

NZA

Neue Zeitschrift für 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



11/2021

10. Juni 2021
38. Jahrgang S. 745–816

Aus dem Inhalt

- F. Bayreuther
**Entwicklungslinien im Arbeitszeitrecht:
Bereitschaftsdienst, Wege- und Umkleidezeiten** 745
- W. Hromadka
**Eine unendliche Geschichte – Änderung kollektiver
Arbeitsvertragsbedingungen** 749
- J. Titze
**Unternehmensmitbestimmung bei grenzüberschreiten-
dem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung** 752
- B. Grzeszick
**Verfassungswidrigkeit des Baubegriffs der
Sozialkassen im Baugewerbe** 757
- D. Ulber
Vereinbarkeit des SokaSiG mit dem Grundgesetz 763
- D. Hlava/J. Höller/E. Klengel
Verfahren vor dem EuGH 767
- BAG
**Anrechnung anderweitigen Verdienstes nach Auf-
hebungsvertrag mit unwiderrufflicher Freistellung** 778
- BAG
Hochschulbefristung – Angemessene Befristungsdauer 786
- BAG
**Wirksamkeit der arbeitsvertraglichen Bezugnahme
auf betriebsverfassungsrechtliche Tarifregelungen –
Freistellung I** 792
- BAG
**Einseitige Erledigungserklärung – Zustimmungser-
setzungsverfahren bezüglich Ein- und Umgruppierung** 814

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z242



4550202111

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

NZA Editorial

Doris-Maria Schuster/Maximilian Luca Schunder

Betriebsrätemodernisierungsgesetz – geht so modern?

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XXII

Aufsätze und Berichte

Frank Bayreuther

Entwicklungslinien im Arbeitszeitrecht: Bereitschaftsdienst, Wege- und Umkleidezeiten

745

Wolfgang Hromadka

Eine unendliche Geschichte – Änderung kollektiver Arbeitsvertragsbedingungen

749

Julian Titze

Unternehmensmitbestimmung bei grenzüberschreitendem Formwechsel und grenzüberschreitender Spaltung

752

Bernd Grzeszick

Verfassungswidrigkeit des Baubegriffs der Sozialkassen im Baugewerbe

757

Kommentar

Daniel Ulber

Vereinbarkeit des SokaSiG mit dem Grundgesetz

763

Europäisches Arbeitsrecht

Daniel Hlava/Johannes Höller/Ernesto Klengel

Verfahren vor dem EuGH

767

Buchbesprechungen

E. Helml/S. Pessinger, Arbeitsgerichtsgesetz (E. Natter)

775

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

Steuerfreiheit von Arbeitgeberleistungen zur Gesundheitsvorsorge

776

Anwendung der Homeoffice-Pauschale

776

Weiterbeschäftigung eines Gesellschafter-Geschäftsführers und Altersversorgung

776



Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	12. 05. 2021 – C-130/20	Auslegung des Begriffs „Diskriminierung wegen des Geschlechts“ – Keine Mutterschaftszulage wegen vorzeitigem Renteneintritt	777
BAG	23. 02. 2021 – 5 AZR 314/20	Anrechnung anderweitigen Verdienstes nach Aufhebungsvertrag mit unwiderruflicher Freistellung	778
BAG	23. 03. 2021 – 3 AZR 99/20	Auslegung von AGB in einer Ruhegeldordnung – Unklarheitenregelung	783
BAG	20. 01. 2021 – 7 AZR 193/20	Hochschulbefristung – Angemessene Befristungsdauer	786

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	20. 01. 2021 – 4 AZR 283/20	Wirksamkeit der arbeitsvertraglichen Bezugnahme auf betriebsverfassungsrechtliche Tarifregelungen – Freistellung I	792
BAG	20. 01. 2021 – 4 AZR 286/20	Wirksamkeit der arbeitsvertraglichen Bezugnahme auf betriebsverfassungsrechtliche Tarifregelungen – Freistellung II	798
BAG	16. 12. 2020 – 5 AZR 143/19 (A)	Anspruch auf gleiches Arbeitsentgelt bei Arbeitnehmerüberlassung – Abweichung durch Tarifvertrag	800
BAG	27. 01. 2021 – 10 AZR 138/19	Geltungsbereich der Tarifverträge über die Sozialkassen im Baugewerbe (VTV) – Eisenschutzarbeiten ohne Bauwerksbezug	804
BAG	27. 01. 2021 – 10 AZR 512/18	Beitragspflichten zum Sozialkassenverfahren des Gerüstbaugewerbes – Erstellen mobiler Bühnen und wirksame Berufungsbegründung	811
BAG	15. 07. 2020 – 10 AZR 337/18	Sozialkassentarifvertrag – Betrieblicher Geltungsbereich (Ls.)	813

Verfahrensrecht

BAG	20. 01. 2021 – 4 ABR 1/20	Einseitige Erledigungserklärung – Zustimmungsersetzungsverfahren bezüglich Ein- und Umgruppierung	814
-----	---------------------------	---	-----

Orientierungssätze

BAG	19. 11. 2020 – 6 AZR 449/19	Einführung der stufengleichen Höhergruppierung im TVöD (VKA) – Altersdiskriminierung	816
BAG	13. 10. 2020 – 3 AZR 246/20	Verwirkung bei Änderung von Versorgungszusagen	816

06.21
68. Jahrgang
Juni 2021
Seiten 325–392

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS
D3-L263

1
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

D. Felix

Verwaltungsakte im Erstattungsverfahren der
Leistungsträger untereinander

W. Ricke

Zur Beweislast in Sachen Arbeitsunfall

A. Wunder

Digitale Teilhabe von Kindern im Grundsicherungsbezug

M. Uyanik

AGG-Hopping und Hartz IV-Bezug

T.-C. Hiddemann

Besondere Versorgung – mehr Möglichkeiten für
Krankenkassen, die Versorgung zu gestalten

M. Mülder

Religiöse Überzeugungen und
Auslandskrankenbehandlung

Aktuelle

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Entscheidungen

Rechtsprechung

BSG, Hilfsmittelversorgung / Genehmigungsfiktion
(Anm. C. M. Hofmann)

BSG, Hinterbliebenenleistung / Wegeunfall /
Subjektive Handlungstendenz / Beweislast
(Anm. W. Ricke)

BSG, Vertretungsbefugnis Rentenberater / Alterlaubnis
(Anm. S. Roller)



Inhalt

EDITORIAL

Dr. Christine Fuchsloch

AUFSÄTZE

Prof. Dr. Dagmar Felix

Verwaltungsakte im Erstattungsverfahren der Leistungsträger untereinander _____ 325

Dr. Wolfgang Ricke

Zur Beweislast in Sachen Arbeitsunfall – Klare Regel, diffuse Praxis _____ 333

Dr. Annett Wunder, LL. M. (EUI)

Digitale Teilhabe von Kindern im Grundsicherungsbezug –
Gehört ein Computer zum Regelbedarf? _____ 340

Dr. Markos Uyanik

AGG-Hopping und Hartz IV-Bezug _____ 349

Till-Christian Hiddemann

Besondere Versorgung – mehr Möglichkeiten für Krankenkassen,
die Versorgung zu gestalten _____ 354

Marje Müller

Religiöse Überzeugungen und Auslandsrankenbehandlung _____ 359

AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Bundessozialgericht _____ 363

RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

KRANKENVERSICHERUNG

Hilfsmittelversorgung/Genehmigungsfiktion

§ 13 Abs. 3a SGB V; § 44 SGB X

Urteil des 3. Senats des BSG vom 18. 6. 2020 – B 3 KR 13/19 R –

ECLI:DE:BSG:2020:180620UB3KR1319R0 –

Anmerkung von Prof. Dr. Claudia Maria Hofmann, Frankfurt (Oder) _____ 371

UNFALLVERSICHERUNG

Hinterbliebenenleistung/Wegeunfall/Subjektive Handlungstendenz/Beweislast

§ 8 Abs. 2 Nr. 1 SGB VII, § 63 SGB VII

Urteil des 2. Senats des BSG vom 6. 10. 2020 – B 2 U 9/19 R –

ECLI:DE:BSG:2020:061020UB2U919R0 –

Anmerkung von Dr. Wolfgang Ricke, Berlin _____ 377

VERFAHRENSRECHT

Vertretungsbefugnis Rentenberater/Alterlaubnis

§§ 1 Abs. 3 Satz 2, 2 Abs. 1, 2 Abs. 3, 5 Abs. 1, 10 Abs. 1 Satz 1 RDG

Urteil des 9. Senats des BSG vom 24. 9. 2020 – B 9 SB 2/18 R –

ECLI:DE:BSG:2020:240920UB9SB218R0 –

Anmerkung von Dr. Steffen Roller, Konstanz _____ 381

GESAMTSCHAU

V

Soziale Sicherheit



ON
LINE

sozialesicherheit.de

70. JAHRGANG
ISSN 0490-1630
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

6 | 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-L248



Menschen mit Behinderungen

20 Jahre SGB IX – Zeit für Reformen

KINDERSCHUTZ *Die Umsetzung in Kindertagesstätten*
HILFSMITTEL *Recht auf eine zweite Handprothese?*
BETRIEBSRÄTEMODERNISIERUNGSGESETZ *Zu kurz gesprungen*

INKLUSIVE
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus


BUND
VERLAG



Dem Ziel, den Rahmen für gleichwertige Lebensbedingungen für Menschen mit Behinderungen zu schaffen, wird das SGB IX nicht gerecht. Wir ziehen zum 20. Geburtstag des Neunten Buch Sozialgesetzbuch eine kleine Bilanz.

Titelthema



20 Jahre SGB IX – Zeit für Reformen

- Menschen mit Behinderungen** 220 HARRY FUCHS
20 Jahre SGB IX – Impulse zu einer Agenda 2025
- 226 SÖREN HOHNER
Fällt mit Eintritt der Volljährigkeit das Merkzeichen »H« für Hilflosigkeit als Nachteilsausgleich automatisch weg?
- 231 MARKUS HOFMANN
Mehr Transparenz, mehr Zusammenarbeit
- 234 CLAUDIA PAUL
Recht auf eine zweite Handprothese?

