

# GRUR<sup>Int</sup>

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Internationaler Teil

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 178



Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

In Zusammenarbeit  
mit dem Max-Planck-  
Institut für Innovation  
und Wettbewerb

[www.ip.mpg.de](http://www.ip.mpg.de)

- 1** YUANSHI BU  
**Mittelbare Patentverletzung im chinesischen Recht**
- 9** ROBERTO ROMANDINI  
**Art. 3(a) SPC legislation: An analysis of the CJEU's ruling in *Teva* and a proposal for its implementation**
- 25** HORST VISSEL  
**History repeating – A court decision to trigger a European patent law reform?**
- 28** HEIKO RICHTER/MORITZ SUTTERER  
**The Intellectual Property Chapter of the Association Agreement between the EU and Ukraine**
- 55** Südkorea – Oberster Gerichtshof  
**Äquivalente Patentverletzungen – Safety loop unit**
- 74** Estland – Oberster Gerichtshof  
**Sorgfaltspflichten für Urheberrechtsschutz und hypothetische Lizenzgebühr – Jill Greenberg**
- 90** Italien – Corte Suprema di Cassazione  
**Kreativität und künstlerischer Gehalt von Werken der Massenproduktion – Nativity Figures**
- 93** Schweden – Oberster Gerichtshof  
**Die Grenzen zwischen der Bearbeitung urheberrechtlich geschützter Werke und neuen Schöpfungen – Swedish Scapegoats**
- 103** Journal of Intellectual Property Law & Practice  
YIN HARN LEE  
**Delivering (up) a copyright-based remedy for revenge porn**

## 1/2019

Seiten 1 bis 112 · 68. Jahrgang · Januar 2019  
München · Frankfurt am Main

Mit Inhalten des  
Journal of  
Intellectual Property Law  
& Practice

  
C.H. BECK



J650201901

## INHALT

### AUFSÄTZE

- 1** YUANSHI BU  
Die mittelbare Patentverletzung im chinesischen Recht
- 9** ROBERTO ROMANDINI  
Art. 3(a) SPC legislation: An analysis of the CJEU's ruling in *Teva* (C-121/17) and a proposal for its implementation
- 25** HORST VISSEL  
History repeating – A court decision to trigger a European patent law reform?
- 28** HEIKO RICHTER/MORITZ SUTTERER  
The Intellectual Property Chapter of the Association Agreement between the EU and Ukraine
- 32** Berichtigung zum Aufsatz *Moufang*, GRUR Int. 2018, 1146

### BERICHT

- 33** ULYA SELÇUK  
Löschung von nicht benutzten Marken: Lösungsansätze für die Gesetzeslücke nach dem Urteil des türkischen Verfassungsgerichts vom 9.1.2017 und nach dem Gesetz Nr. 6769 zum gewerblichen Eigentum

### RECHTSPRECHUNG

#### PATENTRECHT

- EU 37** EuGH 25.7.2018 – C-121/17  
Schutz eines aus mehreren Wirkstoffen mit kombinierter Wirkung bestehenden Erzeugnisses durch ein in Kraft befindliches Grundpatent – *Teva et al. v. Gilead*
- EU 42** EuGH 25.7.2018 – C-528/16  
Organismen, die aus Verfahren der Mutagenese gewonnen werden – *Confédération paysanne et al.*
- Schweiz 48** BGer 11.6.2018 – 4A\_576/2017  
Auswirkungen einer Rechtsprechungsänderung für bereits rechtskräftig erteilte Schutzzertifikate – *Tenofovir (m. Anm. Stirner)*
- Südkorea 55** Oberster Gerichtshof 22.12.2017 – 2017Hu479  
Äquivalente Patentverletzungen – *Safety loop unit*

**MARKENRECHT**

- Deutschland 57** LG Nürnberg-Fürth 26.4.2018 – 19 O 3000/17  
Zuständigkeit eines Unionsmarkengerichts bei Streitgenossenschaften und EU-weites Verbot für die Benutzung einer Marke in einem Teil der Union – **Chupa Chups**
- USA 64** U.S. Court of Appeals for the Ninth Circuit 30.7.2018  
Markenverletzung durch freie Meinungsäußerung – Anwendung des Lanham Act bei First Amendment-Werk – **Gordon v. Drape**

**URHEBERRECHT**

- EU 69** EuGH 7.8.2018 – C-521/17  
Klagebefugnis einer Verwertungsgesellschaft für die Wahrnehmung von Markenrechten und Haftung von Domainregistrierungsdiensteanbietern – **Deepak Mehta**
- Estland 74** Oberster Gerichtshof (Riigikohus) 29.11.2017  
Sorgfaltspflichten des Beklagten zur Feststellung des Bestehens des Urheberrechtsschutzes und Festsetzung einer hypothetischen Lizenzgebühr – **Jill Greenberg (m. Anm. Vasamäe)**
- Frankreich 80** Oberstes Verwaltungsgericht (Conseil d'État) 13.4.2018  
Staatliche Dokumente als öffentliche Archive – **Museum of Letters and Manuscripts**
- Indien 81** High Court of Delhi 28.5.2018  
Verfassungsmäßigkeit von delegierten Befugnissen zur Regulierung der von Urheberrechtsverwertungsgesellschaften erhobenen Gebühren – **Bhushan v. Union of India**
- Italien 90** Corte Suprema di Cassazione, Sezione I Civile 12.1.2018 – 658/2018  
Kreativität und künstlerischer Gehalt von Werken der Massenproduktion – **Nativity Figures**
- Schweden 93** Oberster Gerichtshof (Högsta Domstolen) 21.2.2017 – T 1963-15  
Die Grenzen zwischen der Bearbeitung urheberrechtlich geschützter Werke und neuen Schöpfungen – **Swedish Scapegoats (m. Anm. Marusic)**

**VERFAHRENSRECHT**

- USA 95** U.S. Supreme Court 14.6.2018  
Offizielle Stellungnahme einer ausländischen Regierung zur Auslegung ausländischen Rechts vor U.S.-Gericht nicht bindend – **Animal Science v. Hebei Welcome**

## BUCHBESPRECHUNGEN

- 98** ACHIM BENDER  
Unionsmarke (*Stürmann*)
- 99** ENDRESS WANCKEL  
Foto- und Bildrecht (*Kirchmaier*)

## JOURNAL OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW &amp; PRACTICE

- CURRENT INTELLIGENCE 100** JOHN LIDDICOAT/JACQUES DE WERRA  
When can exclusive licensees initiate patent infringement proceedings? Lessons for global IP licensing transactions from two recent UK cases
- ARTICLE 103** YIN HARN LEE  
Delivering (up) a copyright-based remedy for revenge porn

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z134

# Juristen Zeitung

1

74. Jahrgang  
4. Januar 2019  
Seiten 1-52

Aus dem Inhalt:

**Martin Nettesheim**

„Leben in Würde“: Art. 1 Abs. 1 GG als Grundrecht  
hinter den Grundrechten

**Christoph G. Paulus**

Ausdifferenzierungen im Insolvenz- und  
Restrukturierungsrecht

**Matthias Jacobs und Mehrdad Payandeh**

Das beamtenrechtliche Streikverbot: Konventions-  
rechtliche Immunität durch verfassungsgericht-  
liche Petrifizierung

**Hans Vest**

Aktuelle Transitionsforschung und Transitionsstrafrecht

BGH mit Anmerkung von

**Herbert Roth**

Vollstreckung aus Zug-um-Zug-Verurteilung und  
Feststellungsklage auf Befriedigung des Schuldners



