

Praxis des  
Internationalen  
Privat- und  
Verfahrensrechts

## IPRax

**Herausgegeben von**

Prof. Dr. Dr. h.c. mult.  
Dieter Henrich  
Prof. Dr. Dr. h.c. Burkhard Hess  
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann (†)  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Erik Jayme  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Herbert Kronke  
Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Prof. Dr. Karsten Thorn

**Schriftleitung:**

Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Institut für internationales und  
ausländisches Privatrecht  
der Universität zu Köln  
Sibille-Hartmann-Str. 2–8  
D-50969 Köln

**Beirat:**

Dr. Thomas Försterling  
Rechtsanwalt  
Prof. Dr. Dr. h.c. Reinhold Geimer  
Dr. Rainer Hübtege  
Vors. Richter am OLG a.D.  
Prof. Dr. Jörg Pirrung (†)  
Richter am EuG i.R.  
Dr. Dietrich Schefold  
Rechtsanwalt

**IPRax** Selbststudium  
nach FAO § 15

**Abhandlungen**

*O. Remien:* Die Europäische  
Erbrechtsverordnung und die vielen  
Fragen der europäischen Recht-  
sprechung – fünf Jahre nach  
Inkrafttreten (EuGH, S. 363) 329

*P. Hay:* Product Liability: Specific  
Jurisdiction over Out-of-State  
Defendants in the United States 338

**Entscheidungsrezensionen**

*W. Wurmnest:* Der Missbrauch  
einer marktbeherrschenden  
Stellung im europäischen  
Zuständigkeitsrecht  
(EuGH, S. 369) **FAO § 15** 340

*C.F. Nordmeier:* Die Ausschlagung  
der Erbschaft nach Art. 13 EuErbVO  
und § 31 IntErbRVG in Fällen mit  
Drittstaatenbezug  
(OLG Köln, S. 371) 345

*P. Mankowski:* Die Belegenheit  
von Globalurkunden – Neue Welt  
grüßt alte Welt (BayObLG, S. 373) 352

*S. Zwirlein-Forschner:* Jenseits des  
Acquis – Probleme der Register-  
anmeldung einer Limited nach Ende  
des Brexit-Übergangszeitraums  
(BGH, S. 374) 357

**Rezensierte Entscheidungen**  
(s. Seite III) 363

**Rechtsprechungsübersicht**  
(s. Seite III) 380

**Blick in das Ausland**

*K. Sendlmeier:* Formlose Schieds-  
bindung Dritter – Lockerung des  
Freiwilligkeitserfordernisses in der  
internationalen Handelsschieds-  
gerichtsbarkeit? 381

*K. Bälz:* Haftung von Staatsunter-  
nehmen für Staatsschulden?  
Gesellschaftsrechtlicher Durchgriff  
vs. völkerrechtliche Organhaftung  
– Cour d'appel de Paris vom  
5.9.2019, Nr. 18/17592 390

*O.L. Knöfel:* Normenmix bei  
Amtshaftung mit Auslandsbezug  
(OGH, S. 376) 392

*E. Piovesani:* Italian Ex Lege  
Qualified Overriding Mandatory  
Provisions as a Response to the  
"COVID-19 Epidemiological  
Emergency" 401

**Internationale Abkommen** 406

**Schrifttumshinweise** 406

**Neueste Informationen** II, IV ff.

# Vergabe

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

in Zusammenarbeit mit der Deutschen  
Gesellschaft für Baurecht e.V.

in Verbindung mit der AG Vergaberecht  
im Deutschen Anwaltverein

## HERAUSGEBER

Bernhard Stolz, München

## SCHRIFTFLEITUNG

Loni Goldbrunner, München

## FACHBEIRAT

Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München

Heinz Peter Dicks, Düsseldorf

Jochem Gröning, Berlin

Dr. Matthias Krist, Koblenz

Dr. Christine Maimann, Düsseldorf

Malte Müller-Wrede, Berlin

Dr. Annette Mutschler-Siebert, Berlin

Dr. Olaf Otting, Hanau

Dr. Norbert Reuber, Köln

Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin

Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer

## AUS DEM INHALT

### Aufsätze

**Weirauch** Sind politische Parteien und Parlamentsfraktionen  
öffentliche Auftraggeber i.S.d. § 99 Nr. 2 GWB? • S. 405

**Bayer/Feldmann** Die Dienstleistungskonzession als Zugang zum  
Sondervergaberecht der VO (EG) 1370/2007 • S. 415

**Opheys/Tmimi** Das Recht auf Akteneinsicht im Vergabever-  
fahren • S. 426

### Rechtsprechung

**EuGH, 03.02.2021** Vorabentscheidungsersuchen; Öffentlicher  
Auftraggeber; nationaler Sportverband • S. 439

**EuGH, 14.01.2021** Vorabentscheidungsersuchen; fakultativer  
Ausschlussgrund; Selbstreinigung; Nachweis aus eigenem Antrieb;  
Zeitpunkt des Nachweises • S. 453

**EuGH, 14.01.2021** Vorabentscheidungsersuchen; Wettbewerbsab-  
sprache; Bestimmung der Dauer des Zuwiderhandlungszeitraums  
• S. 462

**OLG Düsseldorf, 03.02.2021** Softwareüberlassung; Öffentlicher  
Auftrag; öffentlich-öffentliche Zusammenarbeit; Besserstellungsver-  
bot • S. 470

**VK Bund, 29.09.2020** Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewett-  
bewerb; technische Gründe; Markterkundung • S. 479

**OLG München, 28.09.2020** Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewett-  
bewerb; Urheberrecht; bieterschützender Charakter • S. 487

**OLG Düsseldorf, 24.03.2021** Planungsleistungen; Zuschlagskrite-  
rien; mündlicher Vortrag; Bewertungsgremium • S. 494

**OLG München, 29.01.2021** Ausschlussgründe; Schlechtleistung in  
der Vergangenenheit; vorherige Anhörung • S. 502

**OLG München, 23.11.2020** Losvergabe; Loslimitierung; konzernver-  
bundene Unternehmen • S. 523



Heft 4  
Juli 2021  
Seiten 405–532  
21. Jahrgang  
Art.-Nr. 23888104

4

Werner Verlag

## INHALT 4 · 2021

Editorial	I
Impressum	V

### Aufsätze

Sind politische Parteien und Parlamentsfraktionen öffentliche Auftraggeber i.S.d. § 99 Nr. 2 GWB? Moritz Weirauch	405
--	-----

Die Dienstleistungskonzession als Zugang zum Sondervergaberecht der VO (EG) 1370/2007 Bayer/Feldmann	415
---	-----

Das Recht auf Akteneinsicht im Vergabeverfahren Opheys/Tmimi	426
---	-----

### Rechtsprechung

EuGH, Urt. v. 03.02.2021 – C-155/19 – „FIGC und Consorzio“ Vorabentscheidungsersuchen; Öffentlicher Auftraggeber; Einrichtung des öffentlichen Rechts; nationaler Sportverband; privatrechtlicher Verein; im Allgemeininteresse liegende Aufgaben; Eigenfinanzierungskapazität; Leitungsaufsicht; Leitungsautonomie Anmerkung: Willenbruch	439 452
--	------------

EuGH, Urt. v. 14.01.2021 – C-387/19 – „RTS und Aanemingsbedrijf“ Vorabentscheidungsersuchen; Straßenbau; fakultativer Ausschlussgrund; Selbstreinigung; Nachweis der Zuverlässigkeit; Nachweis aus eigenem Antrieb; Zeitpunkt des Nachweises; Gestaltungsspielraum der Mitgliedsstaaten; Grundsatz der Wahrung der Verteidigungsrechte; unmittelbare Wirkung Anmerkung: Deckers	453 462
---	------------

EuGH, Urt. v. 14.01.2021 – C-450/19 – „Kilpailu-ja kuluttajavirasto“ Vorabentscheidungsersuchen; Wettbewerbsabsprache; Kartell; Manipulation von Ausschreibungsverfahren; Bestimmung der Dauer des Zuwiderhandlungszeitraums; wirtschaftliche Auswirkungen des wettbewerbswidrigen Verhaltens; Beendigung der Zuwiderhandlung zum Zeitpunkt der endgültigen Auftragsvergabe Anmerkung: Ulshöfer	462 468
---	------------

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 03.02.2021 – VII Verg 25/18 – „Leitstellensoftware II“ Softwareüberlassung; Öffentlicher Auftrag; Entgeltlichkeit; Kooperationsvereinbarung; Synallagma; öffentlich-öffentliche Zusammenarbeit; Besserstellungsverbot; richtlinienkonforme Auslegung; Informationsausgleich Anmerkung: Schwarz	470 477
---	------------

VK Bund, Beschl. v. 29.09.2020 – VK 2-73/20 – „Forschungsmikroskop“ Direktvergabe; Erklärung der Unwirksamkeit; Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb; technische Gründe; Alternativen; Ersatzlösung; Beschaffungshoheit; Markterkundung; Dokumentation Anmerkung: Lindemann	479 486
---	------------

## Inhalt

<b>OLG München</b> , Beschl. v. 28.09.2020 – Verg 3/20 – „Blindeninstitut“ Planungsleistungen; Verhandlungsverfahren ohne Teilnahmewettbewerb; Urheberrecht; bieterschützender Charakter; rechtliche Leistungsfähigkeit; Losvergabe; Rüge; Antragsbefugnis		<b>OLG Schleswig</b> , Beschl. v. 10.12.2020 – 54 Verg 4/20 – „Laborgasversorgung“ Bauauftrag; Eignung; Mindestanforderungen; Bekanntmachung; Internetlink; Konkretisierung; dreijährige auftragsspezifische Geschäftstätigkeit; „Newcomer“; Verhältnismäßigkeit; Beurteilungsspielraum; Eignungsleihe; Nachforderung; Rüge; fortgesetzter Vergabeverstoß; Erkennbarkeit	
<b>Anmerkung:</b> Voppel			
<b>OLG Düsseldorf</b> , Beschl. v. 24.03.2021 – VII Verg 34/20 – „Deponieplanung“ Planungsleistungen; Zuschlagskriterien; Unterkriterien; Bewertungsmethode; mündlicher Vortrag; Bewertungsgremium; Dokumentation; Rechtsverletzung	<b>487</b>	<b>OLG München</b> , Beschl. v. 23.11.2020 – Verg 7/20 – „Strafjustizzentrum“ Bauauftrag; Losvergabe; Loslimitierung; konzernverbundene Unternehmen; Gebot des Geheimwettbewerbs; wirtschaftliche Abhängigkeit; marktbeherrschende Stellung; Ausschluss; sofortige Beschwerde; Anschlussbeschwerde; notwendige Aufwendungen der Beigeladenen	<b>510</b>
<b>Anmerkung:</b> Dimieff	<b>492</b>	<b>Anmerkung:</b> Poschen	<b>52</b>
<b>OLG München</b> , Beschl. v. 29.01.2021 – Verg 11/20 – „Schulreinigung“ Ausschlussgründe; Schlechtleistung in der Vergangenheit; vorherige Anhörung; Prognoseentscheidung; Ermessen; Grundsatz der Verhältnismäßigkeit; richtiger Antragsgegner; Korrektur von Amts wegen	<b>494</b>	<b>OLG München</b> , Beschl. v. 28.01.2021 – Verg 9/20 Erinnerung; Rücknahme des Nachprüfungsantrags; Ermäßigung der Kosten; Gebühren im Verfahren vor der Vergabekammer	<b>52</b>
<b>Anmerkung:</b> Conrad	<b>500</b>		<b>5</b>
	<b>502</b>		
	<b>508</b>		

**Fachbeirat:** Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München • Vors. Richter am OLG a.D. Heinz Peter Dicks, Düsseldorf • Richter am BGH a.D. Jochem Gröning, Berlin • RA Dr. Matthias Krist, Koblenz • Vors. Richterin am OLG Dr. Christine Maimann, Düsseldorf • RA Malte Müller-Wrede, Berlin • RA Annette Mutschler-Siebert, Berlin • Dr. Olaf Otting, Hanau • Dr. Norbert Reuber, Köln • RA Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin, Geschäftsführer forum vergabe e.V. • Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer, Direktor Deutsches Forschungsinstitut für öffentliche Verwaltung

**Mitarbeiterinnen und Mitarbeiter:** RA Dr. Abel, München • RA Amelung, Frankfurt • RA Dr. Antweiler, Düsseldorf • Dipl.-Ing. Baumann, Augsburg • RA Prof. Dr. Benedict, Mannheim • RA Dr. Braun, Leipzig • RA Conrad, Berlin • RA Dr. Deckers, Köln • RAin Diercks-Oppler, Hamburg • RA Dörn, Frankfurt • RA Dr. Dobmann, Berlin • RA Donhauser, München • Referent Deutscher Städte- und Gemeindebund Düsterdiek, Bonn • MR Prof. Dr. Erdmann, Hannover • RAin Gielen, Berlin • RA Goede, München • RA Dr. Greb, Berlin • RA Dr. Gulich, Braunschweig • RA Hartung, München • RA Dr. Haug, Bremen • RA Dr. Hausmann,

Berlin • RA Dr. Herrmann, München • RA Dr. Hertwig, Köln • Dr. Horn, Frankfurt • RA Horstkotte, Rostock • RA Dr. H Stuttgart • RA Kafedžić, Berlin • RA Prof. Dr. Kainz, München • RA Kaiser, Mainz • RA Dr. Klein, Berlin • RA Klein, München • RA Köhler, Leipzig • RA Dr. Kus, Mönchengladbach • RA Leinemann, Berlin • RAin Lindemann, Berlin • RAin Dr Hannover • RA Dr. Lück, Köln • RA Dr. Mädler, Leipzig • Mantler, München • Meißner, Köln, Referentin Deutscher tag • RA Dr. Noch, München • RA Dr. Opitz, Frankfurt • Ortner, München • RA Pauli, Mannheim • RA Dr. Pfannl • RAin Dr. Pfarr, Stuttgart • Portz, Bonn, Beigeordneter sachen Städte- und Gemeindebundes • RA Poschen, H Dr. Prieß, Berlin • RA Probst, Berlin • RA Prof. Dr. Re • RA Dr. Renner, München • RAin Dr. Rosenkötter, F RA Dr. Schalk, Schrobenuhausen • RA Dr. Schraner, E Schwabe, Frankfurt, Vergabemanager • RA Dr. Siebler • RA Dr. Stickler, Leipzig • Richter am OLG a.D. Sum • RA Dr. Ulshöfer, Stuttgart • RA Trautner, Frankfurt • Voppel, Köln • RA Prof. Dr. Wagner, Leipzig • RA Will Köln • RA Dr. Willenbruch, Hamburg

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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 Englert  
Wolfgang Jaeger  
Günther Jansen  
Reinhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motzke  
Dr. Marc Opitz  
Dr. Hans-Joachim Prieß  
Dr. Tobias Rodemann  
Dagmar Sacher  
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von R. Leinemann,  
Reformideen gegen eine Abwanderung  
der Prozesse zur Schiedsgerichtsbarkeit  
(S. 425)



7/2021

8. Juli 2021

22. Jahrgang S. 425-496

## Aus dem Inhalt

W. Langen

Zeit für eine neue VOB/B! 427

M. Ahlers/J. B. Böhme

Die Inhouse-Fähigkeit von Konstellationen mittelbarer  
gemeinsamer Kontrolle am Beispiel interkommunaler  
IT-Dienstleister 433

F. Roth/Ch. Landwehr

Kein „Freibrief“ für Direktvergaben bei pandemie-  
bedingtem Dringlichkeitsbedarf 441

J. Glöckner

Deliktische Haftung für Mangelfolgeschäden aus  
Bauverträgen 448

BGH

Gehörsverletzung im Berufungsverfahren durch  
Fehlverständnis des Tatbestands 451

BGH

Deliktische Haftung des Installateurs für Wasser-  
schäden an anderen Bauteilen 452

OLG Frankfurt a. M.

