

NZZS

Neue Zeitschrift Sozialrecht

D3-2243

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

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 Rüland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

www.nzs.beck.de

Aus dem Inhalt

F. Bockholdt

Der Anspruch auf Reiseentschädigung für die
Anreise zur mündlichen Verhandlung 281

K. Dinter

Die medizinische Versorgung Geflüchteter aus
rechtlicher Sicht 285

M. Beckmann

Verdienstauffallentschädigung für pflegende
Angehörige in der Pandemie 290

BSG

Ersatz der Kosten der Sozialhilfe bei schuldhaftem
Verhalten (Anm. *M. Kellner*) 296

BSG

Anrechnung von Zuwendungen an Teilnehmer von
Maßnahmen im Sozialhilferecht (Anm. *L. Schneider*) 302

BSG

Abrechnung des Zusatzentgelts für die Gabe von
Blutgerinnungsfaktoren durch das Krankenhaus
(Kurzkomentierung *C. Prange*) 308

BSG

Kein Wegeunfall bei nicht feststellbarer Handlungstendenz
des Versicherten (Kurzkomentierung *A. Fiebig*) 311

BSG

Kein Anerkenntnis gegen den ausdrücklichen Willen
des Erklärenden (Kurzkomentierung *G. Formann*) 315

VG Saarlouis

Einsicht in Akten des Jugendamts
(Kurzkomentierung *C. Schmidt*) 318

30
JAHRE
NZZS


C.H. BECK

8/2021

12. April 2021

30. Jahrgang S. 281-320



Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

8/2021



NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Mehr Barrierefreiheit für Deutschland	VI
	Sozialabkommen für die Zeit nach dem Brexit	VI
<i>Rechtsprechung</i>	BSG: Krankengeld kann Elterngeld Plus reduzieren	VI
	LSG Baden-Württemberg: Krankenkasse muss Cannabis zur Behandlung eines Schlafapnoesyndroms mit Zähneknirschen und Tagesmüdigkeit nicht bezahlen	VII
	LSG NRW: Kurzarbeitergeld: Weiterer Erfolg für Malta Air Ltd	VII
<i>Mitteilungen</i>	Erleichterter Zugang zur Kurzarbeit wird verlängert	VIII
	Renten im Westen bleiben ab 1. Juli stabil, Angleichung im Osten schreitet voran	VIII
	Beratung durch die Bundesagentur für Arbeit	VIII
	Hohe Beitragsrückstände in der Krankenversicherung	VIII
	Regierung verteidigt „Optionskommunen“	VIII
	Beratungsangebot für Barrierefreiheit	VIII
	Unterschiede bei der Grundsicherung im Alter	IX
	Hinzuverdienstregeln bei der Flexirente	IX
	„Grauer Pflegemarkt“ mit häuslichen Betreuern	IX
	Grüne fordern Reform der Krankenhausversorgung	IX
	FDP fordert Digitale Lernförderung für Kinder	IX
	AfD fordert Stundung von Sozialversicherungsbeiträgen	IX
	Linke fordert Neuorganisation der Patientenberatung	X
	Grüne fordern krisenfesten Einstieg in den Arbeitsmarkt	X
	Experten unterstützen regional vernetzte Gesundheitsversorgung	X
<i>Personalia</i>	Neue Bundesrichter für das Bundesarbeitsgericht und das Bundessozialgericht gewählt	X

Aufsätze und Berichte

<i>Frank Bockholdt</i>	Der Anspruch auf Reiseentschädigung für die Anreise zur mündlichen Verhandlung	281
<i>Katharina Dinter</i>	Die medizinische Versorgung Geflüchteter aus rechtlicher Sicht	285
<i>Marco Beckmann</i>	Verdienstausfallentschädigung für pflegende Angehörige in der Pandemie	290

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Grundsicherungsrecht

BSG 03.07.2020 – B 8 SO 2/19 R	Ersatz der Kosten der Sozialhilfe bei schuldhaftem Verhalten (mit Anm. Martin Kellner)	296
BSG 03.07.2020 – B 8 SO 27/18 R	Anrechnung von Zuwendungen an Teilnehmer von Maßnahmen im Sozialhilferecht (mit Anm. Lothar Schneider)	302

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

BSG
27.10.2020 – B 1 KR 35/19 B Abrechnung des Zusatzentgelts für die Gabe von Blutgerinnungsfaktoren durch das Krankenhaus (*Carina Prange*) 308

Teilhaberecht

LSG Hamburg
28.08.2019 – L 2 U 12/19 Differenzierter Anwendungsausschluss der §§ 102 ff. SGB X bei fehlender Weiterleitung eines Reha-Bedarfs (*Carsten Schütz*) 309

Rentenversicherungsrecht

LSG Berlin-Brandenburg
19.08.2020 – L 16 R 439/19 Auskunftsanspruch gegenüber Geldinstitut auf Nennung einer verfügungsberechtigten Person (*Paul-Gerhard Stäbler*) 310

Unfallversicherungsrecht

BSG
06.10.2020 – B 2 U 9/19 R Kein Wegeunfall bei nicht feststellbarer Handlungstendenz des Versicherten (*Andrè Fiebig*) 311

Grundsicherungsrecht

LSG NRW
28.10.2020 – L 12 AS 2055/18 Endgültigkeitsfiktion im laufenden Klageverfahren (*Stefan Schifferdecker*) 312

LSG Hessen
11.03.2020 – L 6 AS 471/19 Fiktiver abschließender Bescheid und Klageerweiterung im Berufungsverfahren (*Gunnar Formann*) 313

LSG Niedersachsen-Bremen
27.01.2021 – L 13 AS 173/19 Berücksichtigung einer einmaligen Einnahme bei der endgültigen Leistungsfestsetzung (*Björn Brehm*) 314

Verfahrensrecht

BSG
17.09.2020 – B 4 AS 13/20 R Kein Anerkenntnis gegen den ausdrücklichen Willen des Erklärenden (*Gunnar Formann*) 315

LSG Thüringen
28.09.2020 – L 1 SF 531/20 B Kein Teilerkenntnis im Erinnerungs- und Beschwerdeverfahren nach § 56 RVG (*Andrè Fiebig*) 316

LSG Niedersachsen-Bremen
25.06.2020 – L 7 AS 7/20 B Für überzahlte PKH-Vergütung gilt der öffentlich-rechtliche Erstattungsanspruch. (*Andreas Jenak*) 317

VG Saarlouis
30.10.2020 – 3 K 1527/18 Einsicht in Akten des Jugendamts (*Christopher Schmidt*) 318

LSG Sachsen
07.01.2021 – L 3 AL 176/17 Zurückweisung eines Steuerberaters im Widerspruchsverfahren über Saison-Kurzarbeitergeld (*Wolfgang Bender*) 319

Soziales Entschädigungsrecht

LSG Niedersachsen-Bremen
05.11.2020 – L 10 VE 46/17 Keine Auslösung von Multipler Sklerose durch Impfung mit Havrix 1440 (*Carsten Lund*) 320

04.21

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
DZ-Z263

68. Jahrgang
April 2021
Seiten 197-260

b

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

Die Sozial- gerichtsbarkeit

Zeitschrift für
das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

Prof. Dr. Peter Axer
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg

Prof. Dr. Peter Becker
Vorsitzender Richter am BSG

Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf
Leibniz Universität Hannover

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

Dr. Christine Fuchsloch
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,
Schleswig

Prof. Dr. Otto Ernst Krasney
Vizepräsident des BSG a.D.

Dr. h. c. Peter Masuch
Präsident des BSG a.D.

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

Prof. Dr. Rainer Schlegel
Präsident des BSG

Prof. Dr. Peter Udsching
Vorsitzender Richter am BSG a.D.

Prof. Dr. Thomas Voelzke
Vizepräsident des BSG

Dr. h. c. Matthias von Wulffen
Präsident des BSG a.D.

Aufsätze

S. Huster/F. Kohlenbach/C. Stephan
Von Priorisierungsgruppen und Impfdrängern

B. Küstermann
Die Aufgabenübertragung für das Bildungs- und
Teilhabe paket auf die Kommunen und deren Vereinbarkeit
mit dem Grundgesetz

F. Brosius-Gersdorf
Die Organisation der Prüfung der Jahresrechnung in der
gesetzlichen Rentenversicherung (Teil III)

K. Goldberg/E. M. Laing
Subordinationsrechtliche Vereinbarungen im Recht der
Grundsicherung für Arbeitsuchende

D. Schneider
Zur sozialrechtlichen Erstattungsfähigkeit von
Dolmetscherkosten bei der medizinischen Versorgung

Aktuelle Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung

BSG, Rentenzahlung/Tod des Berechtigten/
Rücküberweisungspflicht
(Anm. R. Mey)

BSG, Beitragszuschlag/Rentennachzahlungen
(Anm. G. Bigge/J. Schindler)

BSG, Sonderrechtsnachfolge/Meldung Berufskrankheit
(Anm. A. Kranig)

BSG, Kosten im Vorverfahren/Widerspruch/
Nachzahlung/Zinsanspruch
(Anm. M. Gierke)



Inhalt

EDITORIAL	Prof. Dr. Hermann Plagemann	
AUFSÄTZE	<i>Prof. Dr. Stefan Huster/Friederike Kohlenbach/Corinna Stephan</i> Von Priorisierungsgruppen und Impfdrängern _____	197
	<i>Prof. Dr. Burkhard Küstermann, LL. M.</i> Die Aufgabenübertragung für das Bildungs- und Teilhabepaket auf die Kommunen und deren Vereinbarkeit mit dem Grundgesetz _____	203
	<i>Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf, LL. M.</i> Die Organisation der Prüfung der Jahresrechnung in der gesetzlichen Rentenversicherung (Teil III) _____	209
	<i>Dr. Katharina Goldberg/Emily Mary Laing</i> Subordinationsrechtliche Vereinbarungen im Recht der Grundsicherung für Arbeitsuchende _____	216
	<i>Dana Schneider</i> Zur sozialrechtlichen Erstattungsfähigkeit von Dolmetscherkosten bei der medizinischen Versorgung _____	222
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____	228
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
RENTENVERSICHERUNG	<i>Rentenzahlung/Tod des Berechtigten/Rücküberweisungspflicht</i> § 102 Abs. 5, § 118 Abs. 3 SGB VI Urteil des 5. Senats des BSG vom 17.6.2020 – B 5 R 21/19 R – ECLI:DE:BSG:2020:170620UB5R2119R0 – <i>Anmerkung von Rüdiger Mey, Berlin</i> _____	232
UNFALLVERSICHERUNG	<i>Beitragszuschlag/Rentennachzahlungen</i> § 162 SGB VII Urteil des 2. Senats des BSG vom 23.6.2020 – B 2 U 13/18 R – ECLI:DE:BSG:2020:230620UB2U1318R0 – <i>Anmerkung von Prof. Gerd Bigge, Hennef/Jasmin Schindler (B. A.), Waghäusel</i> _____	239
UNFALLVERSICHERUNG	<i>Sonderrechtsnachfolge/Meldung Berufskrankheit</i> § 56 Abs. 1 Satz 1 SGB I, § 59 Satz 2 SGB I; § 19 Satz 2 SGB IV; § 202 SGB VII; Anl. 1 Nr. 4105 BKV Urteil des 2. Senats des BSG vom 23.6.2020 – B 2 U 5/19 R – ECLI:DE:BSG:2020:230620UB2U519R0 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Andreas Kranig, Hennef</i> _____	245
SOZIALHILFE	<i>Kosten im Vorverfahren/Widerspruch/Nachzahlung/Zinsanspruch</i> § 63 Abs. 1 Satz 1 SGB X, § 31 Satz 1 SGB X; § 44 Abs. 1 SGB I; § 133 BGB Urteil des 8. Senats des BSG vom 3.7.2020 – B 8 SO 5/19 R – ECLI:DE:BSG:2020:030720UB8SO519R0 – <i>Anmerkung von Malte Gierke, Braunschweig</i> _____	253
SCHRIFTTUM	Köhler-Rama, Das Rentensystem verstehen. Einführung in die Politische Ökonomie der Alterssicherung _____	259
	Fuchs/Preis/Brose (Hg.), Sozialversicherungsrecht und SGB II – Lehrbuch für Studium und Praxis – _____	259
GESAMTSCHAU		V