**Herausgeber**

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

**Redaktion**

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

1 74. Jahrgang  
4. Januar 2019

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

**Aufsätze**

Professor Dr. **Martin Nettesheim**  
„Leben in Würde“: Art. 1 Abs. 1 GG als Grundrecht  
hinter den Grundrechten 1

Professor Dr. **Christoph G. Paulus**, LL.M. (Berkeley)  
Ausdifferenzierungen im Insolvenz- und Restrukturierungsrecht 11

**Besprechungsaufsätze**

Professor Dr. **Matthias Jacobs**  
und Professor Dr. **Mehrdad Payandeh**, LL.M. (Yale)  
Das beamtenrechtliche Streikverbot: Konventions-  
rechtliche Immunisierung durch verfassungsgerichtliche  
Petrifizierung 19

Professor Dr. **Hans Vest**  
Aktuelle Transitionsforschung und Transitions-  
strafrecht 26

**Umschau**

**Glückwunsch**  
Ulrich Drobnig 90 Jahre  
Professor Dr. Dr. h.c. mult. Dr. **Jürgen Basedow**  
und Professor Dr. **Oliver Remien** 32

**Literatur**

Otto Ernst Kempen: Hugo Sinzheimer. Architekt des  
kollektiven Arbeitsrechts und Verfassungspolitiker  
Professor Dr. **Martin Becker** 33

**Entscheidungen**

BVerfG, 12. 6. 2018 – 2 BvR 1738/12, 1395/13,  
1068/14, 646/15  
Streikverbot für Beamte als hergebrachter Grundsatz  
des Berufsbeamtentums – Vereinbarkeit mit der  
EMRK 35

BGH, 4. 7. 2018 – VII ZB 4/17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Herbert Roth**  
Vollstreckung aus Zug-um-Zug-Verurteilung und  
Feststellungsklage auf Befriedigung des Schuldners 48

**JZ Information**

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 1\*  
Gesetzgebung 2\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 3\*  
Neuerscheinungen 10\*  
Zeitschriftenübersicht 21\*  
Festschrift/Sammelwerke 24\*  
Impressum 25\*

47. Jahrgang / Dezember 2018 / Nr. 6

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

# Der Gesellsch

D3-Z288

Zeitschrift für Gesellschafts- und Unter

**WU**

Herausgegeben von  
Nikolaus Arnold und Susanne Kalss

**GesRZ**

## **Susanne Kalss**

Der Bundes Public Corporate Governance Kodex

## **Zentrum für Stiftungsrecht**

Résumé-Protokoll des Fachgesprächs zum Stiftungsrecht

## **Der Konzern**

Der Konzernbegriff und seine Verwandten  
Europäisches Konzernrecht

## **Gesellschafterversammlungen und Satzungsbestimmungen**

Erste Erfahrungen mit dem GFMA-G in der HV-Saison 2018

## **Aus der aktuellen Rechtsprechung**

OGH-Entscheidungen zum Gesellschafts- und Stiftungsrecht

## **Unternehmensrecht aktuell**

Reform der österreichischen Finanzmarktaufsicht  
Vorstandsvergütungen in ATX-Unternehmen  
Umwandlung der ÖBIB in eine AG

# Inhalt

NIKOLAUS ARNOLD

Privatstiftung und Gerichtsgebühren ..... 317

THOMAS BARTH

Unternehmensrecht aktuell ..... 318

SUSANNE KALSS

Der Bundes Public Corporate Governance Kodex..... 320

ZENTRUM FÜR STIFTUNGSRECHT

Résumé-Protokoll des Fachgesprächs  
„Aktuelles zum Stiftungsrecht“ ..... 331

DER KONZERN (I)

Der Konzernbegriff und seine Verwandten  
(Simon Drobnik / Ulrich Torggler) ..... 334

DER KONZERN (II)

Europäisches Konzernrecht (Thomas Ratka) ..... 337

GESELLSCHAFTERVERSAMMLUNGEN UND SATZUNGSBESTIMMUNGEN

Erfahrungen mit dem GFMA-G bei börsennotierten  
AGs in der Hauptversammlungssaison 2018  
(Rupert Brix) ..... 342

## Aus der aktuellen Rechtsprechung

OGH

Kein Schadenersatzanspruch eines GmbH-Gesellschafters  
gegen einen Mitgesellschafter ..... 346

Zur Akteneinsicht in einem Verfahren nach § 17 Abs 5 PSG ..... 350

Zur Rechtsmittellegitimation der Stifterin ..... 351

Unterbrechung des Abberufungsverfahrens von Stiftungsorganen ..... 353

## Impressum

Periodisches Medienwerk: Der Gesellschafter – Zeitschrift für Gesellschafts- und Unternehmensrecht. „Der Gesellschafter“ ist zu zitieren: GesRZ Kalenderjahr, Seite. Grundlegende Richtung: Diese Fachzeitschrift befasst sich mit Problemen auf allen Gebieten des Gesellschafts- und Unternehmensrechts anhand von Theorie und Praxis. Sie erscheint sechsmal jährlich, und zwar im Februar, April, Juni, August, Oktober und Dezember. Jahresabonnement 2018 Print & Online: € 196,51 inkl. MwSt., zzgl. Versandkosten. Preis des Einzelheftes: € 35,- inkl. 10 % MwSt., zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement um jeweils ein Jahr zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahres möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlages gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Herausgeber oder der Autoren ausgeschlossen ist.

Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift ein, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc.) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, des Rechts der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG), sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) sowie der öffentlichen Zurverfügungstellung, insbesondere über das Internet (§ 18a UrhG). Gemäß § 36 Abs. 2 UrhG erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts mit Ablauf des dem Erscheinen des Beitrages folgenden Kalenderjahres; dies gilt für die Verwertung durch Datenbanken nicht.

ISSN 0250-6440

Herausgeber und Redaktion:

Rechtsanwalt Dr. Nikolaus Arnold,  
1010 Wien, Wipplingerstraße 10  
Univ.-Prof. Dr. Susanne Kalss, LL.M.,  
1020 Wien, Institut für Unternehmensrecht,  
WU, Welthandelsplatz 1  
E-Mail: gesrz@lindeverlag.at

Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H.,  
A-1210 Wien, Scheydgasse 24  
Telefon: 24 630 Serie  
Telefax: 24 630-23 DW  
E-Mail: office@lindeverlag.at  
http://www.lindeverlag.at  
DVR 0002356

Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.  
Sitz: Wien, Firmenbuchnummer 102235x  
Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien,  
ARA-Lizenz-Nr.: 3991  
Gesellschafter: Die Verlassenschaft nach Herrn Axel Jentzsch (mit 99 %) und Mag. Andreas Jentzsch (mit 1 %)   
Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr  
P. b. b. – Verlagspostamt 1210 Wien –  
Erscheinungsort Wien

Herstellung  
**jentzsch**  
VERLAGS-DRUCKEREI

Druckerei Hans Jentzsch & Co GmbH  
1210 Wien, Scheydgasse 31,  
Tel.: 01/ 278 42 16-0; E-Mail: office@jentzsch.at;  
mehrfach umweltzertifiziert  
(http://www.jentzsch.at)



