

NZA

Neue Zeitschrift Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer
Dr. Susanne Clemenz
Prof. Dr. Johannes Peter Francken
Edith Gräfl
Prof. Dr. Matthias Jacobs
Dr. Thomas Klebe
Prof. Dr. Eckhard Kreßel
Prof. Dr. Mark Lembke
Maria Britta Loskamp
Prof. Dr. Stefan Lunk
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis
Prof. Dr. Reinhard Richardi
Ingrid Schmidt
Prof. Dr. Klaus Schmidt
Prof. Dr. Jens Schubert
Prof. Dr. Achim Schunder

www.nza.de

Mit Blick ins Steuerrecht



C.H. BECK

7/2021

10. April 2021

38. Jahrgang S. 449–520

Aus dem Inhalt

- I. Burg/A. von Medem/G. Hütter-Brungs/S. Pötters/
J. Fütterer/G. Forst
**Das Gregorianische Zeitalter I: Neuvermessung des
Arbeitsrechts** 449
- M. Schmidt/J. Traut/T. Stiebert/S. Imani/T. Granetzny
**Das Gregorianische Zeitalter II: Zukunftsperspektiven
des Arbeitsrechts** 458
- M. Städler
**Präsenzsitzungen des Betriebsrats – berechtigte
Forderung oder zu großes Gesundheitsrisiko?** 465
- S. Stiegler
**Vaterschaftsurlaub – Das neue Rechtsinstitut zur
Vereinbarkeit von Familie und Beruf** 469
- T. Klein
**Flexible Arbeitsregelungen zur Förderung der
Vereinbarkeit von Familien- und Berufsleben und
die Grenzen des Arbeitszeitrechts** 474
- W. Hecker
**Das Kopftuchverbot für Lehrerinnen nach dem
Berliner Neutralitätsgesetz** 480
- EuGH
Rufbereitschaft als Arbeitszeit 485, 489
- BAG
**Schadensersatz wegen Verletzung des Bewerbungs-
verfahrensanspruchs** 497
- BAG
**Urlaubsabgeltungsanspruch und tarifliche
Ausschlussfristen** 504

B 4645

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z242



4550202107

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

NZA Editorial

Tom Stiebert/Maximilian Schmidt

50 Jahre Gregor Thüsing – Keine Zeit für Bummeleien!

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

X

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Indra Burg/Andreas von Medem/Gisela Hütter-Brungs/Stephan Pötters/Johannes Fütterer/Gerrit Forst

Das Gregorianische Zeitalter I: Neuvermessung des Arbeitsrechts

449

Maximilian Schmidt/Johannes Traut/Tom Stiebert/Shirin Imani/Thomas Granetzny

Das Gregorianische Zeitalter II: Zukunftsperspektiven des Arbeitsrechts

458

Michael Städler

Präsenzsitzungen des Betriebsrats – berechtigte Forderung oder zu großes Gesundheitsrisiko?

465

Sascha Stiegler

Vaterschaftsurlaub – Das neue Rechtsinstitut zur Vereinbarkeit von Familie und Beruf

469

Thomas Klein

Flexible Arbeitsregelungen zur Förderung der Vereinbarkeit von Familien- und Berufsleben und die Grenzen des Arbeitszeitrechts

474

Kommentar

Wolfgang Hecker

Das Kopftuchverbot für Lehrerinnen nach dem Berliner Neutralitätsgesetz

480

Buchbesprechungen

H. Müller, eJustice – Praxishandbuch (S. Kramer)

483

M. Stoffels/M. Lembke, Betriebsverfassungsrecht (G. Thüsing)

483



Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

| | |
|---|-----|
| Abschreibung von Hard- und Software | 484 |
| Erste Tätigkeitsstätte eines Postzustellers | 484 |
| Elektronische Übermittlung der Steuererklärung bei Veranlagungspflicht nach § 46 EStG | 484 |
| Beiträge an einen Solidarverein als Sonderausgaben | 484 |
| Erlass von Steuern nach dem Auslandstätigkeitserlass | 484 |

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

| | | | |
|------|--------------------------------|---|-----|
| EuGH | 09. 03. 2021 – C-344/19 | Rufbereitschaft als Arbeitszeit – Erreichen des Einsatzortes in rund einer Stunde | 485 |
| EuGH | 09. 03. 2021 – C-580/19 | Rufbereitschaft als Arbeitszeit – Erreichen des Einsatzortes in rund 20 Minuten | 489 |
| EuGH | 25. 02. 2021 – C-129/20 | Voraussetzungen für die Inanspruchnahme von Elternurlaub | 494 |
| EuGH | 11. 02. 2021 – C-407 u. 471/19 | Arbeitnehmerfreizügigkeit und Niederlassungsfreiheit von Hafendarbeitern (Ls.) | 496 |
| BAG | 01. 12. 2020 – 9 AZR 192/20 | Schadensersatz wegen Verletzung des Bewerbungsverfahrensanspruchs | 497 |
| BAG | 23. 09. 2020 – 5 AZR 193/19 | Arbeitsentgelt – Bezugnahme auf beamtenrechtliche Besoldungsregelungen | 501 |

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

| | | | |
|-----|-----------------------------|--|-----|
| BAG | 27. 10. 2020 – 9 AZR 531/19 | Urlaubsabgeltungsanspruch und tarifliche Ausschlussfristen | 504 |
| BAG | 22. 10. 2020 – 6 AZR 74/19 | Korrektur fehlerhafter Überleitung in Entgeltordnung TVöD | 509 |
| BAG | 15. 12. 2020 – 1 AZR 499/18 | Tarifvertragliche Öffnungsklausel und ergänzende Betriebsvereinbarung – Zustimmungsvorbehalt | 512 |

Verfahrensrecht

| | | | |
|------------------------|-------------------------------------|--|-----|
| BAG | 10. 12. 2020 – 2 AZN 82/20 | Maßgeblicher Zeitpunkt für die Klärung der Rechtsfrage | 518 |
| LAG Berlin-Brandenburg | 10. 12. 2020 – 26 Ta (Kost) 6106/20 | Streitwertbestimmung bei Streit um Änderungen der Arbeitsbedingungen (Ls.) | 520 |

Arbeit und

Deutsches und Europäisches Arbeitsrecht

Aufsätze

- **Eberhard Eichenhofer**
Entwurf einer EU-Richtlinie über angemessene Mindestlöhne
- **Christiane Brors**
Leiharbeit nicht „vorübergehend“ vor dem EuGH
- **Günter Grotmann-Höfling**
Statistik über Alles? Ohne Statistik ist alles Nichts.

Rechtsprechung

- **EuGH:** Leiharbeit „vorübergehend“ (*Klengel*)
- **Supreme Court United Kingdom:** Uber Fahrer sind Arbeitnehmer
- **EuGH:** Bereitschaftszeit im Europarecht
- **BAG:** Ruhegeld nach Hamburgischem Zusatzversorgungsgesetz
- **LAG Baden-Württemberg:** Außerordentliche Kündigung wegen Kirchenaustritts unwirksam (m. Anm.)



Seite 148



arbeitundrecht.eu

Seite 180

Aufsätze

| | |
|---|------------|
| Eberhard Eichenhofer , Entwurf einer EU-Richtlinie über angemessene Mindestlöhne | 148 |
| › Was gestattet Art. 153 Abs.1 lit. b) AEUV? | 149 |
| › Ausschluss nach Art. 153 Abs. 5 AEUV? | 150 |
| › Folgerungen für die Statthaftigkeit der Mindestlohn-Richtlinie | 153 |
| Christiane Brors , Leiharbeit nicht »vorübergehend« vor dem EuGH | 156 |
| › Sachverhalt und Ausgangsproblematik | 156 |
| › Die Vorlagefragen im Einzelnen | 157 |
| Günter Grotmann-Höfling , Statistik über Alles? Ohne Statistik ist alles Nichts. – 25 Jahre Arbeitsgerichtsbarkeit im Lichte der Statistik – | 159 |
| › Die 1. Instanz | 160 |
| › Die 2. Instanz | 165 |
| › Tätigkeit des BAG | 166 |

Arbeit und Rechtspolitik

| | |
|-------------------------------------|------------|
| Bericht aus Berlin | 168 |
| Aktuelles aus Brüssel und Straßburg | 170 |

Arbeit und Sozialrecht

| | |
|--|------------|
| Nakielski/Winkel , Sozialschutz-Paket III beschlossen | 173 |
|--|------------|

Arbeit und Steuerrecht

| | |
|--|------------|
| Balmes , Arbeitnehmerrabatte und Jahreswagenbesteuerung | 175 |
|--|------------|

| | |
|---|------------|
| Personalien Info Termine Gelesen | 176 |
|---|------------|

Rechtsprechung

Entscheidungen mit Anmerkung

| | | | |
|----------------|---------------|---|------------|
| EuGH | C- 681/18 | Leiharbeit »vorübergehend« (<i>Klengel</i>) | 180 |
| Supreme Court | (2021) UKSC 5 | Über Fahrer sind Arbeitnehmer | 185 |
| United Kingdom | | | |