Anforderungen an wirksame Streitverkündung zur  
Verjährungshemmung 468

mit Praxisanmerkung Ch. Meier 470

EuGH

Nichtdiskriminierung im EU-Ausland zugelassener  
Bieter – Sotsiaalministeerium 471

OLG Frankfurt a. M.

Unangemessen hohe Eignungsanforderungen –  
Jobcenter Main-Kinzig-Kreis 478

OLG Rostock

Keine Direktvergabe ohne vorherigen Wettbewerb –  
Corona-Tests 484



---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 7/2021

Juli 2021 · 22. Jahrgang 2021 · Seite 425–496



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>R. Leinemann</i> , Reformideen gegen eine Abwanderung der Prozesse zur Schiedsgerichtsbarkeit	425
Aufsätze		<i>W. Langen</i> , Zeit für eine neue VOB/B!	427
		<i>M. Ahlers/J. B. Böhme</i> , Die Inhouse-Fähigkeit von Konstellationen mittelbarer gemeinsamer Kontrolle am Beispiel interkommunaler IT-Dienstleister	433
		<i>F. Roth/Ch. Landwehr</i> , Kein „Freibrief“ für Direktvergaben bei pandemiebedingtem Dringlichkeitsbedarf	441
Entscheidungsbesprechung		<i>J. Glöckner</i> , Deliktische Haftung für Mangelfolgeschäden aus Bauverträgen (zu <i>BGH</i> , <i>NZBau</i> 2021, 452)	448
Literatur		<i>M. Gabriel/W. Krohn/A. Neun</i> , Handbuch Vergaberecht ( <i>B. Köster</i> )	450
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	21. 4.21 – VII ZR 39/20	Gehörverletzung in Berufung durch Fehlverständnis des Tatbestands	451
BGH	23. 2.21 – VI ZR 21/20	Deliktische Haftung des Installateurs für Wasserschäden an anderen Bauteilen	452
OLG Düsseldorf	26. 11.20 – 5 U 354/19	Unwirksamkeit der Sicherungsabrede zu Kombi-Bürgschaft	454
KG	30. 3.21 – 21 W 4/21	Einstweilige Verfügung gg. Inanspruchnahme einer Vorauszahlungsbürgschaft	456
OLG Köln	24. 3.21 – 16 U 236/19	Schadenseintritt bei Fälligkeit der Abschlagsforderung – Baugeldsicherung	459
Recht der Architekten und Ingenieure			
OLG Hamm	28. 1.21 – I-21 U 54/19	Keine Regiekosten bei zur Nacherfüllung bereitem Architekten	462
OLG Frankfurt a.M.	22. 1.21 – 29 U 166/19	Anforderungen an wirksame Streitverkündung zur Verjährungshemmung mit Praxisanmerkung von <i>Ch. Meier</i>	468 470

## Vergaberecht

EuGH	20. 5.21 – C-6/20	Nichtdiskriminierung im EU-Ausland zugelass. Bieter – Sotsiaalministeerium	471
OLG Frankfurt a.M.	30. 3.21 – 11 Verg 18/20	Unangemessen hohe Eignungsanforderungen – Jobcenter Main-Kinzig-Kreis	478
OLG Rostock	9. 12. 20 – 17 Verg 4/20	Keine Direktvergabe ohne vorherigen Wettbewerb – Corona-Tests	484
OLG München	23. 11. 20 – Verg 7/20	Keine Loslimitierung ggü. abhängigen Unternehmen – Strafjustizzentrum M.	489
OLG München	28. 9. 20 – Verg 3/20	Kein Anspruch des Urhebers auf Direktvergabe – Blindeninstitut RÜD1	493

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V



**ARBER SEMINARE** Anwaltsfortbildung

### Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**Frankfurt/M.** ab 30.09.2021  
**München** ab 11.11.2021

Informieren und buchen: [www.ARBERSeminare.de](http://www.ARBERSeminare.de)

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://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) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: [m.dreher@uni-mainz.de](mailto: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](mailto: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](mailto: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](mailto: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:** 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](mailto: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 Adressenänderung 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 Hefes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# VERGABERECHT

RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFTRAGSVERGABE

Juni 2021 / Heft 3, Seiten 117–176 (21. Jahrgang)



## Kurznachrichten

### Aufsätze

- 123 Zuverlässigkeitsprüfung und Selbstreinigung während schwebender Ermittlungsverfahren  
(Johannes Stalzer)

### Judikatur

- 132 Unklare Fragebeantwortung aufgrund gebotener gesetzeskonformer Auslegung als  
Wissenserklärung nicht bestandskräftig
- 138 Prophezeien ist schwer, vor allem wenn es um die Zukunft geht – Zur Möglichkeit des  
Änderungsvorbehalts in Vorinformationen nach der PSO-VO
- 145 Ausschluss verbundener Unternehmer in jedem Stand des Verfahrens?
- 149 Ausschreibungswidriges Angebot bei Nichteinhaltung vertraglicher Nebenpflichten
- 154 Vorsicht bei Bestandverträgen ohne Ausschreibung!
- 160 Sachliche Rechtfertigung für eine längere Laufzeit der Rahmenvereinbarung
- 167 Der nationale italienische Fußballverband als öffentlicher Auftraggeber

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 117 Die Beschaffung von sauberen und energieeffizienten Straßenfahrzeugen

## KURZNACHRICHTEN

- 121 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## AUFSÄTZE

- 123 Zuverlässigkeitsprüfung und Selbstreinigung während schwebender Ermittlungsverfahren  
(Johannes Stalzer)

## JUDIKATUR

### VwGH

- 132 Unklare Fragebeantwortung aufgrund gebotener gesetzeskonformer Auslegung als Wissenserklärung nicht bestandskräftig  
VwGH 18. 1. 2021, Ra 2019/04/0083 (Franz Josef Arzmann)
- 138 Prophezeien ist schwer, vor allem wenn es um die Zukunft geht – Zur Möglichkeit des Änderungsvorbehalts in Vorinformationen nach der PSO-VO  
VwGH 18. 1. 2021, Ra 2019/04/0047; VwGH 18. 1. 2021, Ra 2019/04/0082 (Stefan Mathias Ullreich / Stefan Reisinger)

### BVwG

- 145 Ausschluss verbundener Unternehmer in jedem Stand des Verfahrens?  
BVwG 3. 2. 2021, W134 2237367-2/21E (Claus Casati)
- 149 Ausschreibungswidriges Angebot bei Nichteinhaltung vertraglicher Nebenpflichten  
BVwG 29. 12. 2020, W273 2237297-2/23E (Ulrike Sehrschön / Titus Kahr)
- 154 Vorsicht bei Bestandverträgen ohne Ausschreibung!  
BVwG 18. 12. 2020, W120 2235161-2/27E (Anita Vukas / Martina Harrer)

### LVwG

- 160 Sachliche Rechtfertigung für eine längere Laufzeit der Rahmenvereinbarung  
LVwG Wien, 18. 1. 2021, VGW-123/077/14168/2020; VGW-123/077/15201/2020 (Isabel Funk-Leisch)

### EuGH

- 167 Der nationale italienische Fußballverband als öffentlicher Auftraggeber  
EuGH 3. 2. 2021, C-155/19 und C-156/19 (Hubert Reisner)

## SERVICE-TEIL

- 175 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat  
176 Autoren

Zitierbeispiele: *Casati*, RPA 2020, Seite; RPA-Slg 2020/2, Seite; RPA-Slg-Int 2020/2, Seite

Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTRAGS- RECHT

D3-Z 128

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Herausgeber Josef Aicher, Michael Holoubek, Johannes Schramm, Bernt Elsner,  
Michael Fruhmann, Rudolf Lessiak, Andreas Kropik  
Redaktion und Schriftleitung Johannes Schramm, Josef Aicher

Juli/August 2021

07  
08

269 – 324

## Vergaberecht

Die Bekämpfung wettbewerbswidriger Absprachen aus Sicht der Europäischen Kommission

Alessandra Romanelli und Lukas Fischer ↻ 273

EuGH – Antragslegitimation eines ausgeschlossenen Bieters auch bei mehrphasigen Vergabeverfahren Ruth Bittner ↻ 290

## Bauvertragsrecht

Unverbücherte Superädifikate? – die Suche nach dem Eigentümer

Albert Oppel ↻ 303

OGH – Verjährung (zedierter) Ansprüche einer Bodenlegerin gegen ihre Lieferantin Tatjana Chiwitt-Oberhammer ↻ 312

## Öffentliches Baurecht

Die Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung einer Beschwerde gegen einen Baubewilligungsbescheid Franz Triendl ↻ 318

→ Editorial .....	269
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell .....	272
-------------------	-----

## Vergaberecht

### Beitrag

→ Die Bekämpfung wettbewerbswidriger Absprachen aus Sicht der Europäischen Kommission .....	273
---	-----

#### **Die neue Mitteilung der Europäischen Kommission über die Bekämpfung wettbewerbswidriger Absprachen im Rahmen von Vergabeverfahren aus österreichischer Perspektive**

Am 18. 3. 2021 veröffentlichte die Kommission eine (rechtlich unverbindliche) Bekanntmachung über Instrumente zur Bekämpfung geheimer Absprachen bei der Vergabe öffentlicher Aufträge. Schwerpunkt dieser Mitteilung stellen Auslegungsfragen zum Ausschlussstatbestand der wettbewerbswidrigen Absprache sowie Vorschläge über die Mittel zu ihrer effektiven Bekämpfung dar. Dieser Beitrag erörtert ausgewählte Themen der Mitteilung.

*Von Alessandra Romanelli und Lukas Fischer*

### ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2021/61–65 .....	279
----------------------------	-----

### Rechtsprechung

→ Vorabentscheidungsersuchen: Sind Pauschalgebühren von über 1 Mio Euro zulässig? .....	280
---	-----

**BVwG 22. 4. 2021, W131 2237371-2/129Z**

*Mit Anmerkung von Georg Gruber und Thomas Gruber*

→ Antragslegitimation eines ausgeschlossenen Bieters auch bei mehrphasigen Vergabeverfahren .....	290
---	-----

**EuGH 24. 3. 2021, C-771/19, NAMA**

*Mit Anmerkung von Ruth Bittner*

→ Vergabefreies Mieten will gelernt sein – der tatsächliche Einfluss des öffentlichen Auftraggebers ist entscheidend .....	294
--	-----

**Vergabe-Richtlinie 2004/18**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Philipp Pallitsch*

## Bauvertragsrecht

### Beitrag

→ Unverbücherte Superädifikate? – die Suche nach dem Eigentümer .....	303
---	-----

An das Eigentum des Bauwerkes knüpfen verschiedene Pflichten des öffentlichen Baurechts. Dies führt zu der nicht immer einfach zu lösenden zivilrechtlichen Vorfrage, wer Eigentümer des Bauwerkes ist. Vor allem vermeintliche oder tatsächliche Superädifikate können hier zu schwierigen zivilrechtlichen Fragen bzw. Vorfragen führen. Der Beitrag beschränkt sich auf einen Überblick.

*Von Albert Oppel*

## Rechtsprechung

→ Verjährung (zedierter) Ansprüche einer Bodenlegerin gegen ihre Lieferantin . . . 312

OGH 20. 4. 2021, 4 Ob 23/21 t

Mit Anmerkung und Praxistipp von Tatjana Chiwitt-Oberhammer

## Öffentliches Baurecht

### Beitrag

→ Die Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung einer Beschwerde gegen einen Baubewilligungsbescheid nach § 65 Tir BauO 2018 . . . . . 318

Mit Erkenntnis vom 2. 9. 2019, LVwG-2019/48/1183 – 11, hat das Landesverwaltungsgericht Tirol (LVwG Tirol) insofern eine richtungweisende Entscheidung getroffen, als abweichend von der bisher gängigen Praxis, Anträgen der Nachbarn auf Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung ihrer Beschwerde im Baubewilligungsverfahren keine Folge zu geben, mit eingehender und überzeugender Begründung aufgezeigt wurde, dass bei fallbezogener Interessensabwägung durchaus aufschiebende Wirkung zuzuerkennen ist.

Von Franz Triendl

## Standards

→ Impressum . . . . . 269

→ Buchbesprechung . . . . . 342

#### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. Ruth Bittner, Rechtsanwältin bei CMS Reich-Rohrwig Hainz Rechtsanwälte GmbH  
 Dr. Tatjana Chiwitt-Oberhammer, M.A., in D und CH zugelassene Rechtsanwältin  
 Mag. Lukas Fischer, Rechtsanwaltsanwärter bei Baker McKenzie Rechtsanwälte LLP & Co KG  
 Mag. Christian Gruber, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. Georg Gruber, Vergabejurist  
 Mag. Thomas Gruber, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Mag. Jacqueline Guger, Rechtsanwaltsanwärterin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. Julie Teresa Mortensen, BSc, Rechtsanwaltsanwärterin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Dr. Albert Oppel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Dr. Philipp Pallitsch, LL.M., Rechtsanwalt und Partner SHMP Schwartz Huber-Medek Pallitsch Rechtsanwälte GmbH  
 Mag. Hannes Pesendorfer, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. Alessandra Romanelli, Rechtsanwältin bei Baker McKenzie Rechtsanwälte LLP & Co KG  
 Dr. Franz Triendl, Richter am Landesverwaltungsgericht Tirol  
 Dr. Stefan Matthias Ullreich, MA, Finanzprokurator

#### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. Stephan Denk, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer  
 Dr. Heimo Ellmer, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger  
 Dr. Hans Göllas, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe

Mag. Reinhard Grasböck, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
 Doz. Dr. Brigitte Gutknecht, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien  
 Univ.-Prof. DI Dr. Andreas Kropik, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger  
 Hon.-Prof. Dr. Rudolf Lessiak, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht  
 Dr. Matthias Öhler, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
 Mag. Franz Pachner, BMWFW IR

#### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. Otto-Imre Pathy, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg  
 Dr. Robert Berger, Amt der Salzburger Landesregierung  
 Dr. Doris Hattenberger, Universität Klagenfurt  
 Mag. Beatrix Lehner, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)  
 Dr. Albert Oppel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
 Mag. Christian Ruzicka, Stadt Wien, MA 63  
 Dr. Sigmund Rosenkranz, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol  
 Mag. Manja Schlossar-Schiretz, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Mag. Karin Schnabl, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
 Dr. Volker Wurdinger, Landesverwaltungsgericht Tirol

Die veröffentlichten Beiträge geben die persönliche Meinung der/des jeweiligen Autorin/Autors wieder, welche sich nicht unbedingt mit der Meinung der Behörde, der die/der jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.