# versicherung rundschau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z254

WU

Zeitschrift für das Versicherungswesen

Dezember 2018 12 | 18

## 2018 – Ein Jahr der Extreme



### magazin

Editorial

2018 wärmstes Jahr der Messgeschichte

Munich Re: Gemeinsam Lösungen für  
neue Herausforderungen entwickeln

VVO-Mitgliederversammlung

Wahl des VVO-Präsidiums

BÖV-Prüfung – IDD konform

International

Meldung



### altersvorsorge

OECD plädiert für Kombination aus Umlagever-  
fahren und kapitalgedeckter Vorsorge



### gesundheitsvorsorge

Die ambulante Behandlung rückt  
in den Mittelpunkt und sorgt für Verwirrung

### wissenschaft

Mag. Christa Drobesh, Dr. Annegret  
Droschl-Enzi, Dr. Christoph Kodada:  
Neuerungen für Versicherungsunternehmen  
im Bereich der Geldwäscheprävention



### rechtsprechung

1041. bis 1044: HaushaltsV/PrivathaftpflichtV:  
Gefahren des täglichen Lebens | 1045. UnfallV:  
Sturz nach Schwindelattacke



## magazin Redaktion: [dagmar.straif@vvo.at](mailto:dagmar.straif@vvo.at)

### Editorial

#### TITEL

**Die Naturkatastrophen nehmen zu – 2018, ein Jahr, das durch Extreme auffällt**  
Immer deutlicher ist die österreichische Bevölkerung mit den Folgen von Extremwetterereignissen konfrontiert

**2018 wärmstes Jahr der Messgeschichte**  
Dieses außergewöhnliche Jahr liegt 1,8 °C über dem vieljährigen Mittel

**Munich Re: Gemeinsam Lösungen für neue Herausforderungen entwickeln**  
Interview mit Catrina Gemmerich, Client Managerin Österreich, und Tobias Sondorfer, Client Executive für Österreich und CEE

**VVO-Mitgliederversammlung**  
Das jährliche Stelldichein der Versicherungsbranche

### Wahl des VVO-Präsidiums

**BÖV-Prüfung – IDD konform**  
Ein breites Spektrum an Aus- und Fortbildungsmöglichkeiten und Weiterbildung im Sinne der IDD

### International

Agrarversicherung: Österreichisches Know-How in Zentral- und Osteuropa | EIOPA-Jahreskonferenz |  
Runder Tisch mit dem Präsidenten der kroatischen Versicherungsaufsichtsbehörde im VVO

### Meldung

Hagelversicherung – Auszeichnung für Kurt Weinberger

## altersvorsorge Redaktion: [christina.wuehrer@vvo.at](mailto:christina.wuehrer@vvo.at)

**OECD plädiert für Kombination aus Umlageverfahren und kapitalgedeckter Vorsorge**  
Der OECD-Bericht Pensions Outlook 2018

## gesundheitsvorsorge Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)

**Die ambulante Behandlung rückt in den Mittelpunkt und sorgt für Verwirrung**  
Die gewohnten Spitalsambulanzen sind von der Neuerung nicht betroffen

## wissenschaft Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)

**Drobesch, Droschl-Enzi, Kodada: Neuerungen für Versicherungsunternehmen im Bereich der Geldwäscheprävention**  
Neuerungen durch das Finanzmarkt-Geldwäschegesetz samt Ausblick auf die Sorgfaltspflichten in der Praxis von Versicherungsunternehmen

### Für Sie gelesen

**Rechtsprechung**  
1041. bis 1044: HaushaltsV/PrivathaftpflichtV: Gefahren des täglichen Lebens | 1045. UnfallV: Sturz nach Schwindelattacke

### Impressum

**Jahresregister 2018**

In dieses Heft ist das Jahresregister 2018 in der Heftmitte (mit eigener Nummerierung) eingebunden. Bei Bedarf können diese Seiten durch Öffnung der Verklammerung komplett entnommen werden.

**Newsline**

*Franz Rudorfer* ..... 1

**Neues in Kürze**

*Florian Studer* ..... 14

**Börseblick – Das Gesamtbild entscheidet**

*Bernhard Ruttenstorfer* ..... 16

**ABHANDLUNGEN**

**Schiffs- und Immobilienfonds – Keine Haftung der Bank bei fehlender Kenntnis des Beraters von der Innenprovision**

*Georg Graf* ..... 17

**Vereinbarung der Geltung von AGB und nachträgliche AGB-Änderung – Aktuelle Entwicklungen im (Bank-)AGB-Recht**

*Markus Kellner* ..... 21

**Prüfrechte der internen Bankkonzernrevision bei grenzüberschreitenden Sachverhalten – Zugleich ein Beitrag zu den sachlichen und örtlichen Schranken der Konzernrevision nach BWG**

*Nicolas Raschauer / Thomas Stern* ..... 29

**Debt Restructuring – When Do Loan and Bond Prepayments Pay Off?**

*Edwin O. Fischer / Ines Wöckl* ..... 39

**BERICHTE UND ANALYSEN**

**FinTech-Kreditinstitute – Regulatorischer Fokus im Konzessionserteilungsverfahren**

*Jeannette Gorzala* ..... 50

**Praktische Überlegungen zu Aufbewahrungspflichten für beaufsichtigte Institute unter dem Blickwinkel der Datenschutz-Grundverordnung**

*Sebastian Grubelnig / Christoph Johler* ..... 57

**Was ist eigentlich ... Service Excellence?**

*Ewald Judt / Claudia Klausegger* ..... 60

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2537. Einzeltrick & Finanztransfergeschäft: Schadensteilung!  
OGH 27. 9. 2018, 9 Ob 32/18y ..... 62

2538. ZaDiG 2009: Rechtsfolgen der Auftragsdurchführung aufgrund eines gefälschten Faxes.  
OGH 27. 9. 2018, 9 Ob 54/18h ..... 64

2539. Klauselentscheidung: Mahnspesen und Verzugszinsen.  
OGH 25. 4. 2018, 9 Ob 11/18k (mit Anm von R. Bollenberger) ..... 65

BANKARCHIV

2540. Anlegerschaden: „Mitverschuldenszusammenhang“? OGH 29. 8. 2018, 1 Ob 137/18f	67
2541. Erstmalige Entscheidung des Rekursgerichts über Restschuldbefreiung? OGH 28. 8. 2018, 8 Ob 88/18a	68
2542. Internationale Zuständigkeit für Prospekthaftungsklagen. OGH 23. 10. 2018, 4 Ob 185/18m	69

### ERKENNTNISSE DES VWGH

230. VwGH zur Eigenschaft „rückzahlbarer Gelder“ bei vorrangiger Befriedigung einzelner Gläubiger. VwGH 7. 9. 2018, Ro 2017/02/0020	72
--	----

### ERKENNTNISSE DES EUGH

85. Art 5 Nr 3 der EuGVVO 2001 ist dahin auszulegen, dass für die Klage eines Anlegers auf Prospekthaftung gegen die emittierende Bank die Gerichte des Wohnsitzes dieses Anlegers als Gerichte des Orts, an dem das schädigende Ereignis eingetreten ist, zuständig sind, wenn sich der behauptete Schaden, der in einem finanziellen Verlust besteht, unmittelbar auf einem Bankkonto dieses Anlegers bei einer Bank im Zuständigkeitsbereich dieser Gerichte verwirklicht hat und die anderen spezifischen Gegebenheiten dieser Situation ebenfalls zur Zuweisung der Zuständigkeit an diese Gerichte beitragen. EuGH 12. 9. 2018, C-304/17	73
---	----