Kurzmitteilungen und Pressemitteilungen

| | | | |
|---------------------|-------------|--|------------|
| EuGH | C-344/19 | Bereitschaftszeit im Europarecht | 186 |
| BAG | 3 AZR 53/21 | Ruhegeld nach Hamburgischem Zusatzversorgungsgesetz | 187 |
| LAG Baden-Württemb. | 4 Sa 27/20 | Außerordentliche Kündigung wegen Kirchenaustritts unwirksam (<i>Siebens</i>) | |

Leitsätze der Redaktion

Individuelles Arbeitsrecht

Bestehendes Arbeitsverhältnis

| | | | |
|-------------------------|------------------|--|-----|
| Gerechthof Amsterdam | 200.261.051/0 | Arbeitnehmerstatus - Deliveroo | 188 |
| ArbG Bochum | 5 Ca 705/19 | Arbeitszeit, Überstundenvergütung | |
| BAG | 7 AZR 552/19 | Befristung, sachgrundlos, Vorbeschäftigung | |
| EuGH | C-760/18 | Befristung, Umwandlung in unbefristete Arbeitsverträge | |
| EuGH | C-129/20 | Elternurlaub | |
| BAG | 4 AZR 252/19 | Eingruppierung, Erzieherin in offener Ganztagschule | |
| BAG | 4 AZR 97/20 | Eingruppierung, medizinisch-technische Laboratoriumsassistentin (MTLA) | |
| EuGH | C-940/19 | Freizügigkeit, Anerkennung von Berufsqualifikationen | 189 |
| GAEuGH | C-804/18 | Gleichbehandlung, Kopftuch | |
| LAG Köln | 3 Sa 691/19 | Leiharbeit | |
| BAG | 9 AZR 266/20 (A) | Urlaubsanspruch, Vorabentscheidungsersuchen | |
| BAG | 5 AZR 649/19 | Vergütung, Annahmeverzug, Schadensersatz | |
| BAG | 6 AZR 74/19 | Vergütung, Korrektur fehlerhafter Überleitung in Entgeltordnung TVöD | |

Beendigung des Arbeitsverhältnisses

| | | | |
|------|--------------|---|-----|
| BAG | 2 AZN 724/20 | Kündigung, außerordentliche, Nachschieben von Kündigungsgründen | |
| EGMR | 23922/19 | Whistleblowing | 190 |

Betriebliche Altersversorgung

| | | | |
|-----|-------------|--|--|
| BAG | 3 AZR 65/19 | Wegfall der Geschäftsgrundlage, Rückstellungen | |
|-----|-------------|--|--|

Kollektives Arbeitsrecht

| | | | |
|---------|-------------------------|---|-----|
| BAG | 3 ABR 44/19 | Betriebsvereinbarung, Altersversorgung, Teilkündigung | |
| EuGH | C-407/19 u. C-471/19 | Freizügigkeit, Hafendarbeiter | |
| BAG | 7 ABR 24/18 | Konzernbetriebsrat, Kreis als Konzernspitze | |
| BVerwG | 5 VR 1.20 | Mitglied des Personalrats, außerordentliche Kündigung | 191 |
| BAG | 7 ABR 2/20 | Schwerbehindertenvertretung, Einstellung, Umfang Einsichtsrecht Bewerbungsunterlagen | |
| HessLAG | 18 Sa 22/20 | Sozialplan, Diskriminierung wegen des Geschlechts | |
| BAG | 9 AZR 364/19 | Tariflicher Mehrurlaub, Gleichbehandlung, Behinderung | |

Verfahrensrecht

| | | | |
|-----|------------------|---|--|
| BAG | 2 AZR 308/20 | Kündigungsschutzklage, Wirksamkeitsfiktion, Verwirkung | |
| BAG | 3 AZR 119/19 (A) | Tod einer Prozesspartei, Prozessbevollmächtigung, Aussetzungsantrag | |

Sozialrecht

| | | | |
|-----|----------------|------------------------------|--|
| BSG | B 11 AL 3/20 R | Schwerbehinderte, Anrechnung | |
|-----|----------------|------------------------------|--|

Zusammenfassungen/Abstracts

192



Soziales Re

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-Z238
Beil.

Wissenschaftliche Zeitschrift
für Arbeits- und Sozialrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Olaf Deinert und
Prof. Dr. Rüdiger Krause,
Institut für Arbeitsrecht
der Georg-August Universität
Göttingen



in Zusammenarbeit mit



HSI

Hugo Sinzheimer Institut
für Arbeits- und Sozialrecht

Abhandlungen

- Arbeitszeit oder nicht? Eine Frage illustriert am Beispiel des Beifahrers**
Gregor Thüsing/Maike Flink/Melanie Jänsch Seite 45
- Die UN Sustainable Development Goals und das Sozialrecht –
Unter besonderer Berücksichtigung der Rentenversicherung**
Felix Ekardt/Theresa Rath/Tanja Vöhler Seite 60
- Warum eine interdisziplinäre Sozialrechtswissenschaft notwendig ist**
Katie Baldschun/Tanja Klenk Seite 75

6744

15. April 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

» **Wilhelm Kurzböck:** Weitere Praxis-FAQ zum Kurzarbeitsbonus

RECHTSPRECHUNG

- » Sexuelle Belästigung durch „Seniorchef“ – keine Haftung des Unternehmens mangels Zurechnung
- » Sexuelle und geschlechtsbezogene Belästigungen gegenüber einer Büroangestellten
- » Diskriminierende Kündigung eines Arbeitnehmers wegen seines Familienstandes
- » Anspruch einer Verlassenschaftskuratorin auf Insolvenz-Entgelt
- » Unterlassener Austritt trotz Kenntnis von schlechter finanzieller Lage – kein Anspruch auf Insolvenz-Entgelt
- » Kein Insolvenz-Entgelt für verjährte Urlaubsansprüche
- » Ausgleichszulage: Kein Anspruch trotz rechtmäßigem Aufenthalt nach dem Fürsorgeabkommen mit Deutschland
- » BFG: Entsendung – Sachbezug für Wohnung in der Slowakei

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – PERSONALVERRECHNUNG**Wilhelm Kurzböck: Weitere Praxis-FAQ zum Kurzarbeitsbonus**

3

Unternehmen, die infolge der COVID-19-Schutzmaßnahmenverordnungen seit November 2020 durchgehend geschlossen bleiben mussten und sich im März 2021 in Kurzarbeit befanden, kann ein einmaliger Kurzarbeitsbonus gewährt werden. *Wilhelm Kurzböck* gibt Antworten auf weitere in der Personalverrechnung aufgetretene Fragen zum Kurzarbeitsbonus, die über die vom Arbeitsministerium veröffentlichten FAQ hinausgehen.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

| | |
|---|----|
| Sexuelle Belästigung durch „Seniorchef“ – keine Haftung des Unternehmens mangels Zurechnung | 7 |
| Sexuelle und geschlechtsbezogene Belästigungen gegenüber einer Büroangestellten | 9 |
| Diskriminierende Kündigung eines Arbeitnehmers wegen seines Familienstandes | 10 |

» INSOLVENZ-ENTGELT

| | |
|--|----|
| Anspruch einer Verlassenschaftskuratorin auf Insolvenz-Entgelt | 11 |
| Insolvenz-Entgelt nur für im Inland versicherte Arbeitnehmer | 13 |
| Unterlassener Austritt trotz Kenntnis von schlechter finanzieller Lage – kein Anspruch auf Insolvenz-Entgelt | 13 |
| Kein Insolvenz-Entgelt für verjährte Urlaubsansprüche | 15 |
| Behandlung des Jubiläumsgeldes in der Insolvenz des Arbeitgebers | 15 |
| IESG: Entgeltsicherung nach Vollbeendigung eines Vereins | 15 |

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

| | |
|---|----|
| Ausgleichszulage: Kein Anspruch trotz rechtmäßigem Aufenthalt nach dem Fürsorgeabkommen mit Deutschland | 16 |
|---|----|

» STEUERRECHT

| | |
|--|----|
| BFG: Entsendung – Sachbezug für Wohnung in der Slowakei | 17 |
| Doppelte Haushaltsführung – Berufswohnsitz bei Wohngemeinschaft mit Bruder | 19 |

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

6

6743

9. April 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

THEMA

» **Rainer Silbernagl:** Kurzarbeit „Null“ und Kürzung des Urlaubsanspruchs

RECHTSPRECHUNG

- » Entlassung wegen heimlicher Tonbandaufnahmen – Vertrauensunwürdigkeit
- » Entlassung wegen nicht korrekter Nutzung des elektronischen Arbeitszeiterfassungssystems
- » Entlassung eines Vorarbeiters wegen Belästigung eines weiblichen Lehrlings
- » Zuwarten mit Entlassungsausspruch für 14 Tage zur Einholung einer Stellungnahme des Arbeitnehmers
- » Beurteilung einer geringfügigen Beschäftigung in Rumpfkalendermonaten
- » Außergewöhnliche Belastungen für Aufwendungen für die bettlägrige Ehegattin
- » BFG: Fehlende Kontrolle einer Übermittlung in FinanzOnline – grobes Verschulden?

