19-Steuermaßnahmengesetz – BGBl 14
- Änderung der Lohnkontenverordnung iZm Homeoffice und Jobticket 18
- Finanzielle Förderung von Coronatests in Betrieben – BGBl 19



NEUERSCHEINUNGEN

20

IMPRESSUM

19

JIAS

Journal für Arbeitsrecht

Chefredaktion

Matthias Neumayr
Wien, Salzburg

Gert-Peter Reissner
Graz

Reinhard Resch
Linz

ISSN 2520-4238

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z332

Beiträge

Gerhard Baumgartner
Persönlichkeitsschutz und Medien – Grundrechtliche Überlegungen zur
medialen Berichterstattung über ärztliche Tätigkeiten 1

Alois Birkbauer
Mitwirkung von Arbeitnehmern bei betrieblicher Aufarbeitung von Fehlern
im Spannungsfeld zum Strafverfahren 21

Adam Sagan
Die Pflichten des Arbeitgebers zum Schutz der Persönlichkeit
des Arbeitnehmers
im deutschen Recht 36

Reinhard Resch
Vertragliche und nachvertragliche Schutzpflichten/Fürsorgepflichten des
Arbeitgebers 49

Christoph Kietzibl
Rechte und Pflichten der Belegschaftsvertretung 66

Entscheidungsbesprechung

Bruno Sundl
Bemessung der Kündigungsentschädigung bei Nichteinleitung des
Kündigungsfrühwarnsystems gem § 45 a AMFG 73

Impressum U2



Das Recht der Arbeit

Editorial

100 Jahre Angestelltengesetz

ABHANDLUNGEN

Leistungs- und erfolgsorientierte Entgelte im Angestelltengesetz

PETER JABORNEGG

Rechtsangleichung im Entgeltfortzahlungsrecht der Arbeiter und Angestellten

RENÉ SCHINDLER

Entwicklungstendenzen im Beendigungsrecht

JOHANNA NADERHIRN

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zur Qualifikation plattformbasierter Arbeit

JOHANNES WARTER

Ermittlung des Mindestentgelts im LSD-BG verfassungskonform

SEBASTIAN SCHMID

Keine betriebliche Übung bei Sonderverträgen nach § 460 ASVG – Formpflicht, Samstagfeiertagsregel

HELMUT ZIEHENSACK

Überstunden-, Sonn- und Feiertagszuschläge sind verfassungsrechtlich Arbeitnehmerschutz

FLORIAN G. BURGER

Wenn die Arbeitskleidung für den Heimweg unzumutbar ist

GEORG GASTEIGER

Kein Export von Rehabilitationsgeld bei bloßer Erfüllung der Wartezeit

ELIAS FELTEN

NR.
393

MONAT
April

JAHR
71.



Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

2/2021

EDITORIAL

100 Jahre Angestelltengesetz DIE SCHRIFTFLEITUNG	95
---	----

ABHANDLUNGEN

Leistungs- und erfolgsorientierte Entgelte im Angestelltengesetz PETER JABORNEGG	96
Rechtsangleichung im Entgeltfortzahlungsrecht der Arbeiter und Angestellten RENÉ SCHINDLER	105
Entwicklungstendenzen im Beendigungsrecht JOHANNA NADEHRHORN	115

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zur Qualifikation plattformbasierter Arbeit JOHANNES WARTER zu EuGH vom 22.4.2020, C-692/19, <i>Yodel Delivery</i>	127
Ermittlung des Mindestentgelts im LSD-BG verfassungskonform SEBASTIAN SCHMID zu VfGH vom 25.2.2020, G 146/2019	135
Keine betriebliche Übung bei Sonderverträgen nach § 460 ASVG – Formpflicht, Samstagfeiertagsregel HELMUT ZIEHENSACK zu OGH vom 24.4.2020, 8 ObA 6/20w	138
Überstunden-, Sonn- und Feiertagszuschläge sind verfassungsrechtlich Arbeitnehmerschutz FLORIAN G. BURGER zu OGH vom 29.4.2020, 9 ObA 115/19f	142
Wenn die Arbeitskleidung für den Heimweg unzumutbar ist GEORG GASTEIGER zu OGH vom 25.5.2020, 9 ObA 13/20g	146
Kein Export von Rehabilitationsgeld bei bloßer Erfüllung der Wartezeit ELIAS FELTEN zu OGH vom 26.5.2020, 10 Obs 35/20z	152

PERSONALIA

Besetzung der in Arbeits- und Sozialrechtssachen tätigen Senate des OGH 2021	156
--	-----

AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

„Ein neuer Meilenstein auf dem Wege“ – 100 Jahre Angestelltengesetz in Österreich (1921-2021) SABINE LICHTENBERGER	156
---	-----

BUCHBESPRECHUNGEN

Conen/Schippers (Eds) Self-Employment as Precarious Work – A European Perspective MARTIN GRUBER-RISAK	162
Kenner/Florczak/Otto (Eds) Precarious Work – The Challenges for Labour Law in Europe MARTIN GRUBER-RISAK	163
Dimmel/Schmid Selbstverwaltung – Die demokratische Organisation der sozialen Daseinsvorsorge THOMAS MÜLLER	164
Noll/Öllerer (Hrsg) Hegemonie und Recht – Festgabe für Nikolaus Dimmel FLORIAN J. BURGER	165



<i>Szekulics</i> Was blieb von Kremsier? FLORIAN J. BURGER	166
<i>Kietaibl/Resch (Hrsg)</i> Der Betriebsbegriff in der modernen Arbeitswelt THOMAS MATHY	167
<i>Niederfriniger</i> Rechtsprobleme der Gleitzeitarbeit MARTIN GRUBER-RISAK	169
<i>Schrattbauer (Hrsg)</i> AÜG – Arbeitskräfteüberlassungsgesetz RENÉ SCHINDLER	170
<i>Abermann/Czech/Kind/Peyrl</i> NAG – Niederlassungs- und Aufenthaltsgesetz inkl Integrationsgesetz BARBARA TROST	172
<i>Dusse</i> Krise des Kompromisses? Zur Kontinuität des selektiven Korporatismus am Beispiel der Arbeitsmarktpolitik Dänemarks, Deutschlands und Italiens WALTER SCHERRER	173
<i>Blanke/Hayen/Kunz/Carlson</i> Europäisches Betriebsräte-Gesetz – Arbeitnehmermitbestimmung in Europa KLAUS MAYR	174
<i>Köck/Sonntag (Hrsg)</i> ASGG – Arbeits- und Sozialgerichtsgesetz mit Schlichtungsstellenverfahren des ArbVG MATTHIAS NEUMAYR	175
<i>Tomandl</i> Arbeitslosenversicherung – Leitfaden WALTER J. PFEIL	176

DRdA infas

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7258

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

ENTSCHEIDUNGEN

„Echtes“ Arbeitsverhältnis bei intensiver Einbindung einer redaktionellen Mitarbeiterin in den Redaktionsablauf
OGH 25.11.2020, 9 ObA 43/20v

Bei einer „Fabrik in der Fabrik“ liegt Arbeitskräfteüberlassung vor – eine Inländerdiskriminierung durch § 4 AÜG besteht nicht

OGH 23.10.2020, 8 ObA 63/20b

Vereinbarung über den Verbrauch von Urlaub zu Ausbildungszwecken unzulässig

OGH 29.9.2020, 9 ObA 69/20t

Ruhen des Rehabilitationsgeldes während des Bezugs einer Urlaubersatzleistung

OGH 13.10.2020, 10 ObS 102/20b

Sturz über die Treppe bei Gemeinschaftsveranstaltung kein Dienstunfall

OGH 13.10.2020, 10 ObS 101/20f

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Kettenarbeitsverträge aus innerstaatlicher und europäischer Sicht

ANDREAS STÖCKL

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Covid-19 als Berufskrankheit

SOPHIA MARCIAN

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Kurzarbeit ohne Kündigungsschutz, geht das?

LUDWIG DVOŘÁK/WOLFGANG KOZAK

Wider das „Trojanische Pferd“ Home-Office im Dauerrecht

WOLFGANG GORICNIK

Unfallversicherungsschutz im Homeoffice – genauso gut wie im Betrieb?

SOPHIA MARCIAN/WOLFGANG PANHÖLZL

Krankenstand und Quarantäne: Begründung eines Leistungsanspruchs zwischen ASVG und EpiG

PIA ANDREA ZHANG/ELISABETH HANSEMANN/FABIAN GAMPER/CAROLINE KRAMMER



Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VfGH RA.^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VfGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