04.21

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z264

ZESAR

20. Jahrgang
April 2021
Seiten 152–200

Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

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

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

Prof. Dr. Maximilian Fuchs
Regensburg

Prof. Dr. Franz Marhold
Wirtschaftsuniversität Wien

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

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

Prof. Dr. Reinhard Resch
Johannes Kepler Universität Linz

Prof. Dr. Adam Sagan
Universität Bayreuth

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

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

EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und
Arbeitsrecht

Aufsätze

K. Nebe/S. Gröhl/N. Thoma
Der Diskriminierungsschutz von Sorgeleistenden (Teil I)

W. Frenz
EU-Arbeitnehmergrundrechte in der Corona-Krise

T. Kingreen
The times they are changing:
Als Reisen noch die Gesundheit förderte

Vorlagen an den

BAG

EuGH

Verfall Urlaubsanspruch / Mehrarbeitszuschläge
(*Anm. C. Schneider*)

Rechtsprechung mit Anmerkungen

EuGH,
Krankenversicherung / Grenzüberschreitende
Gesundheitsversorgung / Vorabgenehmigung
(*Anm. T. Kingreen*)

EuGH,
Entsendung von Arbeitnehmern /
Kraftfahrer im grenzüberschreitenden Güterverkehr /
Kabotagebeförderung
(*Anm. P. Hantel*)

Inhalt



EDITORIAL	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
EU-AGENDA		
Kommission	Europäischer Gesundheitsdatenraum _____	153
	Verstoß gegen EU-Wettbewerbsvorschriften _____	153
	Mit vier Milliarden Euro gegen den Krebs _____	154
Parlament	Ein Recht auf Nichterreichbarkeit _____	154
Aus den Mitgliedstaaten	Aktuelle Renten: Entwicklungen in Mittel- und Osteuropa _____	155
	Beschäftigungstrends in der Corona-Pandemie _____	155
Europäische Einrichtungen	Elektronischer Austausch von Sozialversicherungsdaten _____	156
AUFSÄTZE		
	<i>Prof. Dr. Katja Nebe/Stefanie Gröhl/Nicole Thoma</i> Der Diskriminierungsschutz von Sorgeleistenden (Teil I) _____	157
	<i>Prof. Dr. jur. Walter Frenz</i> EU-Arbeitnehmergrundrechte in der Corona-Krise _____	164
	<i>Prof. Dr. Thorsten Kingreen</i> The times they are changing: Als Reisen noch die Gesundheit förderte _____	171
VORLAGEN AN DEN EUGH	Bundesarbeitsgericht Verfall Urlaubsanspruch/Mehrarbeitszuschläge <i>Anmerkung von Christopher Schneider, Bayreuth</i> _____	176
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
Soziale Sicherheit	<i>Krankenversicherung/Grenzüberschreitende Gesundheitsversorgung/Vorabgenehmigung</i> VO (EG) Nr. 883/2004; VO (EG) Nr. 987/2009; RL 2011/24/EU; Art. 56 AEUV Urteil des EuGH vom 23. 9. 2020, Rs. C-777/18 (WO ./. Vas Megyei Kormányhivatal), ECLI:EU:C:2020:745 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Thorsten Kingreen, Regensburg</i> _____	180
Freier Dienst- leistungsverkehr	<i>Entsendung von Arbeitnehmern/Kraftfahrer im grenzüberschreitenden Güterverkehr/Kabotagebeförderung</i> RL 96/71/EG; Art. 56 AEUV Urteil des EuGH vom 1. 12. 2020, Rs. C-815/18 (Federatie Nederlandse Vakbeweging ./. Van den Bosch Transporten BV, Van den Bosch Transporte GmbH, Silo-Tank Kft.), ECLI:EU:C:2020:976 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Peter Hantel, Wildau</i> _____	191
VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH	_____	V
KURZ NOTIERT	Bayreuther Dissertationspreis für europäisches Arbeitsrecht 2021 _____	V
GESAMTSCHAU	_____	VI

6745

22. 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

» **Florian Dauser:** Kündigungserklärungen in der Praxis

RECHTSPRECHUNG

- » EuGH-GA: Entfall der Urlaubersatzleistung bei unberechtigtem vorzeitigem Austritt ist unionsrechtswidrig
- » Wegfall von Nachtdiensten bei Schwangerschaft: Berechnung des Entgeltanspruchs
- » Entsendungszulagen als Bestandteil des Mindestlohns?
- » Bestrafung wegen Nichtbereithaltung der Entsendemeldung neben Bestrafung wegen deren Nichterstattung?
- » Elektronisches Bereithalten von Lohnunterlagen muss sofortige Einsichtnahme ermöglichen
- » Zeitausgleichstage für Nachtdienste und Feiertage sind keine Schwerarbeitszeiten
- » Schwerarbeit bei Ausübung mehrerer Tätigkeiten
- » Mängelbehebungsauftrag auch bei bewusst mangelhaft eingebrachter Beschwerde nach der BAO
- » BFG: Ermittlung der Negativsteuer – Einbeziehung ausländischer steuerfreier Einkünfte



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Florian Dauser: Kündigungserklärungen in der Praxis**

3

In Österreich gilt das freie Kündigungsrecht, sodass für die Kündigung eines Arbeitsverhältnisses kein Grund vorliegen muss. Was für Rechtsempfänger anderer Rechtsordnungen befremdlich wirken mag (beispielsweise Niederlande oder Kroatien), ist ein Grundaspekt des österreichischen Arbeitsrechts. Nichtsdestotrotz entstehen für Arbeitgeber im Zusammenhang mit dem Ausspruch von Kündigungen immer wieder Unklarheiten und Fragen. Auf einige davon geht RA *Florian Dauser*, LL.M. in seinem aktuellen Fachbeitrag ein.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

EuGH-GA: Entfall der Urlaubersatzleistung bei unberechtigtem vorzeitigem Austritt ist unionsrechtswidrig	6
Anspruch auf Urlaubersatzleistung – unzulässiger Verzicht	7
Berechnungsgrundlage für den Überstundenzuschlag	7
Wegfall von Nachtdiensten bei Schwangerschaft: Berechnung des Entgeltanspruchs	8
Zahlungsunfähigkeit keine Entschuldigung für Nichtauszahlung der Löhne	9
Entsendungszulagen als Bestandteil des Mindestlohns?	10
Bestrafung wegen Nichtbereithaltung der Entsendemeldung neben Bestrafung wegen deren Nichterstattung?	11
Elektronisches Bereithalten von Lohnunterlagen muss sofortige Einsichtnahme ermöglichen	12
Abgrenzung grenzüberschreitende Arbeitskräfteüberlassung von Werkvertrag	12
Beschäftigung ausländischer Arbeitnehmer ausschließlich in Österreich – Arbeitskräfteüberlassung	13

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Zeitausgleichstage für Nachtdienste und Feiertage sind keine Schwerarbeitszeiten	14
Schwerarbeit bei Ausübung mehrerer Tätigkeiten	15

» STEUERRECHT

Mängelbehebungsauftrag auch bei bewusst mangelhaft eingebrachter Beschwerde nach der BAO	17
BFG: Ermittlung der Negativsteuer – Einbeziehung ausländischer steuerfreier Einkünfte	18
Aufwendungen iZm einvernehmlicher Scheidung – keine außergewöhnliche Belastung	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

StV

Se

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

03-2271

STRAFVERTEIDIGER



40 JAHRE StV

REDAKTION

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

AUS DEM INHALT

Bundesgerichtshof

Wahrunterstellung bei Belastungszeugen
(»Aussage-gegen-Aussage«)

Fehlerhafte Anwendung einer zum
Tatzeitpunkt noch nicht geltenden
strengeren Gesetzesfassung

Ruhen der Verjährungsfrist bei Sexual-
delikten

Sexuelle Handlungen des Opfers an
sich selbst; Hang

Schutzlose Lage

Vergewaltigung durch Eindringen in
den Körper

Gesamtbetrachtung bei Prüfung eines
minder schweren Falls

Sexueller Missbrauch eines Jugendlichen
Kinderpornographische Schriften

Sexuelle Handlung beim Berühren von
Kindern

Oberlandesgerichte

Kammergericht

Fortdauer unbefristeter Führungs-
aufsicht; nachträgliche Änderung von
Weisungen

Führungsaufsicht: Abstinenz- und
Kontroll- sowie Vorstellungs- und
Therapieweisungen

Strafbarkeit des sog. Stealthing

Jena

Entfallen der Führungsaufsicht

Hamburg

Verjährung sexueller Übergriffe;
Aussagekonstanz

Bremen

Haftgrund der Wiederholungsgefahr
bei exhibitionistischen Handlungen
vor Kindern

Amtsgerichte

Kiel

»Stealthing«

Aufsätze

Mohamad El-Ghazi

Fünf Jahre Reform des Sexualstrafrechts –
eine erste Bestandsaufnahme

Jenny Lederer

Nein heißt nein ... zu populistischer
Kriminalpolitik und punitiven Tendenzen
im Gesetz »zur Bekämpfung sexualisierter
Gewalt«

Björn Gercke/Matthias Jahn/

Theresa Paul

Sorgenkind außer Kontrolle: Paradigmen-
wechsel der Geldwäsche-»Bekämpfung«
mit der Neufassung des § 261 StGB

Lorenz Leitmeier

»Im Namen des Volkes: Der Angeklagte
wird bis auf Weiteres freigesprochen«?