D3-Z154

# BayVBl. 14/2021

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

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

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

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

### Redaktion

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



## Aus dem Inhalt

- 469 **Martens** Listenwahl oder nicht Listenwahl, das ist hier die Frage – zugleich Besprechung der Entscheidung des Bayerischen Verfassungsgerichtshofs vom 10. März 2020, Vf. 56-III-19
- 473 **Hagspiel** Zehn Besonderheiten der bayerischen Verfassungsbeschwerde gegenüber der Bundesverfassungsbeschwerde
- 477 **BayVerfGH** Wahlprüfung; Landtagswahl; Zweitstimme
- 480 **BVerfG** Feststellungsinteresse; Rehabilitierungsinteresse; Inhaftierung
- 483 **BayVGH** Entscheidung durch funktionell unzuständigen Spruchkörper; Notfallsanitäter; Delegation
- 494 **BVerwG** Bewerbungsverfahrenanspruch; Gerichte für Arbeitssachen; bürgerlich-rechtliche Streitigkeit

# RdE Recl <sup>03-2298</sup> Energiewirtschaft



## Herausgeber:

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

## Wissenschaftlicher Beirat

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Franke  
Andrees Gentsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Kloepfer  
Dr. Oliver Koch  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Prof. Dr. Jochen Mohr  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Dres.h.c. Franz J. Säcker  
Prof. Dr. Dr. Peter Salje  
Michaela Schmidt-Schlaeger  
Dr. Boris Scholtka  
Prof. Dr. Stefan Simon  
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern  
Prof. Dr. Hartmut Weyer

## Dr. Christoph Sieberg/Carlos Deniz Cesarano

Die Umsetzung der deutschen Wasserstoffstrategie durch das neue EnWG – Fluch oder Segen für den Markthochlauf der Wasserstoffwirtschaft?

## Dr. Will Frank

Klimahaftung der Energiekonzerne  
Anmerkungen zum Beitrag von Prof. Dr. Walter Frenz, RdE 2021, 61 ff.

## BVerfG

Beschl. v. 24.03.2021 – 1 BvR 2656/18 u.a.  
Zu den Verfassungsbeschwerden gegen das Klimaschutzgesetz

## BGH

Urt. v. 24.03.2021 – VIII ZR 205/18  
Zum Rückzahlungsanspruch bei unwirksamen Änderungen des Fernwärmepreises

## OLG Brandenburg

Urt. v. 06.04.2021 – 17 U 3/19 Kart  
Zum Verstoß gegen das Neutralitätsgebot in Konzessionsverfahren

## LG Duisburg

(Teil-)Urt. v. 22.01.2021 – 7 O 107/19 m. Anm. Küper/Stephan  
Zum Leistungsverweigerungsrecht nach § 104 Abs. 4 EEG 2017 im Falle einer Scheibenpacht

## OVG NRW

Urt. v. 14.03.2019 – 2 D 71/17.NE  
Zur Festlegung von Konzentrationszonen für die Nutzung der Windenergie

## VG Stuttgart

Urt. v. 20.10.2020 – 18 K 1797/19  
Zum relevanten Netz für die Bestimmung des Grundversorgers

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 7/2021

### A. Beiträge

<i>Sieberg/Cesarano</i>	Die Umsetzung der deutschen Wasserstoffstrategie durch das neue EnWG – Fluch oder Segen für den Markthochlauf der Wasserstoffwirtschaft?	297
<i>Frank</i>	Klimahaftung der Energiekonzerne Anmerkungen zum Beitrag von Prof. Dr. Walter Frenz, RdE 2021, 61 ff.	305

### B. Rechtsprechung

<i>BVerfG</i>	Beschl. v. 24.03.2021 – 1 BvR 2656/18 u.a. Zu den Verfassungsbeschwerden gegen das Klimaschutzgesetz	309
<i>BGH</i>	Urt. v. 24.03.2021 – VIII ZR 205/18 Zum Rückzahlungsanspruch bei unwirksamen Änderungen des Fernwärmepreises	310
<i>OLG Brandenburg</i>	Urt. v. 06.04.2021 – 17 U 3/19 Kart Zum Verstoß gegen das Neutralitätsgebot in Konzessionsverfahren	312
<i>LG Duisburg</i>	(Teil-)Urt. v. 22.01.2021 – 7 O 107/19 m. Anm. Küper/Stephan Zum Leistungsverweigerungsrecht nach § 104 Abs. 4 EEG 2017 im Falle einer Scheibenpacht	320
<i>OVG NRW</i>	Urt. v. 14.03.2019 – 2 D 71/17.NE Zur Festlegung von Konzentrationszonen für die Nutzung der Windenergie	326
<i>VG Stuttgart</i>	Urt. v. 20.10.2020 – 18 K 1797/19 Zum relevanten Netz für die Bestimmung des Grundversorgers	336

### C. Berichte und Dokumente

<i>Klanten/Kühn</i>	»Kohleausstiegsgesetz: Inhalt und Folgen« – Bericht zum 21. KBU-Kolloquium zu Wirtschaft und Umweltrecht am 26.01.2021	341
---------------------	--	-----

## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## HERAUSGEBER

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

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn  
Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

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

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

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

Prof. Dr. Bernhard Stüer



Heft 14  
15. Juli 2021  
Seiten 905–972  
136. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412114  
PVSt 2421

# 14

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Klaus Ferdinand Gärditz  
Bundesnachrichtendienst semper reformanda S. 905

Richard Häußler  
Soldaten auf Abwegen – Aktuelle Disziplinentscheidungen 2020 S. 914

Vincent Weber/Heinrich Amadeus Wolff  
Grenzen restriktiver Auslegung: Der Verbleibende Anwendungsbereich – Zulässigkeit von Vorhaben während der Planaufstellung gem. § 33 BauGB S. 925

Hartmut Brenneisen  
Polizeirechtsfestigkeit der Presse- und Versammlungsfreiheit S. 931

### BERICHT

Michael Krautzberger/Bernhard Stüer  
Baulandmobilisierungsgesetz 2021 – Steht eine erneute Reform vor der Tür? S. 935

### RECHTSPRECHUNG

BGH, Ur. v. 08.12.2020 – XIII ZR 19/19  
Flüchtlingsunterkunft S. 941

BVerfG, Beschl. v. 08.12.2020 – 1 BvR 842/19  
Strafrechtliche Verurteilung wegen Beleidigung einer örtlichen Polizeieinheit S. 945

BVerwG, Ur. v. 10.09.2020 – 3 C 13/19  
Ruhens der ärztlichen Approbation nur bei konkreter Gefahr im Zeitraum bis zum rechtskräftigen Abschluss des Strafverfahrens S. 947

BVerwG, Beschl. v. 27.10.2020 – 7 VR 4.20  
Eisenbahnrechtliche Duldungsanordnung S. 951

Bay. VGH, Beschl. v. 04.08.2020 – 4 C 20.671  
Informationszugang S. 954

Nds. OVG, Ur. v. 29.10.2020 – 1 KN 78/18  
Einschränkungsmöglichkeiten einer Freihalteplanung nach § 9 Abs. 1 Nr. 10 BauGB S. 956

OVG NRW, Ur. v. 19.11.2020 – 14 A 4304/19  
Zweckentfremdung von Wohnraum durch Kurzzeitvermietung S. 961

OVG NRW, Ur. v. 24.11.2020 – 1 A 2361/18  
Auslandsverpflichtungsprämie für Beamte S. 965

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 14 · 2021

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

#### Aufsätze

Bundesnachrichtendienst semper reformanda  
Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz, Bonn **905**

Soldaten auf Abwegen – Aktuelle Disziplinar-  
entscheidungen 2020  
VRiBVerwG Dr. Richard Häußler, Leipzig **914**

Grenzen restriktiver Auslegung: Der Verbleibende  
Anwendungsbereich – Zulässigkeit von Vorhaben  
während der Planaufstellung gem. § 33 BauGB  
Wiss. Mit. Vincent Weber und Prof. Dr. Heinrich  
Amadeus Wolff, Bayreuth **925**

Polizeirechtsfestigkeit der Presse- und Versamm-  
lungsfreiheit  
Prof./Ltd. Regierungsdirektor a.D. Hartmut  
Brenneisen, Preetz/Worms **931**

#### Berichte

Baulandmobilisierungsgesetz 2021 – Steht eine  
erneute Reform vor der Tür?  
Prof. Dr. Michael Krautzberger, Ministerialdirektor  
a.D., Bonn/Berlin und Rechtsanwalt FAnwVR  
Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück **935**

#### Buchbesprechungen

Weuthen: Die Kumulation stickstoffemittierender  
Projekte in der FFH-Verträglichkeitsprüfung: Ein  
Verteilungsproblem  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn **937**

Dreier: Kirche ohne König. Das Ende des  
landesherrlichen Kirchenregiments (»Bündnis  
von Thron und Altar«) 1918/19 unter besonderer  
Berücksichtigung Preußens und Württembergs  
Prof. Dr. Dr. h.c. Stefan Muckel, Köln **937**

**II** Schulze/Janssen/Kadelbach: Europarecht. Handbuch  
**V** für die deutsche Rechtspraxis  
Prof. Dr. Carsten Nowak, Europa-Universität Viadrina  
Frankfurt (Oder) **938**

Maunz/Günter Dürig: Grundgesetz Kommentar  
Rechtsanwalt Dr. Matthias Wiemers, Berlin **940**

#### Rechtsprechung

**Bundesgerichtshof**  
BGH, Urt. v. 08.12.2020 – XIII ZR 19/19  
Flüchtlingsunterkunft **941**

**Bundesverfassungsgericht**  
BVerfG, Beschl. v. 08.12.2020 – 1 BvR 842/19  
Strafrechtliche Verurteilung wegen Beleidigung einer  
örtlichen Polizeieinheit **945**

**Bundesverwaltungsgericht**  
BVerwG, Urt. v. 10.09.2020 – 3 C 13.19  
Ruhens der ärztlichen Approbation nur bei konkreter  
Gefahr im Zeitraum bis zum rechtskräftigen Abschluss  
des Strafverfahrens **947**

BVerwG, Beschl. v. 27.10.2020 – 7 VR 4.20  
Eisenbahnrechtliche Duldungsanordnung **951**

**Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe**  
Bay. VGH, Beschl. v. 04.08.2020 – 4 C 20.671  
Informationszugang **954**

Nds. OVG, Urt. v. 29.10.2020 – 1 KN 78/18  
Einschränkungsmöglichkeiten einer Freihalteplanung  
nach § 9 Abs. 1 Nr. 10 BauGB **956**

OVG NRW, Urt. v. 19.11.2020 – 14 A 4304/19  
Zweckentfremdung von Wohnraum durch  
Kurzzeitvermietung **961**

OVG NRW, Urt. v. 24.11.2020 – 1 A 2361/18  
Auslandsverpflichtungsprämie für Beamte **965**

Beilagenhinweis:  
Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen:  
C.F. Müller GmbH  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

Redaktion Karl-Heinz Danzl, Christian Huber,  
Georg Kathrein, Gerhard Pürstl

Juli/August 2021

233 – 296

07  
08

Schwerpunkt

## Reiserecht

Wiener Liste – Update 2021 *Eike Lindinger* ↻ 236

Haftungsfalle Reisevermittlung *Eike Lindinger* ↻ 242

Die Haftung der Fluggesellschaft für Schäden an und Verlust  
von Reisegepäck *Sebastian Löw* ↻ 252

Der fehlerfreie Umgang mit dem „außergewöhnlichen Umstand“  
*Jörg Iglseder* ↻ 257

Wirksamer Vorbehalt zur Änderung einer Fluglinie in  
Pauschalreisevertrag *Georg Kathrein* ↻ 274

Haftung des Fernbusunternehmens bei Verlust des Reisegepäck  
*Sebastian Löw* ↻ 276

Beitrag

Beweiserleichterungen im Haftpflichtprozess  
*Dominik Schindl und Martin Spitzer* ↻ 263

Rechtsprechung

UnfallVerschutz für Kletterunfall im Schwierigkeitsgrad IV trotz  
Ausschluss Grad VIII der Gesamtkletterroute *Martin Kind* ↻ 281

Judikaturübersicht Verwaltung

Aufforderung zur Atemluftuntersuchung, zulässig auf  
Privatgrund ↻ 289

Ladungsbegriff, auch ein Hund ist als Ladung zu qualifizieren ↻ 290

Kuratorium für Verkehrssicherheit

Fahren in Schrittgeschwindigkeit *Magdalena Leithner* ↻ 293



- Editorial . . . . . 233

**Sommer 2021 – (endlich) wieder Reisezeit**

*Von Karl-Heinz Danzl*

## Bericht

- Wiener Liste – Update 2021 . . . . . 236

*Von Eike Lindinger*

## Beiträge

- Haftungsfall Reisevermittlung . . . . . 242

**Das Reisebüro in der Rechtsprechung des PRG**

„Wenn mich das Reisebüro nicht vermittelt hätte“ – ein in Zeiten von COVID-19 verstummter Klassiker wird bald wieder im Gerichtssaal zu vernehmen sein. Das Reisebüro hat sich nicht nur globalen Herausforderungen, sondern auch der neuen Rechtslage zu stellen. Das PRG ist in vielen Punkten eine Kodifikation der Rsp der letzten 25 Jahre. Eine zentrale Säule des Reiserechts ist die rechtlich richtige rechtzeitige Aufklärung, Beratung und Information. Damit rücken Reisevermittlung und Reisebüro in den Fokus der Rsp.