<b>FACHLITERATUR</b>	78
----------------------	----

In diesem Heft inserieren: Linde Verlag, S. 20, S. 38, S. 49; OeKB, U 2.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:  
LexisNexis® Online – www.lexisnexus.at (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2002);  
Lindeonline – www.lindeonline.at (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009);  
RDB Rechtsdatenbank – www.rdb.at (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);  
RIDA Rechts-Index-Datenbank – www.rida.at (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

### IMPRESSUM

Das Bank-Archiv ist eine unabhängige Fachzeitschrift für das gesamte Geld-, Bank- und Börsenwesen mit dem Ziel der Veröffentlichung einschlägiger Informationen für Wissenschaft und Praxis. Es wurde 1953 von o. Univ.-Prof. Dr. h. c. Dr. *Hans Krasensky* als Österreichisches Bank-Archiv begründet und wird seit 1988 als Bank-Archiv geführt (Zitierweise ÖBA). Für den Inhalt der einzelnen Beiträge tragen ausschließlich die Autoren die wissenschaftliche Verantwortung. Das Bank-Archiv veröffentlicht ausschließlich Originalmanuskripte. Manuskripte sind an die Redaktion, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, zu senden. Die Autoren verpflichten sich mit der Einreichung der Manuskripte, diese bis zur Entscheidung über die Annahme nicht anderweitig zur Veröffentlichung anzubieten. Für unaufgefordert eingereichte Manuskripte wird keine Gewähr übernommen. Für die Manuskriptrichtlinien siehe <http://www.bwg.at> > BankVerlag > ÖBA > Autoren-Richtlinien – Als Abhandlungen gekennzeichnete Beiträge unterliegen ausnahmslos dem international üblichen Double-Blind-Review-Verfahren.

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – **Schriftleitung:** Dr. *Markus Bunk* – **Herausgeber:** RA Univ.-Prof. Dr. *Raimund Bollenberger*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalss*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – **Herausgeberbeirat:** Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Vizogouverneur Mag. *Andreas Itner*; RA Dr. *Markus Kellner*; Hon.-Prof. Dr. *Dr. Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h. c. *Helmut Kozjioł*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie. Gesellschafter: Die Verlassenschaft nach Herrn *Axel Jentsch* (mit 99%) und Mag. *Andreas Jentsch* (mit 1%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr* / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein, Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2019: € 264 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Urheberrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere das der Übersetzung in fremde Sprachen, vorbehalten. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Photokopie, Mikrofilm oder andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden. Auch die Rechte der Wiedergabe insbesondere durch Vortrag, Funk- und Fernsehsendungen, im Magnettonverfahren oder auf elektronischem, digitalem oder ähnlichem Wege bleiben vorbehalten.

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch den Autor/die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Das ÖBA richtet sich an Leser beiderlei Geschlechts. Der einfacheren Lesbarkeit halber wird die männliche Form verwendet.

BANKARCHIV

40. Jahrgang  
Heft 1  
4. Januar 2019

*Herausgeber:*  
RA Dr. Bruno M. Kübler  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork  
Prof. Dr. Wolfgang Lücke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

*Herausgeberbeirat:*  
Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Marcus Lutter  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhrich  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Inhaltsverzeichnis

### ZIP-aktuell

BVerfG zu tarifvertraglicher Differenzierungsklausel .....	A 1	Nr. 1
BGH: Verwirkung des Anspruchs auf Insolvenzverwaltervergütung bei strafbarer Untreue .....	A 1	Nr. 2
BGH zu Prämienanpassungen in der privaten Krankenversicherung .....	A 1	Nr. 3
BGH zur Erbenhaftung des Fiskus für Wohngeldschulden in WEG .....	A 2	Nr. 4
BAG zum Hinausschieben des Beendigungszeitpunkts des Arbeitsverhältnisses .....	A 2	Nr. 5
EU: Neues Restrukturierungsverfahren .....	A 2	Nr. 6

### Aufsätze

<i>Gregor Bachmann</i> <i>Philipp Pauschinger, Berlin</i>	Die Neuregelung der Vorstands- und Aufsichtsratsvergütung durch das ARUG II .....	1
<i>Klaus-Stefan Hohenstatt</i> <i>Christoph H. Seibt, Hamburg</i>	DCGK-Reform 2019: Neue Leitplanken für die Gestaltung unternehmenswohlfördernder Vorstandsvergütung? .....	11

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

LG Aachen	13. 9. 2018 – 1 O 60/17	Unwirksamkeit einer Widerrufsbelehrung zu einer Bürgschaftserklärung wegen Verstoß gegen das Deutlichkeitsgebot .....	20
-----------	-------------------------	---	----

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	6. 11. 2018 – II ZR 57/16	Recht zur Kündigung der Gesellschaftsbeteiligung wegen Aufklärungspflichtverletzung unabhängig von Verjährung des Schadensersatzanspruchs wegen derselben Aufklärungspflichtverletzung .....	22
BGH	23. 10. 2018 – XI ZB 3/16 +	Zum KapMuG-Verfahren betreffend die Haftung der Initiatorin eines offenen Immobilienfonds wegen eines fehlerhaften Verkaufsprospekts .....	25
KG	24. 4. 2018 – 22 W 63/17	Regelmäßig keine Sitzverlegung einer aufgelösten GmbH .....	34

### Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	25. 10. 2018 – IX ZR 168/17	Zum Beginn der Verjährung des Anspruchs gegen Steuerberater wegen unrichtiger steuerlicher Beratung .....	35
EuGH	4. 10. 2018 – Rs C-105/17	Zur Einstufung als Gewerbetreibender oder Unternehmer beim Online-Verkauf („Kamenova“) (LS) .....	37

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	22. 11. 2018 – IX ZR 14/18	Einheitlicher Streitgegenstand von Ansprüchen aus Insolvenzanfechtung und materiellem Recht bei Klageerhebung durch Insolvenzverwalter .....	37
BFH	7. 6. 2018 – IV R 11/16	Kein Wegfall der Klage- und Prozessführungsbefugnis einer Personengesellschaft gegen Gewinnfeststellungsbescheide aufgrund der Eröffnung des Insolvenzverfahrens .....	39
OLG Frankfurt/M.	22. 8. 2018 – 4 U 159/17	Zum bedingten Gläubigerbenachteiligungsvorsatz bei Zahlungsunfähigkeit. ....	42

### Arbeits- und Sozialrecht

LAG Hamburg	13. 9. 2018 – 2 TaBV 5/18	Mitbestimmung des Betriebsrats bei Unterhaltung eines Twitter-Accounts durch Arbeitgeberin .....	44
BAG	24. 5. 2018 – 2 AZR 67/18 +	Zur Klagefrist bei Änderungsschutzklage (LS) .....	48

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIALE ZEITUNG

150. JAHRGANG  
12  
2018

WU  
DB-ZB15

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

## BEITRAG

*Alexander Schopper und Mathias Walch:*

Ausgewählte Fragen zur Gewinnverwendung und -verteilung  
im Kapitalgesellschaftsrecht

Seite 441

## RECHTSPRECHUNG

GesBR: Gründung und Rechnungslegung

Seite 470

Bekämpfung eines Verstoßes gegen die Geschäftsverteilung

Seite 474

Erb- und Pflichtteilsverzicht im Lichte des Gebührengesetzes

Seite 478

REDAKTION: Ludwig Bittner, Hans Hoyer, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Christian Rabl, Alexander Schopper,  
Rudolf Welser, Alexander Winkler. BEIRAT: Hans Georg Ruppe, Karl Stöger, Wolfgang Zankl.