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Homeoffice-Paket/Arbeits- und sv-rechtlicher Teil – BGBl

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Rainer Silbernagl: Kurzarbeit „Null“ und Kürzung des Urlaubsanspruchs**

3

Auch in Deutschland ist die Kurzarbeit das wichtigste arbeitsmarktpolitische Instrument zur Erhaltung von Arbeitsplätzen. Der gänzliche Entfall der Arbeitsleistung (Kurzarbeit „Null“) führt nun dazu, dass das Urlaubsausmaß betroffener Arbeitnehmer um die Zeit der „Nichtbeschäftigung“ gekürzt werden soll. Inwieweit die deutsche Rechtslage im anhängigen Rechtsstreit auf die österreichische Rechtslage übertragbar erscheint, analysiert Dr. *Rainer Silbernagl* im aktuellen Themenbeitrag.

RECHTSPRECHUNG**»ARBEITSRECHT**

| | |
|--|----|
| Entlassung wegen heimlicher Tonbandaufnahmen – Vertrauensunwürdigkeit | 5 |
| Entlassung wegen nicht korrekter Nutzung des elektronischen Arbeitszeiterfassungssystems | 6 |
| Entlassung eines Vorarbeiters wegen Belästigung eines weiblichen Lehrlings | 7 |
| Entlassung wegen Geltendmachung zustehender Entgeltansprüche – verpöntes Motiv | 8 |
| Rechtzeitige Entlassung drei Tage nach Kenntniserlangung des Vorfalls | 9 |
| Zuwarten mit Entlassungsausspruch für 14 Tage zur Einholung einer Stellungnahme des Arbeitnehmers | 9 |
| Kündigungsschädigung: Keine Anrechnung von Gewinnen aus Tätigkeit als Gesellschafter-Geschäftsführer | 10 |

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

| | |
|---|----|
| Beurteilung einer geringfügigen Beschäftigung in Rumpfkalendermonaten | 11 |
| Bildungskarenz: Nachweis der Weiterbildung in Form eines Studiums | 12 |

»STEUERRECHT

| | |
|--|----|
| Außergewöhnliche Belastungen für Aufwendungen für die bettlägrige Ehegattin | 13 |
| BFG: Fehlende Kontrolle einer Übermittlung in FinanzOnline – grobes Verschulden? | 14 |

NEUE VORSCHRIFTEN**»ARBEITS- UND SV-RECHT**

| | |
|---|----|
| Homeoffice-Paket/Arbeits- und sv-rechtlicher Teil – BGBI | 15 |
| KV-Hotel- und Gastgewerbe: Kollektivvertragsabschluss ab 1. 4. 2021 | 18 |

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

19

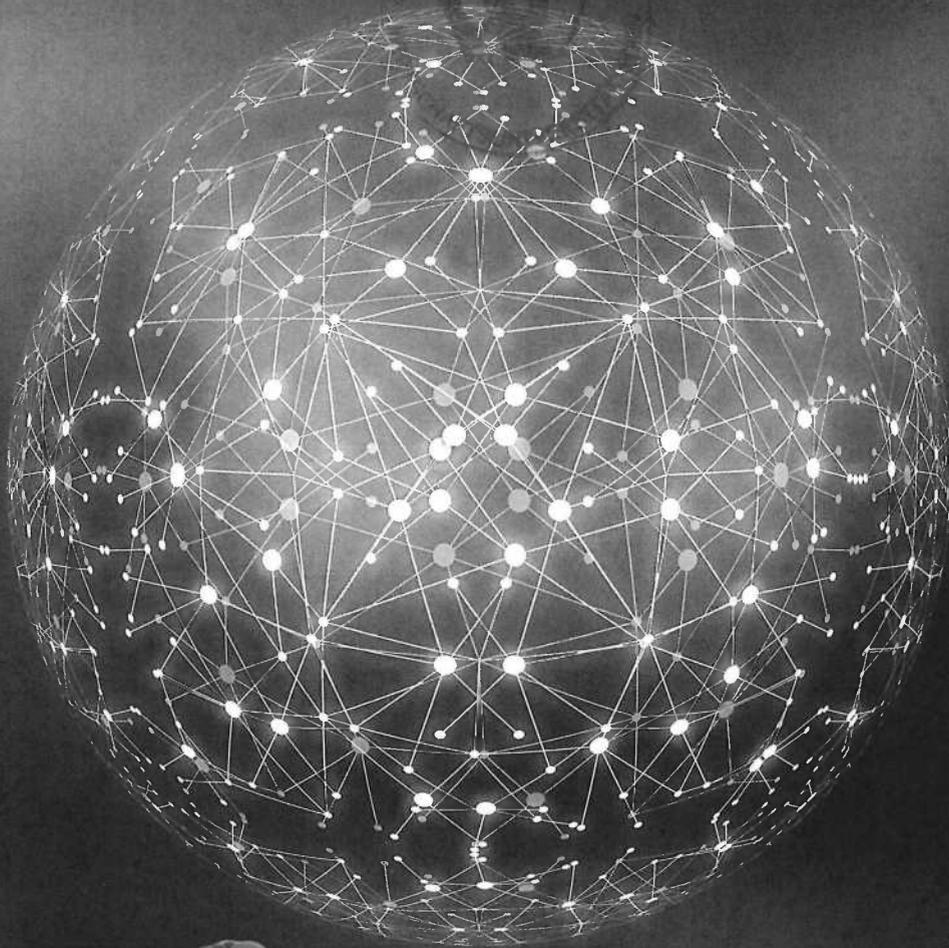
Soziale Sicherheit

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z248
+ 1 Bil.

4 | 2021



Neue Technik

Digitalisierung in Gesundheit und Arbeit braucht Regeln

AKTIENRENTE *Eine Mogelpackung der FDP*

TEILHABE *Ein Gesetz für mehr Barrierefreiheit*

ARMUTSBERICHT *Ein sozialpolitisches Armutszeugnis*

INKLUSIVE
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus


BUND
VERLAG

Titelthema



Digitalisierung in Gesundheit und Arbeit braucht Regeln



Die Digitalisierung betrifft nahezu alle gesellschaftlichen Bereiche und verändert unser Zusammenleben. Regelungen, um die Transformationsprozesse gerecht und fair zu gestalten sind nötig, hinken den technischen Neuerungen aber oft hinterher. Das Gesundheitssystem und neue Formen der Arbeit sind nur zwei Beispiele von vielen.

- Position** 135 ANJA PIEL
Plattformarbeit: Regulatorisches Vakuum politisch auflösen
- Digitalisierung** 136 JÖRG MEYER
Einleitung zum Titelthema
Gesundheit und Arbeit 4.0
- 138 LUKAS HOCHSCHEIDT/SUSANNE WIXFORTH
Gute Arbeit für »Outsider« – welche Rechte genießen Plattformtätige in Europa?
- 143 SARAH-LENA BÖNING/REMI MAIER-RIGAUD
Auswirkungen der Digitalisierung auf die Solidarbereitschaft im Gesundheitswesen
- 147 MARKUS DRESCHER
Akten warten darauf, gefüllt zu werden

- Magazin** 132 **Aus der Gesetzgebung**
- 133 **Einmalig 150 Euro sind zu wenig**
- 134 **Personalia**

- Teilhabe** 148 OTTMAR MILES-PAUL
Chance für ein gutes Barrierefreiheitsgesetz nutzen

- Rente** 150 GERHARD BÄCKER
Die FDP-Aktienrente: Mogelpackung mit vielen Risiken und Nebenwirkungen

- 153 INGO SCHÄFER
Eine kritische Analyse des Rentenkonzepts der FDP

- Kinderrechte** 156 ANDREAS JORDAN
Kinder haben Rechte

- Armut** 159 MARKUS DRESCHER
Verfestigte Ungleichheit
Der Entwurf des 6. Armuts- und Reichtumsbericht zeichnet das Bild einer zunehmend polarisierten Gesellschaft

- Jobcenter** 162 CHRISTIAN PHILIPP NIXDORF
Fallmanagement im Jobcenter
Herausforderungen aus der Sicht der Sozialen Arbeit, Teil 1

- 166 **Impressum**

Am 5. April 1992 trat Deutschland – damals noch unter Vorbehalt – der UN-Kinderrechtskonvention bei, die die Grundrechte von Kindern weltweit und völkerrechtlich verbindlich festlegt. Die Umsetzung der Konvention hierzulande erweist sich jedoch als eine fast unendliche Geschichte.