- Position** 216 JÖRG MEYER
Versichert zur heimischen Toilette

- Magazin** 217 **Aus der Gesetzgebung**
- 218 **Ein Anfang, dem Nachbesserungen folgen müssen**
- 219 **Personalia**

- Gesundheitssystem** 237 Jörg Meyer
Nach breiter Kritik: Spahn zog Vorschlag zur Rastertherapie zurück

- Sozialstaat** 238 **Kabinett einigt sich auf Pflegereform**
Doppelbesteuerung von Renten: Klage abgewiesen

- Kinderschutz** 239 ANDREAS JORDAN
Umsetzung des Schutzauftrages in Kindertagesstätten

- Auswirkungen der Corona-Krise** 243 ARMIN HÖLAND/FELIX WELTI
Ehrenamtliche Richter:innen in der Arbeits- und Sozialgerichtsbarkeit in der Pandemie

- Soziales** 248 MARKUS DRESCHER
Eine Offensive für soziale Gerechtigkeit
Gewerkschaften, Sozialverbände und andere Interessenvertreter machen vor der Bundestagswahl Druck

- 250 **Impressum**

In der Corona-Krise hat auch die Arbeits- und Sozialgerichtsbarkeit gelitten. Durch das Sozialschutz-Paket II wurde es ermöglicht, dass Gerichtsverhandlungen per Video-Konferenz durchgeführt werden. Wie gut oder schlecht das funktioniert hat, zeigen nun erstmals Ergebnisse einer Befragung von ehrenamtlichen Richter:innen.

Infektionsschutz

Impfpflicht gegen Masern und Röteln mit der EMRK vereinbar

EGMR, Urteil des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte (EGMR) vom 8. 4. 2021 – Az.: 47621/13 Prof. Dr. Ulrich Wenner

Mit seinem Urteil vom 8. 4. 2021 hat der Europäische Gerichtshof für Menschenrechte in Bezug auf die in Tschechien für Kinder bestehende Impfpflicht gegen Tetanus, Hepatitis B und Keuchhusten entschieden, dass sie nicht nicht gegen die Europäische Menschenrechtskonvention verstößt und also zulässig ist.

Nicht nur zu Zeiten der Corona-Pandemie werden Entscheidungen der obersten Gerichte zur Impfpflicht mit besonderer Aufmerksamkeit verfolgt. Auch in Deutschland gilt seit März 2020 eine Impfpflicht insbesondere für Kinder und Mitarbeiterinnen in Kindertagesstätten und Gesundheitseinrichtungen. Nachdem das Bundesverfassungsgericht mit einem Beschluss v. 11. 5. 2020 (dazu näher Ulrich Wenner, SoSi plus 7/2020, S. 7) die Aussetzung der entsprechenden Regelungen des Infektionsschutzgesetzes abgelehnt hatte und noch im Jahr 2021 in der Hauptsache entscheiden will, hat sich nun mit einem zur Rechtslage in Tschechien ergangenen Urteil vom 8. 4. 2021 auch der EGMR dazu geäußert. Die Große Kammer des Gerichtshofs sieht in der Impfpflicht u. a. für Kinder in Kinderbetreuungseinrichtungen keinen Verstoß gegen die Garantie des Rechts auf Privat- und Familienleben nach der Konvention zum Schutze der Menschenrechte und Grundfreiheiten – Europäische Menschenrechts-Charta (EMRK).

Im Kern entspricht die tschechische Rechtslage der in Deutschland

Die Rechtslage in Tschechien, mit der sich die Straßburger Richter zu befassen hatten, entspricht im Kern derjenigen, die seit März 2020 in Deutschland gilt, jedenfalls im Hinblick auf die Impfung gegen Masern.

In Tschechien müssen Kinder, die in Tageseinrichtungen betreut werden sollen, auch gegen Tetanus, Hepatitis B und Keuchhusten geimpft sein, was in Deutschland nicht vorgeschrieben ist. Die Umsetzung der Pflicht erfolgt im Kern ähnlich wie hier: Kinder, die nicht geimpft sind, können eine Betreuungseinrichtung nicht besuchen. Der Schulbesuch ist gestattet – sonst würde die Schulpflicht ausgehebelt –, aber Eltern müssen mit einem Bußgeld rechnen, wenn sie ihre schulpflichtigen Kinder nicht impfen lassen. Der EGMR sieht darin keinen Verstoß gegen das in Art. 8 Abs. 1 EMRK gewährleistete Recht auf Achtung des Privat- und Familienlebens.

Der Staat darf sich der Auffassung der »wissenschaftlichen Gemeinschaft« anschließen

Ganz klassisch bestätigen die Richter zunächst, dass mit der Verpflichtung, die Kinder impfen zu lassen, in dieses Recht eingegriffen wird, auch weil zum Sinn einer Impfpflicht gegen nicht sehr häufige und vielfach nicht lebensbedrohlich verlaufende Erkrankungen verschiedene Positionen vertretbar sind. Die Staaten dürfen aber zum Schutz von Leben und Gesundheit aller Bürger, insbesondere der Kinder, die aus medizinischen Gründen nicht geimpft werden können, in dieses Recht eingreifen. Die Staaten haben einen weiten

Inhalt

- 1 Infektionsschutz
EGMR: Impfpflicht gegen Masern und Röteln mit der EMRK vereinbar
- 2 Krankenversicherung
BSG: Vorfestlegung auf die Behandlung durch einen bestimmten Therapeuten schließt Kostenerstattung aus
- 3 Krankenversicherung
BSG: Erleichterung des Zugangs von Versicherten zu neuen, innovativen Behandlungsmethoden im Krankenhaus
- 4 Verfahrensrecht, Justizgewährungsanspruch
BSG: Alle an einem gerichtlichen Verfahren Beteiligten haben Anspruch auf zügigen Verfahrensabschluss
- 5 Rentenversicherung
BSG: Differenzierung je nach Rentenbezug des verstorbenen Ehepartners zulässig
- 6 Kindergeld
BFH: Schwere Dauererkrankung schließt Ausbildungssuche aus
- 7 Gesetzliche Unfallversicherung
BSG: Anerkennung der Posttraumatischen Belastungsstörung (PTBS) als »Wie-Berufskrankheit« weiter offen
- 8 Impressum

Spielraum, ob sie Impfungen überhaupt verbindlich vorschreiben und konkret welche. Wenn die »wissenschaftliche Gemeinschaft« der Auffassung sei, dass gegen eine bestimmte Erkrankung wirksam geimpft werden könne, dürfe der Staat sich diesem Urteil anschließen. Das heißt auch, dass die Staaten Sondermeinungen zur Wirksamkeit von Impfungen und zur Kosten-Nutzen-Abwägung bei einzelnen

6752

17. Juni 2021

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-L236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

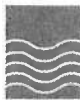
» **Claudia Grill:** SV-rechtliche Abrechnung von nebenberuflich beschäftigten HonorartrainerInnen an Erwachsenenbildungseinrichtungen

RECHTSPRECHUNG

- » Gröblich benachteiligende Schlichtungsklausel im Dienstvertrag
- » Berechtigte Mehrfachbefristung von Dienstverhältnissen zur Urlaubsvertretung
- » Unwirksamkeit einer Mehrfachbefristung – Aufgriffsobliegenheit
- » Befristetes Dienstverhältnis: Verpflichtender Urlaubskonsum während der Dienstfreistellung?
- » Keine Anwendbarkeit der VO (EG) 883/2004 auf Drittstaatsangehörige mit Wohnsitz in der Schweiz
- » BFG: Kein Vertreterpauschale bei nicht überwiegender Außendiensttätigkeit

AUS DEN BEHÖRDEN

- » Neuregelung der Corona-Kurzarbeit ab 1. 7. 2021

**ARD 6752**

75. Jahrgang, 17. Juni 2021

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – PERSONALVERRECHNUNG**Claudia Grill: SV-rechtliche Abrechnung von nebenberuflich beschäftigten HonorartrainerInnen an Erwachsenenbildungseinrichtungen**

3

Pauschalierte Aufwandsentschädigungen an Lehrende an Erwachsenenbildungseinrichtungen gelten nicht als Entgelt, sofern die jeweilige Tätigkeit nicht den Hauptberuf und die Hauptquelle der Einnahmen bildet. Die pauschalierte Aufwandsentschädigung für diese HonorartrainerInnen wurde auf € 537,78 monatlich festgelegt. Im aktuellen Fachbeitrag legt Mag. *Claudia Grill* die Vorgehensweise der Abrechnung inklusive der Meldungen an die ÖGK dar und zeigt Lösungswege für in der Praxis auftretende Probleme auf.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Gröblich benachteiligende Schlichtungsklausel im Dienstvertrag	6
Berechtigte Mehrfachbefristung von Dienstverhältnissen zur Urlaubsvertretung	8
Unwirksamkeit einer Mehrfachbefristung – Aufgriffsobliegenheit	9
Befristetes Dienstverhältnis: Verpflichtender Urlaubskonsum während der Dienstfreistellung?	11
Verjährungsfrist für Ansprüche aus nichtigem Dienstvertrag	12
Verjährung des Rechts auf Korrektur der Einstufung	12
Bereinigungswirkung eines Vergleichs	13
Bereinigungswirkung eines Vergleichs betreffend Abfertigung Alt	13

» SOZIALVERSICHERUNG

Keine Anwendbarkeit der VO (EG) 883/2004 auf Drittstaatsangehörige mit Wohnsitz in der Schweiz	15
Kontoerstgutschrift: Keine Berücksichtigung von Kindererziehungszeiten für ein Krisenpflegekind	15
Parkraumüberwachung keine Angestelltentätigkeit	16

» STEUERRECHT

BFG: Berichtigter Lohnzettel allein rechtfertigt keine Wiederaufnahme	16
BFG: Kein Vertreterpauschale bei nicht überwiegender Außendiensttätigkeit	17
BFG: Kein Tagesgeld bei Dienstzuteilung in eine andere Kaserne	18

AUS DEN BEHÖRDEN**» WIRTSCHAFTSKAMMER**

Neuregelung der Corona-Kurzarbeit ab 1. 7. 2021	19
---	----

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Ulrich Becker
Prof. Dr. Wiebke Brose
Pablo Coseriu
Prof. Dr. Dagmar Felix
Prof. Dr. Stefan Greiner
Prof. Dr. Stephan Harbarth
Prof. Dr. Thorsten Kingreen
Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof
Dr. Gerhard Knorr
Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies
Dr. Miriam Meßling
Prof. Dr. Hermann Plagemann
Prof. Dr. Christian Rolfs
Prof. Dr. Franz Ruland
Prof. Dr. Rainer Schlegel
Prof. Dr. Helge Sodan
Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink
Prof. Dr. Raimund Waltermann

www.nzs.beck.de

30
JAHRE
NZS


C.H. BECK

12/2021

14. Juni 2021

30. Jahrgang S. 457-496

Aus dem Inhalt

E. Hahn

Die Feststellung der Arbeitsunfähigkeit in der
ärztlichen Videosprechstunde 457

J. Braun

Fernbehandlung nur am Praxis-/Vertragsarztsitz? 462

A. Schneider

NZS-Jahresrevue 2020: Sozialrechtliche Aspekte
im Familienrecht/Familienrechtliche Aspekte im
Sozialrecht 467