# Inhalt

## Beitrag

Alexander Schopper und Mathias Walch Ausgewählte Fragen zur Gewinnverwendung und -verteilung im Kapitalgesellschaftsrecht .....	441
--	-----

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Voraussetzung jeder Erhaltungsarbeit ist Reparaturbedürftigkeit, keine Verpflichtung des Vermieters zu permanenter Modernisierung – OGH 23. 10. 2017, 5 Ob 173/17b: §§ 3, 4, 6, 18 MRG .....	463
Voraussetzungen der lastenfreien Abschreibung von Trennstücken ohne Zustimmung des Dienstbarkeitsberechtigten – OGH 13. 3. 2018, 5 Ob 38/18a: § 3 Abs 2 LiegTeilG; §§ 12, 74, 94, 122 GBG; § 269 ZPO .....	464

### Erbrecht

Rekurslegitimation der Erben gegen die Person des Verlassenschaftskurators – OGH 25. 4. 2018, 2 Ob 56/18a: § 173 AußStrG .....	465
---	-----

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Wechsel: Kein allgemeiner Einwendungsausschluss aus dem Grundgeschäft – OGH 28. 8. 2018, 8 Ob 147/17a: Art 17 WG; § 879 ABGB .....	467
GesBR: Gründung und Rechnungslegung – OGH 26. 9. 2018, 6 Ob 117/18a: §§ 863, 1194, 1198 ABGB .....	470

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

EV zur Sicherung eines Verbücherungsanspruchs – OGH 27. 2. 2018, 2 Ob 10/18m: § 381 Z 1 und 2 EO .....	471
---	-----

### Verfahren außer Streitsachen

Berichtigung von Beschlüssen – OGH 21. 3. 2018, 1 Ob 2/18b: § 41 AußStrG; § 419 Abs 1 ZPO .....	473
Bekämpfung eines Verstoßes gegen die Geschäftsverteilung – OGH 14. 8. 2018, 3 Ob 109/18b: § 57 Z 4, § 58 Abs 4 Z 3 AußStrG; § 260 Abs 2 ZPO; § 28 a GOG .....	474

### Standesrecht und Berufshaftung

Freistellung als Schadenersatz – OGH 21. 3. 2018, 1 Ob 121/17a: §§ 1293, 1323, 1327 ABGB; § 406 ZPO p.a. ....	477
--	-----

### Varia

Erb- und Pflichtteilsverzicht im Lichte des Gebührengesetzes – VwGH 11. 9. 2018, Ra 2016/16/0110: § 33 TP 20 Abs 1 lit b GebG .....	478
--	-----

Standesnachrichten und Mitteilungen .....	479
---	-----

Impressum .....	480
-----------------	-----

ÖSTERREICHISCHES

# Anwaltsblatt



DB-Z 121



## 11 ABHANDLUNGEN

Tätigkeitsbericht 2018  
der AG RAA

Aktenwidrigkeit im Strafurteil

Gebührenvermeidung  
beim Vergleich

## 10 PORTRAIT DES MONATS

Kaiser Maximilian I. –  
Der letzte Ritter



## 24 IM GESPRÄCH

Dr. Mathias Preuschl –  
Die Digitalisierung und  
ihre Folgen

# Inhalt 01\_2019

- 1 Editorial
- 3 Wichtige Informationen
- 4 Werbung & PR
- 5 Recht kurz & bündig
- 10 Portrait des Monats



Kaiser Maximilian I., von 1508 bis 1519 Kaiser des Heiligen Römischen Reichs, Portrait von Albrecht Dürer. Foto: Wikimedia Commons

- 66 Inserate
- 68 Indizes

## AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
 RA Mag. Gerold Beneder, Wien  
 RA Dr. Wolfgang Berger, Salzburg  
 Mag. Dany Boyadjyska, Wien  
 RA Dr. Michael Buresch, Wien  
 RA Dr. Alix Frank-Thomasser, Wien  
 RA Mag. Franz Galla, Wien  
 RA Dr. Ivo Greiter, Innsbruck  
 RAA Mag. Michael Haiböck, Linz  
 RA Dr. Adrian Eugen Hollaender, Wien  
 RA Dr. Wolfgang Kleibel, Salzburg  
 RA Dr. Wolfgang Kropf, MBL, Wien  
 em. RA DDr. René Laurer, Wien  
 em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien  
 Mag. Danijela Milicevic, ÖRAK  
 RA Mag. Dr. Franz Mittendorfer, LL.M., Linz  
 Mag. Christoph Müller, BSc (WU)  
 Mag. Christian Moser, ÖRAK  
 Dr. Josef Obergantschnig, MBA  
 RAA Mag. Franz Raffaseder, Linz  
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz  
 Mag. Dr. Judith Schacherreiter, Wien  
 Mag. Elisabeth Schusterbauer, RAK Wien  
 RAA Mag. Philipp Stanek, MBL, Wien  
 Mag. Fabian Stegmayer, Bibliothek RAK Wien  
 Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien  
 RA Mag. Dr. Felix Karl Vogl, Schruns  
 RA Dr. Rupert Wolff, Salzburg

## ABHANDLUNGEN

- 12 Tätigkeitsbericht 2018 der AG RAA  
*Michael Haiböck/Franz Raffaseder*
- 14 Aktenwidrigkeit im Strafurteil  
*Adrian Eugen Hollaender*
- 19 Gebührenvermeidung beim Vergleich  
*Philipp Stanek*

## SERVICE

- 24 Im Gespräch
- 27 Termine
- 28 Chronik
- 38 Aus- und Fortbildung
- 44 Rezensionen
- 56 Zeitschriftenübersicht

## RECHTSPRECHUNG

- 62 Unsachliche oder beleidigende Äußerungen im Rahmen eines Plädoyers
- 63 Lohnsteuerpflicht für Schenkung an Haushaltshilfe?

D3-7276

# forum poenale

**Herausgeber ·**
**Editeurs · Editori**

Jürg-Beat Ackermann

Roy Garré

Gunhild Godenzi

Yvan Jeanneret

Konrad Jeker

Bernhard Sträuli

Wolfgang Wohlers

**Schriftleitung ·**
**Direction de revue ·**
**Direzione della rivista**

Sandra Hadorn

RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 470

AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 510

**Nadine Zurkinden/Silvain Vernaz:** Les robots chirurgicaux et le droit pénal –  
 Une réflexion franco-suisse 510

**Andreas J. Keller:** Vietnam auf dem Weg zu mehr strafprozessualer  
 Rechtstaatlichkeit 516

**Stéphane Grodecki/Charles Poncet:** Débats officiels secrets et liberté  
 de l'information: le nouvel article 293 du Code pénal serait-il l'œuf de Colomb? 523

**Pascal Ronc/Benedikt Schuppli:** Kryptowährungen im Lichte  
 der schweizerischen Geldwäschereigesetzgebung 529

**Simon Epprecht/Diego R. Gfeller:** Belehrungspflicht über den Grund  
 des Aussageverweigerungsrechts – eine Besprechung von BGE 144 IV 28 536

**Nora Markwalder/Friedrich Frank:** Verwaltungsstrafrecht: Besprechung  
 des Entscheids des Bundesstrafgerichts BV. 2018.6 541