2/2021

ENTSCHEIDUNGEN

ARBEITSRECHT

45 „Echtes“ Arbeitsverhältnis bei intensiver Einbindung einer redaktionellen Mitarbeiterin in den Redaktionsablauf <small>OGH 25.11.2020, 9 ObA 43/20v</small>	76
46 Vereinbarung einer Kündigungsklausel bei einem auf vier Monate befristeten „Arbeiterdienstvertrag zur Reintegration in den Arbeitsmarkt“ zulässig <small>OGH 25.11.2020, 9 ObA 101/20y</small>	77
47 Nur Kündigungen von über 50-Jährigen sind bei Verstoß gegen § 45a Abs 1 Z 4 AMFG unwirksam <small>OGH 21.10.2020, 9 ObA 74/20b</small>	78
48 Unberechtigter Austritt trotz verspäteter Gehaltszahlung; Zuspruch von Urlaubersatzleistung und Überstundenentlohnung bei Teilzeitbeschäftigter im Handel <small>OGH 25.11.2020, 9 ObA 31/20d</small>	79
49 Rechtmäßigkeit der Entlassung einer Betreuerin wegen Gefährdung und Vernachlässigung der ihr anvertrauten Kinder <small>OGH 23.10.2020, 8 ObA 94/20m</small>	83
50 Unberechtigte Entlassung nach weisungswidriger Nichtverwendung des elektronischen Zeiterfassungssystems <small>OGH 17.12.2020, 9 ObA 116/20d</small>	84
51 Keine Einrechnung von erwirtschafteten Gewinnen in die Kündigungsentschädigung <small>OGH 21.10.2020, 9 ObA 92/20z</small>	84
52 Anwendbarkeit des Mindestlohntarifs bei Mischverwendung <small>OGH 23.10.2020, 8 ObA 86/20k</small>	85
53 Bei einer „Fabrik in der Fabrik“ liegt Arbeitskräfteüberlassung vor – eine Inländerdiskriminierung durch § 4 AÜG besteht nicht <small>OGH 23.10.2020, 8 ObA 63/20b</small>	86
54 Auflösung des Dienstverhältnisses einer begünstigten Behinderten nach einjähriger durchgehender Dienstverhinderung sachlich gerechtfertigt <small>OGH 23.11.2020, 8 ObA 46/20b</small>	92
55 Mögliche Insolvenzentgeltsicherung der Ansprüche eines Kommanditisten ohne beherrschender Einfluss als freier Dienstnehmer <small>OGH 23.10.2020, 8 ObS 5/20y</small>	93
56 Arbeitnehmerin als Verlassenschaftskuratorin: Entgeltansprüche gesichert <small>OGH 23.10.2020, 8 ObS 8/20i</small>	95
57 Keine Insolvenzentgeltsicherung von Provisionen bei Fälligkeit nach Ende des Arbeitsverhältnisses <small>OGH 23.10.2020, 8 ObS 6/20w</small>	97
58 Arbeitskräfteüberlassung an das Bundesministerium für Justiz: Keine unmittelbare Anwendbarkeit der LeiharbeitsRL mangels Vorliegens einer „wirtschaftlichen Tätigkeit“ <small>OGH 23.11.2020, 8 ObA 15/20v</small>	97
59 Vereinbarung über den Verbrauch von Urlaub zu Ausbildungszwecken unzulässig <small>OGH 29.9.2020, 9 ObA 69/20t</small>	99
60 Verbot des Abwerbens von Klienten während des aufrechten Dienstverhältnisses unterliegt nicht den Beschränkungen für Konkurrenzklauseln gem §§ 36 f AngG <small>OGH 23.11.2020, 8 ObA 48/20x</small>	100
61 Anspruch auf angemessenes Entgelt bei laufender Entgegennahme von Arbeitsleistungen ohne arbeitsvertragliche Grundlage <small>OGH 23.10.2020, 8 ObA 91/20w</small>	101
62 Bereitstellung eines Pkws samt Treibstoff zur Privatnutzung; Ermittlung des Wertes dieses Naturalbezugs auf Grundlage des amtlichen Kilometergeldes <small>OGH 23.11.2020, 8 ObA 113/20f</small>	102



ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

63 Bezug von Arbeitslosengeld trotz Anspruchs auf Korridor pension – Zeitraum von einem Jahr beginnt nicht starr ab erstmaliger Erfüllung der Voraussetzungen für Korridor pension <small>VwGH 9.12.2020, Ro 2019/08/0012</small>	102
--	-----