Grundsicherung

Kein Einstiegsgehalt bei Übernahme einer angebotenen Arbeitsgelegenheit

BSG, Urteil vom 4. 3. 2021 – B 4 AS 59/20 R

Die Aufnahme einer Arbeitsgelegenheit steht der Aufnahme einer sozialversicherungspflichtigen Beschäftigung oder einer selbstständigen Tätigkeit nicht gleich und begründet auch dann keinen Anspruch auf Einstiegsgehalt (§ 16 Abs. 2 SGB II), wenn sie eine »Brücke« hin zum allgemeinen Arbeitsmarkt ist. Dies hat der 4. Senat des BSG am 4. 3. 2021 entschieden.

Das Einstiegsgehalt, dessen rechtliche Grundlagen nach dem Zeitraum, über den das BSG entschieden hat (2010/2011), geändert worden sind, dient in der Sache unverändert der Erleichterung der Übernahme einer Erwerbstätigkeit auf dem allgemeinen Arbeitsmarkt. Erfasst sind vor allem Konstellationen, in denen etwa wegen besonders hoher Wohnkosten und/oder einer größeren Zahl von Mitgliedern der Bedarfsgemeinschaft die Aufnahme einer Tätigkeit nicht unmittelbar zu finanziellen Vorteilen führt. Über das Einstiegsgehalt kann dann der Übergang abgefedert werden, damit die langfristig sinnvolle Sicherung der wirtschaftlichen Existenz durch eigene Arbeit nicht an eher kurzfristigen wirtschaftlichen Erwägungen scheitert. Für die Arbeitsgelegenheiten im Sinne des § 16 d SGB II gelten diese Erwägungen nicht. Solche Tätigkeiten werden vom Jobcenter aus unterschiedlichen Gründen angeboten, auch um den Leistungsberechtigten bei der Strukturierung des Alltags zu helfen und zu verhindern, dass sie regelmäßigen Tätigkeiten ganz entfremdet werden. Auch die Erwägung, über eine sinnvolle Arbeitsgelegenheit den Einstieg in den allgemeinen Arbeitsmarkt zu finden oder zumindest zu erleichtern, spielt eine

Rolle. Das Einstiegsgehalt wird aber erst bei »Aufnahme« einer versicherungspflichtigen Beschäftigung gewährt und nicht bei einem (möglichen) ersten Schritt dahin, nämlich der Übernahme einer Arbeitsgelegenheit, selbst wenn der Betroffene dabei nach der 2011 geltenden Rechtslage ein zusätzliches Entgelt erhalten konnte.

Hinweis für die Praxis:

Einstiegsgehalt soll die Eingliederung in eine konkrete sozialversicherungspflichtige oder selbstständige Tätigkeit fördern

Durch Einstiegsgehalt soll erwerbsfähigen Leistungsberechtigten ein zusätzlicher finanzieller Anreiz zur Aufnahme einer sozialversicherungspflichtigen Beschäftigung oder selbstständigen Tätigkeit gegeben werden. Ziel der Eingliederung in den allgemeinen Arbeitsmarkt ist es, perspektivisch die Hilfebedürftigkeit zu beenden. Einstiegsgehalt dient also der Motivationserhöhung.

Ziel von Arbeitsgelegenheiten ist es, dass die Beschäftigungsfähigkeit von erwerbsfähigen Leistungsberechtigten erhalten oder wiedererlangt wird. Die Ar-

Inhalt

- 1 Grundsicherung
BSG: Kein Einstiegsgehalt bei Übernahme einer angebotenen Arbeitsgelegenheit
- 2 Unfallversicherung
BSG: BSG entwickelt Grundsätze zur Feststellung der BK 1317
- 3 Unfallversicherung
BSG: BSG zu Voraussetzungen der BK »Schweißerlunge«
- 4 Beitragsrecht
BSG: »Mehr Netto vom Brutto«? Jedenfalls nicht über Tankgutscheine und Vermietung der Seitenflächen des Privat-PKW zu Werbezwecken des Unternehmens
- 5 Beitragsrecht
BSG: Differenzierung zwischen gesetzlichen und überobligatorischen Anteilen für die Beitrags-erhebung notwendig
- 6 Rentenversicherung
BSG: Befreiung von der Versicherungspflicht in der GRV nach anwaltlicher Tätigkeit nur für kurze zeitliche Ausnahmen möglich
- 8 Arbeitsförderung
BSG: Teilnehmer einer Maßnahme zur beruflichen Ausbildung besetzen keine Pflichtarbeitsplätze des Maßnahmeträgers
- 8 Impressum

beitsgelegenheit entspricht also in den Anforderungen nicht unbedingt denen des allgemeinen Arbeitsmarktes – und sie verdrängen auch keinen originären Arbeitsplatz. Sie zielt also auf Stärkung der personellen Voraussetzungen, nicht schon auf die tatsächliche Arbeitsmarkt-integration.



D3-2248/Bil.
20.4.2021

Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht

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

Aus dem Inhalt



D. Travers/M. Michaelis
 Der neue § 261 StGB – die deutsche Umsetzung der
 EU-Richtlinie über die strafrechtliche Bekämpfung
 der Geldwäsche 125

F. Bittmann
 Tatertrag – Das unbekannte Wesen – Abgrenzung
 zu von § 74 StGB erfassten tatbedingten Zuflüssen 133

BGH
 Zum Abrechnungsbetrug im Fall eines medizinischen
 Versorgungszentrums bei unzulässiger Beteiligung
 eines Apothekers
 (m. Anm. Meyer) 143

LG Frankfurt (Oder)
 Zu den Anforderungen an den Vorsatz bei § 266a StGB
 (m. Anm. Bürger) 155

LG Mannheim
 Zur Reichweite der Beschlagnahmefreiheit von
 Verteidigungskorrespondenz
 (m. Anm. Oesterle/Tute) 161



4/2021

1. April 2021
10. Jahrgang S. 125–168





| | | |
|-----------------------|--|-----|
| Editorial | <i>Dr. Astrid Lilie</i> Das „Bevölkerungsschutzgesetz“ als ultima ratio? | |
| Aufsätze | <i>Dr. Daniel Travers/Dr. Marcel Michaelis</i> Der neue § 261 StGB – die deutsche Umsetzung der EU-Richtlinie über die strafrechtliche Bekämpfung der Geldwäsche | 125 |
| | <i>Folker Bittmann</i> Tatertrag – Das unbekannte Wesen – Abgrenzung zu von § 74 StGB erfassten tatbedingten Zuflüssen | 133 |
| Rechtsprechung | Wirtschaftsstrafrecht | |
| | Zum Abrechnungsbetrug im Fall eines medizinischen Versorgungszentrums bei unzulässiger Beteiligung eines Apothekers BGH, Urteil vom 19. August 2020 – 5 StR 558/19 (m. Anm. <i>Meyer</i>) | 143 |
| | Zu den Anforderungen an den Vorsatz bei § 266 a StGB LG Frankfurt (Oder), Urteil vom 9. März 2020 – 23 Wi KLS 1/18 (m. Anm. <i>Bürger</i>) | 155 |
| | Zur Reichweite der Beschlagnahmefreiheit von Verteidigungskorrespondenz LG Mannheim, Beschluss vom 15. Oktober 2020 – 24 Qs 3/20 (m. Anm. <i>Oesterle/Tute</i>) | 161 |
| | Einziehung bei teilweiser Schenkung LG Koblenz, Beschluss vom 10. Juni 2020 – 10 Qs 20/20 | 167 |
| Impressum | | IV |
| NZWiSt-Aktuell | Literaturspiegel Steuerstrafrecht April 2021 Stand 19.3.2021 (<i>Madauß</i>) | VI |
| | Rezension | VII |

MONATSSCHRIFT 03-2275
**KRIMINOLOGIE UND
STRAFRECHTSREFORM**

JOURNAL OF CRIMINOLOGY AND PENAL REFORM

EDITORS

Hans-Jörg Albrecht

Thomas Bliesener

Klaus Boers

Friedrich Lösel

Inhaltsverzeichnis

Editorial — 1

Artikel

Josefine Bergmann, María Isabel Fontao, Jan Bulla und Thomas Ross

Patienten aus Nord- und Subsahara-Afrika im baden-württembergischen Maßregelvollzug — 2

Eduard Matt und Ivo Lisitzki

Radikalisierungsprävention und Wiedereingliederung — 16

Marcus Schaerff

Auswirkungen der COVID-19-Pandemie auf den Justizvollzug. Einstieg in den Ausstieg aus der Ersatzfreiheitsstrafe? — 27

Laura Treskow und Louisa Johanningmeier

Sicherheitsempfinden und Viktimisierungserfahrungen von Geflüchteten — 46

Forum

Cordula Jüchser und Daniel Richter

Auf dem Land ist auch nicht alles gut! Eine Studie zu Gewalterfahrungen von Rettungskräften in Rheinland-Pfalz — 64

Mitteilungen

Reviewer 2020 — 75

Buchbesprechung

Christian Pfeiffer

Stephanie Ernst: Der Jugendarrest. Eine Betrachtung aus rechtshistorischer, rechtsdogmatischer und rechtstatsächlicher Perspektive — 76

Conference

Welcome to our next IATSO Conference in Frankfurt am Main, Germany! at the Goethe University Frankfurt — 79



Redaktionelle Anmerkung:

Die Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform erscheint ab Band 102 (Jahrgang 2019) mit vier Heften pro Jahr. Die seit der Gründung der Zeitschrift existierende Bezeichnung »Monatsschrift« wurde als ihr Markenzeichen aus Traditionsgründen beibehalten, ebenso die Abkürzung »MschrKrim«.