*Von Eike Lindinger*

- Die Haftung der Fluggesellschaft für Schäden an und Verlust von Reisegepäck 252

Gelegentlich kommt es vor, dass die Reiselust bereits bei Ankunft am Zielflughafen erheblich geschmälert wird, weil das Reisegepäck beschädigt, verzögert oder – im schlimmsten Fall – gar nicht bei der Gepäckaussgabe ankommt. In der Rs *Vueling Airlines* wurde der EuGH diesbzgl erst unlängst mit Fragen in Bezug auf die Höhe des hieraus resultierenden Ersatzanspruchs sowie der dazugehörigen Beweislastverteilung konfrontiert. Der Beitrag beschäftigt sich daher – und in Ergänzung zur Haftung für Personenschäden – mit den entsprechenden Haftungsfragen bei Gepäcksschäden bzw -verlust.

*Von Sebastian Löw*

- Der fehlerfreie Umgang mit dem „außergewöhnlichen Umstand“ . . . . . 257

**Was Luftfahrtunternehmen alles zuzumuten ist**

Fluggesellschaften müssen bei Annullierungen und großen Verspätungen keine Ausgleichsleistung zahlen, wenn sie im Fall außergewöhnlicher Umstände „alle zumutbaren Maßnahmen“ ergriffen haben oder diese ohnehin erfolglos geblieben wären. Angesichts des knappen Normtextes ist eine überaus kasuistische Rsp wenig überraschend – und auch nach mehr als 15 Jahren ist noch lang nicht alles gesagt.

*Von Jörg Iglseder*

- Beweiserleichterungen im Haftpflichtprozess . . . . . 263

**Überlegungen zu Amtshaftung und Beweisrecht am Beispiel Ischgl**

Die nach dem Ausbruch der Corona-Pandemie in Österreich im März 2020 lautgewordenen Stimmen, die den Behörden Missmanagement in der Krise vorwerfen, kulminieren in derzeit anhängigen Amtshaftungsklagen. Anhand dieses Beispiel untersucht der Beitrag einerseits allgemeine materiell-rechtliche Voraussetzungen eines Amtshaftungsanspruchs und andererseits, auf welche Beweiserleichterungen Kläger im Haftpflichtprozess hoffen dürfen.

*Von Dominik Schindl und Martin Spitzer*

## Rechtsprechung

- Wirksamer Vorbehalt zur Änderung einer Fluglinie in Pauschalreisevertrag . . . . 274

125: OGH 28. 5. 2019, 4 Ob 203/18h

*Mit Anmerkung von Georg Kathrein*

- Haftung des Fernbusunternehmens bei Verlust des Reisegepäckes . . . . . 276

126: OGH 24. 4. 2020, 7 Ob 184/19p

*Mit Anmerkung von Sebastian Löw*

→ UnfallVerschutz für Kletterunfall im Schwierigkeitsgrad IV trotz Ausschluss Grad VIII der Gesamtkletterroute ..... 281  
**127: OLG Innsbruck 18. 2. 2019, 4 R 16/19p**  
*Mit Anmerkung von Martin Kind*

## Judikaturübersicht Verwaltung

→ StVO ..... 289  
**128: VwGH 16. 2. 2021, Ra 2020/02/0145**  
 Aufforderung zur Atemluftuntersuchung, zulässig auf Privatgrund

→ KFG ..... 290  
**129: VwGH 19. 3. 2021, Ra 2020/02/0212**  
 Ladungsbegriff, auch ein Hund ist als Ladung zu qualifizieren

**130: VwGH 15. 2. 2021, Ra 2021/02/0022** ..... 291  
 Tatzeitpunkt bei Verstoß gegen die Auskunftspflicht, Anfragedatum reicht aus

→ FSG ..... 292  
**131: VwGH 4. 3. 2021, Ra 2020/11/0229**  
 Überholmanöver mit „Wheelie“, besonders gefährliche Verhältnisse

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

→ Fahren in Schrittgeschwindigkeit ..... 293

### Wie schnell ist die Schrittgeschwindigkeit iS der StVO?

An mehreren Stellen in der StVO ist die Einhaltung der Schrittgeschwindigkeit gefordert. Doch wie schnell darf in Schrittgeschwindigkeit gefahren werden und entspricht die Schrittgeschwindigkeit iS der StVO dem Schrittempo von Fußgängern? Eine Konkretisierung der Schrittgeschwindigkeit im Gesetz fehlt. Es soll daher untersucht werden, in welchen Bereichen des Straßenverkehrs diese von Relevanz ist und welche Geschwindigkeit unter Schrittgeschwindigkeit iS der StVO zu verstehen ist.

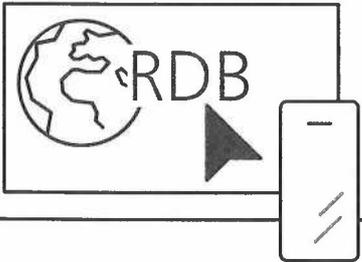
*Von Magdalena Leithner*



## Standards

→ Impressum ..... 233

→ Buchbesprechung ..... 296



### Alles aus einer Hand

Die Nr. 1 unter Österreichs Rechtsdatenbanken – mit mehr als 2,4 Millionen Dokumenten. Die RDB versammelt alle maßgeblichen Fachzeitschriften, Entscheidungssammlungen, Kommentare und Handbücher namhafter österreichischer Verlage zur Online-Recherche.



rdb.manz.at

# Infrastruktur

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

### 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.

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

Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilernetzen (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

*L. Reimann/O. Schulze:* Die Anforderungen und Auswirkungen des GEIG auf  
Handelsstandorte – neue Rechtspflichten für Gebäudeeigentümer 146

#### Energie

*OLG Düsseldorf:* Zum Ansatz eines negativen Kapitalkostenabzugs, zur Einordnung  
von Kosten für die Berufsausbildung und Weiterbildung sowie zu Einzelfragen des  
Effizienzvergleichs (Strom) 154

*OLG Schleswig:* Zur Auslegung des § 2 VII KAV 156

*LG Osnabrück:* Zur Verpflichtung der Mitteilung geänderter Zählpunktbezeichnung 157

#### Wärme

*LG Koblenz:* Zur wettbewerbsrechtlichen Plakataktion über Anschluss- und Benut-  
zungszwang sowie zur Marktabgrenzung 158

#### Verkehr

*VG Gelsenkirchen:* Zur Rechtswegeröffnung eines fingierten Betriebsübergangs 159

#### Wasser

*OVG Bremen:* Erlaubnispflicht bzgl. der Einleitung von Niederschlagswasser in das  
Grundwasser 160

#### Spartenübergreifendes

*BGH:* Zuständigkeit des Insolvenzgerichts bei Streitigkeiten über die Mitgliedschaft  
im Gläubigerausschuss 161

*BGH:* Zu den Anforderungen an eine (Gegen-)Abmahnung 163

*BGH:* Zur Titelbezeichnung bei Umwandlung einer GbR in eine OHG 163

*OLG Dresden:* Die durch die Corona-Pandemie verursachte staatliche Schließungs-  
anordnung stellt eine Störung der Geschäftsgrundlage des Mietvertrags dar 165

*BAG:* Ansprüche des Arbeitnehmers auf Urlaubsvergütung und -abgeltung sind als  
(Neu-)Masseverbindlichkeit zu berichtigen 167



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 7 · 12. Juli 2021

18. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

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



# Neue Zeitschrift Verwaltungsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2135

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](http://www.nvwz.de)

## Aus dem Inhalt

*B. Linke*

Neue Verkehrsformen im Personenbeförderungsrecht 1001

*H. Bretschneider/M. Peter*

Das Dienstrechtsänderungsgesetz 2021 1006

*K. J. Joder*

Anforderungen an straßenrechtliche Sondernutzungs-  
satzungen unter Berücksichtigung klima- und umwelt-  
rechtlicher Belange 1010

*Th. Klindt/Ch. Piovano*

Fristfragen in der produktsicherheitsrechtlichen  
Notifikationspflicht 1016

*Ch. Baudewin*

Das Vereinsverbot 1021

*W. Schenk*

Neue Rechtsprechung zum Verwaltungsprozessrecht 1026

*S. Adam*

Gibt es eine Höchstfrist für gerichtliche Dublin-Verfahren? 1031

*R. Gmeiner*

Verfahrensaussetzung im vorläufigen Rechtsschutz-  
verfahren 1035

*EGMR*

Kündigung eines Arztes wegen Vorwürfen gegen  
Chefarzt – Whistleblowing (Anm. J. Redder) 1043

*EuGH*

Zulässige Werbepraktiken bei dualem Glücksspiel-  
markt – Vorrang des Unionsrechts (Anm. N. Sarafi) 1049

*BVerwG*

Hinweis in Rechtsmittelbelehrung auf Möglichkeit der  
elektronischen Klageübermittlung (Anm. M. Stuttmann) 1061



C.H. BECK

# 14/2021

15. Juli 2021

40. Jahrgang S. 1001–1080



2750202114

## Inhalt

Aufsätze	<i>Benjamin Linke</i> Neue Verkehrsformen im Personenbeförderungsrecht – Wie wird mit On-Demand-Verkehren und Fahrdienstvermittlern künftig umgegangen?	1001	
	<i>Harald Bretschneider/Markus Peter</i> Das Dienstrechtsänderungsgesetz 2021	1006	
	<i>Kevin J. Joder</i> Anforderungen an straßenrechtliche Sondernutzungssatzungen unter Berücksichtigung klima- und umweltrechtlicher Belange	1010	
	<i>Thomas Klindt/Christian Piovano</i> Fristfragen in der produktsicherheitsrechtlichen Notifikationspflicht	1016	
	<i>Christian Baudewin</i> Das Vereinsverbot	1021	
Verwaltungsprozessrecht Kompakt	<i>Wolfgang Schenk</i> Neue Rechtsprechung zum Verwaltungsprozessrecht	1026	
Kurze Beiträge	<i>Simon Adam</i> Gibt es eine Höchstfrist für gerichtliche Dublin-Verfahren?	1031	
	<i>Robert Gmeiner</i> Verfahrensaussetzung im vorläufigen Rechtsschutzverfahren	1035	
Zur Rechtsprechung	<i>Alexander Brade/Björn Tänzer</i> Präimplantationsdiagnostik vor dem Bundesverwaltungsgericht	1037	
Buchbesprechungen	M. Breitbach/D. Deiseroth/H. Ridder, Versammlungsrecht des Bundes und der Länder ( <i>Norbert Janz</i> )	1041	
	J. Dietlein/J. Hellermann, Klausurenbuch Öffentliches Recht in Nordrhein-Westfalen ( <i>Andreas Heusch</i> )	1042	
	H. Engelhardt/A. Schlatmann/M. App, Verwaltungs-Vollstreckungsgesetz, Verwaltungszustellungsgesetz ( <i>Reiner Stahl</i> )	1042	
Rechtsprechung			
EGMR	16. 2.21 – 23922/19	Kündigung eines Arztes wegen Vorwürfen gegen Chefarzt – Whistleblowing Anm. <i>Jan-Philipp Redder</i>	1043 1047
EuGH	22. 4.21 – C-537/19	Kein Bauauftrag bei üblichen Mieteranforderungen – Wiener Gate 2 (Ls.)	1049
IV	NVwZ 2021, Heft 14		

EuGH	18. 5.21 – C-920/19	Zulässige Werbepraktiken bei dualem Glücksspielmarkt Anm. <i>Nik Sarafi</i>	1049 1054
EuGH	28. 10.20 – C-321/19	Kosten der Verkehrspolizei – keine Umlage auf Mautgebühren (Ls.)	1055
BVerfG	29. 4.21 – 2 BvR 1651/15	Erfolgreiche Vollstreckungsanträge zum PSPP-Urteil des BVerfG	1056
BVerwG	25. 1.21 – 9 C 8/19	Hinweis in Rechtsmittelbelehrung auf elektronische Klageübermittlung Anm. <i>Martin Stuttmann</i>	1061 1067
BVerwG	5. 11.20 – 3 C 12/19	Zustimmung zur Durchführung einer Präimplantationsdiagnostik	1068
BVerwG	2. 12.20 – 3 C 6/19	Voraussetzungen einer Präimplantationsdiagnostik nach § 3 a 1 ESeuG (Ls.)	1075
BVerwG	23. 3.21 – 4 B 24/20	Funktionsfähigkeit einer Erdbeben-Messstation als öffentlicher Belang	1075
OVG Lüneburg	14. 4.21 – 13 FEK 306/20	Entschädigung wegen unangemessener Dauer eines Asylgerichtsverfahrens	1076



## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen, Kurz berichtet, EU-Nachrichten	IX
Gesetzgebungsverfahren und Veranstaltungen	IX

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](mailto:NVwZ@beck-frankfurt.de), Internet: [www.nvwz.de](http://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 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 (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](mailto: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.

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

Versandkosten 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](mailto: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.