BSG

Rechtmäßigkeit von Meldeaufforderungen und
Minderungen von Alg II (Anm. W. Bender) 474

LSG Niedersachsen-Bremen

Arbeitslosengeld II und nach § 67 Abs. 2 SGB II zu
berücksichtigendes Vermögen (Anm. C.-P. Bienert) 479

BSG

Rückwirkende Geltung einer klarstellenden Ergänzung
des Gesetzes? (Kurzkomentierung H. Blöcher) 484

BSG

Jugendlicher Spieltrieb – Unfall auf Hüpfkissen im
FSJ kann Arbeitsunfall sein
(Kurzkomentierung C. Osterland) 487

BSG

Keine weiteren Fahrkosten für den Besuch von
Blockunterricht in der Berufsschule
(Kurzkomentierung A. Habel) 490

BSG

Reisekosten für mittellose Person zur Teilnahme an
einer mündlichen Verhandlung
(Kurzkomentierung C. Lund) 494



6950202112

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

12/2021



NZS aktuell

<i>Rechtsprechung</i>	Vorlage an das Bundesverfassungsgericht zur Verfassungsmäßigkeit des BAFöG-Bedarfssatzes für Studierende	VIII
<i>Mitteilungen</i>	Der Arbeitsmarkt im Mai 2021	VIII
	Armut und Reichtum in Deutschland	IX
	Übergänge zwischen den Sozialgesetzbüchern	IX
	Pandemiebedingte Ausgaben des Gesundheitsfonds	X
	Förderung von Langzeitarbeitslosen	X
	Transparente Gesetzgebung	X
	Umsetzung des Bundesteilhabegesetzes	X
	Rückschlüsse auf die Rente	X
	Keine Standards für Kunst- oder Musiktherapie	X
	Linke: Protokoll zum UN-Sozialpakt ratifizieren	X
<i>Personalia</i>	Neue Bundeswahlbeauftragte für die Sozialversicherungswahlen	X

Aufsätze und Berichte

<i>Erik Hahn</i>	Die Feststellung der Arbeitsunfähigkeit in der ärztlichen Videosprechstunde	457
<i>Julian Braun</i>	Fernbehandlung nur am Praxis-/Vertragsarztsitz?	462
<i>Angie Schneider</i>	NZS-Jahresrevue 2020: Sozialrechtliche Aspekte im Familienrecht/Familienrechtliche Aspekte im Sozialrecht	467

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Grundsicherungsrecht

BSG 03.09.2020 – B 14 AS 24/17 R	Rechtmäßigkeit von Meldeaufforderungen und Minderungen von Alg II, hier: Zuständigkeitsübertragung auf eine kommunale Anstalt des öffentlichen Rechts (kAöR) (mit Anm. Wolfgang Bender)	474
LSG Niedersachsen-Bremen 21.01.2021 – L 7 AS 5/21 B ER	Arbeitslosengeld II und nach § 67 Abs. 2 SGB II zu berücksichtigendes Vermögen (mit Anm. Claus-Peter Bienert)	479

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

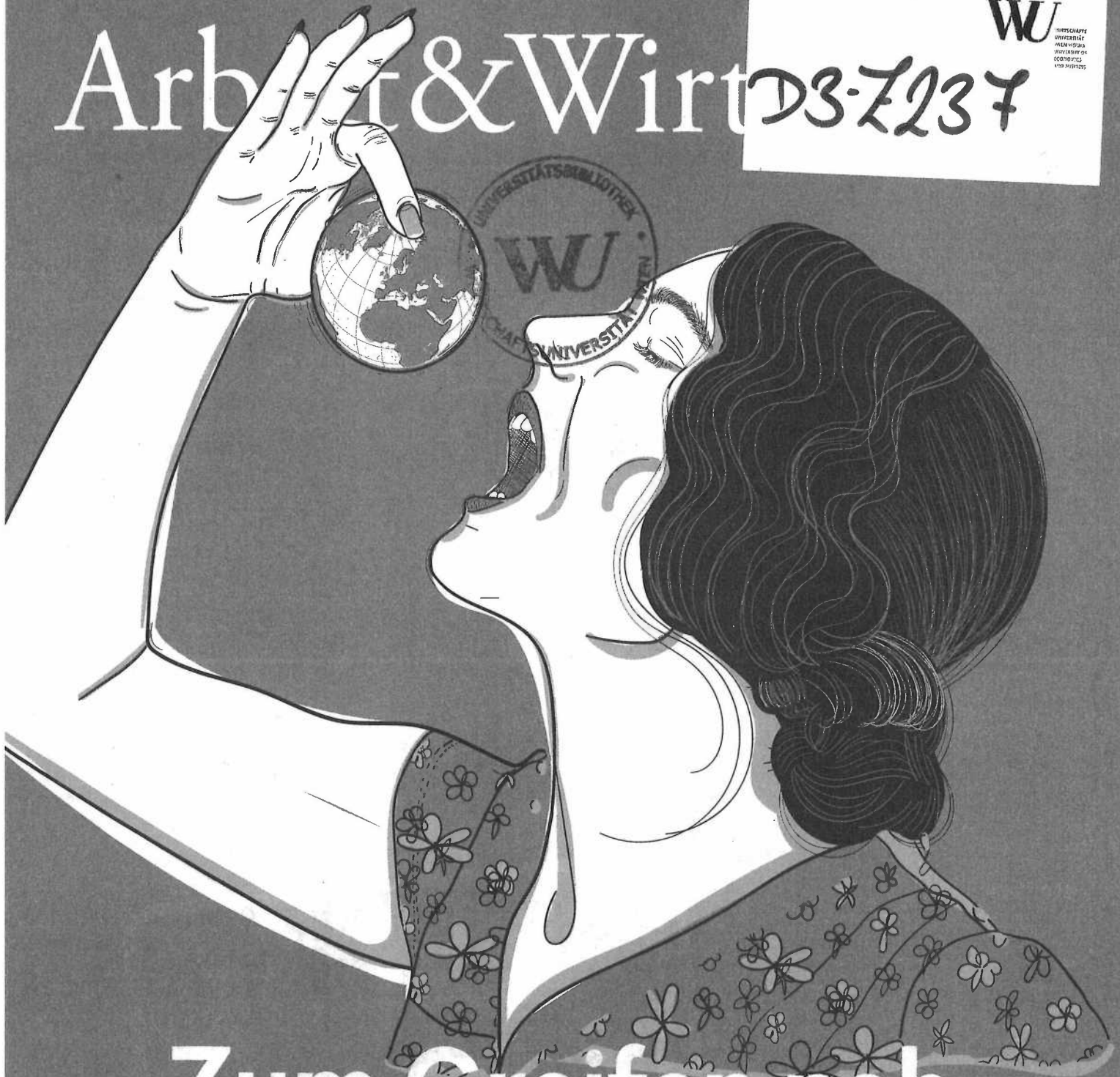
BSG 27.10.2020 – B 1 KR 9/20 R	Rückwirkende Geltung einer klarstellenden Ergänzung des Gesetzes? (Holger Blöcher)	484
LSG Berlin-Brandenburg 29.01.2021 – L 28 KR 349/186 AS 1651/17	Kostenerstattung für selbstbeschaffte Leistungen in der Türkei (Barbara Klopstock)	485

Rentenversicherungsrecht		
LSG Schleswig-Holstein 06.08.2020 – L 1 R 69/17	Beitragsbemessung bei Krankengeld im Anschluss an Übergangsgeld (<i>Grit Julga</i>)	486
Unfallversicherungsrecht		
BSG 06.10.2020 – B 2 U 13/19 R	Jugendlicher Spieltrieb – Unfall auf Hüpfkissen im FSJ kann Arbeitsunfall sein (<i>Christine Osterland</i>)	487
LSG Baden-Württemberg 14.12.2020 – L 1 U 1664/20	Unfallversicherungsschutz einer Pflegeperson beim Besorgen von Medikamenten für den Pflegebedürftigen (<i>Katharina von Koppenfels-Spies</i>)	488
Grundsicherungsrecht		
LSG Berlin-Brandenburg 13.01.2021 – L 14 AS 1933/17	Keine Verkürzung des Verteilzeitraums bei der Einkommensanrechnung (<i>Martin Kellner</i>)	489
Arbeitsförderungsrecht		
BSG 14.10.2020 – B 11 AL 8/19 R	Keine weiteren Fahrkosten für den Besuch von Blockunterricht in der Berufsschule (<i>Arne Habel</i>)	490
Vertragsarztrecht		
BSG 25.11.2020 – B 6 KA 14/19 R	Auslegung von Vergütungsbestimmungen außerhalb des EBM (<i>Carsten Lund</i>)	491
LSG Bayern 09.12.2020 – L 12 KA 77/19	Folgen eines nicht formgerechten Widerspruchs – zur Fachfremdheit der iFOBT für Fachärzte für Frauenheilkunde und Geburtshilfe (<i>Anne Barbara Lungstras</i>)	492
Beitragsrecht		
LSG Baden-Württemberg 13.11.2020 – L 8 BA 889/20	Maßgeblichkeit des Handelsregisters für Statusbeurteilung eines GmbH-Geschäftsführers (<i>Paul-Gerhard Stäbler</i>)	493
Verfahrensrecht		
BSG 17.12.2020 – B 1 KR 26/20 B	Reisekosten für mittellose Person zur Teilnahme an einer mündlichen Verhandlung (<i>Carsten Lund</i>)	494
VG München 02.10.2020 – M 18 S 20.4482	Einstweiliger Rechtsschutz gegen Inobhutnahme (<i>Christopher Schmidt</i>)	495
Soziales Entschädigungsrecht		
LSG NRW 18.09.2020 – L 13 VG 65/15	Zusammentreffen von Versorgungskrankengeld mit Verletztengeld (<i>Carina Prange</i>)	496

Arbeit & Wirtschaft

D3-Z237

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS



Zum Greifen nah

*Einmal um die ganze Welt – dorthin, wo unser Konsum
billig produziert wird, Gewalt lauert, nur die Regeln
mächtiger Profiteure gelten und wo Arbeit keine Rechte hat.*

Plötzlich aufgewacht / 14

Warum die Pandemie
Kinderarbeit weiter verschärft

Bauen für den Emir / 32

Wie wenig Menschenrechte für
die Fußball-WM in Katar zählen

Inhalt

RETURN TO SENDER

06 Auch wenn man es gerne verdrängt: Es herrschen eklatante globale Ungleichheiten. Reiche Länder leben auf Kosten ärmerer. Auch für Österreich gilt: Für vieles zahlen andere die Rechnung. Die Coverstory räumt mit Scheinrealitäten auf.