In den Texten der Monatsschrift wird in der Regel das generische Maskulinum verwendet; es sind aber jeweils alle Geschlechter gemeint. Dort, wo es angebracht erscheint, wird davon abgewichen.

D3-2154

BayVBl. 7/2021

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

Mit Jahresinhaltsverzeichnis 2020

- 217 **Schwarz/Sairinger** Nachjustiert! Bestandsdatenauskunft II
- 227 **Kunz-Hallstein** Die Bayerischen Jägerausschüsse – unbekannte Wesen?
- 247 **BVerfG** Prozesskostenhilfe; Rechtsschutzgleichheit; Beweisantizipation
- 229 **BayVGH** Ausschussbesetzung; Differenzierung des Berechnungsverfahrens nach Ausschussgröße; Berücksichtigung von Fraktionszusammenschlüssen
- 244 **BVerwG** Abteilungsleiter; Sperrerklärung; Zwischenverfahren

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

Schwarz/Sairinger, Nachjustiert! Bestandsdatenauskunft II — 217

Kunz-Hallstein, Die Bayerischen Jägerausschüsse – unbekannte Wesen? — 227

Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 10 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2014/1 (*Konrad*) — 249

Literatur

Ehlers/Fehling/Pünder (Hrsg.), Besonderes Verwaltungsrecht (Steiner) — 251

Bergmann/Möhrle/Herb, Datenschutzrecht (Heberlein) — 251

Notizen

Nachrichten — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

Rechtsprechung

| | | | |
|---------------|-----------------|----------------------|---|
| BayVGH | B.v. 07.12.2020 | 4 CE 20.2032 | Ausschussbesetzung; Differenzierung des Berechnungsverfahrens nach Ausschussgröße; Berücksichtigung von Fraktionszusammenschlüssen — 229 |
| | U.v. 02.12.2020 | 12 BV 20.1951 | Unterbringung in heilpädagogischem Wohnheim; Kostenerstattung; Eingliederungshilfe; Leistungen zur Teilhabe am Arbeitsleben — 233 |
| | U.v. 08.10.2020 | 2 B 20.301 | Baugenehmigung; notwendige Stellplätze; Stellplatzablösung — 236 |
| | B.v. 13.08.2020 | 10 C 20.1740 | Beschwerde gegen Rechtswegverweisung; Vertretungszwang — 238 |
| | B.v. 26.01.2021 | 20 NE 21.162 | Corona-Pandemie; Verbot touristischer Tagesausflüge für Bewohner sogenannter Hotspots — 239 |
| | U.v. 11.08.2020 | 1 N 17.1389 | Unwirksamkeit einer Außenbereichssatzung; bebauter Bereich im Sinn des § 35 Abs. 6 Satz 1 BauGB; fehlende städtebauliche Erforderlichkeit — 241 |
| BVerwG | B.v. 13.11.2020 | 20 F 5.20 | Abteilungsleiter; Beurteilungsprärogative; Einheitliches Patentgericht; Einschätzungsprärogative; Entscheidungserheblichkeit; Europäische Patentreform; Informationsfreiheitsgesetz; Minister; Nachteil für das Wohl des Bundes; Ratifikation; Richterrekutierung; Sachaufklärungspflicht; Sperrklärung; Zwischenverfahren; allgemeinkundige Informationen; auswärtige Belange; diplomatisches Vertrauensverhältnis — 244 |

Wissenswertes für den Rechtsanwalt

BVerfG B.v. 08.12.2020 **1 BvR 149/16** Prozesskostenhilfe; Rechtsschutzgleichheit; Beweisantizipation — 247

RdE – Recht der Energiewirtschaft

Heft 4-5/2021



A. Beiträge

| | | |
|---------------------------|---|-----|
| <i>Schmidt-Preuß</i> | Aktuelles zur Zukunft der normierenden Regulierung im Energiesektor Empfehlungen an den Gesetz- und Verordnungsgeber – | 173 |
| <i>Burmeister/Kistner</i> | Zur weiteren Europäisierung der Netzwirtschaft durch das Clean Energy Package | 179 |
| <i>Scheidler</i> | Entfall der aufschiebenden Wirkung bei Rechtsbehelfen gegen Windenergieanlagen – Eine Betrachtung des neuen § 63 BImSchG – | 189 |
| <i>Volk</i> | Die Marktraumumstellung im Jahr 2020 unter »Corona-Bedingungen« | 196 |

B. Rechtsprechung

| | | |
|-----------------------|--|-----|
| <i>EuG</i> | Urt. v. 18.11.2020 – Rs. T-735/18 m. Anm. Gundel Zur Regulierungsfreistellung neuer Energieinfrastrukturen (Aquind Ltd. / ACER) | 198 |
| <i>BGH</i> | Beschl. v. 27.10.2020 – EnVR 70/19 Zum Begriff der dezentralen Erzeugungsanlage (Kraftwerk Westfalen) | 210 |
| <i>OLG Düsseldorf</i> | Beschl. v. 02.12.2020 – VI-3 Kart 177/20 (V) Zum Ausschreibungsverfahren nach den §§ 28 ff. EEG 2017 | 213 |
| <i>OLG Düsseldorf</i> | Beschl. v. 16.12.2020 – VI-3 Kart 769/19 (V) Zum Kapitalkostenabzug, zu Kosten für Aus- und Weiterbildungsmaßnahmen und zum Effizienzvergleich | 221 |

C. Schrifttum

| | | |
|-------------------|---|-----|
| <i>Salje</i> | Winkler/Baumgart/Ackermann, Europäisches Energierecht | 234 |
| <i>Timmermann</i> | Heß/Lietz/Walter, Elektromobilität im Unternehmen | 235 |

D. RdE aktuell

| | | |
|---|--|-----|
| <i>Hampell/Frizen/ Ertel/Bürger</i> | Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und (Behörden-)Praxis I/2021 | 236 |
|---|--|-----|

Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir
Beilagen folgender Unternehmen:
Deutscher Fachverlag GmbH
Wir bitten freundlich um Beachtung.

RECHT ^{RdM} DER MEDIZIN

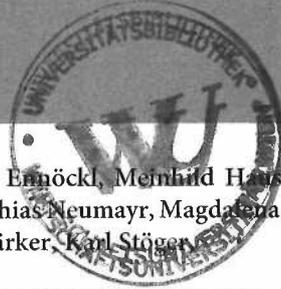
WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z105

mit Beilage
Ökonomie &
Gesundheit

Schriftleitung Christian Kopetzki

Redaktion Gerhard Aigner, Erwin Bernat, Daniel Emmöckl, Meinhard H. Freither,
Thomas Holzgruber, Dietmar Jahnel, Matthias Neumayr, Magdalena Pöschl,
Reinhard Resch, Hannes Schütz, Lukas Stärker, Karl Stöger,
Felix Wallner, Johannes Zahl



April 2021

02

45 – 88

Beiträge

Das Recht auf selbstbestimmtes Sterben

Lamiss Khakzadeh ↻ 48

Zum konkudenten Abschluss des ärztlichen Behandlungsvertrags

Tanja Verbunkic ↻ 55

Abgabe von Arzneimitteln außerhalb der Offizin Christoph Dungal ↻ 60

Gilt Konformitätsvermutung für Medizinprodukte mit

CE-Kennzeichnung auch im UWG-Prozess? Gabriela Staber ↻ 66

Gesetzgebung und Verwaltung

Corona-Update ↻ 70

Rechtsprechung

Verfassungswidrigkeit des strafrechtlichen Verbots der Mitwirkung
am Suizid ↻ 75

Zur Bedeutung der CE-Kennzeichnung von Medizinprodukten ↻ 82

Ökonomie & Gesundheit

Teure Medikamente und Therapien für seltene schwerwiegende
Erkrankungen Karin Prutsch und Michael F. Damitner ↻ Ö&G 2

Geschäftsführer in der Pharmaindustrie

Francine Brogyányi und Bernhard Müller ↻ Ö&G 7

- Editorial 45
Suizidbeihilfe zwischen grundrechtlichem Schutz und moralischem Tabu
 Von Christian Kopetzki

Beiträge

- Das Recht auf selbstbestimmtes Sterben 48

Verfassungsrechtliche Überlegungen zu VfGH 11. 12. 2020, G 139/2019

Vor wenigen Monaten hat der VfGH das Verbot assistierten Suizids wegen Verletzung des Selbstbestimmungsrechts aufgehoben. Die grundrechtliche Argumentation ist bemerkenswert und zeigt zahlreiche Parallelen zum Urteil des dBVerfG zum Verbot geschäftsmäßiger Suizidassistenz. Nach wie vor offen ist, welche Konsequenzen der Gesetzgeber aus dem Erkenntnis ziehen wird.