SOZIALRECHT

64 Das Vorliegen einfacher manueller Tätigkeiten reicht ohne Einbindung in einen Betrieb nicht für die Qualifikation als Dienstverhältnis aus VwGH 22.10.2020, Ra 2019/08/0090	105
65 Zuständigkeit der Allgemeinen Unfallversicherungsanstalt für Arbeitsunfälle auch nach dem SV-OG OGH 13.10.2020, 10 ObS 94/20a	106
66 Auslegung eines ärztlichen Freistellungszeugnisses über Beginn des vorzeitigen Mutterschutzes OGH 24.11.2020, 10 ObS 66/20h	110
67 Ruhen des Rehabilitationsgeldes während des Bezugs einer Urlaubersatzleistung OGH 13.10.2020, 10 ObS 102/20b	111
68 Anfall einer Leistung aus der Unfallversicherung ist vom Eintritt des Versicherungsfalls zu unterscheiden OGH 24.11.2020, 10 ObS 120/20z	113
69 Das Vergreifen in der Entscheidungsform muss eindeutig sein, um eine Umdeutung des Rechtsmittels zu rechtfertigen OGH 13.10.2020, 10 ObS 114/20t	114
70 Sturz über die Treppe bei Gemeinschaftsveranstaltung kein Dienstunfall OGH 13.10.2020, 10 ObS 101/20f	115
71 Kein Anspruch auf Pflegegeld bei „Aufenthaltsberechtigung (plus)“ OGH 13.10.2020, 10 ObS 116/20m	116
72 Verspätete Klage gegen Bescheid der Allgemeinen Unfallversicherungsanstalt – Fristhemmung nach dem 1. COVID-19-JustizbegleitG OGH 24.11.2020, 10 ObS 141/20p	118
73 Berücksichtigung von im Unionsgebiet verbrachten Kindererziehungszeiten für österreichische Alterspension bei ausschließlicher Erwerbstätigkeit in Österreich – Vorabentscheidungsverfahren eingeleitet OGH 13.10.2020, 10 ObS 109/20g	119
74 Familienzeitbonus: Kein Anspruchsverlust bei Sonderurlaub von mehr als 14 Tagen während des 182-tägigen Beobachtungszeitraums OGH 13.10.2020, 10 ObS 99/20m	120
75 Antragsfrist Familienzeitbonus – Tag der Geburt des Kindes ist nicht miteinzurechnen OGH 13.10.2020, 10 ObS 121/20x	123
76 Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld: Arbeitslosengeldbezug im Beobachtungszeitraum ist anspruchsschädlich OGH 13.10.2020, 10 ObS 107/20p	124
77 Nachweis der Mutter-Kind-Pass-Untersuchungen bei Übergabe an Poststelle des Arbeitgebers OGH 13.10.2020, 10 ObS 122/20v	126
78 Bei Säumnis des zuständigen Trägers besteht Anspruch auf vorläufige Ausgleichszahlung zum Kinderbetreuungsgeld in voller Höhe OGH 13.10.2020, 10 ObS 111/20a	127
79 Unterschiedliches Pensionsalter und damit zusammenhängendes Abschlagssystem ist unionsrechtlich zulässig OGH 13.10.2020, 10 ObS 26/20a	128
80 Kein voller Kostenersatz für Knieoperation in Deutschland bei fehlender Vorabgenehmigung OGH 28.7.2020, 10 ObS 43/20a	132
81 Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld bei Bezug einer ausländischen Familienbeihilfeleistung sowie des österreichischen Kinderabsetzbetrags als Ausgleichszahlung OGH 13.10.2020, 10 ObS 115/20i	134

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Kettenarbeitsverträge aus innerstaatlicher und europäischer Sicht ANDREAS STÖCKL	137
---	-----

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Covid-19 als Berufskrankheit SOPHIA MARCIAN	142
--	-----

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Kurzarbeit ohne Kündigungsschutz, geht das? LUDWIG DVORÁK/WOLFGANG KOZAK	145
---	-----