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen
und Strafverteidiger

Hartmut Wächtler

Heft 5

Mai 2021
Seiten 285 – 348
41. Jahrgang
Art.-Nr. 08100105
PVSt 20232

Carl Heymanns Verlag



Editorial
Impressum

I
V

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 5 StR 236/20 v. 21.07.2020 Befangenheit bei willkürlicher Rechtsanwendung	285
BGH 1 StR 354/20 v. 12.11.2020 Wahrunterstellung bei Belastungszeugen (»Aussage-gegen-Aussage«)	287
BGH 2 StR 152/20 v. 18.11.2021 DNA-Gutachten; »Aussage-gegen-Aussage«	288
KG (5) 161 Ss 118/19 (20/19) v. 24.09.2019 Fehlerhafte Anwendung einer zum Tatzeitpunkt noch nicht geltenden strengeren Gesetzesfassung	290

Strafrecht

BGH 2 StR 175/20 v. 15.07.2020 Verminderung der Schuldfähigkeit infolge »Kernpädophilie« (Ls)	292
BGH 6 StR 106/20 v. 01.07.2020 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Zustand und Gefahrenprognose; Sozialprognose	292
BGH 3 StR 630/19 v. 07.04.2020 Nachträgliche Gesamtstrafenbildung	293
BGH 1 StR 463/18 v. 10.01.2019 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus; Erheblichkeit öffentlichen Onanierens (Ls)	294
BGH 3 StR 480/18 v. 21.03.2019 Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus: Gefahrenprognose (Ls)	294
BGH 3 StR 90/20 v. 07.04.2020 Ruhe der Verjährungsfrist bei Sexualdelikten	295
BGH 2 StR 501/19 v. 04.03.2020 Schwerer sexueller Missbrauch von Kindern (Ls)	296
BGH 6 StR 7/20 v. 15.07.2020 Tatvollendung einer sexuellen Nötigung (Ls)	296
BGH 4 StR 624/19 v. 10.03.2020 Sexuelle Handlungen des Opfers an sich selbst; Hang	296
BGH 4 StR 678/19 v. 02.07.2020 Schutzlose Lage	298
BGH 1 StR 476/20 v. 14.01.2021 Vergewaltigung (Ls)	300
BGH 4 StR 398/20 v. 02.12.2020 Vergewaltigung durch Eindringen in den Körper	301
BGH 3 StR 288/20 v. 15.09.2020 Gesamtbetrachtung bei Prüfung eines minder schweren Falls	302

BGH 4 StR 422/19 v. 18.11.2020 Sexueller Missbrauch eines Jugendlichen	303
BGH 6 StR 82/20 v. 16.06.2020 Zwangslage (Ls)	304
BGH 1 StR 221/20 v. 10.07.2020 Sexueller Missbrauch von Jugendlichen	304
BGH 3 StR 275/20 v. 01.09.2020 Kinderpornographische Schriften	306
BGH 6 StR 87/20 v. 19.05.2020 Einziehung bei Kinderpornographie (Ls)	307
BGH 2 StR 543/19 v. 06.05.2020 Sexuelle Handlung beim Berühren von Kindern	307
BGH 5 StR 245/20 v. 02.09.2020 »Veranlassen« zur Zwangsprostitution i.S.d. § 232a StGB (Ls)	309
BGH 3 StR 132/20 v. 04.08.2020 Zwangsprostitution (Ls)	309
KG 5 Ws 217/20 v. 10.12.2020 Weisungen zur Führungsaufsicht: Begründungsanforderungen (Ls)	309
KG 5 Ws 222/19 v. 14.04.2020 Fortdauer unbefristeter Führungsaufsicht; nachträgliche Änderung von Weisungen (Ls)	309
KG 5 Ws 211/19 v. 11.12.2019 Führungsaufsicht: Abstinenz- und Kontroll- sowie Vorstellungs- und Therapieweisungen (Ls)	310
KG 5 Ws 225,226/20 v. 22.12.2020 Führungsaufsicht: Vorstellungsweisung (Ls)	310
OLG Jena 1 Ws 451,452/19 v. 16.01.2020 Entfallen der Führungsaufsicht (Ls)	310
OLG Hamburg 6 Rev 3/20 v. 16.06.2020 Verjährung sexueller Übergriffe; Aussagekonstanz (Ls)	311
KG 4 Ss 58/20 v. 27.07.2020 Strafbarkeit des sog. »Stealthings« (Ls)	311
AG Kiel 38 Ds 559 Js 11670/18 v. 17.11.2020 »Stealthings«	311

Haftrecht

OLG Bremen 1 Ws 44/20 v. 11.05.2020 Haftgrund der Wiederholungsgefahr bei exhibitionistischen Handlungen vor Kindern (Ls)	313
LG Berlin 538 Qs 101/20 v. 13.01.2021 Frist zur Benennung eines Pflichtverteidigers: Zustellungserfordernis	313

Aufsätze

Fünf Jahre Reform des Sexualstrafrechts – eine erste Bestandsaufnahme Mohamad El-Ghazi	314
--	-----

Nein heißt nein ... zu populistischer Kriminalpolitik und punitiven Tendenzen im Gesetz »zur Bekämpfung sexualisierter Gewalt«	322
Jenny Lederer	
Sorgenkind außer Kontrolle: Paradigmenwechsel der Geldwäsche-»Bekämpfung« mit der Neufassung des § 261 StGB	330
Björn Gercke/Matthias Jahn/Theresa Paul	
»Im Namen des Volkes: Der Angeklagte wird bis auf Weiteres freigesprochen?«	341
Lorenz Leitmeier	

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger	347
Hartmut Wächtler	

Zeitschriften

Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	348
---	------------

Vorschau

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

Till Pörner Das strafrechtliche (Schutz)waffen- und Vermummungsverbot – ein Fall für das Fußballstadion?; **Yao Li** Die Pflicht zum Hinweis auf eine Einziehung nach § 265 Abs. 2 Nr. 1 StPO; **Viktor Volkmann/Sebastian T. Vogel** Die Besorgnis der Befangenheit gegenüber der Staatsanwaltschaft; **Ingo W. P. Lenßen/Robert F. Scheel** Den Freispruch »zweiter Klasse« gibt es nicht!; **Robert Esser/Ludwig Reißmann** Schutz des Kernbereichs privater Lebensgestaltung durch den Einsatz künstlicher Intelligenz (KI) – Neue Perspektiven für Strafverfolgung und Gefahrenabwehr; **Robert Esser** Vom endgültigen Ende der Strafzumessungslösung bei der Tatprovokation – und der Notwendigkeit einer gesetzlichen Regelung ihres Verbots; **Mathias Grzesiek/Daniel Zühlke** Die Entschlüsselung von Smartphones gegen den Willen des Betroffenen zum Zwecke der Durchführung des Strafverfahrens; **Björn Kruse** INTERPOL-Red Notices – Der Rechtsweg zur Löschung von internationalen Festnahmeersuchen; **Jürgen Wessing** Eine Entscheidung mit Folgen: Der BGH zur Entbindung von der Schweigepflicht im Fall Wirecard; **Carsten Momsen/Laura Farina Diederichs** Conviction Integrity Units – Ein Vorschlag zur Einbindung der Staatsanwaltschaft in die Wiederaufnahmepaxis nach US-amerikanischem Vorbild;

Jürgen Pauly EGMR, Urt. v. 20.02.2020 – 68556/13 Krebs /J. Deutschland (Strafschärfende Berücksichtigung nicht angeklagter Sachverhalte); **Frank Peter Schuster** KG, Beschl. v. 30.09.2020 – 4 Ws 46/20 (Verfassungsmäßigkeit des § 76a Abs. 4 StGB); **Mario Bachmann** BGH, Urt. v. 30.06.2020 – 3 StR 377/18 (§ 105 Abs. 3 S. 2 JGG bei versuchtem Mord; Teilverzicht auf das Verwertungsverbot des § 252 StPO); **Ulrich Eisenberg** BGH, Beschl. v. 12.05.2020 – 1 StR 596/19 (Kronzeuge und Beweiswürdigung); **Hans-Heiner Kühne** BGH, Beschl. v. 14.10.2020 – 5 StR 616/18 (Schlafender Schöffe während Verlesung des Anklagesat-

zes); **Martin Würfel** BGH, Beschl. v. 17.11.2020 – 3 ARs 14/20 (»Wirecard«-Untersuchungsausschuss); **Aleksandar Zivanic** OLG Brandenburg, Urt. v. 25.03.2020 – (1) 53 Ss 126/19 (»Hitlergruß« vor Schulklasse); **Andreas Hoyer** BGH, Beschl. v. 29.07.2020 – 4 StR 49/20 (Selbstaufnahmen und Verletzung des höchstpersönlichen Lebensbereichs); **Peter Wiepjes** LG Hildesheim, Beschl. v. 07.02.2020 – 15 Qs 1/20 (Bestechung im Gesundheitswesen); **Wolfgang Staudinger** OLG Hamm, Beschl. v. 02.12.2020 – 1 Ws 479/20 (Bewährungswiderruf und Unschuldsvermutung); **Jes Meyer-Lohkamp** BGH, Urt. v. 11.11.2020 – 5 StR 197/20 (Bescheidung des Widerspruchs gegen Anordnung des Selbstleseverfahrens); **Tilman Reichling/Laura Borgel** OLG Brandenburg, Beschl. v. 04.11.2021 – Ws 135/20 (Besetzungseinwand nach § 222b StPO); **Klaus-Ulrich Ventzke** BGH, Beschl. v. 16.09.2020 – 5 StR 314/20 (Beweisverwertungsverbot nach § 51 BZRG);

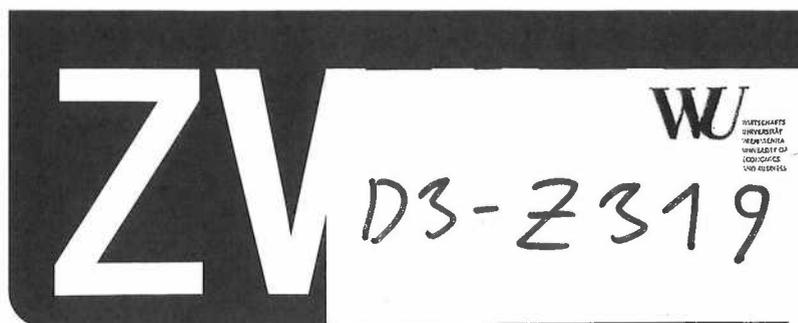
Franz Salditt Martin Wohlrabe (Hrsg.), Litigation-PR, Wie Krisenkommunikation im Gerichtssaal der Öffentlichkeit funktioniert; **Thomas Hillenkamp** Sophie Härtl-Meißner, Die tätige Reue im deutschen und österreichischen Strafrecht; **Sebastian Felz** Thomas Wilrich, Arbeitsschutz-Strafrecht. Haftung für fahrlässige Arbeitsunfälle: Sicherheitsverantwortung, Sorgfaltspflichten und Schuld; **Mathias Prierer** Markus Busch/Elisa Hoven/Mark Pieth/Markus Rübenstahl, Antikorruptions-Compliance; **René Börner** Julia Vorländer, Die Neufassung des § 136 Abs. 4 StPO; **Elisa Hoven** Rainer T. Cherkeh/Carsten Momsen/Jan F. Orth, Handbuch Sportstrafrecht; **Till Pörner** Helmut Ridder/Michael Breitbach/Dieter Deiseroth, Versammlungsrecht des Bundes und der Länder; **Lutz Eidam** Yannic Hübner, Rechtsstaatswidrig, aber straflos? Der agent provocateur-Einsatz und seine strafrechtlichen Konsequenzen.