Von Lamiss Khakzadeh

- Zum konkludenten Abschluss des ärztlichen Behandlungsvertrags 55

Obwohl der ärztliche Behandlungsvertrag einer der wichtigsten Vertragstypen ist, wird er *in praxi* konkludent abgeschlossen. Die Gründe dafür liegen wohl insb in der Eigenart des Arzt-Patienten-Verhältnisses sowie im traditionellen ärztlichen Berufsbild, welches von Fremdnützigkeit und Humanitas geprägt ist. Der konkludente Abschluss des Behandlungsvertrags weist zudem Vor- sowie Nachteile auf.

Von Tanja Verbunkic

- Abgabe von Arzneimitteln außerhalb der Offizin 60

Anforderungen von Kund*innen und Rahmenbedingungen in Österreich, insbesondere in Pandemiezeiten

Die Versorgung mit Arzneimitteln am Wohnort ohne das Aufsuchen einer Apotheke wird von Kund*innen vermehrt gefordert. Demgegenüber besteht die Notwendigkeit, Arzneimittelsicherheit durch bspw Beratung und die Einhaltung von Lagerungsbedingungen zu gewährleisten. De lege lata bestehen einzelne Abgabemodi, welche versuchen beiden Anforderungen gerecht zu werden.

Von Christoph Dungal

- Gilt die Konformitätsvermutung für Medizinprodukte mit CE-Kennzeichnung auch im UWG-Prozess? 66

Der OGH hat jüngst bestätigt, dass zumindest bei Medizinprodukten, die unter Einbindung einer benannten Stelle zertifiziert wurden, der Inverkehrbringer darauf vertrauen darf, dass sie den gesetzlichen Anforderungen entsprechen. UWG-Ansprüche gegen den Inverkehrbringer scheiden daher aus (RdM 2021/175). Der Beitrag erläutert die Entscheidung sowie die ihr zugrunde liegenden regulatorischen Rahmenbedingungen und beschäftigt sich auch damit, was in anders gelagerten Fallkonstellationen gilt, zB bei Medizinprodukten der Klasse I, die ohne Einbindung einer benannten Stelle vom Hersteller in Eigenverantwortung zertifiziert werden.

Von Gabriela Staber

Gesetzgebung und Verwaltung

Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinild Hausreither

- Kundmachungen 70

Rechtsprechung

- Verfassungswidrigkeit des strafrechtlichen Verbots der Mitwirkung am Suizid .. 75
VfGH 11. 12. 2020, G 139/2019

- Zur Bedeutung der CE-Kennzeichnung von Medizinprodukten 82
OGH 22. 9. 2020, 4 Ob 135/20 m

Rechtsprechung in Leitsätzen

Bearbeitet von Verena Christine Blum, Gisela Ernst, Claudia Gabauer, Veronika Kräftner,
Aline Leischner-Lenzhofer, Danielle Noe, Claudia Steinböck und Alexandra Straif



| | |
|---|----|
| → Apotheken- und Arzneimittelrecht, Arzthaftung, Berufsrecht, Erwachsenenschutzrecht, Krankenanstaltenrecht, Medizinprodukterecht, Rettungswesen, Sozialversicherungsrecht, Werbung | 85 |
|---|----|

Standards

| | |
|-----------------------------|----|
| → Impressum | 45 |
| → Buchbesprechung | 88 |

Ökonomie & Gesundheit

| | |
|--|---|
| → Editorial Von Alexander Herzog | 1 |
| → Teure Medikamente und Therapien für seltene schwerwiegende Erkrankungen (rare diseases) Von Karin Prutsch und Michael F. Damitner | 2 |
| → Geschäftsführer in der Pharmaindustrie Von Francine Brogyányi und Bernhard Müller | 7 |
| → Buchbesprechung | 8 |

ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

COVID-19 und Entgeltfortzahlung

- > Einfluss des EpidemieG
- > Quarantäne und Betriebsschließungen

NEU:
Recht hören.
Der ecolex-
Podcast!



Hass im Netz: Vermarktung
der Persönlichkeit

Konflikt: Geheimnisschutz
und Rechtsdurchsetzung

Regulatorische Sandkästen
im Verfassungsrahmen

Post-Brexit-Urteile:
Anerkennung und
Vollstreckung

Immaterielle Werte und
das wirtschaftliche Eigentum

Energiewende: Förderungen
der EIB und Beihilfenrecht



ECOLEX.MANZ.AT

281 EDITOR'S CORNER

281 **Don't Look Back in Anger**

Thomas Rabl

285 SCHWERPUNKT

COVID-19 UND ENTGELTFORTZAHLUNG

285 **Verhältnis Vergütung nach Epidemiegesetz zur arbeitsrechtlichen Entgeltfortzahlung**

Reinhard Resch

288 **Entgeltanspruch bei Quarantänemaßnahmen**

Adalbert Spitzl

292 **Entgeltfortzahlung bei Betriebsschließungen in der COVID-19-Pandemie**

Daphne Aichberger-Beig

296 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

296 **Hass im Netz: § 17 a ABGB und die Vermarktung der Persönlichkeit**

Dominik Hofmarcher

299 **Pauschale Betreuungskosten und Abrechnungsentgelte im Todesfall in (Banken-)AGB**

Dominik Prankl

302 **Verbandsklage gegen 13 teils branchenübliche Versicherungsklauseln**

Rainer Fasoli/Alexander Neissl

306 **„Eine Analogie ist schon deshalb abzulehnen, weil gar keine Lücke vorliegt“**

Max Leitner

308 **OGH 22. 10. 2020, 5 Ob 15/20x**

(Un-)zulässige AGB-Klauseln einer Online-Bank

309 **OGH 30. 9. 2020, 5 Ob 144/20t**

Arglistige Irreführung bei (Quasi-)Unternehmenskauf gegen Leibrente

310 **OGH 20. 10. 2020, 1 Ob 174/20z**

Rücktrittsrecht trotz Zahlungsverzugs

310 **OGH 30. 11. 2020, 5 Ob 191/20d**

Leistungsverweigerungsrecht des Werkbestellers bei Mangelhaftigkeit des Werks

310 **OGH 25. 11. 2020, 6 Ob 218/20g**

Zur Haftung des Geschäftsführers einer GmbH

311 **OGH 25. 11. 2020, 7 Ob 89/20v**

Keine Anwaltshaftung im Verwaltungsstrafverfahren bei fehlender Auswirkung

311 **OGH 23. 11. 2020, 8 Ob 86/20k**

Bankgarantien von einem dahingehend nicht ermächtigten Kundenbetreuer

312 **OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 172/20f**

Kein Anspruch auf Verzugszinsen bei verzögerter Auszahlung des Treuhanderlags

312 **OGH 23. 9. 2020, 1 Ob 102/20m**

Erkundigungsobliegenheit: Wann ist eine konkrete Verdachtslage bei baulichen Korrosionsschäden gegeben? (*Natascha Brandstätter*)

314 **OGH 17. 11. 2020, 5 Ob 190/20g**

Mangelhafte Lieferung mit Auslandsbezug: Rügeobliegenheit nach UGB?

314 **OGH 22. 10. 2020, 5 Ob 173/20g**

Mietzinserhöhung: Machtwechsel bei Treuhand

315 **OGH 21. 10. 2020, 5 Ob 113/20h**

Zum Weitergaberecht bei einer Verpachtungskette

315 **OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 202/20t**

Amtshaftung: Bossing gegen Kommandanten einer Polizeiinspektion

315 **OGH 1. 12. 2020, 3 Ob 184/20k**

Beseitigung des Unterlassungsanspruchs durch einen rechtskräftigen Bescheid

316 **OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 118/20h**

Allmählichkeitsklausel (ARB) intransparent (*Alexander Figl*)

316 **Leguleius: Zur Reform von Zivilrechtsgesetzen**

Max Leitner

317 DISPUTE RESOLUTION

317 **(Andere) Vermögensrechte nach dem Ministerialentwurf zur Gesamtreform des Exekutionsrechts**

Martin Trenker

320 **Anerkennung und Vollstreckung zivilgerichtlicher Entscheidungen Post-Brexit**

Philip Exenberger/Alexander Karl

323 **OGH 25. 11. 2020, 6 Ob 96/20s**

Aufhebung der Kostenaussprüche der Vorinstanzen und Auftrag an das Erstgericht zur neuerlichen Entscheidung

324 **LG Wr. Neustadt 17. 12. 2020, 18 R 78/20d**

Fristenberechnung für vorbereitende Schriftsätze

324 **OGH 14. 10. 2020, 2 Ob 113/20m**

Zulässigkeit des Rekurses bei Parteiberichtigung durch das RekG aus Anlass eines Kostenrekurses