**Thomas Fingerhuth:** BGE-Praxis II/2018 545

DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 552



## RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA

Nr. 33	BGer v. 20. 12. 2017: Heranziehung von Hilfspersonen bei psychiatrischen Gutachten ( <i>Bemerkungen: Stephan Bernard</i> )	470
Nr. 34	KGer BL v. 5. 9. 2017: notwendige Verteidigung; Verwertbarkeit von Aussagen eines Beschuldigten ohne Beisein der Verteidigung ( <i>Bemerkungen: Franz Riklin</i> )	475
Nr. 35	TF du 7. 12. 2017: mandat d'amener décerné par le ministère public; proportionnalité; exécution; ouverture du recours (au sens strict); intérêt actuel et pratique à recourir	484
Nr. 36	BGer v. 7. 2. 2018: Strafbefehlsverfahren; Einsprachelegitimation; Geltendmachung von Zivilforderungen ( <i>Bemerkungen: Matthias Schwaibold</i> )	487
Nr. 37	TF du 2. 5. 2018: procédure en cas d'opposition à une ordonnance pénale ( <i>Bemerkungen: Stéphane Grodecki</i> )	491
Nr. 38	OGer ZH v. 15. 1. 2018: Übertretung des Betäubungsmittelgesetzes; Besitz und Eigenkonsum von Cannabis; Einziehung von Gegenständen ( <i>Bemerkungen: Peter Albrecht</i> )	495
Nr. 39	BGer v. 21. 3. 2018: Verdacht der Geldwäscherei; Verwaltungsstrafverfahren; Entsiegelung; Wahrung des Berufsgeheimnisses; Unterscheidung zwischen der primären und der akzessorischen Geschäftstätigkeit des Anwalts als Finanzintermediär ( <i>Bemerkungen: Wolfgang Wohlers</i> )	500

## GESETZGEBUNG | LEGISLATION | LEGISLAZIONE

Explizites Verbot der Diskriminierung aufgrund sexueller Orientierung	552
Verstärkte Zusammenarbeit zwischen der Schweiz und Europol	552
Bundesgesetz über den Schutz gewaltbetroffener Personen – Annahme beantragt	552
Keine Rechtshilfe bei Fiskaldelikten	553

Zeitschrift für

# EUROPARECHT INT. PRIVATREC RECHTSVERGLEICHUNG

ZfRV

WU

DB-ZfG

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Redaktion Helmut Ofner (Chefredakteur), Alina Lengauer  
Wissenschaftlicher Beirat Hans Hoyer, Michael Schweitzer,  
Willibald Posch, Manfred Straube  
Begründet von Fritz Schwind

Dezember 2018

06

241 – 288

Europarecht

**Gesunde Regulierung? Lebensmittel und Alkohol im Einheitskleid**

Leonid Shmatenko und David K. Shaverdov 244

**Union Aktuell** Alina Lengauer 258

Internationales Privat- und Zivilverfahrensrecht

**Die Insolvenz der NIKI Luftfahrt GmbH im Kontext der Rechtsprechung des EuGH** Maximilian Kaul 269

Rechtsvergleichung

**Die Umwandlung des gesellschaftlichen Eigentums im Kosovo**

Ardrit Gashi 279

Rechtsprechung

**EuGH** 266

**Internationales Privatrecht** 277





- Editorial . . . . . 241  
**Kostenübernahme für „off label use“**  
 Von *Helmut Ofner*

## Europarecht

- Gesunde Regulierung? Lebensmittel und Alkohol im Einheitskleid . . . . . 244  
**Zur Vereinbarkeit von verpackungsbezogenen Maßnahmen für ungesunde Lebensmittel und Alkohol mit Art 17 Abs 2 Charta der Grundrechte der Europäischen Union**  
 Laut den aktuellen Angaben der Weltgesundheitsorganisation (WHO) sind weltweit 2,3 Milliarden Menschen übergewichtig. Neben unzureichender Bewegung stellt eine ungesunde Ernährungsweise die häufigste Ursache für Übergewicht dar. Eine derartige Lebensweise führt zwangsläufig zu zahlreichen, sog nichtübertragbaren Erkrankungen (*noncommunicable diseases*), wie etwa Bluthochdruck, Diabetes sowie Erkrankungen des Herz-Kreislauf-Systems. Insoweit erscheint es gerechtfertigt, wenn bisweilen davon gesprochen wird, dass Sitzen das neue Rauchen sei.  
 So werden parallel zu den Bestrebungen im Kampf gegen den Tabakkonsum Einheitsverpackungen auch in Bezug auf ungesunde Produkte in Erwägung gezogen. Von dieser Maßnahme dürften künftig insb Alkoholprodukte betroffen sein. Der Beitrag widmet sich daher der Frage, ob diese Maßnahmen mit europäischem Recht, insb mit der Eigentumsgarantie des Art 17 EU-Grundrechtecharta (GRC), zu vereinbaren sind.  
 Von *Leonid Shmatenko und David K. Shaverdov*

- Union Aktuell . . . . . 258  
 Von *Alina Lengauer*

- EuGH-Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2018/52–58 . . . . . 266  
 52: Präzisierung des Grundsatzes des gegenseitigen Vertrauens zwischen den Mitgliedstaaten  
 53: Präzisierung des Grundsatzes des gegenseitigen Vertrauens zwischen den Mitgliedstaaten  
 54: Kündigung wegen Wiederheirat kann Diskriminierung aufgrund des Geschlechtes darstellen  
 55: Schutz für schwangere und stillende Arbeitnehmerinnen  
 56: Präzisierung des Rechts auf wirksamen Rechtsbehelf bei Erlass einer Rückkehrentscheidung  
 57: Entzug des subsidiären Schutzes aufgrund der „Begehung einer schweren Straftat“ muss Umstände im Einzelfall berücksichtigen  
 58: Überstellung nach Dublin III-Verordnung bedarf der Zustimmung des aufnehmenden Mitgliedstaates

## Internationales Privat- und Zivilverfahrensrecht

- Die Insolvenz der *NIKI Luftfahrt GmbH* im Kontext der Rechtsprechung des EuGH . . . . . 269  
**Die Bestimmung der internationalen Zuständigkeit gem Art 3 EUInsVO**  
 Der Fall der *NIKI*-Insolvenz hat jüngst die Schwierigkeit der Bestimmung der internationalen Zuständigkeit gem Art 3 EUInsVO abermals verdeutlicht. Der Artikel setzt die hierzu ergangenen Urteile in den Kontext der Rechtsprechung des EuGH und arbeitet heraus, dass die bestehenden Unsicherheiten nicht zuletzt auf uneinheitliche Vorgaben des EuGH zurückzuführen sind.  
 Von *Maximilian Kaul*

- Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2018/59–62 . . . . . 277  
 59: Personalstatut von Flüchtlingen  
 60: Vorübergehender Aufenthalt zu medizinischen Zwecken ist kein gewöhnlicher Aufenthalt iS der EuErbVO  
 61: Zum Erbstatut beim halben Mindestanteil nach WEG (*Helmut Ofner*)  
 62: Internationale Zuständigkeit bei Prospekthaftung

## Rechtsvergleichung

### → Die Umwandlung des gesellschaftlichen Eigentums im Kosovo . . . . . 279

Der vorliegende Beitrag ist die wissenschaftliche und praktische Darstellung des Transformationsprozesses des gesellschaftlichen Eigentums in andere Eigentumsformen nach dem Jahr 1999 im Kosovo. Dieser Prozess entwickelte sich hauptsächlich durch die Privatisierung. Im Beitrag sollen die Besonderheiten dieses Prozesses, welcher noch immer andauert, dargestellt werden. Obwohl sich die Darstellung auf den Kosovo bezieht, kommt ihr große Bedeutung zu, da die Erarbeitung des „gesellschaftlichen Eigentums“ ein Charakteristikum der ehemaligen sozialistischen und kommunistischen Staaten – insb Südost-Europas – bildete.