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

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

4 | 2021

11. Jahrgang
15. April 2021
S. 81-124
PVSt 24054



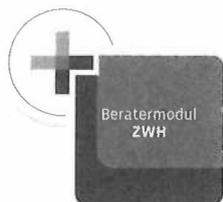
Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen



Zeitschrift für
Wirtschaftsstrafrecht,
Steuerstrafrecht und
Unternehmensrecht

zwh-online.de

Zwei, die zusammengehören:
ZEITSCHRIFT



Profitieren Sie von Ihrer
ONLINE-DATENBANK

Aufsätze >	Florian C. Haus / Sebastian Bredebach – Entwicklungen im kartellrechtlichen Bußgeldverfahren	81
	Andreas Höpfner / Lucas Bednarz – (Steuer-)Strafrechtliche Konsequenzen des Missbrauchs staatlicher Corona-Hilfen (Teil 2)	91
	Folker Bittmann – Die Rechtsprechung des BGH zum Steuerstrafrecht 2020	97
	Maria Marquardsen – Übernahme von Verwarnungsgeldern durch den Arbeitgeber als Arbeitslohn? – Ja, nein, es kommt drauf an	108
	Aleksandar Zivanic – Zum (fehlenden) Anwendungsbereich der §§ 73 ff. StGB im Falle der Tötung des Erblassers durch seinen Erben	113
Rechtsprechung >	Arbeitslohn: Zahlung von Verwarnungsgeldern (BFH, Urt. v. 13.8.2020 – VI R 1/17)	116
	Keine Erzwingungshaft im Bußgeldverfahren nach Insolvenzeröffnung bei vor Verfahrenseröffnung fällig gewordener Geldbuße (LG Stuttgart, Beschl. v. 10.6.2020 – 9 Qs 29/20) <i>m. Anm. Frédéric Schneider</i>	119





Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht



Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAin Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAin Renate Verjans

Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Bittmann · RA Prof. Dr. Lars Böttcher · RAin Dr. Margarete Gräfin von Galen · Dr. Markus Ebner, LL.M. · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · RA Dr. Florian C. Haus · Prof. Dr. Matthias Jahn · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAin Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAin Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAin Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA PD Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

Inhalt

zwh-online.de

Aufsätze

Dr. Florian C. Haus / Sebastian Bredebach – Entwicklungen im kartellrechtlichen Bußgeldverfahren – Neuere Rechtsprechung und 10. GWB-Novelle

Im Berichtszeitraum (2018–2020) fasste der Kartellsenat des BGH eine Reihe von interessanten Beschlüssen in Kartellbußgeldsachen. Dies betraf u.a. prominente Kartellfälle wie das Flüssiggaskartell, das Süßwarenkartell und das Bierkartell. Der Beitrag gibt einen Überblick über diese Entscheidungspraxis. Es schließt sich hiermit korrespondierend ein Überblick zu einigen wichtigen verfahrensrechtlichen Änderungen an, die die 10. GWB-Novelle im Bereich der Kartellordnungswidrigkeiten herbeigeführt hat. 81

Dr. Andreas Höpfer / Lucas Bednarz – (Steuer-)Strafrechtliche Konsequenzen des Missbrauchs staatlicher Corona-Hilfen (Teil 2)

Nachdem im ersten Teil dieses Beitrags (ZWH 2021, 33 ff.) die Strafbarkeitsrisiken im Zusammenhang mit steuerlichen und sozialversicherungsrechtlichen Hilfen im Mittelpunkt standen, werden in diesem Heft strafrechtliche Risiken bei der Inanspruchnahme von Corona-Sofortmaßnahmen (echte Subventionen) untersucht. 91

Folker Bittmann – Die Rechtsprechung des BGH zum Steuerstrafrecht 2020

Kurz, knapp, eindeutig und zutreffend verneinte der 1. Strafsenat des Bundesgerichtshofs steuerstrafatbedingt ersparte und damit abschöpfungs-fähige Aufwendungen des Haftungsschuldners gem. §§ 69, 71 AO. Spektakulär wäre nur seine gegenteilige Auffassung gewesen und spektakulär wird man auch keine der sonstigen im Berichtszeitraum veröffentlichten Entscheidungen nennen können. Ein schon in den Vorjahren zu konstata-tierender gewisser Wandel der Rechtsprechung zum Kompensationsverbot setzte sich jedoch fort: Wenngleich ohne ausführlich dargelegte Begründung anerkannte der BGH nun auch angefallene Sozialversicherungsbeträge als relevante Minderungen der Bemessungsgrundlage für die Einkommen- und Gewerbesteuer, lehnte jedoch die Erstreckung dieser Sicht auf die Körperschaftsteuer nach verdeckter Gewinnausschüttung ab. 97

Jun.-Prof. Dr. Maria Marquardsen – Übernahme von Verwarnungsgeldern durch den Arbeitgeber als Arbeitslohn? – Ja, nein, es kommt drauf an – Zugleich Besprechung von BFH, Urt. v. 13.8.2020 – VI R 1/17

Handelt es sich bei der Übernahme von Verwarnungsgeldern und ähnlichen finanziellen Sanktionen durch den Arbeitgeber, die infolge eines Fehlverhaltens von Arbeitnehmern verhängt wurden, einkommensteuerlich um Arbeitslohn? Eine Frage, die den BFH inzwischen schon mehrfach beschäftigt hat. Bei Auswertung der Rechtsprechungsentwicklung wird deutlich: Eine pauschale Antwort hierauf gibt es nicht. Detailspekte des Einzelfalls sind entscheidend, die gleichzeitig einige Fragen hinsichtlich der Berücksichtigungsfähigkeit als Erwerbsaufwendungen nach sich ziehen. 108

Inhalt

Aleksandar Zivanic – Zum (fehlenden) Anwendungsbereich der §§ 73 ff. StGB im Falle der Tötung des Erblassers durch seinen Erben

Das neue Vermögensabschöpfungsrecht beinhaltet zahlreiche offene Streitfragen. Einer wesentlichen Frage, nämlich derjenigen, ob die §§ 73 ff. StGB in Ausnahmekonstellationen subsidiär sind, ging nun der 5. Strafsenat des BGH in seinem Beschluss vom 23.1.2020 (5 StR 518/19) nach – und bejahte sie. Der Beitrag zeigt, dass der Senat die strafrechtliche Vermögensabschöpfung zu Unrecht als subsidiäres Rechtsinstitut begreift. ... 113

Rechtsprechung

Steuerrecht

Arbeitslohn: Zahlung von Verwarnungsgeldern (BFH, Urt. v. 13.8.2020 – VI R 1/17) 116

Verfahrensrecht

Keine Erzwingungshaft im Bußgeldverfahren nach Insolvenzeröffnung bei vor Verfahrenseröffnung fällig gewordener Geldbuße (LG Stuttgart, Beschl. v. 10.6.2020 – 9 Qs 29/20)
m. Anm. Frédéric Schneider 119

Keine Anwendbarkeit der §§ 73 ff. StGB bei Tötung des Erblassers (BGH, Beschl. v. 23.1.2020 – 5 StR 518/19) 123

ZWH Report

Kurze Nachrichten

Mehr Transparenz gegen Geldwäsche R5

Weniger Schwarzarbeit-Kontrollen 2020 R5

Wirtschaftsprüfer kritisieren verschärfte Haftung R5

FIU hat 30 Verdachtsfälle verspätet gemeldet R5

Wettbewerbsregister nimmt Betrieb auf – Start der Registrierung von öffentlichen Stellen R6

Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App**! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**

wistra



D3-2274

Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht



4/2021

Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

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

Dr. Manfred Möhrenschrager,
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,
Oberstaatsanwältin

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

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

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

Redaktion

Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz

- **H. Achenbach** Das Gesicht des deutschen Kartellordnungs-
widrigkeitenrechts nach dem „GWB-Digitalisierungsgesetz“
vom Januar 2021
- **A. Petzsche** 10 Jahre UK Bribery Act – Eine Bestandsauf-
nahme der Bedeutung des britischen Korruptionsstrafrechts
für Unternehmen weltweit
- **BGH** Konkurrenzverhältnis der Taten des mittelbaren Täters
- **BGH** Berücksichtigung einer Bonuszahlung (Anm. Corsten)
- **BGH** Beweiswürdigung bzgl. Stellung als faktischer
Geschäftsführer
- **BGH** Missbrauch von Ausweispapieren mittels Kopie
- **BGH** Einwirken auf einen bereits manipulierten Börsenpreis
- **BGH** Beruhen bei unterlassener Bescheidung eines Wider-
spruchs gegen das Selbstleseverfahren
- **KG Berlin** Entreichung nach Anordnung der (Wertersatz-)
Einziehung (mit Anm. Rettke)





Inhaltsverzeichnis

Beiträge

Professor Dr. Hans Achenbach, Universität Osnabrück

Das Gesicht des deutschen Kartellordnungswidrigkeitenrechts nach dem „GWB-Digitalisierungsgesetz“ vom Januar 2021 129

Wissenschaftliche Mitarbeiterin Dr. Anneke Petzsche, M.Sc. (Oxford), Humboldt-Universität zu Berlin

10 Jahre UK Bribery Act – Eine Bestandsaufnahme der Bedeutung des britischen Korruptionsstrafrechts für Unternehmen weltweit 135

Rezensionen

Rechtsanwalt (LOStA a.D.) Folker Bittmann, Köln

Rezension: Udo Wackernagel, Investmentuntreue – Untreue bei Anlagegeschäften, Nomos-Verlag Baden-Baden 2019 142