324 **OGH 19. 1. 2021, 18 ONc 5/20k**

Keine berechtigten Zweifel an der Unparteilichkeit eines Schiedsgerichts bei Kommunikation via E-Mail

325 **OGH 19. 1. 2021, 18 ONc 1/21y**

Zuständigkeit für gerichtliche Rechtshilfe im Schiedsverfahren

325 **OGH 23. 9. 2020, 1 Ob 167/20w**

Änderung der Abgabestelle und Meldepflicht an das Gericht - „Kenntnis vom Verfahren“ hat der Empfänger auch bei „reiner“ Zustellfiktion (*Ulrike Frauenberger-Pfeiler*)

327 **EuGH 25. 2. 2021, C-804/19, Markt24**

Internationale Zuständigkeit für nicht erfüllte individuelle Arbeitsverträge

328 GESELLSCHAFTSRECHT

328 Vereinfachte GmbH-Gründung, quo vadis?
Viktoria H.S.E. Robertson

331 OGH 25. 11. 2020, 6 Ob 96/20s
Abfindungs- und Buchwertklausel einer KG: Auslegung und Grenzen zulässiger Gestaltung

333 OGH 20. 5. 2020, 6 Ob 55/20m
Zur gerichtlichen Abberufung eines GmbH-Geschäftsführers aus wichtigem Grund und zum Insichgeschäft

334 OGH 25. 11. 2020, 6 Ob 198/20s
Notariatsaktpflicht des Abtretungsanbots bei gesellschaftsvertraglichem Aufgriffsrecht

334 OGH 22. 10. 2020, 6 Ob 200/20k
Zeitliche Staffelung von Stifterrechten und deren Bindung an die Zustimmung anderer Organe oder Personen
(Paul Rizzi/Maximilian Ringhofer)

336 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

336 Geheimnisschutz und Rechtsdurchsetzung: Ein Konflikt der Konzepte?
Saskia Leopold/Berthold Hofbauer

339 OGH zu Online-TV und Online-Videorecordern
Philipp Homar

342 OLG Wien 9. 11. 2020, 1 R 117/20p
Lauterkeits-, persönlichkeits- und immaterialgüterrechtliche Ansprüche als Streitigkeit aus dem Vereinsverhältnis?
(Alexander Koller/Leonie Salzmann)

344 OGH 26. 11. 2020, 4 Ob 171/20f
Auslegung einer Lizenzvereinbarung
(Anna Katharina Tipotsch)

345 OGH 10. 12. 2020, 4 Ob 165/20y
Erlösbeteiligung als Bemessungsgrundlage bei unbefugter Werknutzung
(Roland Vesenmayer)

346 OGH 26. 11. 2020, 4 Ob 192/20v
Aussetzung des Verletzungsverfahrens nach der GGV
(Birgit Hirsch)

346 OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 191/20z
Zur Vereinbarung eines mittelbaren Wettbewerbsverbots
(Johannes Frank/Maha Zöhrer)

349 ARBEITSRECHT

349 Ersatzanspruch übergangener Bewerber
Andreas Gerhartl

352 OGH 25. 11. 2020, 9 ObA 101/20y
Kündigung eines auf vier Monate befristeten Arbeitsverhältnisses

352 OGH 21. 10. 2020, 9 ObA 75/20z
Schadenersatz bei Verstoß gegen das Ausschreibungsgesetz

354 OGH 23. 11. 2020, 8 ObA 48/20x
Klientenschutzklausel bei Wirtschaftstreuhändern

355 OGH 23. 11. 2020, 8 ObA 15/20v
Justizbetreuungsagentur fällt nicht unter die Leiharbeitsrichtlinie

357 STEUERRECHT

357 Immaterielle Werte und das wirtschaftliche Eigentum
Martin Klokár

361 VwGH 27. 11. 2020, Ro 2020/15/0019
Anspruchszinsen auf KöSt-Zuschlag gem § 22 Abs 3 KStG
(Christian Knotzer)

363 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

363 Die Novelle der Novelle zum GelverkG – Bleibt alles anders?
Johannes Stalzer/Christian Piska

367 Die Regulatory Sandbox und das Verfassungsrecht
Sofie Schock

370 Neues aus Europa
*Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/
Markus-Florian Rummel*

372 EuGH-Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

375 VwGH 15. 12. 2020, Ra 2018/04/0198
„Doppelte“ Kundmachung der mündlichen Verhandlung im Betriebsanlagengenehmigungsverfahren
(Edmund Primosch)

376 VwGH 22. 12. 2020, Ra 2019/04/0014
Eigentumsgefährdung: Feststellung der Gewerbebehörde
(Edmund Primosch)

377 VwGH 22. 1. 2021, Ra 2019/02/0218
Betriebsschließung eines Wettlokals: Wirkung in rem
(Edmund Primosch)

378 EUROPARECHT

378 Die Vereinbarkeit der Förderung grüner Energie durch die Europäische Investitionsbank mit dem EU-Beihilfenrecht
Raphael Dorda

284 IMPRESSUM



immo**lex**

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Top Thema

Neue Rechtsprechung zur Kautio**n** im Mietrecht

Vertragsrecht

Äquivalenzstörungen
bei vertraglicher
Beschränkung der
Gewährleistungspflicht

Immobilienbesteuerung

Die gebührenrechtliche
Dauer von Bestandverträgen

Forum Immobilitentreuhänder

Benützungsregelungen
im Wohnungseigentum



IMMOLEX.MANZ.AT

ISSN 1605-2536 Österreichische Post AG MZ 02Z032704 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 

117 EDITORIAL

- 117 COVID 19 – erste Entscheidung des LG für ZRS Wien**
Herbert Rainer

120 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 26–33

122 MIETRECHT

- 122 Neue Rechtsprechung zur Kautio n im Mietrecht**
Daniel Lassingleithner
- 126 OGH 10. 12. 2020, 3 Ob 104/20w**
Zum Auseinanderfallen von Erhaltungspflichten des Vermieters und Mietzinsminderung (*Christian Prader*)
- 128 OGH 10. 12. 2020, 5 Ob 146/20m**
Zur Rügeobliegenheit des Mieters bei befristeten Mietverträgen (*Benjamin Dobler*)
- 131 OGH 18. 12. 2020, 8 Ob 76/20i**
Zur Ausfolgung der Mieterkaution beim Liegenschaftserwerb
- 133 LG Salzburg 10. 6. 2020, 22 R 68/20h (rechtskräftig)**
Passivlegitimation und Aufrechnungsfragen bei Klage auf Herausgabe eines Kautionsparbuchs
- 135 OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 132/20y**
Titellose Benützung nach Beendigung des Bestandverhältnisses (*Alexander Sporer*)

137 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

- 137 OGH 21. 7. 2020, 5 Ob 53/20k**
Zur gerichtlichen Nutzwertfestsetzung vor WE-Begründung (*Martin Stadlmann*)
- 138 OGH 25. 8. 2020, 5 Ob 160/20w**
Zur Haftung der Eigentümergemeinschaft (*Sigrid R äth*)

139 LIEGENSCHAFTSRECHT

- 139 OGH 20. 1. 2021, 3 Ob 173/20t**
Auflösung eines dinglichen Wohnungsrechts aus wichtigem Grund (*Wolfgang Ruckenbauer*)

141 VERTRAGSRECHT

- 141 Äquivalenzstörungen bei vertraglicher Beschränkung der Gewährleistungspflicht**
Lukas Klever
- 145 OGH 24. 11. 2020, 10 Ob 38/20s**
Benützungsentgelt nach Aufhebung des Kaufvertrags (*Robert Streller*)

147 VERFAHRENSRECHT

- 147 Prozessverhalten und Kostenfolge im wohnrechtlichen Außerstreitverfahren**
Eike Lindinger

150 IMMOBILIENBESTEUERUNG

- 150 Die gebührenrechtliche Dauer von Bestandverträgen**
Erich Resch
- 153 VwGH 7. 12. 2020, Ra 2020/15/0067 (BFG v 30. 3. 2020)**
Bloße Gebrauchsüberlassung an den Gesellschafter oder wirtschaftliche Tätigkeit im Sinn der Umsatzsteuer (*Clemens Malainer/Andreas Staribacher*)
- 156 VwGH 18. 8. 2020, Ra 2020/16/0077**
Rechtsgebühr: Vermietung von Gebäuden oder deren Teilen zu überwiegender Wohnzwecken (*Karin Fuhrmann*)
- 158 VwGH 24. 4. 2020, Ro 2020/16/0012 (BVwG 24. 10. 2019)**
Gerichtsgebührenpflicht auch bei amtswegiger Eintragung im Grundbuch (*Lukas Till*)

160 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

- 160 Benützungsregelungen im Wohnungseigentum**
Christoph Kothbauer

119 IMPRESSUM

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Christoph Morgen/Daniel Arends/
Robin Schierhorn**

Sanierungsmittel der Wahl – Insolvenzplan
nach InsO n. F. oder Restrukturierungsplan
nach StaRUG?