Von Ardit Gashi

## Standards

### → Impressum . . . . . 241

### → Literatur im Überblick . . . . . 286



## Prominente Stimmen zur Zukunft des Straßenverkehrs

2016, 184 Seiten,  
Geb. EUR 28,-  
ISBN 978-3-214-01335-6

Kaltenegger (Hrsg)

### Unterwegs in die Zukunft

Visionen zum Straßenverkehr

Carsharing, E-Cars, selbstfahrende Autos: die automobilen Mobilität befindet sich nach Jahrzehnten der Kontinuität im Umbruch. Nicht nur für die Industrie, auch für die Gesellschaft – und damit für jeden Einzelnen – bedeutet das ein teils radikales Umdenken.

- Wie sieht der Straßenverkehr in zehn bis zwanzig Jahren aus?
- Welchen Einfluss wird sein Wandel auf unsere Lebensqualität und Sicherheit haben?
- Was erwartet uns technisch, politisch, gesellschaftlich und kulturell?

Mehr als 20 namhafte Autoren aus den Bereichen Politik, Verwaltung, Wissenschaft und Interessenvertretung haben ihre Visionen vom Straßenverkehr der Zukunft zu einer spannenden Vorausschau zusammengestellt. Sie wollen den Leser sensibilisieren und neugierig machen.

Ein Buch, das die Diskussion um die Zukunft des Straßenverkehrs bereichert und mitgestaltet!

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16 · 1010 Wien www.manz.at

**MANZ**

# GSZ

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z334

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.  
Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich  
Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz  
Prof. Dr. Kurt Graulich  
Prof. Dr. Christoph Gusy  
Prof. Dr. DDr. h.c. Matthias Herdegen  
Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL.M.  
Prof. Dr. Johannes Masing  
Prof. Dr. Markus Möstl  
Prof. Dr. Thomas Petri  
Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.  
Prof. Dr. Josef Ruthig  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Ulrich Sieber  
Prof. Dr. Dr. Markus Thiel  
Dr. Dieter Weingärtner

## Aus dem Inhalt

- M. Bäcker*  
**Weitere Zentralisierung der Terrorismusbekämpfung?** 213
- H. Meiertöns*  
**Die nachrichtendienstliche Vermittlerrolle bei Entführungen** 219
- W. Peters/A. Fertig*  
**Polizeirechtliche Maßnahmen als Gegenstand aktueller Gesetzgebung und Rechtsprechung** 225
- M. Fahrner*  
**Aktuelle Rechtsprechung zum Staatsschutzstrafrecht – Teil 1** 231
- BVerfG*  
**Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden gegen Vereinigungsverbote (Anm. Th. Blome)** 238
- BVerwG*  
**Feuerwehraufwendungsersatz (Anm. K. Graulich)** 243
- BVerwG*  
**Wegfall der Beschuldigteneigenschaft bei Anordnung einer ED-Behandlung nach § 81b StPO** 249



  
C.H. BECK

6/2018

14. Dezember 2018  
1. Jahrgang S. 213–252  
www.gsz-beck.de



# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Schriftleitung: Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, München  
Prof. Dr. Kurt Graulich, Berlin

GSZ 6 2018

### Editorial

Markus Lewe                      Urbane Sicherheit                      III

### Interview

Barbara Slowik                      „Keine rechtsfreien Räume in Berlin“                      V

### GSZ aktuell

Rechtsprechung in Pressemitteilungen                      IX  
Rechtsprechung in Leitsätzen                      XI  
Veranstaltungen                      XIII  
Literaturschau                      XIII

### Aufsätze

Matthias Bäcker                      Weitere Zentralisierung der Terrorismusbekämpfung?                      213

Heiko Meiertöns                      Die nachrichtendienstliche Vermittlerrolle bei Entführungen                      219

### Zur Rechtsprechung

Wilfried Peters/Alice Fertig                      Polizeirechtliche Maßnahmen als Gegenstand aktueller Gesetzgebung und Rechtsprechung                      225

Matthias Fahrner                      Aktuelle Rechtsprechung zum Staatsschutzstrafrecht – Teil 1                      231

### Buchbesprechungen

Immo Graf                      Schroth/Schroth: Die Rechte des Verletzten im Strafprozess.                      236

Julian Lubini                      Marstaller/Zimmermann: Non-conviction-based confiscation in Deutschland? Eine straf- und verfassungsrechtliche Untersuchung zur Legitimität der erweiterten selbständigen Tatertragsentziehung nach § 76a IV StGB i. V. m. § 437 StPO                      237

## Rechtsprechung

BVerfG  
13.07.2018 – 1 BvR 57/14

Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden gegen Vereinigungsverbote  
(Anm. *Thomas Blome*)

BVerwG  
27.06.2018 – 6 C 10.17

Feuerwehraufwendungsersatz  
(Anm. *Kurt Graulich*)

BVerwG  
27.06.2018 – 6 C 39/16

Wegfall der Beschuldigteneigenschaft bei Anordnung einer  
ED-Behandlung nach § 81b StPO

### Bezugspreise 2019 | GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

Die Bezugspreise (einschließlich MwSt.) betragen ab 1. Januar 2019:

Preis jährlich € 199,- zuzüglich Vertriebs-/Direktbeorderungsgebühren

jährlich (€ 14,-/€ 5,-) € 19,-

Abbestellung bis 6 Wochen vor Jahresende. Einzelheft € 39,-

Bestellen Sie bei Ihrem Buchhändler oder bei:  
beck-shop.de oder Verlag C.H.BECK  
80791 München · Fax: 089/38189-358  
www.beck.de



C.H.BECK

ISSN 2567-3823

### GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, V.i.S.d.P., Heidelberger Straße 12, 80804 München, Telefon: (089) 66 66 35 69, Telefax: (03212) 1 38 91 34, E-Mail: GSZ@beck.de, und Prof. Dr. Kurt Graulich, Reinhardtstraße 17, 10117 Berlin, Telefon: (030) 28 09 82 57, E-Mail: GSZ@beck.de

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

zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur 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 (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-598, Telefax (089) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Götz*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Zweimonatlich.

**Bezugspreise 2018:** 199,- € jährlich (inkl. MwSt.); Einzelheft: 39,- € (inkl. MwSt.). Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GSZ Direkt. Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printaus-

gabe sowie eine Lizenz für die Online Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:**  
Telefon: (089) 3 81 89-750,  
Telefax: (089) 3 81 89-358,  
E-Mail: kundenservice@beck.de.