Rechtsanwalt (LOStA a.D.) Folker Bittmann, Köln

Rezension: Jana Höhme, Untreurelevante Pflichtwidrigkeit bei Risikogeschäften – Zugleich ein Beitrag zur strafrechtlichen Aufarbeitung der Finanzkrise am Beispiel der Untreue, LIT Verlag Berlin 2019 145

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

Rechtsanwälte Dr. Bernd Groß/Dr. Björn Kruse, Frankfurt am Main

Compliance – Fraud – Investigation 145

Entscheidungen

BVerfG	28.12.2020 – 2 BvR 211/19	Unverhältnismäßigkeit der Auferlegung von Verfahrenskosten (LS) 148
BGH	16.12.2020 – 6 StR 224/20	Tateinheit bei Beihilfe 148
BGH	16.9.2020 – 1 StR 275/20	Konkurrenzverhältnis der Taten des mittelbaren Täters 149
BGH	19.11.2020 – 4 StR 387/20	Berücksichtigung einer Bonuszahlung (<i>Anm. Corsten</i>) 151
BGH	14.10.2020 – 1 StR 33/19	Beweiswürdigung bzgl. Stellung als faktischer Geschäftsführer 152
BGH	21.7.2020 – 5 StR 146/19	Missbrauch von Ausweispapieren mittels Kopie 155
BGH	4.11.2020 – 2 StR 32/20	Einwirken auf einen bereits manipulierten Börsenpreis 158
BGH	16.12.2020 – 2 StR 299/20	„Offenkundiger Mangel“ der Verteidigung 160
BGH	11.11.2020 – 5 StR 197/20	Beruhem bei unterlassener Bescheidung eines Widerspruchs gegen das Selbstleseverfahren 160
KG	7.9.2020 – 5 Ws 105/19, 161 AR 146/19	Entreicherung nach Anordnung der (Wertersatz-) Einziehung (<i>mit Anm. Rettke</i>) 163

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze III
Aktuelle Nachrichten V
Bericht aus der Gesetzgebung – Gesetz zu Betrug und Fälschung hinsichtlich unbarer Zahlungsmittel; Gesetz zur Bekämpfung der Geldwäsche IX

Infrastruktur

Energie · Verkehr · Abfall

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z 141

Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald
BBH

Dr. Andreas Zuber
Verband kommunaler Unternehmen e. V. (VKU)

Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz
Bundesverfassungsgericht

Dr. Norman Fricke
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und
KWK e. V.

Andreas Gentzsch
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e. V.
(BDEW)

Prof. Christian Held
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-
und Gasverteilernetzunternehmen (GEODE)

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

Folkert Kiepe
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig
Universität Bonn

Prof. Dr. Jürgen Kühling
Universität Regensburg, Vorsitzender der Monopol-
kommission

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

Dr. Christiane Nill-Theobald
TheobaldConsulting

Detlef Raphael
Deutscher Städtetag

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

Adolf Topp
Flörsheim

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

Inhaltsverzeichnis

Beiträge

<i>A. K. W. Kirfel</i> : Aktuelle Probleme des Eisenbahnaufsichtsrechts	74
<i>C.-J. Hauff/M. Baumgartner</i> : Erste verwaltungsgerichtliche Entscheidung zu genehmigten Trassenentgelten nach ERegG – Zugleich kritische Anmerkung zum Urteil des VG Köln v. 10.7.2020 – 18 K 3108/17	78
<i>Ch. Koenig/C. D. Cesarano</i> : Amtshaftung bei behördlich verschuldeten Behinderungen des zügigen Breitbandausbaus! (Teil 2)	81

Energie

<i>OLG Dresden</i> : Aus zwei Kundenanlagen wird ein Netz	84
<i>LG Mainz</i> : Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte bei Rechtsstreiten nach dem EEG mit Auslandsbezug	87
<i>VG Stuttgart</i> : Der Zuschnitt des Netzgebiets der allgemeinen Versorgung orientiert sich am Konzessionsgebiet	87
<i>EU-Kommission</i> : Erste beihilfenrechtliche Entscheidung über deutschen Kohleausstieg	90

Wärme

<i>EuGH</i> : Die Lieferung von Wärme aus einem Blockheizkraftwerk durch eine Wohnungseigentümergeinschaft an ihre Miteigentümer ist keine steuerfreie Leistung	91
---	----

Wasser

<i>LG Ellwangen (Jagst)</i> : Zur Zahlung des Baukostenzuschusses bzgl. der Wasserversorgung bei Industrieunternehmen	93
---	----

Spartenübergreifendes

<i>OLG Rostock</i> : Dringlichkeitsvergabe während der Corona-Pandemie erfordert grundsätzlich Wettbewerb	94
Neues digitales Kartellrecht: Die 10. GWB-Novelle	95

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 4 • 13. April 2021

18. Jahrgang

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

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



GSZ

Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2334



Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

Prof. Dr. DDr. h.c. Matthias Herdegen

Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL.M.

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Ulrich Sieber

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

Aus dem Inhalt

C. Jawurek/P. Wiater

Menschenrechtliche Kaskadeneffekte im „Anti-Terrorkampf“ – Beschleunigte Abschiebungen von „Top-Gefährdern“ im Fokus

45

M. Soiné

Polizeilich veranlasste Blutentnahme beim Verursacher einer HIV-Infektionsgefahr

53

J. Merdian

Der Kernbereichsschutz im Rahmen der Quellen-Telekommunikationsüberwachung nach dem § 20c PolG NRW

59

N. von Waaden

Die Bekämpfung der Piraterie als eine rein hoheitliche Aufgabe?

65

W. Boms/M. Roth

Aktuelle Rechtsentwicklungen im Feuerwehrrrecht – Teil II

71

BGH

BGH: Verkehrsordnungswidrigkeit, Bußgeldbewehrung der Nutzung eines elektronischen Taschenrechners durch einen Fahrzeugführer (Anm. C. Paul)

81

BVerwG

Die Auskunftserteilung des Bundesamts für Verfassungsschutz über personenbezogene Daten, die nicht in dem elektronischen Informationssystem NADIS gespeichert sind (kein intendiertes Ermessen) (Anm. St. Schnöckel)

83


C.H. BECK

2/2021

16. April 2021

4. Jahrgang S. 45–88

www.gsz-beck.de



Rechtsprechung

BGH

16.12.2020 – 4 StR 526/19s

Verkehrsordnungswidrigkeit, Bußgeldbewehrung der Nutzung eines elektronischen Taschenrechners durch einen Fahrzeugführer
(Anm. *Carsten Paul*)

81

BVerwG

28.07.2020 – 6 B 61/19

Die Auskunftserteilung des Bundesamts für Verfassungsschutz über personenbezogene Daten, die nicht in dem elektronischen Informationssystem NADIS gespeichert sind (kein intendiertes Ermessen)
(Anm. *Stefan Schnöckel*)

83

ISSN 2567-3823

GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Schriftleitung: Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, V. i. S. d. P., Wilhelm-Hauff-Str. 4, 12159 Berlin, Telefon: (030) 98 41 70 12, Telefax: (03212) 1 38 91 34, E-Mail: GSZ@beck.de, und Prof. Dr. Kurt Graulich, Reinhardtstraße 17, 10117 Berlin, Telefon: (030) 28 09 82 57, E-Mail: GSZ@beck.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 sonsti-

gen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-609, Telefax (089) 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: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 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: Zweimonatlich.

Bezugspreise 2021: 199,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 39,- € (inkl. MwSt). Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GSZ Direkt. Versandkosten jeweils zuzüglich. 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: (089) 3 81 89-750,
Telefax: (089) 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: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

CO₂
neutral
chbeck.de/nachhaltig

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-2132



74. Jahrgang April 2021
Heft 8 Seiten 321-360

Lando Kirchmair, Nationale
Souveränität als Verfassungs-
identität

**Alexander Brade/Markus
Gentzsch**, Das Konzept der
Integrationsverantwortung

Matthias Goldmann, Finanz-
verfassung und kommunaler
Finanzausgleich

Johannes Grell, Der Schutz
vulnerabler Gruppen in der
Verwaltungsgerichtsbarkeit

Buchbesprechungen

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de
Kohlhammer

8

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Lando Kirchmair</i> , München/Salzburg, Nationale Souveränität als Verfassungsidentität – Warum der EuGH Letztentscheider über den Gehalt nationaler Identität sein sollte	321
<i>Alexander Brade/Markus Gentzsch</i> , Leipzig, Das Konzept der Integrationsverantwortung – Eine Neubestimmung am Beispiel des Bundespräsidenten	327
<i>Matthias Goldmann</i> , Frankfurt a.M./Heidelberg, Finanzverfassung und kommunaler Finanzausgleich – Zum Begriff der Finanzkraftreihenfolge bei interkommunalen Umlagen	336
<i>Johannes Grell</i> , Würzburg, Der Schutz vulnerabler Gruppen in der Verwaltungsgerichtsbarkeit – mit rechtsphilosophischen Bezügen	343

Buchbesprechungen

<i>Winfried Kluth/Ulrike Hornung/Andreas Koch</i> (Hrsg.), Handbuch Zuwanderungsrecht – Allgemeines Zuwanderungs- und Aufenthaltsrecht nach deutschem und europäischem Recht; 3. Auflage (<i>Matthias Niedobitek</i>)	351
<i>Tatjana Holter</i> , Völkermord im Parlament – Der schlichte Parlamentsbeschluss des Deutschen Bundestages zur Anerkennung des Völkermords an den Armeniern als Problem zwischen Verfassung und Politik (<i>Michael Fuchs</i>)	352

Leitsätze

Gerichte der Europäischen Union

251. <i>EuGH</i> , Urteil vom 14.1.2021 – C-826/18 – LB – Verfahren zur Öffentlichkeitsbeteiligung	353
252. <i>EuGH</i> , Urteil vom 14.1.2021 – C-441/19 – TQ – Abschiebung unbegleiteter Minderjähriger	353
253. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.1.2021 – C-619/19 – D. R. – Zugang zu Umweltinformationen; Ausnahmen vom Zugangsrecht; „interne Mitteilungen“	354
254. <i>EuGH</i> , Urteil vom 26.1.2021 – C-422/19 u. a. – Johannes Dietrich u. a. – Ausschluss der Barzahlung bei Rundfunkbeiträgen	354

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Abgabenrecht

255. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 26.1.2021 – 1 LA 4/19 – Denkmalrechtliche Steuerbescheinigung; Abstimmung der Baumaßnahme mit der Denkmalschutzbehörde	354
---	-----