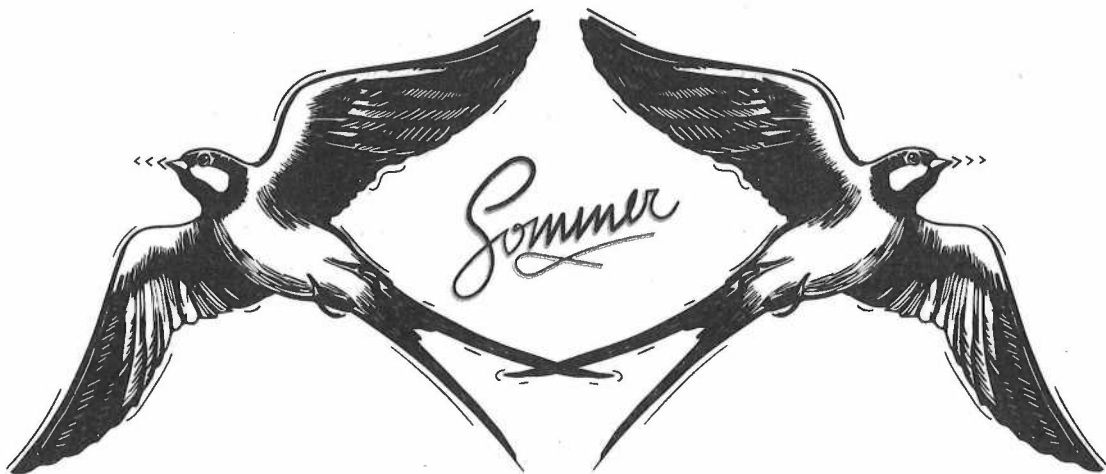
WIE DER MENSCH VERSCHWINDET

26 Unser Autor Christian Domke Seidel ist zusammen mit dem Fotografen Marcel Stammen tagelang bei schlechtem Wetter durch einen der größten Häfen Europas marschiert: den Hamburger Hafen. Mitgebracht haben sie eine überraschende Reportage.

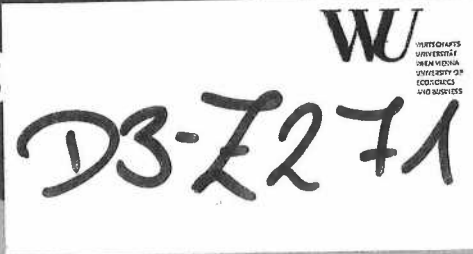
SUCHE: NEUE PERSPEKTIVE

36 Bei Flucht denken die meisten an Krieg, Terror, Menschenrechtsverletzungen. Eine neue Studie plädiert für einen Perspektivenwechsel, wenn man auf die Fluchtgründe schaut. Auf der Suche nach Lösungen und vom Recht, nicht gehen zu müssen.

Was macht die Pandemie mit Arbeitnehmer*innenrechten?	11
Die „große Frage“ beantwortet von Sharan Burrow	
Frei heißt noch lange nicht fair	12
Ein Kommentar zu Freihandelsabkommen	
Und plötzlich sind wir aufgewacht	14
Über Kinderarbeit in Sri Lanka	
„Wir zahlen doppelt und dreifach“	18
Im Gespräch mit Attac-Mitbegründerin Alexandra Strickner	
Neue Regeln für die Globalisierung	22
Warum es Lieferkettengesetze braucht	
Die schlimmsten Länder der Welt	24
Wo Erwerbstätigen Lebensgefahr droht	
Bauen für den Emir	32
Menschenrechtsverletzungen in Katar	
EU-Handelsstrategie: Ist auch drin, was draufsteht?	35
Ein Expert*innen-Beitrag auf dem A&W-Blog	
Zwei Länder, ein Leben	40
Über die Zerrissenheit von 24-Stunden-Betreuerinnen	
Rassismus-Blockade gegen Gewerkschaften	44
Über den Gewerkschaftsaufbau in ehemaligen Kolonien	
Jetzt aber wirklich?	46
Das letzte Wort dieses Mal hat Oliver Röpke	



StV



STRAFVERTEIDIGER

40
JAHRE StV**REDAKTION**

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

AUS DEM INHALT**Bundesgerichtshof**Audiovisuelle Vernehmung **Wüfel**Unterlassen einer »qualifizierten« Belehrung
Wirksamkeit eines ÜbernahmebeschlussesStrafrahmenmilderung bei erheblich vermin-
deter Schuldfähigkeit und *actio libera in causa*

Mittäterschaftliches Handeltreiben mit Btm

Beihilfe zum Btm-Handel

Strafzumessung beim Handeltreiben mit
MarihuanaDoppelverwertungsverbot bei Bestrafung von
Btm-Handeltreiben; Unterbringung in
Entziehungsanstalt: ErfolgsaussichtenZusammenwirken des Konsums psychotroper
Substanzen mit einer Persönlichkeitsstörung
Zusammentreffen von Btm- und Waffendelikten

Gesamtstrafenbildung

Falsche uneidliche Aussage einer Staatsanwältin

»Berliner Zwillingfall«

Gewerblicher Handel mit Nutzhanf (Hanftee);
TatbestandsirrtumBtMG-Konkurrenzen: Beihilfe zum Handeltrei-
ben und Besitz; Schuld des Gehilfen

Btm-Besitz

Konkurrenzen beim Handeltreiben mit Btm

Strafrahmen bei minder schweren Fällen der
Btm-EinfuhrBtm-Teilmengen: Zweifelsgrundsatz bei
Abgrenzung zwischen Handeltreiben und
BesitzZurücktreten des Besitzes von Btm hinter
deren Einfuhr; gerichtliche Kognitionsbefugnis
nach Einstellung; nachträgliche Gesamtstra-
fenbildung

Zurechnung von Bandentaten

Aussagewürdigung eines Kronzeugen in
Btm-Sachen **Eisenberg****Oberlandesgerichte****BayObLG**

Btm-Besitz

Frankfurt/M.»Cum/Ex« als Betrug? **Ransiek****KG**Nebelhafte Ausführungen in der Strafzumes-
sungSelbstständige Einziehung bei Geldwäsche
Schuster**Landgerichte****Paderborn**Durchsicht eines sichergestellten Mobil-
telefons**Amtsgerichte****Bernau**Verfassungswidrigkeit der Strafbarkeit des
Verkehrs mit Cannabis**München**Verstöße gegen Weisungen während der
Führungsaufsicht: Strafantragserfordernis**Osnabrück**Beweisverwertungsverbot nach Wohnungs-
durchsuchung ohne richterliche Genehmigung**Aufsätze****Ulfrid Neumann**»Der Berliner Zwillingfall« – Anlass für
eine Neubestimmung der Grenze zwischen
Tötungs- und Abtreibungstatbeständen**Carsten Momsen/Laura Farina Diederichs**Conviction Integrity Units. Ein Vorschlag zur
Einbindung der Staatsanwaltschaft in die
Wiederaufnahmepaxis nach US-amerikani-
schem Vorbild

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und
Strafverteidiger**Egon Müller****Rezension****Lutz Eidam**Yannic Hübner, Rechtsstaatswidrig, aber
straflos? Der agent provocateur-Einsatz und
seine strafrechtlichen Konsequenzen**Heft 7**

Juli 2021

Seiten 409 – 476

41. Jahrgang

Art.-Nr. 08100107
PVSt 20232

Carl Heymanns Verlag



INHALT 7 · 2021

Editorial **I**
 Impressum **V**

Entscheidungen

Verfahrensrecht

BGH 4 StR 15/20 v. 04.06.2020 Durchsuchung und Richtervorbehalt	409
BGH 3 StR 410/20 v. 13.01.2021 Unterlassen einer »qualifizierten« Belehrung	410
BGH 4 StR 290/20 v. 21.10.2020 Wirksamkeit eines Übernahmebeschlusses	411
BGH 2 StR 459/19 v. 16.09.2020 Umfang der gerichtlichen Mitteilungspflicht nach gescheitertem Verständigungsgespräch (Ls)	412
BGH 3 ARs 14/20 v. 17.11.2020 Audiovisuelle Vernehmung m. Anm. <i>Würfel</i>	412
BGH 4 StR 258/20 v. 22.10.2020 Schuldfähigkeit (bipolare Störung): Darstellungsanforderungen	415
BGH 4 StR 374/19 v. 18.03.2020 Besetzungsrüge im Verhinderungsfall; Drogenkurier: Abgrenzung zwischen Täterschaft und Beihilfe; Darstellung von DNA-Gutachten (Ls)	417
KG 3 Ss 79/20 v. 04.12.2020 Nebelhafte Ausführungen in der Strafzumessung	417
LG Paderborn 01 Qs-22 Js 904/19-55/20 v. 23.04.2020 Durchsicht eines sichergestellten Mobiltelefons	417
AG Osnabrück 207 Ls (1366 Js 67580/18) 365/20 v. 17.03.2021 Beweisverwertungsverbot nach Wohnungsdurchsuchung ohne richterliche Genehmigung	419

Strafrecht

BGH 2 StR 140/20 v. 15.12.2020 Tötungsvorsatz; Notwehrein-schränkung nach Provokation; räuberische Erpressung wegen Drogenschulden (Ls)	420
BGH 1 StR 488/20 v. 12.01.2021 Strafrahmenmilderung bei erheblich verminderter Schuldfähigkeit und <i>actio libera in causa</i>	421
BGH 1 StR 517/20 v. 10.03.2021 Mittäterschaftliches Handeltreiben mit Btm	422
BGH 6 StR 317/20 v. 10.03.2021 Btm-Handeltreiben: Abgrenzung Beihilfe und Mittäterschaft (Ls)	422
BGH 6 StR 227/20 v. 21.10.2020 Beihilfe zum Btm-Handel	423
BGH 4 StR 297/20 v. 16.12.2020 Konkurrenzen bei Beihilfe (Ls)	423
BGH 4 StR 411/20 v. 12.01.2021 Strafzumessung beim Handeltreiben mit Marihuana (Ls)	423
BGH 5 StR 148/20 v. 17.03.2021 Drogenhandel: Beihilfe und Strafzumessung	423