<p>Wider das „Trojanische Pferd“ Home-Office im Dauerrecht WOLFGANG GORICNIK</p> <p>Unfallversicherungsschutz im Homeoffice – genauso gut wie im Betrieb? SOPHIA MARCIAN/WOLFGANG PANHÖLZL</p> <p>Krankenstand und Quarantäne: Begründung eines Leistungsanspruchs zwischen ASVG und EpiG PIA ANDREA ZHANG/ELISABETH HANSEMANN/FABIAN GAMPER/CAROLINE KRAMMER</p>	<p>149</p> <p>152</p> <p>157</p>
NEUE BÜCHER	
<p><i>Dörner/Luczak/Wildschütz/Baeck/Hoß</i> Handbuch des Arbeitsrechts KLAUS BACHHOFER</p> <p><i>Lange/Wegner (Hrsg)</i> Beruf 4.0 – Eine Institution im digitalen Wandel MATTHIAS BALLA</p> <p><i>Burger/Mair/Wachter</i> Sozialrecht Basics⁵ FABIAN GAMPER</p> <p><i>Müller-Glöge/Preis/Schmidt (Hrsg)</i> Erfurter Kommentar zum Arbeitsrecht KONRAD GRILLBERGER</p> <p><i>Knickrehm/Kreikebohm/Waltermann (Hrsg)</i> Kommentar zum Sozialrecht ELISABETH HANSEMANN</p> <p><i>Preis/Temming</i> Arbeitsrecht – Individualarbeitsrecht – Lehrbuch für Studium und Praxis JULIA HERLER</p> <p><i>Lenneis/Wanke (Hrsg)</i> FLAG – Familienlastenausgleichsgesetz – Kommentar VERA KMENTA-SPALOFSKY</p> <p><i>Nolz/Baumgartner/Kufner/Marek</i> Handbuch für Lohnsteuer und Sozialversicherung 2020 CAROLINE KRAMMER</p> <p><i>Glawischnig (Hrsg)</i> Handbuch Arbeitsunfall – Prävention und Rechtsfolgen RUDOLF MÜLLER</p> <p><i>Chwojka/Kallab</i> Neuerungen im Arbeitsrecht 2020 MARIO NIEDERFRINIGER</p> <p><i>Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien (Hrsg)</i> Sozialleistungen im Überblick 2020 – Lexikon der Ansprüche und Leistungen GLORIA PARSHAD</p> <p><i>Franzen/Gallner/Oetker (Hrsg)</i> Kommentar zum europäischen Arbeitsrecht FABIAN SCHAUP</p> <p><i>Däubler</i> Arbeitsrecht in Zeiten der Corona-Krise – Rechte und Pflichten im Ausnahmezustand BARBARA TROST</p> <p><i>Haslinger/Krisch/Riesenecker-Caba (Hrsg)</i> Beschäftigtendatenschutz – Handbuch für die betriebliche Praxis KATRIN WETSCH</p> <p><i>Britschgi</i> BEM – Betriebliches Eingliederungsmanagement PIA ANDREA ZHANG</p> <p><i>Heinke</i> Schriftsätze im Zivilprozess HELMUT ZIEHENSACK</p>	<p>162</p> <p>162</p> <p>163</p> <p>163</p> <p>164</p> <p>165</p> <p>165</p> <p>166</p> <p>166</p> <p>167</p> <p>167</p> <p>168</p> <p>168</p> <p>169</p> <p>170</p> <p>170</p>
BÜCHEREINGANG	171



Goldammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z273

Begründet 1853

Herausgegeben von

Jürgen Wolter, Wilfried Küper †, Michael Hettinger, Ralf Eschelbach

3/2021

168. Jahrgang
Seiten 129–184

Aus dem Inhalt

■ **Whistleblowing und das System der
Rechtfertigungsgründe**
Alaor Leite

■ **Über Zufall und Kontrolle im Strafrecht**
Rainer Zaczyk

■ **Die Nichtigkeit von § 217 StGB als Weg
aus dem „Sandkasten“**
Detlev Sternberg-Lieben



www.goldammers-archiv.de



C.F. Müller



Goldammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z273

Begründet 1853

Herausgegeben von

Jürgen Wolter, Wilfried Küper †, Michael Hettinger, Ralf Eschelbach

GA

3/2021

168. Jahrgang
Seiten 129–184

Aus dem Inhalt

- **Whistleblowing und das System der Rechtfertigungsgründe**
Alaor Leite
- **Über Zufall und Kontrolle im Strafrecht**
Rainer Zaczyk
- **Die Nichtigkeit von § 217 StGB als Weg aus dem „Sandkasten“**
Detlev Sternberg-Lieben



www.goldammers-archiv.de



C.F. Müller

CFM

Inhalt

Abhandlungen

Whistleblowing und das System der Rechtfertigungsgründe

Das erlaubte Whistleblowing nach dem Geschäftsgeheimnisgesetz als „fördernder Rechtfertigungsgrund“

Von Wissenschaftl. Mitarbeiter Dr. Alar Leite LL.M., Berlin 129

Besprechungsaufsätze

Über Zufall und Kontrolle im Strafrecht

Von Professor Dr. Rainer Zaczyk, Bonn 147

Die Nichtigkeit von § 217 StGB als Weg aus dem „Sandkasten“

Zugleich eine Besprechung von Roger Kusch/Bernd Hecker, Handbuch der Sterbehilfe

Von Professor Dr. Detlev Sternberg-Lieben, Dresden 161

Schrifttum

Keiichi Yamanaka, **Einführung in das japanische Strafrecht**. Strafrecht auf der Basis der japanischen Sozialstruktur, 2018

(Professor Dr. Philipp Osten, Tokyo) 178

Bleckmann/Duttge/Gärditz/Hillgruber/Windhöfel (Hrsg.), **Gedächtnisschrift für Herbert Tröndle**, 2019