Öffentliches Dienstrecht

256. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 29.9.2020 – 5 P 11.19 – Auskunftsrechts des Personalrats bei Stellenbesetzungen ab der Besoldungsgruppe A 16	354
257. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 29.9.2020 – 5 P 7.19 – Dienststellenübergreifende Ausschreibung von Dienstposten	355
258. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 13.10.2020 – 2 C 41.18 – Anspruch der Presse auf Auskunft aus den Akten eines abgeschlossenen Disziplinarverfahrens	355
259. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 7.12.2020 – 6 B 1002/20 – Pflicht zur Erstellung von Regelbeurteilungen	355

Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

260. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 28.10.2020 – 6 C 8.19 – Staatliche Ergänzungsprüfung für den Beruf „Notfallsanitäter“	355
---	-----

Polizei- und Ordnungsrecht

261. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Urteil vom 1.10.2020 – 7 A 10158/20.OVG – Zutrittsverweigerung zu einer Veranstaltung einer ehemaligen Gemeinderatsfraktion	356
262. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 22.12.2020 – 20 A 2997/18 – Erteilung einer sprengstoffrechtlichen Erlaubnis	356
263. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 7.1.2021 – 11 LC 122/20 – Herausgabe einer nach Vereinsrecht sichergestellten Harley-Davidson	356

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

264. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 14.10.2020 – 8 C 23.19 – Anspruch eines Pflichtmitglieds einer IHK auf deren Austritt aus dem Dachverband	356
---	-----

Gesundheits- und Lebensmittelrecht

265. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 4.1.2021 – 9 S 2963/20 – Lebensmittelrechtliche Verstöße; Veröffentlichung im Internet	356
---	-----

Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

266. *NdsOVG*, Beschluss vom 8.1.2021 – 10 ME 269/20 – Presserechtlicher Auskunftsanspruch 356
267. *NdsOVG*, Beschluss vom 19.1.2021 – 11 LA 16/20 – Datenschutzrechtliche Verwarnung wegen eines auf einer Fanpage einer Partei bei Facebook veröffentlichten Fotos 356
268. *VG Cottbus*, Urteil vom 15.10.2020 – 8 K 2831/17 – Medienaufsichtsrechtliche Anordnung zur Einhaltung von Jugendschutzbestimmungen 357

Boden- und Landwirtschaftsrecht

269. *VGH BW*, Urteil vom 10.12.2020 – 7 S 2870/18 – Flurbereinigung; Zusammenlegungsplan; Wegedienstbarkeit auf Abfindungsgrundstück 357
270. *VGH BW*, Urteil vom 15.12.2020 – 7 S 110/18 – Flurbereinigungsverfahren; Verjährung 357

Bau- und Planungsrecht

271. *BVerwG*, Urteil vom 27.8.2020 – 4 C 1.19 – Zur Reichweite des Einwendungsausschlusses bei fingiertem gemeindlichen Einvernehmen 357
272. *HambOVG*, NK-Urteil vom 15.10.2020 – 2 E 7/18.N – Festsetzung eines Baugebiets als Dorfgebiet 357
273. *HambOVG*, Beschluss vom 5.11.2020 – 2 Bs 156/20 – Benutzung öffentlicher Grün- und Erholungsanlagen durch eine Kita 358
274. *VGH BW*, Beschluss vom 19.11.2020 – 5 S 3121/20 – Bebauungsplan; Außervollzugsetzung; ergänzendes Verfahren 358
275. *NdsOVG*, Beschluss vom 29.12.2020 – 1 ME 68/20 – Anfechtung einer auf der Grundlage eines Bebauungsplans erteilten Baugenehmigung durch einen Umweltverband 358
276. *NdsOVG*, Beschluss vom 19.1.2021 – 1 LA 16/20 – Klagebefugnis des Eigentümers gegen eine Bauaufsichtsverfügung im Fall der Zwangsverwaltung 358

Wasserrecht

277. *OVG NRW*, Beschluss vom 23.12.2020 – 20 B 763/20 – Erneuerung einer Rohrleitung; wasserrechtliche Genehmigungsbedürftigkeit 358

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

278. *BVerwG*, Urteil vom 30.11.2020 – 9 A 5.20 – Straßenrechtliche Planfeststellung; wasserrechtliches Verschlechterungsverbot 358
279. *HambOVG*, Beschluss vom 1.12.2020 – 4 Bs 84/20 – Fahrtenbuchauflage gegenüber einer gewerblichen Fahrzeugvermietung 359
280. *BayVGH*, Beschluss vom 9.12.2020 – 11 CS 20.2039 – Fahreignungs-Bewertungssystem; Bindungswirkung eines rechtskräftigen Bußgeldbescheids 359
281. *BayVGH*, Beschluss vom 28.12.2020 – 11 ZB 20.2176 – Dokumentationspflicht der Straßenverkehrsbehörde bei Anordnung eines Verkehrszeichens 359
282. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.1.2021 – 7 LA 91/20 – Erschließung; anderweitige Zufahrt 359

Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

283. *BVerwG*, Urteil vom 23.9.2020 – 1 C 36.19 – Gestufte Prüfung zur Klärung der Identität des Einbürgerungsbewerbers 359
284. *HambOVG*, Beschluss vom 14.12.2020 – 6 Bf 240/20.AZ – Zuerkennung von Familienflüchtlingsschutz 359

Sozialrecht

285. *NdsOVG*, Beschluss vom 6.1.2021 – 4 LB 112/20 – Zu den Anforderungen an einen Leistungsnachweis nach § 48 Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 BAföG 359

Gerichtsverfahrensrecht

286. *BVerwG*, NK-Urteil vom 29.10.2020 – 4 CN 9.19 – Begründungsfrist für einen Normenkontrollantrag 360
287. *OVG NRW*, Urteil vom 5.10.2020 – 8 A 240/17 – Anforderungen an eine Berufungsbegründung; Rechtsschutzinteresse; Überprüfung eines Ergänzungsbescheids 360
288. *VGH BW*, Beschluss vom 18.12.2020 – 11 S 1005/19 – Zuständigkeit des Berichterstatters; vorbereitetes Verfahren 360
289. *OVG NRW*, Beschluss vom 22.12.2020 – 1 B 181/20 – Darlegungsanforderungen im Beschwerdeverfahren 360
290. *VGH BW*, Beschluss vom 12.1.2021 – A 11 S 2619/20 – Darlegungsanforderungen bei isoliertem PKH-Antrag für einen noch zu stellenden Antrag auf Zulassung der Berufung 360



Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

D3-Z148

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

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

Prof. Dr. Klaus Engert
Wolfgang Jaeger
Günther Jansen
Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt
Prof. Dr. Gerd Morzke
Dr. Marc Opitz
Dr. Hans-Joachim Prieß
Dr. Tobias Rodemann
Dagmar Sacher
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von *H. Fuchs*,
Keine Mängelrechte vor Abnahme!
Und nun? (S. 217)

Aus dem Inhalt

- R. Janssen/D. Fischer*
Die Überarbeitung der VOB/B – ein Zwischenstand 219
- F. Dressel*
Nachhaltiges Bauen – Herausforderungen in
Planerverträgen 224
- H.-E. Pause*
Die Mängelklage der Wohnungseigentümergein-
schaft nach § 9 a II WEG 230
- J. Gröning*
Erstattungsfähigkeit des positiven Interesses und des
innerbetrieblichen Aufwands für die Angebotserstellung 233
- L. Horn/H. Hofmann*
Das Vergabeverfahren im Licht der HOAI 2021 237
- V. Weißmann*
Corona, Homeoffice und die (sachliche) Unabhängig-
keit der Vergabekammermitglieder 240
- O. Hattig/T. Oest*
Kein „per se-Ausschluss“ von Null-Euro-Angeboten 243
- BGH*
Tätigkeit einer Architektin im Widerspruchsverfahren 259
- EuGH*
Zulässigkeit der Ausschreibung statt Direktvergabe –
Azienda ULSS 269
- BGH*
Schadensersatz bei rechtswidriger Aufhebung –
Flüchtlingsunterkunft 279



4/2021

9. April 2021
24. Jahrgang S. 217-288



Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

NZBau 4/2021

April 2021 · 22. Jahrgang 2021 · Seite 217–288

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

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



Inhalt

Editorial		<i>H. Fuchs</i> , Keine Mängelrechte vor Abnahme! Und nun?	217
Aufsätze		<i>R. Janssen/D. Fischer</i> , Die Überarbeitung der VOB/B – ein Zwischenstand	219
		<i>F. Dressel</i> , Nachhaltiges Bauen – Herausforderungen in Planerverträgen	224
		<i>H.-E. Pause</i> , Die Mängelklage der Wohnungseigentümergeinschaft nach § 9 a II WEG	230
		<i>J. Gröning</i> , Erstattungsfähigkeit des positiven Interesses und des innerbetrieblichen Aufwands für die Angebotserstellung	233
		<i>L. Horn/H. Hofmann</i> , Das Vergabeverfahren im Licht der HOAI 2021	237
	<i>V. Weißmann</i> , Corona, Homeoffice und die (sachliche) Unabhängigkeit der Vergabekammermitglieder	240	
Entscheidungsbesprechung		<i>O. Hattig/T. Oest</i> , Kein „per se-Ausschluss“ von Null-Euro-Angeboten (zu <i>EuGH</i> , <i>NZBau</i> 2020, 730)	243
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
OLG Oldenburg	1. 9.20– 2 U 43/20	Keine Mängelhaftung nach Bodenbelagsarbeiten auf ungeeignetem Untergrund	247
OLG Oldenburg	7. 7.20– 2 U 46/20	Pflicht zur Würdigung von Gerichts- und Privatgutachten	249
OLG München	1. 9.20– 28 U 1686/20	Kein Vorschussabzug f. wg. verzög. Mängelbeseitigung erforderl. Qualitätssteigerung	251
OLG Saarbrücken	27. 7.20– 5 W 33/20	Ordnungsgeld nach trotz Anordnung unterbliebener Urkundsvorlage	252
BayObLG	15. 9.20– 101 AR 99/20	Vorrang der gesetzlich bestimmten Spezialzuständigkeit	254
LG Karlsruhe	23. 12.20– 6 O 141/20	Mängelhaftung d. Bauträgers bei Abtretung d. Mängelansprüche gg. Subunternehmer	257
Recht der Architekten und Ingenieure			
BGH	11. 2.21– IZR 227/19	Tätigkeit einer Architektin im Widerspruchsverfahren	259
OLG Düsseldorf	27. 11.20– I-22 U 73/20	Indizienschluss zu Architektenleistungen in Schwarzarbeit	265
KG	19. 10.20– 2 AR 1038/20	Zuständigkeit einer Spezialkammer nach Klageerweiterung	268

Vergaberecht

EuGH	6. 2.20 – C-11/19	Zulässigkeit der Ausschreibung statt Direktvergabe – Azienda ULSS	269
EuGH	14. 1.21 – C-450/19	Dauer wettbewerbsbeschränkender Absprache – Kilpailuja Kuluttajavirasto	275
BGH	8. 12.20 – XIII ZR 19/19	Schadensersatz bei rechtswidriger Aufhebung – Flüchtlingsunterkunft	279
OLG Düsseldorf	4. 11.20 – I-27 U 3/20	Einstweilige Verfügung bei unzureich. Akteneinsicht – Stromkonzession Stadt D.	283
VK Rheinland-Pfalz	28. 1.21 – VK 2-2/21	Zuständigkeit der VK Bund – Autobahn GmbH	287
VK Rheinland-Pfalz	6. 1.21 – VK 1-22/19	Formerfordernis an wirksamen Beschluss der Vergabekammer (Ls.)	288

Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

Corona-verhaltenskonformer Ablauf geplant

München

Stuttgart

Start: 06.05.2021

Start: 24.06.2021

Weitere Informationen finden Sie unter www.ARBBER-seminare.de

Tel. 07066 - 90 08 0
Fax 07066 - 90 08 22
Kontakt@ARBBER-seminare.de
www.ARBBER-seminare.de

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 1439-6351

NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

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

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

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

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

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

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

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 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Monatlich.