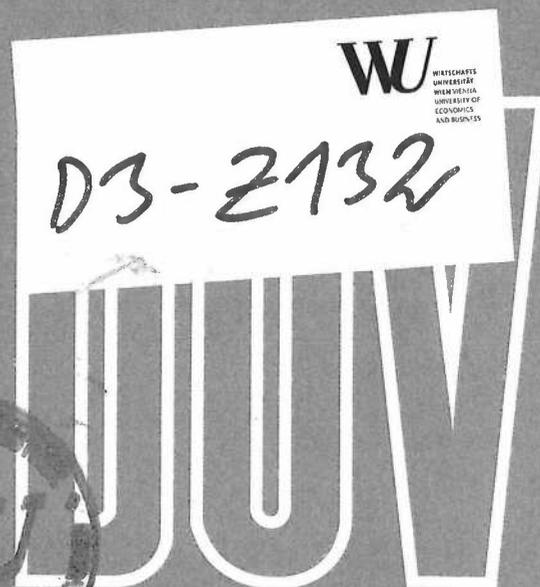
Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim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

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



# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



74. Jahrgang Juli 2021  
Heft 14 Seiten 605–648

**Klaus Meßerschmidt,**  
Verfassungsfragen an den  
Rändern des Abgabenrechts

**Laura Münkler,** Der Beurteilungsspielraum als dogmatischer Knotenpunkt

**Jonas Mekhalffia,** Zulassung und Abstürze der Boeing 737 MAX

**Fiete Kalscheuer/Annika Jacobsen,** Der Chaosgedanke – Rechtsanwendung in Krisen- und Umbruchzeiten

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

# 14

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Klaus Meßerschmidt</i> , Berlin/Erlangen-Nürnberg, Verfassungsfragen an den Rändern des Abgabenrechts – Rechtsnatur und Rechtsrisiken der CO <sub>2</sub> -Bepreisung nach dem Brennstoffemissionshandelsgesetz.....	605
<i>Laura Münkler</i> , Greifswald, Der Beurteilungsspielraum als dogmatischer Knotenpunkt .....	615
<i>Jonas Mekhalfia</i> , Hamburg, Zulassung und Abstürze der Boeing 737 MAX – Transnationale Verwaltungskooperation bei der Zulassung von Luftfahrzeugen auf dem Prüfstand .....	623
<i>Fiete Kalscheuer/Annika Jacobsen</i> , Kiel, Der Chaosgedanke – Rechtsanwendung in Krisen- und Umbruchzeiten .....	633

---

## Buchbesprechungen

<i>Martin Schäfer</i> , Treaty Overriding – Ein Beitrag zur verfassungsrechtlichen Zulässigkeit abkommensüberschreitender Bundesgesetze ( <i>Andreas Musil</i> ) .....	638
<i>Wolfgang Roters/Horst Gräf/Hellmut Wollmann</i> (Hrsg.), Zukunft denken und verantworten – Herausforderungen für Politik, Wissenschaft und Gesellschaft im 21. Jahrhundert ( <i>Hermann Hill</i> ) .....	639

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

451. <i>EuGH</i> , Urteil vom 20.5.2021 – C-8/20 – L. R. – Kein unzulässiger Zweit Antrag nach erfolglosem Asylverfahren in Norwegen oder Island .....	641
--	-----

### Verfassungsgerichte

452. <i>BVerfG</i> , Beschluss vom 25.3.2021 – 2 BvF 1/20 u. a. – Nichtigkeit des Gesetzes zur Mietenbegrenzung im Wohnungswesen in Berlin .....	641
453. <i>VerfGH NRW</i> , Urteil vom 1.12.2020 – VerfGH 10/19 – Festlegung eines Vorranggebietes für die Nutzung der Windenergie; kommunale Planungshoheit .....	642

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

454. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 24.3.2021 – 2 S 3006/20 – Hundesteuer; Halterbegriff.....	642
---	-----

#### Öffentliches Dienstrecht

455. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 25.2.2021 – 2 B 69.20 – Vorläufige Dienstenhebung eines Beamten .....	642
456. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 11.3.2021 – 2 B 76.20 – Dienstherr als Kläger im Disziplinarlageverfahren .....	642
457. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 17.3.2021 – 2 B 3.21 – Rechtsweg im Konkurrentenstreit um ein öffentliches Amt .....	643

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

458. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 24.2.2021 – 6 C 1.20 – Nachträglicher Rücktritt von einer berufsbezogenen Prüfung wegen einer Erkrankung an ADHS .....	643
--	-----



### Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

- 459. *BVerwG*, Urteil vom 10.12.2020 – 8 C 26.20 – Anzeigepflicht nach § 32 Abs. 1 MessEG bei Identität von Verwender und Messwerterfasser oder „Messdienstleister“ ..... 643
- 460. *BVerwG*, Urteil vom 3.2.2021 – 8 C 2.20 – Bewilligung längerer täglicher Arbeitszeiten für Saison- und Kampagnebetriebe ..... 643
- 461. *OVG NRW*, Urteil vom 10.3.2021 – 4 A 3178/19 – Erlaubnis für den Betrieb einer Spielhalle ..... 643

### Gesundheits- und Lebensmittelrecht

- 462. *OVG NRW*, Beschluss vom 24.3.2021 – 9 B 50/21 – Erlaubnis zum Erwerb eines Betäubungsmittels zur Selbsttötung ..... 644

### Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

- 463. *BVerwG*, Urteil vom 15.12.2020 – 10 C 25.19 – Informationszugang zu Unterlagen der Werftenförderung ..... 644
- 464. *OVG NRW*, Urteil vom 19.1.2021 – 15 A 3047/19 – Kein presserechtlicher Auskunftsanspruch in innerkirchlichen Angelegenheiten ..... 644

### Bau- und Planungsrecht

- 465. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 3.3.2021 – 8 B 11636/20.OVG – Umnutzung eines Gebäudes der US-Streitkräfte zum Zweck der Lagerung von Gefahrstoffen für unmittelbare militärische Aufgaben ..... 645
- 466. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 22.3.2021 – 8 B 10170/21.OVG – Klagebefugnis gegen denkmalschutzrechtliche Genehmigung ..... 645
- 467. *NdsOVG*, Urteil vom 25.3.2021 – 1 LB 80/20 – Prüfungsgegenstand bei Baugenehmigung für Betriebserweiterung ..... 645
- 468. *NdsOVG*, NK-Urteil vom 12.4.2021 – 12 KN 159/18 – Feststellung der Unwirksamkeit eines regionalen Raumordnungsprogramms ..... 645
- 469. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.4.2021 – 1 ME 140/20 – Nachbarantrag eines Störfallbetriebs gegen einen Lebensmittelmarkt ..... 645

### Naturschutz- und Umweltrecht

- 470. *OVG NRW*, Urteil vom 1.3.2021 – 8 A 1183/18 – Immissionsschutzrechtliche Genehmigung einer Windenergieanlage; Artenschutz ..... 646

### Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

- 471. *NdsOVG*, Beschluss vom 27.11.2020 – 12 LA 155/20 – Fahrtenbuchanordnung; Aktenvollständigkeit ..... 647
- 472. *BayVGH*, Urteil vom 30.11.2020 – 22 A 19.40034, 22 A 19.40036 – Planfeststellung für eine Straßenbahntrasse ..... 647
- 473. *OVG NRW*, Beschluss vom 17.3.2021 – 16 B 22/21 – Entziehung der Fahrerlaubnis bei gelegentlichem Cannabiskonsum ..... 647
- 474. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.4.2021 – 12 ME 39/21 – Fahrtenbuchanordnung; zumutbare Ermittlungen ..... 647

### Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

- 475. *BVerwG*, Urteil vom 26.1.2021 – 1 C 42.20 – Verlängerung der Dublin III-Überstellungsfrist wegen Flüchtigeins des Asylbewerbers ..... 647
- 476. *BVerwG*, Urteil vom 16.2.2021 – 1 C 29.20 – Erkennungsdienstliche Behandlung nach Rücknahme eines Asylantrags ..... 648
- 477. *NdsOVG*, Urteil vom 18.3.2021 – 8 LB 97/20 – Reiseausweis für subsidiär schutzberechtigte Eritreer ..... 648
- 478. *OVG NRW*, Urteil vom 22.3.2021 – 14 A 3439/18.A – Verfolgung wegen Wehrdienstentziehung in Syrien ..... 648
- 479. *NdsOVG*, Beschluss vom 23.4.2021 – 10 LA 63/21 – Anhörung im Dublin-Verfahren ..... 648

### Verwaltungsverfahrens-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

- 480. *OVG LSA*, Beschluss vom 16.3.2021 – 4 M 140/20 – Durchsetzbarkeit einer einem Absonderungsrecht unterliegenden Forderung nach Aufhebung des Insolvenzverfahrens ..... 648

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht

D3-268

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

3 | 2021

Betriebs-Berater Europa

14.7.2021 | 32. Jg.  
Seiten 121–180

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Walter Frenz**

Klimaschutz nach EuGH und BVerfG

## AUFSÄTZE

**Alexander Ehrle, LL.M.**

Die Europäisierung des Investitionsprüfungsrechts | 121

**Prof. Dr. Franz Böni und Alex Wassmer**

Die wachsende Bedeutung des Online-Handels und der damit verbundene Wettbewerbsschub –  
Notwendigkeit einer Neubeurteilung | 126

**Dr. Marcus Commandeur und Dr. Gert Commandeur**

Die Bedeutung unionsrechtlich determinierter Arbeitnehmerschutzbestimmungen im nationalen  
Gesellschaftsrecht der GmbH | 128

**Christian Andorfer und Tseja Tsankova-Herrtwich**

Verbot von Werkverträgen und Leiharbeit durch das Arbeitsschutzkontrollgesetz: Verstoß gegen  
Europarecht? | 139

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuGH:** Klimapaket: Keine Klagebefugnis Einzelner mangels individueller Betroffenheit – „Carvalho“ | 144

**Schlussanträge:** Erlaubt die EU-Blocking-VO die Kündigung einer Vertragsbeziehung, wenn  
Sekundärsanktionen eines Drittlands (USA) drohen? – „Bank Melli Iran/Telekom“ | 144

**EuGH:** Bezweckte Wettbewerbsbeschränkung – Verzögerung des Inverkehrbringens eines  
Generikums – gütliche Beilegung von Rechtsstreitigkeiten mit dem Hersteller – „Citalopram“ | 146

**EuGH:** Missbrauch beherrschender Stellung – Breitband-Internetzugangsdienste – Zurechnung des  
Verhaltens der Tochter- an die Muttergesellschaft – „Slovak Telekom und Deutsche Telekom“ | 149

**Schlussanträge:** Schadensersatzklage gegen Tochtergesellschaft wegen Kartellabsprache der  
Muttergesellschaft – Zurechnung bei wirtschaftlicher Einheit? – „Sumal“ | 157

**EuG:** Staatliche Beihilfen: Kein Nachweis eines selektiven Vorteils durch luxemburgischen  
Steuervorbescheid zugunsten Amazon-Tochtergesellschaft – Verrechnungspreisregelung | 158

**EuGH:** Öffentliche Wiedergabe der von Nutzern rechtswidrig hochgeladenen Inhalte durch Betreiber  
vom Internet-Plattformen? – „Peterson/Google, YouTube“ und „Elsevier/Cyando“ | 161

**EuGH:** Geistiges Eigentum/Datenschutz: Systematische Speicherung von IP-Adressen der Nutzer  
eines Peer-to-Peer-Netztes und Übermittlung von Namen/Adressen an Rechteinhaber – „M.I.C.M.“ | 173

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	Klimaschutz nach EuGH und BVerfG Prof. Dr. Walter Frenz, RWTH Aachen University	
<b>Aufsätze</b>	Die Europäisierung des Investitionsprüfungsrechts Alexander Ehrle, LL.M. (NYU), Rechtsanwalt, Berlin	121
	Die wachsende Bedeutung des Online-Handels und der damit verbundene Wettbewerbsschub – Notwendigkeit einer Neubeurteilung Prof. Dr. iur. Franz Böni, lic. oec., Mosnang, und lic. iur. Alex Wassmer, Zürich	126
	Die Bedeutung unionsrechtlich determinierter Arbeitnehmerschutzbestimmungen im nationalen Gesellschaftsrecht der GmbH Dr. Marcus Commandeur, München, und Dr. Gert Commandeur, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht, Steuerrecht und Arbeitsrecht, Neuenrade	128
	Verbot von Werkverträgen und Leiharbeit durch das Arbeitsschutzkontrollgesetz: Verstoß gegen Europarecht? Christian Andorfer, Rechtsanwalt, und Tseja Tsankova-Herrtwich, Rechtsanwältin, Mannheim	139
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Klimapaket von 2018: Keine Klagebefugnis Einzelner mangels individueller Betroffenheit – „Carvalho“ (EuGH, 25. 3. 2021 – Rs. C-565/19 P)	144
	Handelspolitik: Erlaubt die EU-Blocking-VO die ordentliche Kündigung einer Vertragsbeziehung, wenn bei deren Fortführung Sekundärsanktionen eines Drittlands (USA) drohen? – Schlussanträge „Bank Mellé Iran/Telekom“ (GA Hogan, 12. 5. 2021 – Rs. C-124/20)	144
	Bezweckte Wettbewerbsbeschränkung: Verzögerung des Inverkehrbringens eines Generikums – Vereinbarungen zur gütlichen Beilegung von Rechtsstreitigkeiten zwischen Hersteller des Originalpräparats und Generikaherstellern – „Citalopram“ (EuGH, 25. 3. 2021 – Rs. C-586/16 P)	146
	Vorläufiger Rechtsschutz: Interessenabwägung bei Ablehnung eines Angebots in Vergabeverfahren der ESA – „OH System“ (EuG, Beschluss des Präsidenten, 26. 5. 2021 – Rs. T-54/21 R)	148
	Missbrauch beherrschender Stellung auf dem slowakischen Markt für Breitband-Internetzugangsdienste – Bedingungen des etablierten Betreibers für den entbündelten Zugang anderer Betreiber zum Teilnehmeranschluss – Zurechnung des Verhaltens der Tochter- an die Muttergesellschaft – „Slovak Telekom“ und „Deutsche Telekom“ (EuGH, 25. 3. 2021 – Rs. C-152/19 P)	149
	Schadensersatzklage gegen Tochtergesellschaft wegen Kartellabsprache ihrer von der Kommission sanktionierten Muttergesellschaft – „absteigende“ Haftung – Zurechnung bei wirtschaftlicher Einheit? – „Schlussanträge Sumal“ (GA Pitruzzella, 15. 4. 2021 – Rs. C-882/19)	157
	Staatliche Beihilfen: Kein Nachweis eines selektiven Vorteils durch luxemburgischen Steuervorbescheid zugunsten einer Amazon-Tochtergesellschaft – Verrechnungspreisregelung (EuG, 12. 5. 2021 – verb. Rs. T-816/17 und T-318/18)	158
	Vertragsverletzung: Systematische und anhaltende Überschreitung der Grenzwerte für Stickstoffdioxid in bestimmten Gebieten Deutschlands (EuGH, 3. 6. 2021 – Rs. C-635/18)	160
	Plattformbetreiber nehmen eine öffentliche Wiedergabe von Nutzern rechtswidrig hochgeladener Inhalte vor, wenn sie über die bloße Bereitstellung der Plattform hinaus dazu beitragen, der Öffentlichkeit Zugang zu diesen Inhalten zu verschaffen – „Peterson/Google, YouTube“ und „Elsevier/Cyando“ (EuGH, 22. 6. 2021 – Rs. C-682/18 und C-683/18)	161
	Geistiges Eigentum/Datenschutz: Das Unionsrecht steht der systematischen Speicherung von IP-Adressen der Nutzer eines Peer-to-Peer-Netzes, die Segmente einer Mediendatei hochladen, die ein geschütztes Werk enthält, sowie der Übermittlung von Namen/Adressen an Rechtsinhaber oder Zessionare nicht grundsätzlich entgegen – „M.I.C.M.“ (EuGH, 17. 6. 2021 – Rs. C-597/19)	173
	EuGVVO: Zuständiges Gericht, wenn ein Geschädigter Ansprüche gegen eine Kfz-Haftpflichtversicherung an einen Gewerbetreibenden abtritt – „CNP“ (EuGH, 20. 5. 2021 – Rs. C-913/19)	174
	Gleiches Entgelt: Unmittelbare Wirkung des Grundsatzes in Rechtsstreit zwischen Privaten – „Tesco Stores“ (EuGH, 3. 6. 2021 – Rs. C-624/19)	178
<b>Anhänge Verfahren</b>	Energiecharta-Vertrag: Intra-EU-Schiedsverfahren? (EuGH Rs. C-155/21)	180
	Kapitalverkehr: Auslösung von Art. 16 des Nordirlandprotokolls zum Austrittsabkommen (EuG Rs. T-161/21)	180
	Kartellschadensersatz: Beweismittel? (EuGH Rs. C-163/21)	180
	Missbräuchliche Klausel: Teilnichtigkeit – ergänzende Vertragsauslegung? (EuGH Rs. C-80/21)	180