(Wissenschaftl. Mitarbeiter Dr. Tillmann Horter, Düsseldorf) 181

D3-Z132

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft

DOV

74. Jahrgang April 2021
Heft 7 Seiten 277–320



Klaus Meßerschmidt, Tatsachen- und Wirkungsbezug der justiziellen Kontrolle politischen Handelns im Dissens zwischen Bundesverfassungsgericht und Europäischem Gerichtshof

Oliver Pieper/Constanze Schwager-Wehming, Impfpflichten zur Bekämpfung von Masern- und COVID-19-Viren auf dem verfassungsrechtlichen Prüfstand

Mario Etscheid, Fachaufsicht – Management und Verantwortung für Demokratie und Rechtsstaat

Philipp Austermann, Maßvolle Modernisierung und Vorbild für andere Parlamente: Die Reform des sächsischen Abgeordnetenrechts

Buchbesprechung

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de
Kohlhammer

7

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

- Klaus Meßerschmidt*, Berlin/Erlangen-Nürnberg, Tatsachen- und Wirkungsbezug der justiziellen Kontrolle politischen Handelns im Dissens zwischen Bundesverfassungsgericht und Europäischem Gerichtshof – Überlegungen zur evidenzbasierten Rechtskontrolle aus Anlass des PSPP-Urteils 277
- Oliver Pieper/Constanze Schwager-Wehming*, Jena/Düsseldorf, Impfpflichten zur Bekämpfung von Masern- und COVID-19-Viren auf dem verfassungsrechtlichen Prüfstand 287
- Mario Etscheid*, Siegburg, Fachaufsicht – Management und Verantwortung für Demokratie und Rechtsstaat 297
-

Kleinerer Beitrag

- Philipp Austermann*, Brühl, Maßvolle Modernisierung und Vorbild für andere Parlamente: Die Reform des sächsischen Abgeordnetenrechts 308
-

Buchbesprechung

- Bastian Schneider*, Fernmeldegeheimnis und Fernmeldeaufklärung (*Heinrich Amadeus Wolff*) 312
-

Leitsätze

Gerichte der Europäischen Union

211. *EuGH*, Urteil vom 17.12.2020 – C-218/19 – Onofrei – Zugang zum Rechtsanwaltsberuf 313
212. *EuGH*, Urteil vom 13.1.2021 – C-507/19 – XT – Voraussetzungen für die Zuerkennung der Eigenschaft als ipso-facto-Flüchtling 313

Verfassungsgerichte

213. *BVerfG*, Beschluss vom 1.12.2020 – 2 BvR 1845/18 u. a. – Überstellung nach Rumänien zum Zweck der Strafverfolgung und Strafvollstreckung 314
214. *NdsStGH*, Beschluss vom 8.12.2020 – StGH 1/20 – Parteifähigkeit im Organstreitverfahren 314

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Abgabenrecht

215. *HessVGH*, Beschluss vom 25.11.2020 – 5 A 2103/20.Z – Rückerstattung von Ausbaubeiträgen 314

Öffentliches Dienstrecht

216. *BVerwG*, Urteil vom 13.10.2020 – 2 C 11.20 – Berechnung der Höchstgrenze des Kindererziehungs- ergänzungszuschlags 314
217. *OVG NRW*, Beschluss vom 6.7.2020 – 20 A 4056/18.PVB – Verpflichtung zur Anhörung des Teilpersonalrats 315
218. *HessVGH*, Beschluss vom 2.11.2020 – 1 B 2237/20 – Einstellung eines tätowierten Bewerbers in den Polizeivollzugsdienst 315
219. *HessVGH*, Urteil vom 12.11.2020 – 1 A 1866/16 – Verwendungszulage 315
220. *VGH BW*, Urteil vom 10.12.2020 – 4 S 2906/19 – Erhöhtes Unfallruhegehalt; Rentenanrechnung 315

Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

221. *NdsOVG*, Beschluss vom 15.12.2020 – 2 LA 7/20 – Anfechtung der Wahlen zum Senat und Fakultätsrat einer Hochschule 315

Kommunalrecht

222. *BayVGH*, Urteil vom 30.9.2020 – 4 B 20.1116 – Begründung und Fortdauer des öffentlich-rechtlichen Benutzungsrechts; konkludent erklärter Widerruf des öffentlich-rechtlichen Benutzungsrechts 315
223. *OVG Rheinl.-Pf.*, Urteil vom 4.11.2020 – 10 C 11760/19.OVG – Kommunaler Finanzausgleich; Festsetzung der Verbandsgemeindeumlagesätze 316
224. *BayVGH*, Urteil vom 17.11.2020 – 4 B 19.1358 – Zugang zu einer öffentlichen Einrichtung; Verschaffungsanspruch gegenüber dem Einrichtungsträger; Nutzungsausschluss für BDS-Veranstaltungen 316
225. *BayVGH*, Beschluss vom 7.12.2020 – 4 CE 20.2032 – Ausschussbesetzung; Differenzierung des Berechnungsverfahrens nach Ausschussgröße 316
226. *BayVGH*, Beschluss vom 10.12.2020 – 4 CE 20.2271 – Ladung zur konstituierenden Gemeinderatssitzung 316