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

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

Adressenänderungen: Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

Druck: HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



NVwZ

40 JAHRE B 1384
NVwZ

Neue Zeitschrift Verwaltungsrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z135

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen
Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Martin Burgi
Prof. Dr. Christian Calliess
Dr. Josef Christ
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde
Dr. Frank Fellenberg
Prof. Dr. Andreas Heusch
Prof. Dr. Thomas Mayen
Prof. Dr. Hubert Meyer
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke
Prof. Dr. Joachim Scherer
Dr. Heribert Schmitz
Prof. Dr. Friedrich Schoch
Dr. Thomas Schröer
Prof. Dr. Rudolf Streinz

www.nvwz.de

Aus dem Inhalt

- Ch. Calliess*
Braucht die Europäische Union eine Kompetenz zur (Corona-)Pandemiebekämpfung? 505
- P. Dieterich*
Von Risiken und Nebenwirkungen – Ein Jahr (Online-)Prüfungen in der Corona-Pandemie 511
- T. Masuch*
Vom Maß der Freiheit – Der Beamte zwischen Meinungsfreiheit und Mäßigungsgebot 520
- B. Gwiasda*
Das verfahrenre Verfahren: § 45 VwVfG und seine Wirkungen 526
- C. Schucht*
Safety & Security bei smarten Produkten 532
- EuGH*
Anforderungen an eine Rückkehrentscheidung gegenüber einem Minderjährigen (Anm. P. Roß) 550
- BVerfG*
Erfolgsloses Organstreitverfahren betreffend das Umfassende Wirtschafts- und Handelsabkommen EU-Kanada (CETA) (Anm. B. Scholtka) 555
- BVerwG*
Klagefrist bei klageändernder Einbeziehung eines Änderungsbescheides (Anm. A. Milstein) 564
- OVG Lüneburg*
Einstweilige Anordnung auf Zulassung eines Bürgerbegehrens (Anm. Ch. Schmidt) 582


C.H. BECK

8/2021

15. April 2021
40. Jahrgang S. 505–584



Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung: Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder und
Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.

8 2021

Inhalt

Aufsätze

- Christian Calliess*
Braucht die Europäische Union eine Kompetenz zur (Corona-) Pandemiebekämpfung? – Zugleich ein Beitrag zu Prüfkriterien in der europäischen Kompetenzdebatte 505
- Peter Dieterich*
Von Risiken und Nebenwirkungen – Ein Jahr (Online-)Prüfungen in der Corona-Pandemie 511
- Thorsten Masuch*
Vom Maß der Freiheit – Der Beamte zwischen Meinungsfreiheit und Mäßigungsgebot 520
- Benjamin Gwiasda*
Das verfahrenre Verfahren: § 45 VwVfG und seine Wirkungen 526
- Carsten Schucht*
Safety & Security bei smarten Produkten – Weichenstellungen zur IT-Sicherheit durch den Ausschuss für Produktsicherheit 532

Kurze Beiträge

- Georg Kaiser/Hubertus Scherbarth*
Stromsteuerentlastung und kommunale Betriebsführung 536

Zur Rechtsprechung

- Christoph Maisack/Barbara Felde*
Rechtswidrigkeit langer, grenzüberschreitender Transporte von nicht-abgesetzten Kälbern 537

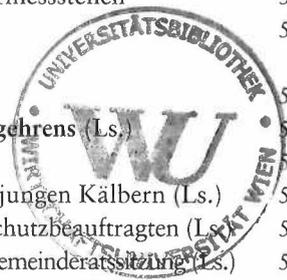
Buchbesprechungen

- G. Hornung/M. Schallbruch, IT-Sicherheitsrecht (*Lars Bostelmann*) 542
- F. Tholl, Staatshaftung und Corona (*Michael Burrack*) 543
- C. Eckart/M. Winkel Müller, Infektionsschutzrecht (*Marc Ruttloff*) 543
- C. Piovano, Der Hersteller im europäischen Produktsicherheitsrecht (*Carsten Schucht*) 543
- A. Bartosch, EU-Beihilfenrecht (*Carsten Nowak*) 544

Rechtsprechung

- EuGH 4. 3.21 – C-473/19 ua **Anwendung und Auslegung der Vogelschutz- und der Habitatrichtlinie** 545
- EuGH 14. 1.21 – C-441/19 **Anforderungen an Rückkehrentscheidungen gegenüber einem Minderjährigen** 550
- Anm. *Peter Roß* 553
- EuGH 30. 9.20 – C-402/19 **Rückführung illegal aufhältiger Drittstaatsangehöriger (Ls.)** 555
- BVerfG 2. 3.21 – 2 BvE 4/16 **Erfolgsloses Organstreitverfahren betreffend CETA** 555
- Anm. *Boris Scholtka* 560
- BVerfG 3. 2.21 – 2 BvQ 97/20 **Übereinkommen zur Beendigung bilateraler Investitionsschutzverträge** 561
- BVerwG 11. 11.20 – 8 C 22/19 **Klagefrist bei klageändernder Einbeziehung eines Änderungsbescheides** 564
- Anm. *Alexander Milstein* 567
- BVerwG 26. 11.20 – 7 B 9/20 **Wiederaufgreifen eines Planfeststellungsverfahrens** 568

BVerwG	19. 11. 20 – 9 B 46/19	Kein Drittschutz bei Zustimmung zur Nutzungsänderung	570
BVerwG	27. 10. 20 – 7 VR 4/20	Duldung von Erkundungsbohrungen und Grundwassermessstellen	572
BVerwG	29. 10. 20 – 7 VR 7/20	Vordringlicher Bedarf eines Eisenbahnvorhabens	575
OVG Lüneburg	11. 12. 20 – 4 LC 291/17	Kitesurfen im Wattenmeer	577
OVG Lüneburg	2. 3. 21 – 10 ME 14/21	Einstweilige Anordnung auf Zulassung eines Bürgerbegehrens (Ls.) Anm. <i>Christopher Schmidt</i>	582
VGH Mannheim	21. 12. 20 – 6 S 4107/20	Genehmigung zum Transport von „nicht abgesetzten“ jungen Kälbern (Ls.)	584
VGH Mannheim	4. 2. 20 – 10 S 1082/19	Klage einer Kommune gegen Beanstandung eines Datenschutzbeauftragten (Ls.)	584
VGH Mannheim	4. 2. 20 – 10 S 1229/19	Anspruch auf Einsicht in Protokoll einer nichtöffentlichen Gemeinderatssitzung (Ls.)	584



NVwZ aktuell

In eigener Sache, Entscheidung des Monats, NVwZ-RR	VII
NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
EU-Nachrichten, Personalien, Gesetzgebungsverfahren und Veranstaltungen	X

Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

Frankfurt/M. Start: 28. 10. 2021

Weitere Informationen finden Sie unter www.ARBBER-seminare.de



Tel. 07066 - 90 08 0
Fax 07066 - 90 08 22
Kontakt@ARBBER-seminare.de
www.ARBBER-seminare.de

ISSN 0721-880X

NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

Schriftleitung und Verlagsredaktion:
Rechtsanwalt Professor *Dr. Achim Schunder* (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin *Dr. Christiane Prause*.
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49.
E-Mail: NVwZ@beck-frankfurt.de, Internet: www.nvwz.de.

Manuskripte: Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonsti-

gen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81

89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de. Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, 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: Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

Bezugspreise 2021: NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 357,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* für NJW-Bezieher: jährlich € 313,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 19,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 565,- (inkl. MwSt.); *Vorzugspreis* NJW-Bezieher jährlich € 495,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Verandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

Adressenänderungen: Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

Druck: HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



DVB1

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

03-Z139

DEUTSCHES VERWALTUNGSBLATT

SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

HERAUSGEBER

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

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

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

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

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

Prof. Dr. Bernhard Stüer

AUS DEM INHALT

ABHANDLUNGEN

Hans Herbert von Arnim
Bleibt Ämterpatronage straflos? S. 481

Toni Fickentscher
Die Gefährdung des Grundsatzes der freien Wahl durch fake news –
Die Normierung einer Richtigstellungspflicht für politische Parteien S. 490

Berit Vözlmann
Paritätsregelungen im Wahlrecht zwischen Parteienfreiheit,
Gleichstellungsgebot und Demokratieprinzip S. 496

Manfred C. Hettlage
Die Rechnung geht nicht auf: Das neue Bundeswahlgesetz S. 501

BERICHTE

Michael Quandt
Kohleausstiegsgesetz: Inhalt und Folgen – Tagungsbericht über das
21. KBU S. 505

RECHTSPRECHUNG

BVerfG, Beschl. v. 05.08.2020 – 2 BvR 1985/19 und 2 BvR 1986/19
Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde bei einer strafgerichtlichen
Verurteilung wegen »Containern« S. 513

BVerwG, Urt. des 8. Senats v. 14.10.2020 – 8 C 23/19
Anspruch eines Pflichtmitglieds einer Industrie- und Handelskammer
auf deren Austritt aus dem Dachverband S. 517

OVG NRW, Beschl. v. 23.06.2020 – 2 B 581/20.NE
Anforderungen an die ordnungsgemäße Satzungsausfertigung
einer Veränderungssperre S. 523

Hess. VGH, Beschl. v. 20.08.2020 – 7 A 2315/17.Z
Anerkennung eines »IB-Certificate« als schulischen Teil der
Fachhochschulreife S. 527