**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

**Redaktion:** Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, Tübingen; Prof. Dr. Carl Baudenbacher, Präsident des EFTA-Gerichtshofs, St. Gallen/Luxemburg; RA Dr. Wolfgang Blumers, Stuttgart; RA Dr. Dirk Dirksen, Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nobert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Bensheim; RA Jürgen Leske, München; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Markus Ludwigs, Würzburg; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Karl Riesenhuber, Bochum; Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Ernst Steindorff, München; Prof. Dr. Björn Steinrötter, Potsdam; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln; RA Dr. Ralf Wojtek, Hamburg

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow  
Dr. Andreas von Bonin  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris †  
Prof. Dr. Susanne Kalss  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Johannes Laitenberger  
Prof. Dr. Katja Langenbacher  
Dr. Luigi Malferrari  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice  
Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider  
Dr. Dominik Schnichels  
Dr. Ulrich Soltész  
Prof. Dr. Walter A. Stoffel  
Prof. Dr. Stephan Wernicke  
Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- 
- **Peter Stelmaszczyk**  
Digitalisierung mit Augenmaß:  
Die Online-Gründung der GmbH kommt  
(Gastkommentar) 513
  - **Ben Steinbrück/Markus Lieberknecht**  
Grenzüberschreitende Zivilverfahren  
nach dem Brexit 517
  - **Bettina Rentsch**  
Kollektiver Rechtsschutz unter der  
EU-Verbandsklagerichtlinie 524
  - **Michael Hördt/Leander Hornung/Killian O'Brien**  
Der Anfang vom Ende? Das finale (?)  
Brexitabkommen und seine Auswirkungen  
auf Irland – Teil 3 534
  - **Friedemann Kainer/Johannes Persch**  
Das binnenmarktrechtliche Wettbewerbsprinzip  
im Wandel? 541
- 
- **EuGH**  
Arbeitsrecht: Europarechtskonformität der  
Entsenderichtlinie 547
  - **EuGH**  
Bankrecht: Barzahlung des Rundfunkbeitrags  
(m. Anm. Johanna Groß/  
Johannes Klamet, S. 559) 554



C.H. BECK

# 12/2021

5. Juli 2021

32. Jahrgang S. 513–560



5450202112

---

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 12/2021

5. Juli · 32. Jahrgang 2021 · Seite 513–560

---



## Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Peter Stelmaszczyk</b> Digitalisierung mit Augenmaß: Die Online-Gründung der GmbH kommt	513	
<b>Europa-Report</b>	Binnenmarkt, Handelsrecht, Steuerrecht, Umweltrecht, EU-Schweiz	515	
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Ben Steinbrück/Markus Lieberknecht</b> Grenzüberschreitende Zivilverfahren nach dem Brexit	517	
	<b>Bettina Rentsch</b> Kollektiver Rechtsschutz unter der EU-Verbandsklagerichtlinie	524	
	<b>Michael Hördt/Leander Hornung/Killian O'Brien</b> Der Anfang vom Ende? Das finale (?) Brexitabkommen und seine Auswirkungen auf Irland – Teil 3	534	
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>Friedemann Kainer/Johannes Persch</b> Das binnenmarktrechtliche Wettbewerbsprinzip im Wandel?	541	
<b>Rechtsprechung</b>			
EuGH	08. 12. 2020 – C-620/18	Arbeitsrecht: Europarechtskonformität der Entsenderichtlinie	547
EuGH	26. 01. 2021 – C-422/19, C-423/19	Bankrecht: Barzahlung des Rundfunkbeitrags (m. Anm. Johanna Groß/Johannes Klamet, S. 559)	554

**EUROPEAN COMPANY  
FINANCIAL LAW REVIEW**

D3-2226

ONDERNEMINGSRECHT · RDS · RPS-TRV · REV. SOCIÉTÉ S.A. · REV. SOCIÉTÉ S.A. · REV. SOCIÉTÉ S.A.

E  
C  
F  
F  
R

**CONTENTS**

*Phoebus Athanassiou*  
**Shunning Banks or Depending on Them?  
Crypto Markets and the Rise of Crypto-Friendly Banking**  
321

*Gerard McCormack*  
**Breaking Up Is Hard to Do - What Brexit Means for  
UK Insolvency and Restructuring Law**  
338

*Marta Flores*  
**The Recognition and Enforcement of UK Insolvency  
Proceedings in Spain After a Hard-Brexit.  
Special Reference to Schemes of Arrangement**  
377

*Jesper Seehausen*  
**Accounting Concepts in Company Law**  
398

*Konstantinos Serdaris*  
**Behavioural Economic Influences on Primary Market  
Disclosure - The Case of the EU Regulation on European  
Crowdfunding Service Providers**  
428

*Harald Baum/Toshiaki Yamanaka*  
**Investment Services Regulation in Germany and Japan**  
464

D3-Z100

# ZÖR

Zeitschrift für öffentliches Recht  
Austrian Journal of Public Law

---

Band 76 • Heft 2 • Juni 2021





**Editorial**

András Jakab · Sebastian Schmid

**Nachruf Franz Matscher (1928 bis 2021)**

\* \*  
\*

**Editorial – A Centenary of Constitutional Review: The Austrian Legacy to Constitutional Courts in Europe**

309–312

Anna Gamper · Giacomo Delledonne · Peter Bußjäger

**From the Federalist Papers to *Hans Kelsen's* “Dearest Child”: The Genesis of the Austrian Constitutional Court**

313–329

Ewald Wiederin

**Dangerous or Endangered Constitutional Courts? A View from among and within the Branches of Power**

331–352

Anna Gamper

**The Camel’s Dilemma. Critical Reflections on the Political Nature of Constitutional Courts**

353–394

Francesco Saitto

**The Austrian Constitutional Court after 100 Years: Remodelling the Model?**

395–411

Harald Eberhard

**The Constitutional Court of Spain**

413–438

Xabier Arzo

**The Influence of the Austrian Constitutional Court on the Constitutional Court of the Principality of Liechtenstein**

439–450

Peter Bußjäger

**Imitation, Adaptation, and Further Development: The German Federal Constitutional Court and the Austrian Model**

451–468

Giacomo Delledonne

**The Austrian Influence on Hungarian Constitutional and Administrative Law and Scholarly Literature (1920–2020)**

469–490

Attila Vincze · András Jakab · Gábor Schweitzer

\* \*  
\*

**Wittgensteinsche Einleitung in das Grundlagenfach Rechtsphilosophie**

491–500

Hans Castorp

**Ist die Grundnorm demokratisch?**

501–522

Shu-Perng Hwang

- Raising the Bar: The Development of Docket Control on the Court of Justice** 523–548  
Arthur Dyevre · Monika Glavina · Michal Ovádek
- Der Bescheid als Vehikel zur dynamischen Entwicklung im Dienste des Rechtsschutzes** 549–585  
Lorenz Kern
- Buchbesprechung Torben Bührer, Das Menschenwürdekonzept der Europäischen Menschenrechtskonvention, Berlin: Duncker & Humblot 2020, 361 S, 99,90 €, ISBN 978-3-428-15611-5**
- Pascal Ronc, Die Menschenwürde als Prinzip der EMRK. Eine Analyse unter besonderer Berücksichtigung der Rechtsprechung des EGMR zum Strafrecht – zugleich ein Beitrag zur Methodik der Auslegung der EMRK, Berlin: Duncker & Humblot 2020, 454 S, 99,90 €, ISBN 978-3-428-15934-5** 587–597  
Ulrich Wagrاندl
- Buchbesprechung Jakob A. Egger, Untätigkeit im Öffentlichen Recht. Problemstellungen – Rechtsschutz – Perspektiven, Wien: Verlag Österreich 2020, XXII + 429 S, 109,00 €, ISBN 978-3-7046-8466-0, eISBN 978-3-7046-8543-8** 599–603  
Andreas Wimmer
- Book Review Fabian Amttenbrink/Christoph Herrmann (eds), The EU Law of Economic and Monetary Union, Oxford: Oxford University Press 2020, LLXXIX + 1,648 p, 340,43 €/295,00 £, ISBN 978-0-19-879374-8** 605–609  
Isabel Staudinger
- Buchbesprechung Nikolaus Marsch, Das Europäische Datenschutzgrundrecht, Tübingen: Mohr Siebeck 2018, XI + 407 S, 99 €, ISBN 978-3-16-155422-3** 611–612  
Dietmar Jahnelt

DE GRUYTER

2021 · VOLUME 15 · ISSUE 2  
ISSN 2306-3734 · e-ISSN 1995-5855

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# ICL JOUF

D3-2289

VIENNA JOURNAL ON INTERNATIONAL  
CONSTITUTIONAL LAW



EDITORS-IN-CHIEF

*Christoph Bezemek*

*Harald Eberhard*

*Claudia Fuchs*

DE  
|  
G

[www.degruyter.com/journals/icl](http://www.degruyter.com/journals/icl)

# Contents

## Research Articles

Bell E Yosef

**Practice Makes Dialogue: Reconceptualizing Constitutional Interaction between Courts and Legislatures — 115**

Kritika Vohra

**Responding to Democratic Decay in South Asia: The ‘Federalism Constraint’ on Regional Emergency Powers in India — 163**

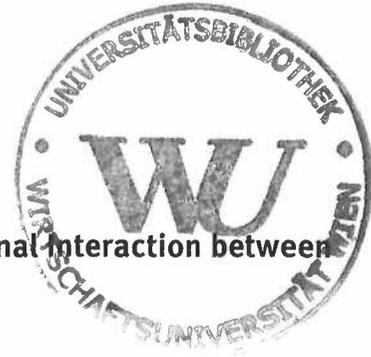
Anja Krasser

**Compulsory Vaccination in a Fundamental Rights Perspective: Lessons from the ECtHR — 207**

## Book Review

Attila Vincze

**Ester Herlin-Karnell: The Constitutional Structure of Europe’s Area of ‘Freedom, Security and Justice’ and the Right to Justification — 235**



D3-2312

# European Human Rights Law Review

Editor: Jonathan Cooper

Issue 3 2021

## OPINION

**Assaulting the Dignity of Same Sex Couples: The Struggles to Establish a Right to Equal Marriage Under Human Rights Instruments**  
Helen Fenwick

## POINT OF VIEW

**"Conversion Therapy", Spiritual Abuse and Human Rights**  
Jayne Ozanne

## ARTICLES

**Human Rights and Climate Change: What Role for the European Court of Human Rights?**  
Tim Eicke

**Inclusivity and the Law: Do We Need to Prohibit Class Discrimination?**  
Geraldine Van Bueren QC

**International Law and Maritime Push-Back**  
Constantine Partasides QC and Scott Vesel

**Adjudicating Armed Conflicts: Georgia v Russia (II), Jurisdiction and the Right to Life in "Contexts of Chaos"**  
Tatyana Eatwell

## CASE ANALYSIS

**VCL and AN v United Kingdom: Human Trafficking and Criminal Prosecutions**  
Colin Gregory

# European Human Rights Law Review



Issue 3 2021

## Table of Contents

### Opinion

- Assaulting the Dignity of Same Sex: The Struggles to Establish a Right to Equal Marriage Under Human Rights Instruments  
*Helen Fenwick* 229

### Point of View

- A personal essay on a human-rights related theme  
“Conversion Therapy”, Spiritual Abuse and Human Rights  
*Jayne Ozanne* 241

### Bulletin

- Bulletin: Strasbourg 250  
Bulletin: Charter of Fundamental Rights 254

### Articles

- Human Rights and Climate Change: What Role for the European Court of Human Rights?  
*Tim Eicke* 262  
Inclusivity and the Law: Do We Need to Prohibit Class Discrimination?  
*Geraldine Van Bueren QC* 274  
International Law and Maritime Push-Back  
*Constantine Partasides QC and Scott Vesel* 285  
Adjudicating Armed Conflicts: Georgia v Russia (II), Jurisdiction and the Right to Life in “Contexts of Chaos”  
*Tatyana Eatwell* 294

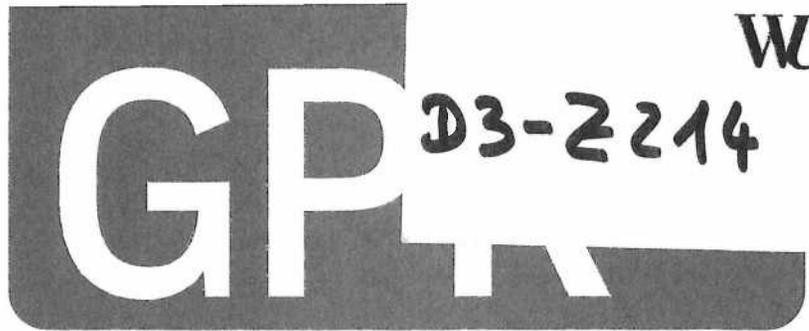
### Case Analysis

- VCL and AN v United Kingdom: Human Trafficking and Criminal Prosecutions  
*Colin Gregory* 309

### Case and Comment

- Selected decisions from the European Court of Human Rights for January and February 2021  
*Sofia Galani* 317

Georgia v Russia (II) (Application No.38263/08) <i>Charles Archer and Tom Howe</i>	317
Hanan v Germany (Application No.4871/16) <i>Ömer Faruk Doğançı</i>	321
VCL and AN v United Kingdom (Application Nos 77587/12 and 74603/12) <i>Emy Gerónimo Fernández</i>	323
Trivkanović v Croatia (No.2) (Application No.54916/16) <i>Charlotte Hold</i>	326
Budinova and Chaprazov v Bulgaria (Application No.12567/13) <i>Jonathan Hunter-Parsonage</i>	329
X v Bulgaria (Application No.22457/16) <i>Soukhanda Kent-Morris</i>	331
Gawlik v Liechtenstein (Application No.23922/19) <i>Martha Scanlon</i>	334
Jurčić v Croatia (Application No. 54711/15) <i>Anamaria Santos Fonseca Sousa</i>	337
<b>Book Reviews</b>	
The European Court of Human Rights, by Angelika Nussberger <i>Kanstantsin Dzehtsiarou</i>	340
Human Rights and The Revision of Refugee Law, by Romit Bhandari <i>Raawiyah Rifath</i>	342



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

European Union Private Law Review  
Revue de droit privé de l'Union européenne

## Herausgegeben von:

Christian Baldus · Martin Gebauer · Stefan Geibel · Peter Jung · Malte Kramme · Matthias Lehmann ·  
Carl Friedrich Nordmeier · Martin Schmidt-Kessel · Michael Stürner · Brigitta Zöchling-Jud

[gpr-review.eu](http://gpr-review.eu)

<b>Service &gt; Riccardo Omodei Salè / Silvia Bonetti</b> – Italienische Rechtsprechung zum Unionsprivatrecht .....	98
<b>Malte Kramme</b> – Private Divorce in Light of the Recast of the Brussels IIbis Regulation .....	101
<b>Achim Czubaiko</b> – Das Verhältnis der Europäischen Erbrechtsverord- nung (EuErbVO) zur Europäischen Güterrechtsverordnung (EuGüVO) .....	107
<b>Franz Hofmann</b> – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 28.10.2020 – C-637/19, BY/CX .....	117
<b>Thomas Pfeiffer</b> – Die Umsetzung der Warenkauf-RL in Deutschland .....	120
<b>Jan Dirk Harke</b> – Warum nur 1:1? .....	129
<b>Christopher Huber</b> – Verbraucherschützender Ausschluss des Widerrufsrechts .....	137
<b>Adrian Glaesner</b> – Anmerkung zu EuGH (Große Kammer), Urt. v. 18.6.2020 – C-78/18 (NGO-Gesetz) – Europäische Kommission, unter- stützt von Königreich Schweden, gegen Ungarn .....	143



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

European Union Private Law Review  
Revue de droit privé de l'Union européenne



## Herausgeber

Prof. Dr. Christian Baldus (Heidelberg) · Prof. Dr. Martin Gebauer (Tübingen) · Prof. Dr. Stefan Geibel (Heidelberg) · Prof. Dr. Peter Jung (Basel) · Dr. Malte Kramme (Bayreuth) · Prof. Dr. Matthias Lehmann (Bonn) · Richter Dr. Carl Friedrich Nordmeier (Wiesbaden) · Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel (Bayreuth) · Prof. Dr. Michael Stürner (Konstanz) · Prof. Dr. Brigitta Zöchling-Jud (Wien).