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

227. *OVG NRW*, Urteil vom 19.11.2020 – 14 A 4304/19 – Zweckentfremdung von Wohnraum; Fremdenbeherbergung 316
228. *OVG NRW*, Beschluss vom 23.11.2020 – 4 B 237/20 – Staatliche Anerkennung als Sozialpädagogin 316
229. *HessVGH*, Beschluss vom 26.11.2020 – 7 A 2482/17 – Anerkennung als Prüflingenieur (Prüfberechtigter und Prüfsachverständiger) für Standsicherheit 317

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

230. *BVerwG*, Urteil vom 14.10.2020 – 3 C 10.19 – Rücknahme von mit Salmonellen kontaminierten Fleischdrehspießen 317

Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

231. *NdsOVG*, Urteil vom 18.11.2020 – 2 LC 437/18 – Informationszugang zu Entgeltvereinbarungen im öffentlichen Rettungsdienst 317

Bau- und Planungsrecht

232. *BVerwG*, NK-Urteil vom 29.10.2020 – 4 CN 2.19 – Bekanntmachung der Genehmigung eines Flächennutzungsplans 317
233. *SächsOVG*, NK-Urteil vom 9.7.2020 – 1 C 25/19 – Unwirksamkeit eines Bebauungsplans; unterlassene Umweltprüfung 318
234. *SächsOVG*, Urteil vom 30.7.2020 – 1 A 23/17 – Baugenehmigung; Genehmigungsfiktion; Vollständigkeitsbescheinigung... 318
235. *VGH BW*, Urteil vom 3.11.2020 – 1 S 581/18 – Denkmalschutzrechtliche Genehmigung; Anspruch auf Gleichbehandlung.. 318
236. *SächsOVG*, Urteil vom 19.11.2020 – 1 A 1279/17 – Fiktionszeugnis nach § 69 Abs. 5 Satz 2 SächsBO 318

Wasserrecht

237. *OVG Rheinl.-Pf.*, NK-Urteil vom 5.11.2020 – 1 C 10840/19.OVG – Festsetzung eines Wasserschutzgebiets zur Sicherung eines Grundwasservorkommens 318

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

238. *BVerwG*, Urteil vom 3.11.2020 – 9 A 6.19 – Planfeststellung Fehrmarnbelt; Beeinträchtigung der Leistungsfähigkeit einer gemeindlichen Feuerwehr 318
239. *BVerwG*, Urteil vom 3.11.2020 – 9 A 13.19 – Planfeststellung Fehrmarnbelt; Klage eines Wettbewerbers gegen Schaffung einer Konkurrenzverbindung 319
240. *OVG NRW*, Beschluss vom 20.11.2020 – 11 B 1459/20 – Abstellen von Mietfahrrädern im öffentlichen Straßenraum 319

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

241. *SächsOVG*, Beschluss vom 28.7.2020 – 3 B 45/20 – Rücknahme einer Ausbildungsduldung 319
242. *HessVGH*, Beschluss vom 3.11.2020 – 3 B 2675/20 – Effektiver Rechtsschutz und generalpräventives Ausweisungsinteresse 319
243. *VGH BW*, Beschluss vom 7.12.2020 – 12 S 3065/20 – Versagung eines Aufenthaltstitels; Ausweisungsinteresse 319

Sonstiges Verwaltungsrecht

244. *SächsOVG*, Beschluss vom 26.10.2020 – 1 B 259/20 – Bergrechtliche Untersagungsverfügung; Störerhaftung 320
245. *OVG NRW*, Beschluss vom 10.12.2020 – 20 B 1958/20 – Untersagung eines Rindertransports nach Marokko 320

Gerichtsverfahrensrecht

246. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 9.11.2020 – 10 A 10999/20.OVG – Antrag auf Prozesskostenhilfe für einen beabsichtigten Antrag auf Zulassung der Berufung 320
247. *SächsOVG*, Beschluss vom 24.11.2020 – 1 A 1091/18 – Anwendungsbereich des § 128 a VwGO 320
248. *NdsOVG*, Beschluss vom 17.12.2020 – 1 KN 155/20 – Zur Besorgnis der Befangenheit wegen Mitgliedschaft in einer Naturschutzvereinigung 320
249. *NdsOVG*, Beschluss vom 30.12.2020 – 10 LA 275/20 – Verletzung der Vorschriften über die Öffentlichkeit des Verfahrens 320