OVG Rh.-Pf. Beschl. v. 27.08.2020 – 2 B 10849/20
Beamtenbeförderungsentscheidung ohne jegliche Feststellung von
Leistung, Eignung und Befähigung der Bewerber; fehlende
»Stehzeiten« S. 534

Nds. OVG, Beschl. v. 22.10.2020 – 8 ME 99/20
Untersagung einer öffentlichen Äußerung – Beschwerde im
Verfahren des vorl. Rechtsschutzes S. 537

VGH BW, Beschl. v. 05.02.2021 – 1 S 321/21
Ausgangsbeschränkungen für den Abend und die Nacht während
der Corona-Pandemie – mit Anmerkung Walter Frenz S. 543

Nds. OVG, Beschl. v. 08.03.2021 – 13 PS 76/21
Zur Entbindung vom Amt des ehrenamtlichen Richters in besonderen
Härtefällen S. 551



Heft 8
15. April 2021
Seiten 481–552
136. Jahrgang
Art.-Nr. 56412108
PVSt 2421

8

Carl Heymanns Verlag



INHALT 8 · 2021

DVBI aktuell
Vorschau/Impressum

III
VII

Aufsätze

- Bleibt Ämterpatronage straflos?**
Prof. Dr. Hans Herbert von Arnim, Speyer **481**
- Die Gefährdung des Grundsatzes der freien Wahl durch fake news – Die Normierung einer Richtigstellungspflicht für politische Parteien**
Toni Fickentscher, Regensburg **490**
- Paritätsregelungen im Wahlrecht zwischen Parteienfreiheit, Gleichstellungsgebot und Demokratieprinzip**
Wiss. Mit. Dr. Berit Völzmann, Frankfurt **496**
- Die Rechnung geht nicht auf: Das neue Bundeswahlgesetz**
Dr. Manfred C. Hettlage, München **501**

Berichte

- Kohleausstiegsgesetz: Inhalt und Folgen – Tagungsbericht über das 21. KBU**
Michael Quandt **505**

Buchbesprechungen

- Arnholdt: Die Auswirkungen der steigenden Zahl Kleiner Anfragen im Deutschen Bundestag auf die Öffentliche Verwaltung**
Ministerialrat a.D. Dr. Michael Fuchs, M.A., Magister rer. publ., Berlin **508**
- Heusch/Schönenbroicher (Hrsg.): Die Landesverfassung NRW**
RA & FAVerwR Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **509**
- Ridder/Breitbach/Deiseroth: Versammlungsrecht**
Prof. Dr. Norbert Ullrich, Duisburg/Göttingen **511**
- Ehlers/Fehling/Pünder (Hrsg.): Besonderes Verwaltungsrecht**
PRechtsanwalt Dr. Matthias Wiemers, Berlin **512**

Rechtsprechung

Bundesverfassungsgerichtshof

- BVerfG**, Beschl. v. 05.08.2020 – 2 BvR 1985/19 und 2 BvR 1986/19
Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde bei einer strafgerichtlichen Verurteilung wegen »Containern« **513**

Bundesverwaltungsgericht

- BVerwG**, Urt. des 8. Senats v. 14.10.2020 – 8 C 23.19
Anspruch eines Pflichtmitglieds einer Industrie- und Handelskammer auf deren Austritt aus dem Dachverband **517**

Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

- OVG NRW**, Beschl. v. 23.06.2020 – 2 B 581/20.NE
Anforderungen an die ordnungsgemäße Satzungsausfertigung einer Veränderungssperre **523**

- Hess. VGH**, Beschl. v. 20.08.2020 – 7 A 2315/17.Z
Anerkennung eines »IB-Certificate« als schulischen Teil der Fachhochschulreife **527**

- OVG Rh.-Pf.** Beschl. v. 27.08.2020 – 2 B 10849/20
Beamtenbeförderungsentscheidung ohne jegliche Feststellung von Leistung, Eignung und Befähigung der Bewerber; fehlende »Stehzeiten« **534**

- Nds. OVG**, Beschl. v. 22.10.2020 – 8 ME 99/20
Untersagung einer öffentlichen Äußerung – Beschwerde im Verfahren des vorl. Rechtsschutzes **537**

- VGH BW**, Beschl. v. 05.02.2021 – 1 S 321/21
Ausgangsbeschränkungen für den Abend und die Nacht während der Corona-Pandemie – mit Anmerkung Prof. Dr. Walter Frenz, Maître en Droit Public, RWTH Aachen University **543**

- Nds. OVG**, Beschl. v. 08.03.2021 – 13 PS 76/21
Zur Entbindung vom Amt des ehrenamtlichen Richters in besonderen Härtefällen **551**

Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:
Verlag C.H. Beck oHG.
Wir bitten freundlich um Beachtung.

der gemein haushalt

D3-2313

4 Fachzeitschrift
für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,
2021 das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie
das gesamte kommunale Abgabenrecht

122. Jahrgang

Inhalt

Aufsätze

- Prof. Dr. Hans-Günter Henneke**, Geschäftsführendes Präsidialmitglied des Deutschen Landkreistages, Berlin und Honorarprofessor an der Universität Osnabrück
Das Urteil des VerfGH RhPf vom 16.12.2020: Allenfalls ein Etappensieg auf der Strecke zum Ziel einer vom Land absolut zu sichernden kommunalen Mindestfinanzausstattung... 73
- Prof. Dr. Dörte Diemert**, Stadtkämmerin und Beigeordnete für Finanzen und Beteiligungen der Stadt Köln;
- Dr. Stefan Schneider**, Projektleiter im Forschungsbereich Infrastruktur, Wirtschaft und Finanzen des Deutschen Instituts für Urbanistik (Difu), Berlin;
- Dr. Michael Thöne**, Geschäftsführender Direktor des Finanzwissenschaftlichen Forschungsinstituts an der Universität zu Köln (FiFo Köln);
- Dr. Bernhard Koldert**, Projektleiter beim FiFo Köln;
- Dr. Henrik Scheller**, Teamleiter im Forschungsbereich Infrastruktur, Wirtschaft und Finanzen des Difu; Berlin
Schätzung von Investitionsbedarfen und finanzieller Tragfähigkeit im „Konzern Stadt“ – Möglichkeiten einer szenariobasierten Betrachtung am Beispiel des „Konzerns Stadt Köln“... 76
- Gerhard Dabringhausen**, Städtischer Rechtsdirektor a.D., Essen
Ausgewählte Probleme mit der verbindlichen Anliegerversammlung gemäß § 8a Abs. 3 KAG NRW 82
- Matthias Vöcking**, Assessor, Philippsthal
Die Integration Langzeitarbeitsloser nach dem Teilhabechancengesetz (THCG)..... 86
- Aus der Rechtsprechung** 92

BayVBl. 8/2021

D3-Z154

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 Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

Aus dem Inhalt

- 253 **Papsthart** Glashaus mit Geheimnissen – zur (Nicht-)Öffentlichkeit kommunaler Ratsarbeit
- 264 **Straub** 150 Jahre Gewerbeordnung – Gewerbe reform 21 (Tagungsbericht)
- 265 **BayVerfGH** Popularklage; Überhang- und Ausgleichsmandate; Grundsatz der Wahlgleichheit
- 269 **BayVGH** Grundsatz der vertrauensvollen Zusammenarbeit; Geltung im Binnenverhältnis der Personalratsmitglieder
- 280 **BVerwG** Gesetzliche Impfpflicht; Soldat; Impfverweigerung; Dienstvergehen

Schriftleiter Dr. Attila Széchényi 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

Papsthart, Glashaus mit Geheimnissen — 253

Bericht

Straub, „150 Jahre Gewerbeordnung – Gewerbereform 21“ — 264

Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 10 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2014/1 (*Konrad*) — 282

Literatur

Brodmerkel, Kommunale Selbstverwaltung im ländlichen Raum: Entsprechen Verbands- und Samtgemeinden sowie Verwaltungsgemeinschaften noch dem Leitbild der Gemeinde? (Schmidt am Busch) — 286

Drost/Wagner, Verordnung über Anlagen zum Umgang mit wassergefährdenden Stoffen (Strobel) — 287

Wysk (Hrsg.), VwGO (Käß) — 288

Notizen

Nachrichten — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltungen, Vorschau, Impressum — IV

Rechtsprechung

BayVerfGH	E.v. 01.02.2021	Vf. 14-VII-19	Popularklage; Unzulässigkeit wegen Wiederholung (verneint); Überhang- und Ausgleichsmandate; Grundsatz der Wahlgleichheit; Zuteilung von Landtagsmandanten; Erfolgswertgleichheit; verbessertes Verhältniswahlrecht; Wahlkreise; Stimmkreise; Homogenitätsgebot — 265
BayVGH	B.v. 08.10.2020	17 P 19.2114	Gewerkschaftlicher Antrag auf Ausschluss eines Personalratsmitglieds aus dem Personalrat wegen Mobbingvorwürfen und Vorwürfen möglicherweise strafbaren Verhaltens gegenüber dem Personalratsvorsitzenden (hier abgelehnt); Unanwendbarkeit des Gebots der vertrauensvollen Zusammenarbeit im Verhältnis zwischen Personalratsmitgliedern — 269
	B.v. 10.12.2020	4 CE 20.2271	Ladung zur konstituierenden Gemeinderatssitzung; Geltungsdauer einer Geschäftsordnung; Ladung innerhalb „angemessener Frist“; Anspruch auf ordnungsgemäße Ladung; Zuständigkeit des amtierenden ersten Bürgermeisters; Heilung eines Ladungsverstoßes; Anforderungen an eine wirksame Rüge — 273
	B.v. 16.07.2020	10 C 20.1417	Aussetzung des Verfahrens wegen Vorgeiflichkeit eines anderen Verfahrens; ungenügende Begründung zur Vorgeiflichkeit; fehlende Ermessensausübung; Beschwerde — 276
	B.v. 27.01.2021	12 B 20.2073	Leistung von Ausbildungsförderung nach Überschreiten der Altersgrenze; persönliche oder familiäre Gründe für verzögerten Ausbildungsbeginn, Verstoß gegen das Unverzögerlichkeitsgebot; Übergangsregelung anlässlich der BAföG-Novelle 2019 — 278
BVerwG	B.v. 22.12.2020	2 WNB 8.20	Impfpflicht; Impfverweigerung; Verstoß gegen Gesunderhaltungspflicht; Dienstvergehen; allein die Zugehörigkeit eines Gutachters zu einer Verwaltungsbehörde rechtfertigt nicht die Annahme der Parteilichkeit — 280

Wissenswertes für den Rechtsanwalt

BayVGH B.v. 12.01.2021 **21 C 20.2062** Unzulässige Streitwertbeschwerde; Beschwerdefrist nicht gewahrt; Fristbeginn mit Eingang der Klagerücknahme bei Gericht — 281