S. 305

Jonah Krafczyk

Stundung und Prolongation als neue Finanzierung
gem. § 12 StaRUG

S. 313

BGH, 4. 3. 2021

Wiedereinsetzung in den vorigen Stand bei
Prozesskostenhilfeantrag des Insolvenzverwalters

S. 320

BGH, 18. 2. 2021

Begründung des Anspruchs auf Einziehung
von Wertersatz mit Erlangung des Gegenstands

S. 323

BFH, 17. 11. 2020

Steuerbarkeit des insolvenzbedingten Unter-
gangs von Aktien

S. 326

BVerwG, 24. 11. 2020

Anspruch auf Informationszugang trotz rechts-
missbräuchlichen Verhaltens des Bevollmächtigten

S. 330

Dokumentation

Entwurf eines österreichischen Bundesgesetzes
über die Restrukturierung von Unternehmen
(Restrukturierungsordnung – ReO)

S. 335



Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn
RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle
Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld
Vors. Richter am BGH a. D.
Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe
RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin
Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim

RAin Dr. Alexandra Schluck-Amené, Stuttgart
RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal
Prof. Dr. Dominik Skauradszun, Fulda
RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg
WP/StB Karsten Zabel, Essen

Inhaltsverzeichnis

Aufsätze

Christoph Morgen/Daniel Arends/Robin Schierhorn, Hamburg

Sanierungsmittel der Wahl – Insolvenzplan nach InsO n. F. oder Restrukturierungsplan nach StaRUG? 305

Jonah Krafczyk, Frankfurt/M.

Stundung und Prolongation als neue Finanzierung gem. § 12 StaRUG 313

Rechtsprechung

Insolvenzrecht

BGH v. 4. 3. 2021 – IX ZB 17/20

Wiedereinsetzung in den vorigen Stand bei Prozesskostenhilfeantrag des Insolvenzverwalters 320

BGH v. 18. 2. 2021 – IX ZB 6/20

Begründung des Anspruchs auf Einziehung von Wertersatz mit Erlangung des Gegenstands 323

Sämtliche Ausgaben auf zri-online.de mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.

Inanspruchnahme des Kommanditisten für Masseverbindlichkeiten 324

Steuerbarkeit des insolvenzbedingten Untergangs von Aktien 326

Anspruch auf Informationszugang trotz rechtsmissbräuchlichen Verhaltens des Bevollmächtigten 330

Anspruch des Insolvenzverwalters einer Wohnungsgenossenschaft auf Zahlung offener Beiträge auf von einem Genossen freiwillig übernommene und gestundete Anteile 333

Dokumentation

Entwurf eines österreichischen Bundesgesetzes über die Restrukturierung von Unternehmen (Restrukturierungsordnung – ReO) 335

RWS-Mitarbeiter-Webinar |GOI|

Donnerstag, 6. Mai 2021 von 9.30 bis 16.30 Uhr

Der Gläubiger im Insolvenzverfahren – Rechte, Pflichten, Einfluss

Erfolgreiche Durchsetzung Ihrer Ansprüche auch nach neuem Recht – Irrtümer vermeiden!



Die Themen

- ▣ Überblick über den Ablauf eines Insolvenzverfahrens
- ▣ Besonderheiten bei Insolvenzverfahren über das Vermögen von natürlichen Personen, insbesondere Erteilung und Versagung sowie weitere Verkürzung der Restschuldbefreiung
- ▣ Sonstige Wirkungen der Eröffnung des Insolvenzverfahrens (§§ 88, 89, 91 InsO)
- ▣ Forderungsanmeldung im Insolvenzverfahren, Verteilung
- ▣ Aufgaben und Befugnisse der Gläubigerversammlung und des Gläubigerausschusses
- ▣ Sicherungsrechte im vorläufigen und im eröffneten Insolvenzverfahren
- ▣ Besonderheiten bei Eigenverwaltung
- ▣ Kurzüberblick Insolvenzanfechtung

Ihre Referenten



Monika Deppe, Diplom-Rechtspflegerin (FH), war von 1998 bis 2011 als Rechtspflegerin beim Amtsgericht Münster mit Konkurs- und Insolvenzsachen beschäftigt. Bis 2008 war Monika Deppe parallel mehrere Jahre an der Weiterentwicklung einer Gerichtssoftware für den Insolvenzbereich, insbesondere auch der Insolvenztabelle, beteiligt. Seit 2012 ist sie als Sachbearbeiterin in Insolvenzsachen tätig und seit 2015 bei B-B-O-R-S Kreuznacht Rechtsanwälte in Münster. Sie ist Mitherausgeberin der *InsbürO* und regelmäßig Referentin in Seminaren, u.a. für Insolvenzsachbearbeiter.



Rechtsanwalt **Stefan Ludwig** ist Fachanwalt für Insolvenzrecht und Leiter der Niederlassung Berlin für den Bereich Insolvenzverwaltung der Schultze & Braun Rechtsanwalts-gesellschaft für Insolvenzverwaltung mbH. Die fachlichen Schwerpunkte seiner Tätigkeit liegen in der Insolvenzverwaltung, in der Sanierung und Restrukturierung von Unternehmen und im Bank- und Kapitalmarktrecht. Er wird regelmäßig von verschiedenen Insolvenzgerichten als Insolvenzverwalter oder Sachwalter bestellt und begleitet im Rahmen seiner mehr als 20-jährigen Tätigkeit in diesem Bereich bereits zahlreiche Unternehmen erfolgreich durch Insolvenz- oder Eigenverwaltungsverfahren.

Teilnahmegebühr: € 549,00 zzgl. MwSt. (= brutto € 653,31) inkl. Teilnehmerunterlagen zum Download

RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG · Aachener Str. 222 · 50931 Köln
Telefon (0221) 400 88 30 · Fax (0221) 400 88 77 · seminar@rws-verlag.de · rws-seminare.de



RWS Verlag
Kommunikationsforum

ÖSTERREICHISCHES

Anwalt blatt

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2121

**189 ABHANDLUNGEN**

Grundsätze der
Strafverteidigung

Rechtsformgestaltung für
Freiberufler

188 FRAGEN AN

Mag. Muna Duzdar

**206 IM GESPRÄCH**

Johanna Busmann –
Kommunikation statt
Konfrontation®

210 CHRONIK

170 Jahre Tiroler
Rechtsanwaltskammer –
Jubiläum im Zeichen von
Demokratie und Rechtsstaat

Inhalt 04_2021

- 177 Editorial
- 179 Wichtige Informationen
- 180 Werbung & PR
- 181 Recht kurz & bündig
- 185 Europarecht kurz & bündig
- 187 Europa aktuell
- 188 3 Fragen an ...
- 234 Inserate
- 236 Indexzahlen

AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
Arbeitskreis Strafrecht, ÖRAK
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- StB Mag. Leopold Brunner, St. Pölten
- RA Mag. Petra Cernochova, Wien
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- RA Dr. Rainer Hable, M.Sc. (LSE), Wien
- HR Prof. Dr. Franz Hartl, Langenzersdorf
- Mag. Jessica König, ÖRAK Büro Brüssel
- RA Dr. Wolfgang Kropf, MBL, Wien
- em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien
- RAA MMag. Theresia Leitinger, M.A.I.S., Graz
- RA Dr. Florian Leitinger, Weiz
- Mag. Johannes Lentner, Tiroler Rechtsanwaltskammer
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- RA Dr. Marco Nademleinsky, Wien
- StB Mag. Christian Oberkleiner, MAS, Wien
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- Mag. Fabian Stegmayer, Bibliothek RAK Wien
- StB Mag. Gottfried Sulz, Wien
- Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien
- RA Dr. Armenak Utudjian, M.B.L.-HSG, Wien
- RA Dr. Alexander Wittwer, LL.M., Dornbirn

ABHANDLUNGEN

- 190 Grundsätze der Strafverteidigung
Danijela Milicevic
- 196 Rechtsformgestaltung für Freiberufler
Christian Oberkleiner, Leopold Brunner, Gottfried Sulz

SERVICE

- 206 Im Gespräch



Johanna Busmann Foto: Studioline Photography Hamburg, Rechteinhaber Johanna Busmann

- 209 Termine
- 210 Chronik
- 212 Aus- und Fortbildung
- 216 Rezensionen
- 221 Zeitschriftenübersicht

RECHTSPRECHUNG

- 226 Voraussetzungen für die Verhängung einstweiliger Maßnahmen
- 227 Unsachliche, beleidigende Schreibweise
- 229 Zustellung von Verfahrenshilfebestedungsbescheiden durch die Rechtsanwaltskammern im Wege des ERV
- 230 Vorsteuerabzugsberechtigung bei Überlassung einer Dienstwohnung an den Gesellschafter-Geschäftsführer?