Sozialgerichtsbarkeit

250. *LSG LSA*, Beschluss vom 3.9.2020 – L 2 AS 803/18 – Prozesskostenhilfe; Einkommen 320

GEWERBE ARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVER

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z15A

GewArch

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Dr. Ulla Held-Daab

Dr. Sabine Hepperle

Dr. Joachim Lang

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert

Ulrich Schönleiter

Holger Schwannecke

Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung

Dr. Frank Rieger



C.H. BECK

4/2021

April 2021

67. Jahrgang S. 129–172

www.gewerbearchiv.de

Aus dem Inhalt

Walter Frenz

Bürokratiemonster Deutschland

129

Matthias Rossi

Befristeter Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen?

130

Thomas Günther

Zur Leistungsfähigkeit von Innungen (Teil I)

136

Klaus Weber

Aktuelle Rechtsprechung zum Bewachungsgewerbe nach § 34 a GewO

144

BGH

Wahlanfechtung wegen Beeinflussung einer Vorstandswahl einer Anwaltskammer durch Amtsträger

150

OVG Münster

Gebühren für eine Erlaubnis zum Betrieb einer Lotto-Aannahmestelle

156

VGH Kassel

Keine Ausnahme von der pandemiebedingten Untersagung von Friseurdienstleistungen im Wege der einstweiligen Anordnung

159

OVG Lüneburg

Untersagung des Inverkehrbringens von sog. Nikotin-Pouches

162

BVerfG

Unterbliebene EuGH-Vorlage zur Frage eines Schmerzensgeldanspruchs wegen datenschutzwidriger Verwendung einer EMail-Adresse zu Werbezwecken

170



GEWERBEARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

Herausgeber: Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von: Dr. Ulla Held-Daab – Dr. Sabine Hepperle –
Dr. Joachim Lang – Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert – Ulrich Schönleiter –
Holger Schwannecke – Prof. Dr. Andreas Voßkuhle – Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung: Dr. Frank Rieger

GewArch 4/2021

April 2021 • Seite 129–172

67. Jahrgang • www.gewerbearchiv.de

Editorial

Walter Frenz

Bürokratiemonster Deutschland

129

Aufsätze

Matthias Rossi

Befristeter Schutz von Betriebs- und Geschäftsgeheimnissen?

130

Thomas Günther

Zur Leistungsfähigkeit von Innungen (Teil I)

136

Klaus Weber

Aktuelle Rechtsprechung zum Bewachungsgewerbe nach § 34a GewO

144

Rechtsprechung

Europarecht, Verfassungsrecht, Allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, Allgemeines Gewerberecht

BGH

7.12.2020 – AnwZ (Brfg) 19/19

Wahlanfechtung wegen Beeinflussung einer Vorstandswahl einer
Anwaltskammer durch Amtsträger

150

Gewerbeordnung, Sonstiges Gewerberecht

OVG Münster

27.1.2021 – 9 A 4631/19

Gebühren für eine Erlaubnis zum Betrieb einer Lotto-Aannahmestelle

156

OVG Hamburg

2.2.2021 – 5 Bs 217/20

Parlamentsbeteiligung beim Erlass infektionsschützender Maßnahmen

159

Handwerk, Berufsbildung

VGH Kassel

4.2.2021 – 8 B 215/21.N

Keine Ausnahme von der pandemiebedingten Untersagung von Friseur-
dienstleistungen im Wege der einstweiligen Anordnung

159

Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

OVG Lüneburg

9.2.2021 – 13 ME 580/20

Untersagung des Inverkehrbringens von sog. Nikotin-Pouches

162

OVG Weimar

4.10.2020 – 3 EN 643/20

Keine Sonntagsöffnung ohne hinreichenden Anlass und Prognose

165

OVG Berlin

5.2.2021 – 11 S 10/21

Kein landesweites Verbot von Alkoholkonsum im öffentlichen Raum

169



ISSN 0016-9404

GEWERBEARCHIV – GewArch

Redaktion:

Dr. Frank Hüpers
Max-Joseph-Straße 4
80333 München
E-Mail: redaktion@gewerbearchiv.de

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

dergelegte 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: 249,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 41,- € (inkl. MwSt). Ausland: 260,- €. Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GEWARDirekt. Versandkosten jeweils inklusive. Die Rechnungstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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: 6 Wochen zum Jahresende.

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 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.