BGH 6 StR 404/20 v. 09.03.2021 Doppelverwertungsverbot bei Bestrafung von Btm-Handeltreiben; Unterbringung in Entziehungsanstalt: Erfolgsaussichten (Ls)	425
BGH 4 StR 495/20 v. 16.02.2021 Zusammenwirken des Konsums psychotroper Substanzen mit einer Persönlichkeitsstörung	426
BGH 1 StR 242/19 v. 07.07.2020 Zusammentreffen von Btm- und Waffendelikten	427
BGH 6 StR 453/20 v. 10.02.2021 Verknüpfung von Ausführungshandlungen als Tateinheit (Ls)	429
BGH 4 StR 474/20 v. 21.01.2021 Gesamtstrafenbildung	429
BGH 1 StR 615/19 v. 01.04.2020 Gesamtstrafenbildung	430
BGH 6 StR 90/21 v. 23.03.2021 Unterbringung in Entziehungsanstalt (Ls)	431
BGH 5 StR 185/20 v. 09.12.2020 Einziehung des Wertes von Btm (Ls)	431
BGH 5 StR 172/20 v. 23.11.2020 Falsche uneidliche Aussage einer Staatsanwältin	431
BGH 5 StR 256/20 v. 11.11.2020 »Berliner Zwillingfall«	432
KG 4 Ws 46/20 v. 30.09.2020 Selbstständige Einziehung bei Geldwäsche (Ls) m. Anm. <i>Schuster</i>	436
AG München 813 Ds 147 Js 181295/20 v. 22.03.2021 Verstöße gegen Weisungen während der Führungsaufsicht: Strafantragserfordernis	440

BtMG

BGH 6 StR 240/20 v. 24.03.2021 Gewerblicher Handel mit Nutzhanf (Hanftée); Tatbestandsirrtum	440
BGH 5 StR 426/20 v. 17.02.2021 Notwendige Feststellungen zu Art und Menge von Btm (Ls)	443
BGH 1 StR 211/20 v. 14.10.2020 BtMG-Konkurrenzen: Beihilfe zum Handeltreiben und Besitz; Schuld des Gehilfen	443
BGH 4 StR 474/19 v. 26.02.2020 Strafrahmenwahl: Sperrwirkung zurücktretender BtMG-Tatbestände; Unterbringung in Entziehungsanstalt (Ls)	444
BGH 1 StR 600/19 v. 18.03.2020 Schätzung des Btm-Wirkstoffgehalts (Ls)	444
BGH 1 StR 247/20 v. 18.08.2020 Btm-Besitz	444
BGH 1 StR 641/19 v. 22.04.2020 Konkurrenzen beim Handeltreiben mit Btm	445
BGH 4 StR 213/20 v. 01.12.2020 Verklammerung von Btm-Einfuhr und -Handeltreiben (Ls)	446
BGH 3 StR 185/20 v. 09.06.2020 Mehrere Btm-Handelsgeschäfte als einheitliche Tat (Ls)	447
BGH 4 StR 597/19 v. 05.05.2020 Strafrahmen bei minder schweren Fällen der Btm-Einfuhr	447

BGH 4 StR 185/20 v. 25.08.2020 Btm-Teilungen: Zweifelsgrundsatz bei Abgrenzung zwischen Handeltreiben und Besitz	447
BGH 3 StR 469/19 v. 01.09.2020 Sperrwirkung bei minder schwerem Fall (Ls)	448
BGH 3 StR 360/20 v. 24.11.2020 Zurücktreten des Besitzes von Btm hinter deren Einfuhr; gerichtliche Kognitionsbefugnis nach Einstellung; nachträgliche Gesamtstrafenbildung	448
BGH 1 StR 61/20 v. 22.04.2020 Bandenabrede (Ls)	450
BGH 3 StR 424/20 v. 23.02.2021 Zurechnung von Bandentaten	450
BGH 1 StR 99/20 v. 23.04.2020 Bewaffnetes Handeltreiben mit Btm; Bewertungseinheit; Einziehung (Ls)	451
BGH 1 StR 596/19 v. 12.05.2020 Aussagewürdigung eines Kronzeugen in Btm-Sachen (Ls) m. Anm. Eisenberg	452
BGH 4 StR 345/19 v. 09.01.2020 Aufklärungshilfe (Ls)	454
BGH 3 StR 471/20 v. 27.01.2021 Einziehung von Btm (Ls)	454
BayObLG 203 StRR 66/20 v. 04.03.2020 Btm-Besitz	454
AG Bernau/B. 2 Cs 226 Js 7322/19 (346/19) v. 18.09.2019 Verfassungswidrigkeit der Strafbarkeit des Verkehrs mit Cannabis (Ls)	455
AG Frankfurt/O. 412 Cs 226 Js 25048/19 (6/20) v. 23.09.2020 Verfassungswidrigkeit der Strafbarkeit des Erwerbs und Besitzes von Cannabis (Ls)	455

Vorschau

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

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; 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; Markus Abraham Im Vorhof der Verständigung: Zur Notwendigkeit gerichtlicher Kommentierung von Binenzusagen der Staatsanwaltschaft;

Jürgen Pauly EGMR, Urt. v. 20.02.2020 – Nr. 68556/13 Krebs / . Deutschland (Strafschärfende Berücksichtigung nicht angeklagter Sachverhalte); 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); Hans-Heiner Kühne BGH, Beschl. v. 14.10.2020 – 5 StR 616/18 (Schlafender Schöffe während Verlesung des Anklagesatzes); Aleksandar Zivanic OLG Brandenburg, Urt. v. 25.03.2020 – (1) 53 Ss 126/19 (»Hitlergruß« vor Schulklassen); Wolfgang Staudinger OLG Hamm, Beschl. v. 02.12.2020 – 1 Ws 479/20 (Bewährungswiderruf und

Haftrecht

OLG Frankfurt/M. 2 Ws 132/20 v. 09.03.2021 »Cum/Ex« als Betrug? m. Anm. Ransiek	456
LG Leipzig I StVK 14/21 v. 17.03.2021 Erledigung der Fehleinweisung in ein psychiatrisches Krankenhaus (Ls)	461

Aufsätze

»Der Berliner Zwillingenfall« – Anlass für eine Neu- bestimmung der Grenze zwischen Tötungs- und Abtreibungstatbeständen	462
Ulfrid Neumann	
Conviction Integrity Units Ein Vorschlag zur Einbindung der Staatsanwaltschaft in die Wiederaufnahmepaxis nach US-amerikanischem Vorbild	466
Carsten Momsen/Laura Farina Diederichs	

12 x 12 = 40

40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger	470
Egon Müller	

Rezension

Yannic Hübner, Rechtsstaatswidrig, aber straflos? Der agent provocateur-Einsatz und seine strafrechtlichen Konsequenzen	471
Lutz Eidam	

Zeitschriften

Auslese wichtiger Zeitschriftenbeiträge	473
---	-----

Unschuldsumutung); 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); Andreas Grözinger EGMR, Urt. v. 17.12.2020 – Nr. 459/18 Saber./Norwegen (Art und Weise der Durchsicht von Daten); Hans Kudlich/Florian Nicolai BGH, Beschl. v. 11.11.2020 – 5 StR 197/20 (Bescheidungsspflicht beim Selbstleseverfahren); Lorenz Leitmeier OLG Oldenburg, Beschl. v. 30.10.2020 – 1 Ws 362/20 (»Schweigeminute« vor Hauptverhandlungsbeginn);

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 Prierew Markus Busch/Elisa Hoven/Mark Pieth/Markus Rübentahl, 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.

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

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 Lillie
 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

M. El-Ghazi/C. Laustetter
 Das Gesetz zur Verbesserung der strafrechtlichen
 Bekämpfung der Geldwäsche 209

T. Wybitul/A. Klaas
 § 42 BDSG: Neue strafrechtliche Risiken für
 Unternehmen und Leitungsorgane wegen Daten-
 schutzverstößen 216

A. Bechtel
 Gibt es ein Verbraucherschutzstrafrecht? 222

OLG Frankfurt am Main
 Steuerhinterziehung verdrängt Betrug –
 auch in „Cum-/Ex“-Fällen
 (m. Anm. *Adick/Linke*) 229



BGH
 Verschwiegenheitspflicht von Berufsheimnisträgern
 vor einem Parlamentarischen Untersuchungsausschuss
 (m. Anm. *Peukert/Klünker*) 239

6/2021

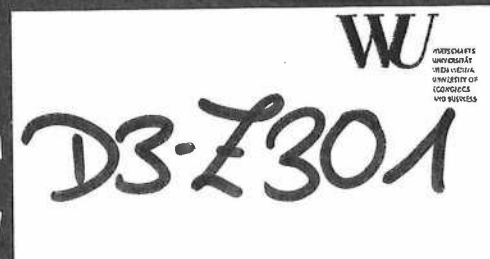
1. Juni 2021
 10. Jahrgang S. 209–248

BGH
 Tatertragswert
 (m. Anm. *Abersfelder*) 245





Editorial	<i>Dr. Oliver Ratzel</i> Der Seitenblick im Strafprozess	III
Aufsätze	<i>Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi/Prof. Dr. Christian Laustetter</i> Das Gesetz zur Verbesserung der strafrechtlichen Bekämpfung der Geldwäsche – Ein Überblick über die wichtigsten Änderungen beim Straftatbestand des § 261 StGB und bei der selbständigen Einziehung nach § 76 a Abs. 4 StGB	209
	<i>Tim Wybitul/Dr. Arne Klaas</i> § 42 BDSG: Neue strafrechtliche Risiken für Unternehmen und Leitungsorgane wegen Datenschutzverstößen	216
	<i>Dr. Alexander Bechtel</i> Gibt es ein Verbraucherschutzstrafrecht? – Eine Annäherung unter Betrachtung zentraler Regelungen aus Kern- und Nebenstrafrecht	222
Rechtsprechung	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Steuerhinterziehung verdrängt Betrug – auch in „Cum-/Ex“-Fällen OLG Frankfurt am Main, Beschluss vom 9. März 2021 – 2 Ws 132/20 (m. Anm. <i>Adick/Linke</i>)	229
	Wirtschaftsstrafrecht	
	Verschwiegenheitspflicht von Berufsheimnisträgern vor einem Parlamentarischen Untersuchungsausschuss: Entbindung eines Wirtschaftsprüfers durch den Auftraggeber oder deren Vertretung im Falle einer juristischen Person; Entbindungsrecht des Insolvenzverwalters im Rahmen der Insolvenzmasse BGH, Beschluss vom 27. Januar 2021 – StB 44/20 (m. Anm. <i>Peukert/Klünker</i>)	239
	Tatertragswert BGH, Urteil vom 15. Juli 2020 – 2 StR 46/20 (m. Anm. <i>Abersfelder</i>)	245
Impressum		IV
NZWiSt-Aktuell	Literaturspiegel Steuerstrafrecht Juni 2021 – Stand 20.5.2021 (<i>Madauß</i>)	VI



Mai 2021 / Heft 3, Seiten 221–344 (8. Jahrgang)



Aktuelle Gesetzesvorhaben

Hausdurchsuchung oder Amtshilfe? – Das ist hier die Frage!