## Mitglieder des Beirats

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter-Christian Müller-Graff (Heidelberg · Vorsitzender) · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Christian von Bar (Osnabrück) · Präsident des Bundesgerichtshofs a.D. Prof. Dr. Günter Hirsch (Karlsruhe) · Rechtsanwalt Klaus-Heiner Lehne, MdEP (Straßburg/Brüssel/Düsseldorf) · Prof. Avv. Nicolò Lipari (Rom) · Prof. Dr. Antonio Manuel Morales Moreno (Madrid) · Rechtsanwalt Dr. Eike Najork, LL.M. (Köln) · Vizepräsident des portugiesischen Verfassungsgerichts a.D. Prof. Dr. Rui Manuel Gens de Moura Ramos (Coimbra) · Prof. Dr. Joaquin José Rams Albesa (Madrid) · Richter am EuGH Sir Konrad Schiemann (Luxemburg) · Notar Dr. Robert Schumacher, LL.M. (Köln) · Prof. Dr. Jürgen Schwarze (Freiburg) · Referatsleiter „Vertragsrecht“ der Generaldirektion Justiz der Europäischen Kommission Prof. Dr. Dirk Staudenmayer (Brüssel) · Rechtsanwalt Prof. Dr. Louis Vogel (Paris) · Prof. Dr. Alessio Zaccaria (Verona).

## Inhalt

[gpr-review.eu](http://gpr-review.eu)

### Editorial

**Editorial** – Ist Polen auf dem Weg zu einem illiberalen Staat? ..... 97

### Service

### Allgemeines Unions- und Unionsprivatrecht

*Prof. Riccardo Omodei Salè / Dott.ssa Silvia Bonetti* – Italienische Rechtsprechung zum Unionsprivatrecht ..... 98

### Internationales Privat- und Verfahrensrecht

#### *PD Dr. Malte Kramme* – Private Divorce in Light of the Recast of the Brussels IIbis Regulation

In recent years, private divorces have been introduced in many Member States. The article examines the questions if and how these new forms of divorce can be recognised in other EU Member States. .... 101

#### *Achim Czubaiko* – Das Verhältnis der Europäischen Erbrechtsverordnung (EuErbVO) zur Europäischen Güterrechtsverordnung (EuGüVO) – Die Rs. Mahnkopf als Beitrag zur Kohärenz des Europäischen Kollisionsrechts

Mit Geltung der Europäischen Güterrechtsverordnung (EU 2016/1103) stellt sich einmal mehr die Frage nach der Kohärenz der Rechtsquellen im Europäischen Kollisionsrecht. Insbesondere das Verhältnis zur EuErbVO (EU 650/2012) ist mit einigen Abgrenzungsfragen behaftet. Der Aufsatz widmet sich der Koordination beider Rechtsakte sowohl auf Ebene des EU Primärrechts als auch hinsichtlich auftretender Qualifikationsprobleme und zeigt auf, dass eine trennscharfe Abgrenzung unter Anwendung der durch den EuGH in der Rs. Mahnkopf (C-558/16) entwickelten Kriterien möglich ist. .... 107



**Aktionsmodul Zivilrecht, die perfekte Online-Bibliothek.** Inklusive Vertragsvorlagen und Muster auf Basis der LAWLIFT-Technologie! 4 Wochen gratis nutzen: [www.otto-schmidt.de/akr](http://www.otto-schmidt.de/akr).

## Inhalt

<b>Dr. Carl Friedrich Nordmeier – Rezension zu: Dietrich, Marc, Die situative Anwendung von Art. 17 Brüssel Ia-VO und Art. 6 Rom I-VO –</b> Eine Untersuchung des kollisions- und zuständigkeitsrechtlichen Verbraucherschutzes unter Berücksichtigung US-amerikanischer Grundsätze ...	115
<b>Prof. Dr. Michael Stürner – Rezension zu: Rauscher (Hrsg.), Europäisches Zivilprozess- und Kollisionsrecht, Band 1: Brüssel Ia-VO.....</b>	116

**Zivilverfahrensrecht**

<b>Prof. Dr. Franz Hofmann – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 28.10.2020 – C-637/19, BY/CX.....</b>	117
---	-----

**Obligationenrecht**

<b>Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas Pfeiffer – Die Umsetzung der Warenkauf-RL in Deutschland –</b> Beobachtungen zu Sachmängeln und Aktualisierungspflicht .....	120
---	-----

<b>Prof. Dr. Jan Dirk Harke – Warum nur 1:1? –</b> Zum Regierungsentwurf für die Umsetzung der Warenkauf-Richtlinie .....	129
---	-----

<b>Ref. iur. Christopher Huber – Verbraucherschützender Ausschluss des Widerrufsrechts –</b> Zugleich Anmerkung zu EuGH vom 21.10.2020 – C-529/19, Möbel Kraft	
--	--

Der Gerichtshof entschied in der Rechtssache <i>Möbel Kraft</i> , dass bei Waren, die nach Kundenspezifikationen herzustellen sind, das Widerrufsrecht von Verbrauchern auch dann nach Art. 16 Buchst. c der Richtlinie 2011/83/EU ausgeschlossen ist, wenn der Unternehmer mit der Herstellung der Ware noch nicht begonnen hat. Diesem Urteil ist zuzustimmen, weil ein Widerrufsrecht, das bis zum Zeitpunkt der Anfertigung der Ware bestünde, für Verbraucher völlig intransparent wäre. Insofern sind in diesem Ausschlussstatbestand auch Verbraucherinteressen verbrieft. Dieses Ergebnis stützen ferner der Wortlaut und die Systematik der Richtlinie. ....	137
---	-----

**Wirtschafts- und Gesellschaftsrecht**

<b>Dr. Adrian Glaesner – Anmerkung zu EuGH (Große Kammer), Urt. v. 18.6.2020 – C-78/18 (NGO-Gesetz) – Europäische Kommission, unterstützt von Königreich Schweden, gegen Ungarn</b>	
---	--

Ungarische Vorschriften betreffend die Finanzierung von Organisationen der Zivilgesellschaft durch außerhalb Ungarns ansässige Personen verletzen Unionsrecht. ....	143
---	-----

**Neues aus Brüssel**

<b>Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel, Bayreuth / Christian Albrecht, LL.M. (Bristol), Bayreuth/Hamburg – Stand: 10.5.2021 .....</b>	147
---	-----

**6 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akr](http://www.otto-schmidt.de/akr)

Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
**Zivilrecht**



# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

**Editorial Board:** Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J. · Dr. Jens-L. Gaster ·  
RA Thomas Heymann · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm. · Prof. Raymond T. Nimmer ·  
Attorney at Law Holly K. Towle, J.D. · Attorney at Law Thomas Vinje

**cr-international.com**

**Articles >**

- Mathias Lejeune** – Shifting the Focus of the Fair Use Defense in Google LLC v. Oracle America Inc. .... 65
- Radina Stoykova** – The Presumption of Innocence as a Source for Universal Rules on Digital Evidence ..... 74
- John P. Beardwood** – Putting the "Cure" Back In Procurement: Barrett Business Services, Inc. vs. Oracle America, Inc., Cognizant Worldwide, Cognizant Technology and Kbase Technologies, Inc. .... 83

**Case Law >**

- UK: Blocking Access to A Cyberlocker Website – nitroflare.com (High Court of Justice, decision v. 25 February 2021 – Capitol Records et al. v. British Telecommunications Plc et al. [2021] EWHC 409 (Ch)) ..... 91





# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology



**Editorial Board:**

Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J., University of Karlsruhe · Dr. Jens-L. Gaster, principal administrator, Brussels · RA Thomas Heymann, Frankfurt/M. · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institute and University of Munich · Prof. Raymond T. Nimmer†, University of Houston · Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle · Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

**Correspondents:**

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland) · Attorney at Law Jonathan Band (USA) · Prof. Dr. Janusz Barta (Poland) · Abogado Enrique J. Batalla (Spain) · John P. Beardwood (Canada) · Prof. Dr. Jon Bing† (Norway) · Prof. DDr. Walter Blocher (Austria) · Prof. Peter Blume (Denmark) · Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy) · Advocaat mr drs Anja E. Dekhuijzen MCJ (Netherlands) · Dr. Jens-L. Gaster (EU) · Prof. Ysolde Gendreau (Canada) · Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands) · Avocat Dr. Martin Hauser (France) · Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain) · Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA) · Dr. Stanley Lai (Singapore) · Prof. Ian Lloyd (UK) · RA Prof. Dr. Michail Marinos (Greece) · Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland) · Ken Moon (New Zealand) · Prof. Raymond T. Nimmer† (USA) · Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal) · Prof. Jerome Reichman (USA) · Luis C. Schmidt (Mexico) · Prof. Alain Strowel (Belgium) · Avvocato Retro Tamburrini (Italy) · Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU) · Prof. Coenraad J. Visser (South Africa) · Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland) · J.T. Westermeier (USA) · Neil J. Wilkof (Israel)

## Table of Contents

[cr-international.com](http://cr-international.com)

European Commission's new sets of standard contractual clauses, 4 June 2021

### Articles

**Mathias Lejeune – Shifting the Focus of the Fair Use Defense in Google LLC v. Oracle America Inc.** – Analysing the differences between the majority and dissenting opinion of the U.S. Supreme Court

The article presents the factual background of these proceedings (I.) and the legal basis for the 'declaring code's' copyright protection (II.). The main focus then is on comparing the application of the four fair use factors in the majority opinion to their application in the dissenting opinion (III.) and to undertake a comparative analysis (IV.) with a conclusion (V.) discussing eventual effects of the decision on the evaluation of the fair use defense in the future. .... 65

**Radina Stoykova – The Presumption of Innocence as a Source for Universal Rules on Digital Evidence** – The guiding principle for digital forensics in producing digital evidence for criminal investigations

After introducing the wide-spread use of digital evidence by law enforcement in the course of criminal investigations and proceedings (I.), this article reviews the schools of thought regarding the impact of PI on evidence procedures focussing on the question whether the PI's protection against wrongful conviction could support measures against arbitrary and intrusive investigations (II.). The reviewing analysis strives to balance contradictory opinions about the scope and application of the PI, before examining digital forensics specifics in the context of the derived PI-based evidence rules to identify techno-legal policy tailored for the digital investigations and its effective implementation in digital evidence systems (III.). .... 74

**John P. Beardwood – Putting the “Cure” Back In Procurement: Barrett Business Services, Inc. vs. Oracle America, Inc., Cognizant World-wide, Cognizant Technology and Kbase Technologies, Inc. – An examination of a Failed ERP Procurement**

First, the article introduces a brief overview of the failed procurement and the legal proceedings which resulted from this procurement failure (I.). In a brief background, the article then describes the facts of the procurement, the related agreements, and how the procurement process began to fail before the ERP project even substantively commenced (II.). Against this background, key lessons are elaborated for the procurement of ERP solutions and their implementation providers (III.) before conclusions are drawn (IV.). ..... 83

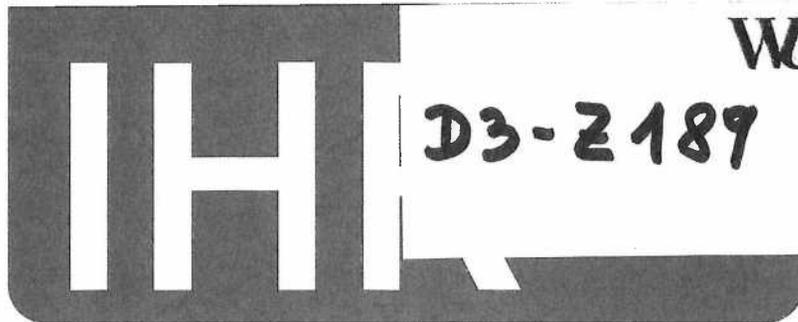
---

**Case Law**

---

UK: Blocking Access to A Cyberlocker Website - nitroflare.com (High Court of Justice, decision of 25 February 2021 Justice Miles - Capitol Records et al. v. British Telecommunications Plc et al. [2021] EWHC 409 (Ch)) ..... 91

---



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des  
internationalen Warenkaufs  
und Warenvertriebs



Herausgegeben von: RA Prof. Dr. Rolf Herbert · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·  
RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RA Dr. Karl-Heinz Thume

[internationales-handelsrecht.net](http://internationales-handelsrecht.net)

gemeinsam mit: MDgtin. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · RA Dr. Tobias Eckardt · RA Dr. Raimond  
Emde · Prof. Dr. Dr.h.c. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Groß ·  
Prof. Dr. Peter Huber · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · Prof. Dr. Brigitta Lurger · Prof. Dr. Peter Mankowski  
Prof. Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzler

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Julian Juhasz</b> – Stillschweigender Ausschluss des UN-Kaufrechts im Prozess .....	89
<b>Entscheidungen &gt;</b>	Aufnahme von Gesprächen über einen behaupteten Mangel stellt keinen Verzicht auf rechtzeitige Mängelrüge dar (Schweiz: BG, Urt. v. 4.1.2021 – 4A_493/2020) .....	95
	§ 89b Abs. 3 HGB ist nicht analogiefähig, soweit eine analoge Anwendung Art. 18 HV-RiLi widerspricht (BGH, Urt. v. 5.11.2020 – VII ZR 188/19) .....	103
	Dem Reiseveranstalter werden unzutreffende Erklärungen des Reisebüros zugerechnet (OLG Celle, Urt. v. 6.8.2020 – 11 U 113/19) .....	106
	Zur Erweiterung des Begriffs der Erforderlichkeit i.S.v. § 86a Abs. 1 HGB (OLG Hamm, Urt. v. 9.11.2020 – 18 U 93/17) .....	109
	Ignorieren mehrerer Hinweise verhindert Gehörsrüge (BGH, Beschl. v. 28.3.2019 – IX ZR 147/18) .....	119
	Annahmeverzug bei Zug um Zug Verurteilung steigert nicht Wert der Beschwerde (BGH, Beschl. v. 5.8.2020 – VIII ZR 290/19) .....	119
<b>Dokumentation &gt;</b>	CISG Advisory Council Opinion No. 21 (Part 2) .....	123



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs



## Herausgeber:

Rechtsanwalt Prof. Dr. Rolf Herbert · Rechtsanwalt Prof. Dr. Burghard Piltz (geschäftsführend), Ankers & Vogel  
Rechtsanwälte PartG mbB, Schaarsteinwegsbrücke 2, 20459 Hamburg, piltz@internationales-handelsrecht.net.  
Verantwortlich für den Textteil: RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales,  
Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, frdv160@uni-  
hamburg.de · Rechtsanwalt Dr. Karl-Heinz Thume, Fries Rechtsanwälte, Bernhardstraße 1, 90431 Nürnberg,  
thume@friesrae.de

## Inhalt

internationales-handelsrecht.net

### Aufsätze

#### *Julian Juhasz* – Stillschweigender Ausschluss des UN-Kaufrechts im Prozess

Kann ein stillschweigender Ausschluss des CISG durch Verhandeln der Parteien auf Grundlage unvereinheitlichten Rechts bewirkt werden? Antworten lesen Sie in diesem Aufsatz. .... 89

### Entscheidungen

#### UN-Kaufrecht (CISG)

Aufnahme von Gesprächen über einen behaupteten Mangel stellt keinen Verzicht auf rechtzeitige Mängelrüge dar (Schweiz: BG, Urt. v. 4.1.2021 – 4A\_493/2020) ..... 95

#### Nationales Kaufrecht

Eintritt der Rechtswirkungen eines Schadensersatzverlangens nach § 281 Abs. 4 und 5 BGB nur bei Vorliegen der Voraussetzungen des § 281 Abs. 1 bis 3 BGB (BGH, Urt. v. 14.10.2020 – VIII ZR 318/19) ..... 99

#### Vertriebsrecht

§ 89b Abs. 3 HGB ist nicht analogiefähig, soweit eine analoge Anwendung Art. 18 HV-RiLi widerspricht (BGH, Urt. v. 5.11.2020 – VII ZR 188/19, ECLI:DE:BGH:2020:051120UVIIZR188.19.0) ..... 103

Dem Reiseveranstalter werden unzutreffende Erklärungen des Reisebüros zugerechnet

(OLG Celle, Urt. v. 6.8.2020 – 11 U 113/19, ECLI:DE:OLGCE:2020:0806.11U113.19.2000) ..... 106

Zur Erweiterung des Begriffs der Erforderlichkeit i.S.v. § 86a Abs. 1 HGB

(OLG Hamm, Urt. v. 9.11.2020 – 18 U 93/17, ECLI:DE:OLGHAM:2020:1109.18U93.17.2000) ..... 109

### Andere Rechtsfragen

Ignorieren mehrerer Hinweise verhindert Gehörsrüge (BGH, Beschl. v. 28.3.2019 – IX ZR 147/18, ECLI:DE:BGH:2019:280319BIXZR147.18.0) ..... 119



**Inhalt**

Annahmeverzug bei Zug um Zug Verurteilung steigert nicht Wert der Beschwer	(BGH, Beschl. v. 5.8.2020 – VIII ZR 290/19, ECLI:DE:BGH:2020:050820BVIIIZR290.19.0) .....	119
EuGH-Vorlage zu der Frage ob Art. 7 Nr. 1 Buchst. a und Nr. 2 Brüssel Ia-VO so auszulegen sind, dass der Gerichtsstand der unerlaubten Handlung für eine auf Schadensersatz gerichtete Klage eröffnet wird, wenn der Kläger durch arglistige Täuschung zum Abschluss eines Kaufvertrages und zur Zahlung des Kaufpreises veranlasst worden ist?	(BGH, Beschl. v. 13.10.2020 – VI ZR 63/19, ECLI:DE:BGH:2020:131020BVIZR63.19.0) .....	120

**Buchbesprechungen**

<i>Burghard Piltz, Hamburg – Graf von Bernstorff, Workbook Incoterms® 2020 und Müller/Steinmetz, Internationale Handelsklauseln</i> .....	122
---	-----

**Dokumentation**

<b>CISG Advisory Council Opinion No. 21 (Part 2) – Delivery of Substitute Goods and Repair Under the CISG</b> .....	123
---	-----

**6 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akr](http://www.otto-schmidt.de/akr)

Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
**Zivilrecht**

VOLUME 47 , ISSUE 4

DECEMBER 2020

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

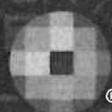
**D3-Z 82**

STATSBIBLIOTHEK

# Legal Issues

*of Economic Integration*

The Future of EMU  
Architecture Post-COVID



Wolters Kluwer

- Editorial*
- 295 | The Future of EMU Architecture Post-COVID  
*Diane Fromage*
- Articles*
- 311 | The EMU and Its Multi-Level Constitutional Structure:  
The Need for More Imaginative 'Dialogue' Among and Across EU  
and National Institutions  
*Marco Lamandini, David Ramos Muñoz & Violeta Ruiz Almendral*
- 337 | The EU's Response to the COVID-19 Crisis and the Trajectory  
of Fiscal Integration in Europe: Between Continuity and Rupture  
*Paul Dermine*
- 359 | The Reform of the European Stability Mechanism:  
Process, Substance, and the Pandemic  
*Menelaos Markakis*
- 385 | Towards Increasing Unity and Continuing Executive Predominance  
Within the E(M)U Post-COVID?  
*Diane Fromage*
- 409 | *Subject Index*
- 417 | *Article Index*



Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**D3-2199**

# Rabels Zeitschrift

für ausländisches und internationales Privatrecht

## The Rabel Journal

of Comparative and International Private Law

**Knops, Kai-Oliver:** Die unionsrechtlichen Voraussetzungen des Rechtsmissbrauchseinwands – am Beispiel des Widerrufs von Verbraucherdarlehens- und Versicherungsverträgen

**Rentsch, Bettina:** Grenzüberschreitender kollektiver Rechtsschutz in der Europäischen Union: No New Deal for Consumers

**Rieländer, Frederick:** Der „Vertragsabschlusschaden“ im europäischen Deliktskollisions- und Zuständigkeitsrecht

**de Barros Fritz, Raphael:** Die kollisionsrechtliche Behandlung von *trusts* im Zusammenhang mit der EuErbVO



Band 85 (2021) Heft 3 (Juli)

## Inhalt dieses Heftes

### Aufsätze

- KNOPS, KAI-OLIVER, Die unionsrechtlichen Voraussetzungen des Rechtsmissbrauchseinwands – am Beispiel des Widerrufs von Verbraucherdarlehens- und Versicherungsverträgen . . . . . 505–543  
Abstract: The Requirements of EU Law on Abuse of Law and Abuse of Rights – the Example of the Right to Withdraw from Credit Agreements and Insurance Contracts . . . . . 505
- RENTSCH, BETTINA, Grenzüberschreitender kollektiver Rechtsschutz in der Europäischen Union: No New Deal for Consumers . . . 544–578  
Abstract: Cross-Border Collective Redress: No New Deal for Consumers . . . . . 544
- RIELÄNDER, FREDERICK, Der „Vertragsabschlusschaden“ im europäischen Deliktskollisions- und Zuständigkeitsrecht . . . . . 579–619  
Abstract: Locating “Unfavourable Contracts” in European Private International Law . . . . . 579
- DE BARROS FRITZ, RAPHAEL, Die kollisionsrechtliche Behandlung von trusts im Zusammenhang mit der EuErbVO . . . . . 620–652  
Abstract: The Treatment of Trusts under the European Succession Regulation . . . . . 620

### Literatur

#### Buchbesprechungen

- Cortese, Bernardo: L'ordinamento dell'Unione europea tra autocostruzione, collaborazione e autonomia. Torino 2018 (CHRISTIAN KOHLER).* . . . . . 653–657
- Comparing Legal Cultures. Revised and Extended 2nd Edition. Ed. by Sören Koch, Jørn Øyrehagen Sunde. Bergen 2020 (JAAKKO HUSA) . . . . . 657–660
- Zukunftsperspektiven der Rechtsvergleichung. Hrsg. von Reinhard Zimmermann. Tübingen 2016;
- Rechtsvergleichung als didaktische Herausforderung. Hrsg. von Judith Brockmann, Arne Pilniok, Mareike Schmidt. Tübingen 2020 (THOMAS KADNER GRAZIANO) . . . . . 661–676

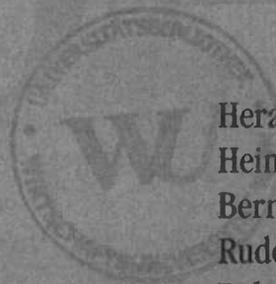


European Private International Law and Member State Treaties with Third States. The Case of the European Succession Regulation. Ed. by <i>Anatol Dutta, Wolfgang Wurmnest</i> . Cambridge et al. 2019 (ANDREAS GEROLDINGER). . . . .	676–680
<i>Gräf, Stephan</i> : Drittbeziehungen und Drittschutz in den Europäischen Güterrechtsverordnungen. Tübingen 2019 (PETER MANKOWSKI) . . . . .	681–688
<i>Guedjev, Lubomir N.</i> : Das Internationale Familienrecht Bulgariens. Tübingen 2020 (BORIANA MUSSEVA) . . . . .	688–693
<i>Deogratias, Benedicta</i> : Trapped in a Religious Marriage. A human rights perspective on the phenomenon of marital captivity. Cambridge 2020 (TALIA EINHORN). . . . .	693–700
<i>Beka, Anthi</i> : The Active Role of Courts in Consumer Litigation. Applying EU Law of the National Courts' Own Motion. Cambridge et al. 2018 (HANS-W. MICKLITZ) . . . . .	700–705
<i>Gößling, Sebastian</i> : Europäisches Kollisionsrecht und internationale Schiedsgerichtsbarkeit. Die Bedeutung der Rom I-Verordnung bei der Bestimmung des anwendbaren materiellen Rechts durch internationale Handelsschiedsgerichte mit Sitz in der EU. Tübingen 2019 (DANIEL GIRSBERGER) . . . . .	705–710
<i>Frohloff, Jan</i> : Verletzung von Schiedsvereinbarungen. Eine Untersuchung des deutschen Schiedsverfahrensrechts zu den Pflichten der Schiedsparteien und den Rechtsfolgen ihrer Verletzung. Tübingen 2017 (EVGENIA PEIFFER) . . . . .	711–715
<i>Zetzsche, Dirk A.</i> : Prinzipien der kollektiven Vermögensanlage. Tübingen 2015 (GÜNTER H. ROTH) . . . . .	716–721
<i>Loose, Sven</i> : Der grenzüberschreitende Formwechsel von Kapitalgesellschaften. Eine rechtsvergleichende Gesamtschau zur Identitätswahrenden Unternehmensmobilität in Deutschland und Frankreich mit Blick auf die Rechtsprechung des EuGH bis Polbud. Berlin 2019 (MICHAEL BECKER/KATHARINA ZIMMERMANN). . . . .	722–728
Das ADHGB von 1861 als gemeinsames Obligationenrecht in Mitteleuropa. Hrsg. von <i>Martin Löhnig, Stephan Wagner</i> . Tübingen 2018 (JOHANNES LIEBRECHT) . . . . .	728–732
Professional Guilds and the History of Insurance. A Comparative Analysis. Ed. by <i>Phillip Hellwege</i> . Berlin 2020 (CHRISTIAN ARMBRÜSTER). . . . .	732–735
<i>Levy, Katja; Knut Benjamin Pissler</i> : Charity with Chinese Characteristics. Chinese Charitable Foundations between the Party-state and Society. Cheltenham et al. 2020 (YUANSHI BU). . . . .	735–739
<i>Jayme, Erik</i> : Kunstrecht, Urheberrecht, Kunstgeschichte. Vorträge, Aufsätze, Rezensionen. Gesammelte Schriften. Band 5. Heidelberg 2020 (KURT SIEHR) . . . . .	739–743
Verzeichnis der Beitragenden . . . . .	744

# Journal für Rechtspolitik

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z104



Herausgegeben von  
Heinz Fischer  
Bernd-Christian Funk  
Rudolf Machacek †  
Roland Miklau  
Heinrich Neisser  
Alfred J. Noll  
Anton Pelinka  
Manfried Welan

Jahrgang 29  
Heft 2  
2021

In Zusammenarbeit  
mit dem  
Österreichischen  
Parlament

Schriftleitung:  
Michael Holoubek  
Georg Lienbacher

VERLAG  
ÖSTERREICH



## FORUM

*Dominik Prankl*, Der Zweck des Pflichtteils . . . . . 79

## ABHANDLUNGEN

*Walter Obwexer*, Eckpunkte des neuen Migrations- und Asylpakets . . . . . 93

*Luka Samonig*, Die Rechtsprechung des VfGH zu  
Informationensuchen von Untersuchungsausschüssen . . . . . 111

*Niklas Sonntag*, Das Beichtgeheimnis im Kontext gesetzlicher  
Verschwiegenheitspflichten und Verfassungsrecht . . . . . 122

## Rezension

Schlachter/Heinig (Hrsg):  
Europäisches Arbeits- und Sozialrecht<sup>2</sup> (*Susanne Auer-Mayer*) . . . . . 135

## Dokumentation – Europa

*Michael Erhart* . . . . . 137

## Dokumentation – Österreich

*Günther Schefbeck* . . . . . 139

**Herausgeber:** Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan  
In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament  
**Schriftleitung:** Michael Holoubek, Georg Lienbacher  
**Ständige Korrespondenten:** Josef Azizi, Luxemburg; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien

D3-281



# CAHIERS DE DROIT EUROPÉEN

2021 NUMÉRO 2

57<sup>e</sup> année