Alexander Tipold

Aufsätze

Strafrechtliche Aspekte der Fälschung von Antigen-Schnelltestergebnissen

Magdalena Neuhofer

Der Verweis des Zeugen auf frühere Aussagen – Zur teleologischen Reduktion des § 252 StPO durch den OGH

Egon Gurschler

Gewerbmäßigkeitsqualifikation nach § 28a Abs 2 Z 1 SMG für Kleindealer durch die Hintertür?

Klaus Schwaighofer

Wirtschafts- und Finanzstrafrecht Aktuell

Strafprozessuale Schwachstellen internationaler Wirtschaftsstrafverfahren in Liechtenstein – Implikationen für Strafverteidiger

Fabian Teichmann

Europastrafrecht Aktuell

Die Begriffe „Justizbehörde“ und „justizielle Entscheidung“ beim Europäischen Haftbefehl und bei der Europäischen Ermittlungsanordnung

Fritz Zeder

Neue Judikatur

Vermögensschaden infolge Dopings, inländische Strafgerichtsbarkeit

OGH 8.1.2021, 11 Os 49/20w

Begründungspflicht der StA bei Beschränkung der Akteneinsicht

OLG Wien 3.2.2021, 18 Bs 192/20x (Anmerkung von Julia Schröder und Norbert Wess)

Keine Verletzung der Öffentlichkeit der Hauptverhandlung durch COVID-19-Gesetze und Notmaßnahmen

OGH 18.2.2021, 14 Os 6/21w (Anmerkung von Alois Birklbauer)

Herausgeber: Alois Birklbauer, Richard Soyer, Fritz Zeder



Vereinigung Österreichischer
StrafverteidigerInnen

verlagoesterreich.at/jst

jst.voe.at

VERLAG

ÖSTERREICH

INHALT



EDITORIAL

- 221 Geschätzte Leserinnen und Leser!
Alois Birklbauer

AKTUELLE GESETZESVORHABEN

- 225 Hausdurchsuchung oder Amtshilfe? – Das ist hier die Frage!
Alexander Tipold

AUFSÄTZE

- 231 Strafrechtliche Aspekte der Fälschung von Antigen-Schnelltestergebnissen
Magdalena Neuhofer
- 239 Der Verweis des Zeugen auf frühere Aussagen – Zur teleologischen Reduktion
des § 252 StPO durch den OGH
Egon Gurschler
- 249 Gewerbmäßigkeitsqualifikation nach § 28a Abs 2 Z 1 SMG für Kleindealer durch die Hintertür?
Klaus Schwaighofer

WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 253 Strafprozessuale Schwachstellen internationaler Wirtschaftsstrafverfahren in Liechtenstein –
Implikationen für Strafverteidiger
Fabian Teichmann

EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 263 Die Begriffe „Justizbehörde“ und „justizielle Entscheidung“ beim Europäischen Haftbefehl
und bei der Europäischen Ermittlungsanordnung
Fritz Zeder

STRAFVOLLZUG UND KRIMINOLOGIE

- 271 Besuchsbeschränkungen in Justizanstalten zur Bekämpfung von Covid-19
Philip Czech
- 279 Vorurteils kriminalität – Konzept, Auswirkungen auf Opfer, Rechtsgrundlagen und
verbesserte statistische Erfassung
Walter Fuchs

JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 31–35)

- 295 Vermögensschaden infolge Dopings, inländische Strafgerichtsbarkeit
OGH 8.1.2021, 11 Os 49/20w
- 298 Anordnung der Bewährungshilfe zu einem anderen Verfahren
OGH 26.1.2021, 11 Os 137/20m
- 299 Rechtsmittellegitimation eines Sachverständigen gegen die Bestellung weiterer Sachverständiger
OLG Linz 17.2.2021, 9 Bs 18/21t
- 301 Begründungspflicht der StA bei Beschränkung der Akteneinsicht
OLG Wien 3.2.2021, 18 Bs 192/20x (Anmerkung von Julia Schröder und Norbert Wess)
- 308 Keine Verletzung der Öffentlichkeit der Hauptverhandlung durch COVID-19-Gesetze und Notmaßnahmen
OGH 18.2.2021, 14 Os 6/21w (Anmerkung von Alois Birklbauer)

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 36, 37)

- 310 Suchtgifthandel, tatbestandliche Handlungseinheit, Verfolgungshindernis, Verbot wiederholter Strafverfolgung
OGH 29.9.2020, 14 Os 59/20p
- 312 Suchtgifthandel, tatbestandliche Handlungseinheit, Gewerbsmäßigkeit, außerordentliche Wiederaufnahme
OGH 16.12.2020, 12 Os 82/20f

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 38–41)

- 313 Erreichung der Zwecke der Unterbringung
OLG Wien 18.3.2021, 32 Bs 51/21s (LGSt Wien 13.1.2021, 190 Bl 98/20x)
- 314 Verkehr mit der Außenwelt
LGSt Wien 16.3.2021, 190 Bl 146/20f
- 314 Voraussetzungen für die Gewährung von elektronisch überwachtem Hausarrest
LGSt Graz 9.2.2021, 25 Bl 5/21x
- 316 Vergünstigungen – Mitwirkung an der Erreichung der Zwecke des Strafvollzuges
LGSt Wien 13.1.2021, 190 Bl 113/20b

BUNDESFINANZGERICHT bearbeitet von Madeleine Grünsteidl und Eva-Maria Schwendinger (JSt-Slg 42, 43)

- 317 Rechtzeitigkeit einer Selbstanzeige nach einer Nachfrage des Betriebsprüfers
BFG 13.1.2021, RV/7300036/2020 sowie RV/7300037/2020 (Revision nicht zulässig)
- 317 Abgabenhinterziehung gem § 33 Abs 2 lit a FinStrG: Umfang der Leistungserbringung durch Subunternehmen sowie Strafhöhe strittig
BFG 12.1.2021, RV/7300054/2020 (Revision nicht zulässig)

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 28–36)

- 319 Strafgesetzbuch
- 320 Nebengesetze
- 320 Strafprozessordnung

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 3)

- 322 Zur durch einen die Untersuchungshaft eines jugendlichen Beschuldigten fortsetzenden Beschluss des Oberlandesgerichts ausgelösten Haftfrist
Rechtssatz der Generalprokuratur zu Gw 22/21z

TIPPS & INFOS

- 323 Buchbesprechungen
- 332 Neuerscheinungen zum Wirtschaftsstrafrecht
- 339 Veranstaltungstipps
- 340 Herausgeber
- 341 Autoren
- 342 Impressum

Zitierbeispiel für Aufsätze:
Wess, JSt 2014, Seite

Zitierbeispiel für Judikatur:
(Alle Leitsätze werden von den Autoren selbst gebildet)
JSt-Slg 2014/1, Seite
JSt-LS OGH 2014/1, Seite
JSt-GP 2014/1, Seite
JSt-EuGH 2014/1, Seite
JSt-EGMR 2014/1, Seite

Zitierbeispiel für Newsletter:
JSt-NL VÖStV 2014/1

WISTRA

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z274

Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

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 Möhenschlager,
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



6/2021

- **F. Salditt** Über die Relevanz des Verifikationsprinzips für den Tatbestand der Steuerhinterziehung
- **T. Kulhanek** „Digitales Urkundenstrafrecht“
- **M. Ebner** Anklage wegen Steuerhinterziehung – „Die Latte darf wackeln, nur nicht fallen“?
- **M. Wulf / S. Peters** Cum/Ex-Geschäfte als gewerbsmäßiger Bandenbetrug – verliert der Rechtsstaat jetzt die Nerven?
- **BGH** Arbeitnehmereigenschaft von Prostituierten (mit Anm. Rolletschke/Roth)
- **OLG Frankfurt a.M.** Steuerhinterziehung als gewerbsmäßiger Bandenbetrug
- **LG Hamburg** Corona-Soforthilfen als Subvention
- **LG Frankfurt** Doppelbestrafungsverbot bei Auslandstaten mit Verfahrensbeendender Entscheidung ebendort (mit Anm. Reichling)

ISSN 0721-6890

40. Jahrgang | 15. Juni 2021 | Seite 217–256



C.F. Müller



286202012106

Inhaltsverzeichnis

Beiträge

<i>Rechtsanwalt Prof. Dr. Franz Salditt, Neuwied</i> Über die Relevanz des Verifikationsprinzips für den Tatbestand der Steuerhinterziehung	217
<i>Richter am Landgericht Dr. Tobias Kulhanek, Nürnberg/Erlangen</i> „Digitales Urkundenstrafrecht“	220
<i>Richter am LG Dr. Markus Ebner, LL.M., Nürnberg</i> Anklage wegen Steuerhinterziehung – „Die Latte darf wackeln, nur nicht fallen“?	224
<i>Rechtsanwalt Dr. Martin Wulf, Berlin / Rechtsanwalt Dr. Sebastian Peters, Köln</i> Cum/Ex-Geschäfte als gewerbsmäßiger Bandenbetrug – verliert der Rechtsstaat jetzt die Nerven?	231

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Staatsanwalt beim BGH Dr. Udo Weiß, Berlin</i> Delikte gegen die staatliche Wirtschaftslenkung	235
--	-----

Entscheidungen

BGH	12.1.2021 – 3 StR 428/20	Einziehung bei Mittätern	238
BGH	23.12.2020 – 1 StR 310/20	Täuschung bei elektronischer Meldung von Bruttolohnsummen	238
BGH	17.9.2020 – 1 StR 576/18	Arbeitnehmereigenschaft von Prostituierten (mit Anm. Rolletschke/Roth)	239
OLG Frankfurt a.M.	9.3.2021 – 2 Ws 132/20	Steuerhinterziehung als gewerbsmäßiger Bandenbetrug	244
LG Hamburg	18.1.2021 – 608 Qs 18/20	„Corona-Soforthilfen“ als Subvention	250
LG Frankfurt	6.11.2020 – 5/28 Qs 8/20	Doppelbestrafungsverbot bei Auslandstaten mit verfahrens- beendender Entscheidung ebendort (mit Anm. Reichling)	254

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	III
Aktuelle Nachrichten	IV
Bericht aus der Gesetzgebung – Bestandsdatenauskunftsgesetz; Abzugssteuerentlastungsmodernisierungsgesetz	IX

DE GRUYTER

2021 · BAND 31 · HEFT 6
ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z184

DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR

WIRTSCHAFTS- UND INSOLVENZRECHT DZWIR

SCHRIFTFÜHRUNG

Rechtsanwalt *Michael Schmidt*

DE
—
G

www.degruyter.com/dzwir

Inhalt

Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid
**Struktur und System des deutschen und europäischen
 Insolvenzrechts im Spiegel der Rechtsprechung
 (XIX) — 301**

Dr. iur. Joachim Wutte
**Betriebsbezogene Abgrenzung der Gremienebenen
 in der betrieblichen Mitbestimmung.** Besprechung des
 BAG-Beschlusses vom 29. 7. 2020 – 7 ABR 27/19,
 DZWIR 2021, 328 — **321**

Rechtsprechung

Arbeitsgerichtsbarkeit
 BAG, Beschluss vom 29. 7. 2020 – 7 ABR 27/19
 (Besprechung Dr. iur. Joachim Wutte, S. 321)
**Mitgliederentsendung in einen Konzern-
 betriebsrat — 328**

Finanzgerichtsbarkeit
 BFH, Urteil vom 19. 8. 2020 – XI R 32/18
**Passivierung von Verbindlichkeiten bei Rang-
 rücktritt — 334**

BFH, Beschluss vom 10. 11. 2020 – XI S 17/20
**Rechtsweg bei Inanspruchnahme der Gesellschafter
 für Steuerschulden der OHG — 338**

Zivilgerichtsbarkeit
 Urteil vom 13. 10. 2020 – II ZR 359/18
**BGH, Geschäftsführungs- und Vertretungsbefugnis des
 geschäftsführenden Gesellschafters einer KG — 339**

BGH, Urteil vom 27. 10. 2020 – II ZR 355/18
**Masseschmälernde Zahlung nach Vorleistung
 des Zahlungsempfängers — 342**

BGH, Beschluss vom 19. 11. 2020 – IX ZB 10/19
**Berechnungsgrundlage der Vergütung
 des Insolvenzverwalters — 348**

BGH, Beschluss vom 19. 11. 2020 – IX ZB 21/20
**Berechnungsgrundlage der Vergütung
 des Insolvenzverwalters — 350**

BGH, Urteil vom 19. 11. 2020 – IX ZR 210/19
**Wiederaufleben eines Pfändungspfandrechts
 bei Aufhebung des Insolvenzverfahrens — 352**

BGH, Beschluss vom 19. 11. 2020 – IX ZB 14/20
**Beseitigung der Verstrickung einer gepfändeten
 Forderung im Insolvenzverfahren — 354**

BGH, Beschluss vom 14. 1. 2021 – IX ZB 12/20
Insolvenzantrag wegen mehrerer Forderungen — 357

Veranstaltungen — 359

Nachrichten

EuGH-GA, »Absteigende« Haftung einer Tochtergesellschaft
 (Schlussanträge vom 15. 4. 2021 – C-882/19) — **360**

BGH, Sonderbeschluss bei Verschmelzungen und Spaltungen
 (Urteil vom 23. 2. 2021 – II ZR 65/19) — **360**

BGH, Einrede der Schiedsvereinbarung
 (Beschluss vom 25. 2. 2021 – I ZB 78/20) — **360**

SG Würzburg, Erstattung von Kurzarbeitergeld und Sozial-
 versicherungsbeiträgen nach Insolvenzantrag (Beschluss vom
 16. 4. 2021 – S 7 AL 59/21 ER) — **360**

BMF, Vorläufige Eigenverwaltung bei umsatzsteuerlicher
 Organschaft (Schreiben vom 4. 3. 2021 – III C 2 – S 7105/20/
 10001:003 [2021/0174033]) — **360**

BMAS, Befristung von Arbeitsverträgen
 (RefE vom 14. 4. 2021) — **360**



96. Jahrgang / 10. Juni 2021 / Nr. 17



Steuer- und Wirtschaftskartei

Tagesfragen

Umsatzsteuer-Update: Aktuelles auf einen Blick
Entfall des Kumulationsprinzips im LSD-BG

Körperschaftsteuer

Abzugsverbot bei Holdinggesellschaften

Umsatzsteuer

Ausgelagerte steuerbefreite Dienstleistungen

Umgründungen

„skip20“ – Ausblendung des COVID-19-Zeitraums?

Finanzstrafrecht

Neuerungen aufgrund der Quick Fixes
Vermehrte Gerichtszuständigkeit

Rechtsprechung

VwGH-Judikatur aus dem April 2021



In diesem Heft

Umsatzsteuer-Update Juni 2021: Aktuelles auf einen Blick (<i>M. Mayr</i>)	
Steuertermine im Juli	936
Novelle des LSD-BG bringt umfassende Änderungen (<i>SWK-Redaktion</i>)	937
Greift bei einer international tätigen Beteiligungsholding das Abzugsverbot? (<i>Kühbacher</i>)	938
Software und Übernahme steuerlicher Agenden als ausgelagerte umsatzsteuerbefreite Dienstleistungen? (<i>Aigner</i>)	943
„skip20“ – Ausblendung des COVID-19-Zeitraums im UmgrStG? (<i>Hübner-Schwarzinger</i>)	951
Innergemeinschaftliche Lieferungen und Verbringungen sowie mögliche finanzstrafrechtliche Konsequenzen (<i>Kuderer / Leitgeb</i>)	955
Vermehrte Gerichtszuständigkeit in Finanzstrafsachen durch die Finanzorganisationsreform (<i>Brandl / Starl</i>)	962
Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (<i>Bodis</i>)	965

- Betriebsveräußerung
- Grenzüberschreitende Arbeitskräftegestellung
- Gläubigergleichbehandlung
- Vorabentscheidungsersuchen Dreiecksgeschäft

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

Redaktion: Dr. Andrei Bodis/Prof. Gerhard Gaedke
Dr. Gerhard Kohler/Mag. Stefan Menhofer
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner
Mag. Christoph Schlager/Dr. Michael Tumpel

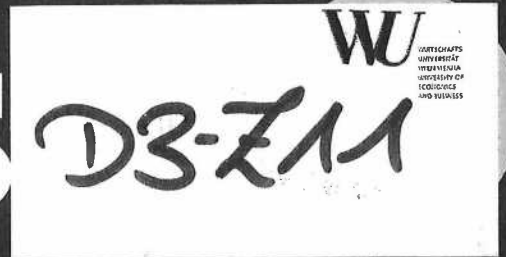
Tel. Redaktion: +43 1 24 630, **Fax:** DW 51

E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

Tel. Verlag: +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 23

Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

Betriebs Berater



23 | 2021

Geschäftsleiterhaftung ... Sanierungsgewinn ... Bilanzverbesserung ... Arbeitszeit ... Recht ...

7.6.2021 | 76. Jg.
Seiten 1345–1408

DIE ERSTE SEITE

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB
Kommt eine Restrukturierungs- und Insolvenzwellen?

WIRTSCHAFTSRECHT

Prof. Dr. Christoph Thole

Die Geschäftsleiterhaftung im StaRUG und nach § 15b InsO n. F. | 1347

Dr. Jana Bertus, RAin

Kapitalmarktrechtliche Publizitätspflichten in Krisenzeiten | 1355

STEUERRECHT

Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F. LL.M., MBA LL.M., RA/FAStR/FAInsR/FAMedR/StB

Gewaltenteilung im Rechtsstaat am Beispiel der Besteuerung des Sanierungsgewinns | 1367

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Nikolaj Kubik, RA/StB, Notar, und **Christian Münch**, RA/StB/FAStR

Ausgewählte Sanierungsmaßnahmen zur Bilanzverbesserung für betroffene Unternehmen der COVID-19-Pandemie anhand von Beispielfällen | 1387

Dennis Kellmann, LL.M., StB/FBISr, und **Fabian Schulz**, LL.M.

Debt Mezzanine Swap – bilanzsteuerlich präferierte Lösung zur Vermeidung der bilanziellen Überschuldung für Unternehmen in der Krise? | 1392

ARBEITSRECHT

Prof. Dr. Peter Schrader, RA/FAArbR, **Dr. René Teubert**, RA/FAArbR, und **Julius Siegel**

Was ist Arbeitszeit? | 1396



Schwerpunktheft
Restrukturierung

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BGH: Keine generelle Beschränkung der Vertretungsmacht des Vorstands einer Stiftung auf den Stiftungszweck (15.4.2021 – III ZR 139/20)

BGH: Erschöpfung eines Markenrechts – myboshi (25.3.2021 – I ZR 37/20)

BGH: Notarhaftung – Wertung auf den Vertragsschluss folgender Maßnahmen (22.4.2021 – III ZR 164/19)

BGH: Rechtskrafterstreckung einer rechtskräftig abgewiesenen Direktklage eines Dritten gegen Versicherer und Fahrer (27.4.2021 – VI ZR 883/20)

OLG Karlsruhe: Unzulässigkeit eines in virtueller Versammlung gefassten Verschmelzungsbeschlusses (23.3.2021 – 1 W 4/21 (Wx))

OLG Frankfurt a. M.: Aussage „riesigen Shitstorm geerntet“ stellt überprüfbare Tatsachenbehauptung dar (11.5.2021 – 16 W 8/21)

Verwaltung

BaFin: Pilotvorhaben „Mystery Shopping“ gestartet

Gesetzgebung

BReg: Einigung beim Lieferkettengesetz

BR: Billigung von 44 Gesetzen – eine Auswahl

Aufsätze

Geschäftsleiterhaftung

Prof. Dr. Christoph Thole

Die Geschäftsleiterhaftung im StaRUG und nach § 15b InsO n. F.

Mit dem Sanierungs- und Insolvenzrechtsfortentwicklungsgesetz (San-InsFoG), das zum 1.1.2021 in Kraft getreten ist und dessen Herzstück das StaRUG ist, hat der Gesetzgeber das deutsche Insolvenz- und Restrukturierungsrecht grundlegend erweitert. Für Geschäftsleiter bringt das StaRUG eine Reihe von bedeutsamen Änderungen mit sich, die das Pflichtengefüge betreffen und damit zugleich mögliche Haftungsgefahren andeuten. Der Beitrag geht den neuen Haftungsvorschriften im Zusammenhang nach und zeigt erste offene Streitfragen auf. Insbesondere die Reichweite des Gesellschaftereinflusses einerseits und der Gläubigerinteressen andererseits im Vorfeld der Anzeige einer Restrukturierungssache nach dem StaRUG wirft Fragen auf.

Dr. Jana Bertus, RAin

Kapitalmarktrechtliche Publizitätspflichten in Krisenzeiten

Ad-hoc-Publizitätspflichten sind seit jeher mit Unsicherheiten sowohl rechtlicher als auch praktischer Natur behaftet. Befindet sich ein Emittent zusätzlich in der Restrukturierung oder gar im eröffneten Insolvenzverfahren, entsteht eine besondere Gefahrenlage. Denn Krisenszenarien bringen schon ihrer Natur nach Insiderinformationen hervor. Der Beitrag gibt zunächst einen Überblick über die Pflichten des Emittenten in Krisenzeiten, um anschließend auf die Problematik von Gerüchten in der Selbstbefreiung einzugehen. Abschließend werden Hinweise zur Ausgestaltung des Informationsmanagements in der Praxis als Grundlage der Haftungsbegrenzung gegeben.

Entscheidungen

BGH: Verzichts- und Vergleichsverbot findet auf mit Zustimmung des vorläufigen Insolvenzverwalters getroffene Vereinbarung über Haftungsansprüche aus § 64 S. 1 GmbHG a. F. Anwendung (20.4.2021 – II ZR 387/18)

AG Köln: StaRUG – Feststellung der drohenden Zahlungsunfähigkeit und Restrukturierungsplan (3.3.2021 – 83 RES 1/21)

1345

Steuerrecht

Die Woche im Blick

1365

Entscheidungen

BFH: Ermittlung der Höhe des Betrags einer etwaigen doppelten Besteuerung von Altersvorsorgeaufwendungen und Altersbezügen (19.5.2021 – X R 33/19)

BFH: Doppelte Besteuerung der gesetzlichen und privaten Altersversorgung (19.5.2021 – X R 20/19)

Sonstiges

DStV: Überbrückungshilfe III, neuer Katalog bietet Hilfe bei Digitalisierungs- und Hygienemaßnahmen

DStV: DStV positioniert sich im BDI-Webtalk zur Modernisierung der Betriebsprüfung

Aufsatz

Sanierungsgewinn

Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F. LL.M., MBA LL.M., RA/FAStR/FAInsR/FAMedR/StB

1367

Gewaltenteilung im Rechtsstaat am Beispiel der Besteuerung des Sanierungsgewinns

Verluste und die Steuerfreiheit von Sanierungsgewinnen im Steuerrecht sind seit jeher steuerpolitisch umstritten. Das Schicksal der Steuerfreiheit des Sanierungsgewinns ist wechselhaft und begann mit der Rechtsprechung im Jahr 1917. Auch der Gesetzgeber hat allerlei Ideen hervorgebracht, die zu einer wechselhaften Besteuerungspraxis geführt haben. Zudem ist die historische Entwicklung ein Musterbeispiel für die dem Rechtsstaat zugrundeliegende Gewaltenteilung. Aber auch die sorgfältige Auswirkung von Wechselwirkungen zwischen verschiedenen Rechtsgebieten, hier Steuerrecht und Insolvenzrecht, wird aufgezeigt. Der Beitrag zeichnet die verschiedenen Entwicklungen der Besteuerung des Sanierungsgewinns nach unter besonderer Berücksichtigung der Beiträge von Legislative, Judikative und Exekutive.

Entscheidungen

BFH: Zur Aufteilung der Einkommensteuerschuld des Insolvenzschuldners bei vom Insolvenzverwalter beantragter Zusammenveranlagung und zur Berücksichtigung des Altersentlastungsbetrages (27.10.2020 – VIII R 19/18 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Christoph Uhländer)

1371

1355

BFH: Veräußerungserlös aus der Managementbeteiligung eines Arbeitnehmers als Einkünfte aus Kapitalvermögen (1.12.2020 – VIII R 40/18)

1378

FG Rheinland-Pfalz: Keine Steuerfreiheit durch § 3a EStG in Altfällen (30.3.2021 – 5 K 1689/20)

1381

Betriebs Berater

BB-FACHKONFERENZ
„Stiftungen“ 2021

» 27. Oktober 2021 | Steigenberger Frankfurter Hof
www.bb-fachkonferenz-stiftungen.de



Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

1385

Rechnungslegung

IASB: ED/2021/16 „Management Commentary“

IVSC: Perspektivenpapier zur ESG-Wertschöpfung

GRI: Konzept der doppelten Wesentlichkeit

BR: Zustimmung zum FISG

DRSC: Bericht über die 102. Sitzung des IFRS-FA am 21.5.2021

DRSC: Stellungnahme zur CSRD an das BMJV

Wirtschaftsprüfung

IDW: Factsheet zu EPSAS auf Englisch

WPK: Neue Regelungen für die Beaufsichtigung von Wertpapierfirmen/Pflichtprüfung im Wesentlichen unverändert

Aufsätze

Bilanzverbesserung

Nikolaj Kubik, RA/StB, Notar, und **Christian Münch**, RA/StB/FAStR
Ausgewählte Sanierungsmaßnahmen zur Bilanzverbesserung für betroffene Unternehmen der COVID-19-Pandemie anhand von Beispielfällen

1387

Die COVID-19-Pandemie hat in vielen Branchen zu erheblichen Umsatzeinbrüchen und Verlusten geführt und Unternehmen innerhalb von kurzer Zeit zu Sanierungsfällen gemacht. Nicht zuletzt vor dem Hintergrund der seit dem 1.5.2021 wieder geltenden regulären Insolvenzantragspflicht werden Unternehmensleiter daher verstärkt Sanierungsmaßnahmen ins Auge fassen, um die Eigenkapitalsituation des Unternehmens zu verbessern bzw. dessen (drohende) Überschuldung zu verhindern. Dabei sollten neben den handels(bilanz)rechtlichen Folgen der einzelnen Sanierungsmaßnahme immer auch die steuer(bilanz)rechtlichen Implikationen im Auge behalten werden, um unangenehme Überraschungen in späteren Betriebsprüfungen zu vermeiden. Der Beitrag stellt anhand von Beispielfällen einzelne Sanierungsmaßnahmen aus Schuldnersicht dar und erläutert deren handels- und steuer(bilanz)rechtliche Auswirkungen im Lichte der aktuellen BFH-Rechtsprechung.

Dennis Kellmann, LL.M., StB/FBistR, und **Fabian Schulz**, LL.M.

1392

Debt Mezzanine Swap – bilanzsteuerlich präferierte Lösung zur Vermeidung der bilanziellen Überschuldung für Unternehmen in der Krise?

Angesichts der derzeitigen wirtschaftlichen Lage geraten zunehmend hybride Finanzierungsinstrumente, insbesondere der Debt Mezzanine Swap, in den Fokus. Der Debt Mezzanine Swap ermöglicht es, bestehende Verbindlichkeiten durch vertragliche Ausgestaltung in Genussrechte umzuwandeln. Bei entsprechender vertraglicher Definition können diese handelsbilanzrechtlich eine Eigenkapitalposition begründen, wohingegen sie in der Steuerbilanz grundsätzlich weiterhin als Fremdkapital zu berücksichtigen sind. Der Beitrag stellt den aktuellen Stand hinsichtlich der Durchbrechung der Maßgeblichkeit für den bilanziellen Genussrechtsausweis sowohl für Kapital- als auch für den bislang in der Literatur kaum behandelten Bereich der Personengesellschaften dar. Dabei geht der Beitrag auf Fragen zum steuerbilanziellen Passivierungsaufschub nach § 5 Abs. 2a EStG sowie der möglichen Abzinsung nach § 6 Abs. 1 Nr. 3 EStG im Zusammenhang mit Genussrechten ein.

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

1395

Entscheidungen

BAG: Jubiläumsgeld nach dem TVöD-AT – Beschäftigungszeit – Berücksichtigung von Vorbeschäftigungszeiten in Überleitungsfällen (24.2.2021 – 10 AZR 108/19)

BAG: Leistungsbestimmung nach billigem Ermessen – Durchführungsanspruch (23.2.2021 – 1 ABR 12/20)

BAG: Fehlende Verkündung eines Urteils – formelle und materielle Rechtskraft (23.3.2021 – 3 AZR 224/20)

Aufsatz

Arbeitszeit

Prof. Dr. Peter Schrader, RA/FAArbR,
Dr. René Teubert, RA/FAArbR, und **Julius Siegel**


1396

Was ist Arbeitszeit?

Was ist Arbeitszeit? Diese Frage erscheint so naheliegend und profan. Die juristische Antwort dagegen liegt nicht gleich auf der Hand. Die Arbeitsvertragsparteien werden sich diese Frage vor allem im Hinblick darauf stellen, wie viel Arbeitszeit vom Arbeitnehmer geschuldet ist, was darunter zu fassen und in welchem Umfang er dafür vom Arbeitgeber zu vergüten ist. Dies sind die klassischen Fragen des Synallagmas, die Frage von Leistung und Gegenleistung, die Frage in der Regel von vergütungspflichtiger Arbeitszeit. Auch die Frage, wie lange der Arbeitnehmer höchstens arbeiten darf/muss, wird sich vielfach stellen. Der Beitrag geht der Eingangsfrage und den sich daraus ergebenden Problemen im Hinblick auf den im ArbZG verankerten Arbeitsschutz sowie dem vergütungsrechtlichen Aspekt nach – jeweils dabei die sich teils präzisierende, teils wandelnde Rechtsprechung des Europäischen Gerichtshofs und des Bundesarbeitsgerichts in Blick nehmend.

Entscheidung


ArbG Kiel: ERV, durchsuchbarer Briefkopf, Corona-Pandemie, Homeoffice (11.3.2021 – 6 Ca 1912 c/20 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Severin Gotthard Kunisch**, RA)



BB
§ 15 FAO
Selbststudium

Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO

www.bb-selbststudium.de



Neuerscheinung Buch
Hein Schießmann
Das Arbeitszeugnis
Zeugnisrecht, Zeugnisprache, Muster, Auskünfte über Arbeitnehmer
 23. Auflage 2021, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht 363 S., Broschur, € 89,-
 ISBN: 978-3-8005-1774-9 / Infos unter: shop.ruw.de/17749

Die Erste Seite
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann,
 RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB
Kommt eine Restrukturierungs- und Insolvenzwellen?
Impressum/Vorschau

VIII

Neuerscheinung Buch
Hommel/Dehmel
Unternehmensbewertung case by case
 8. Auflage 2021, 395 S., Broschur, € 42,-
 ISBN: 978-3-8005-1771-8 / Infos unter: shop.ruw.de/17718