**Abbestellungen:** 6 Wochen zum Jahresende.

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

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

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

D3-Z135

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Rüdiger Breuer  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
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)

Mit Beilage:  
Jahresregister 2018



## 24/2018

15. Dezember 2018  
37. Jahrgang S. 1825–1904

### Aus dem Inhalt

- T. Kingreen/S. Schönberger*  
Verfassungswidrige Grenzüberschreitung:  
Die bayerische Grenzpolizei im bundesstaatlichen  
Niemandland 1825
- W. Köck*  
Die PFC-Grundwasserkontamination in Mittelbaden  
als Problem des Wasserrechts und der Flussgebiets-  
bewirtschaftung 1831
- F. Bantlin*  
Die Klagebefugnis des Wohnungseigentümers 1838
- J. F. Lindner*  
Art. 104 c GG als Grundlage einer  
Bundes-Schulpolitik? 1843
- L. Gundelach*  
Die Rechtsprechung zur medizinischen Altersfest-  
stellung – eine Anmerkung 1849
- BVerwG*  
Verwirkung des Anfechtungsrechts im beamtenrecht-  
lichen Konkurrentenstreit (Anm. M. Stuttmann) 1866
- BVerwG*  
Verbot einer elektronischen Containersignatur  
(Anm. H. Müller) 1880
- OVG Berlin-Brandenburg*  
Zugang zu Informationen aus abgeschlossenen  
Vergabeverfahren (Anm. A. Hofmann) 1886



2750201824



# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

24 2018

Mit Beilage: Jahresregister 2018



## Inhalt

### Aufsätze

- T. Kingreen/S. Schönberger*, Verfassungswidrige Grenzüberschreitung: Die bayerische Grenzpolizei im bundesstaatlichen Niemandsland 1825  
*W. Köck*, Die PFC-Grundwasserkontamination in Mittelbaden als Problem des Wasserrechts und der Flussgebietsbewirtschaftung – Zugleich ein Beitrag über Strategien gegen Gewässerverschmutzung 1831  
*F. Bantlin*, Die Klagebefugnis des Wohnungseigentümers 1838

### Kurze Beiträge

- J. F. Lindner*, Art. 104 c GG als Grundlage einer Bundes-Schulpolitik? 1843  
*M. Ottl*, Die Heranführung eines neuen Wohngebiets an einen bestehenden Straßenverkehrsweg aus immissionsschutzrechtlicher Sicht 1847

### Zur Rechtsprechung

- L. Gundelach*, Die Rechtsprechung zur medizinischen Altersfeststellung – eine Anmerkung 1849

### Mitteilungen

- *M. Arndt*, Tagungsbericht Städtebau und Recht 1852

### Buchbesprechungen

- D. Merten/H.-J. Papier*, Handbuch der Grundrechte in Deutschland und Europa. Bd. VIII. Landesgrundrechte in Deutschland. Bd. IX. Grundrechte in Ostmittel- und Osteuropa. Bd. X. Grundrechte in West-, Nord- und Südeuropa (*H. Weber*) 1857  
*M. Liesching/P. Schmitz/G. Spindler*, Telemediengesetz (*F. Kalscheuer*) 1858  
*J. Siefert*, Asylbewerberleistungsgesetz (*R. Gutmann*) 1858

### Rechtsprechung

- EuGH 8. 5.18 – C-82/16 Versagung der Familienzusammenführung wegen Einreiseverbot 1859  
BVerwG 30. 8.18 – 2 C 10/17 Verwirkung des Anfechtungsrechts im Konkurrentenstreit 1866  
Anm. *M. Stuttmann* 1870  
BVerwG 22. 2.18 – 1 C 4/17 Berücksichtigung von Strafurteilen bei der Einbürgerung 1872  
BVerwG 29. 5.18 – 1 C 15/17 Rücknahme einer Einbürgerung wegen Mehrehe (Ls.) 1874  
BVerwG 11. 7.18 – 1 C 18/17 Rechtsschutzbedürfnis für asylrechtliche Untätigkeitsklage 1875  
BVerwG 7. 9.18 – 2 WDB 3/18 Verbot einer elektronischen Containersignatur 1880  
Anm. *H. Müller* 1882

BVerwG	22. 3.18 – 10 BN 1/17	Normenkontrollzuständigkeit eines gemeinsamen Oberverwaltungsgerichts	1883
OVG Bln-Bbg	12. 7.18 – OVG 12 B 8/17	Zugang zu Informationen aus abgeschlossenen Vergabeverfahren Anm. A. Hofmann	1886 1890
VGH München	14. 8.18 – 22 C 18.583 ua	Änderung des Luftreinhalteplans für die Landeshauptstadt München (Ls.)	1892
VGH Mannheim	13. 2.18 – 1 S 1469/17	Unzulässige Schleierfahndung durch Bundespolizei	1893
OVG Magdeburg	15. 3.18 – 10 L 9/17	Disziplinäre Ahndung bei Verwendung der „Reichsbürger-Ideologie“ (Ls.)	1899
OVG Bremen	4. 6.18 – 1 B 82/18	Altersfeststellung im Verfahren auf Inobhutnahme Minderjähriger	1899
OVG Bremen	4. 6.18 – 1 B 53/18	Ärztliche Untersuchung zur Altersfeststellung (Ls.)	1903
BGH	10. 8.18 – V ZB 123/18	Zweifel an der Volljährigkeit im Abschiebungshaftverfahren	1903

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NVwZ-Blog  
 NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen  
 Rechtsprechung in Leitsätzen, Gesetzgebung  
 Gesetzgebungsverfahren

V  
 VI  
 VII  
 VIII

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG 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 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de  
 Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Götz.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 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 Beihft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2018:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 325,- (inkl. MwSt.); Vorzugspreis für NJW-Bezieher, Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) jährlich € 285,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 17,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 519,- (inkl. MwSt.); Vorzugspreis (w.o.) jährlich € 459,- (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 26,50 (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb

von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel 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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

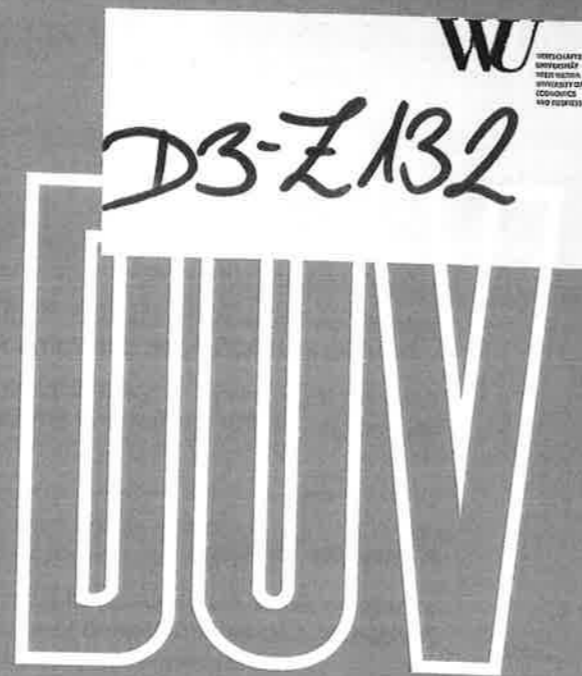
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung:** Bei Adressenänderung des Bezieher 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: NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



71. Jahrgang Dezember 2018  
Heft 24 Seiten 1017–1064



**Michael Ronellenfitsch**, Bestands-  
schutz der Religionsgemeinschaften  
nach der DSGVO

**Jelena von Achenbach**,  
Transparenz statt Öffentlichkeit und  
demokratischer Repräsentation

**Winfried Kluth**, Unparteilichkeit als  
Handlungsmaßstab der Zentralen  
für politische Bildung und vergleich-  
barer Stellen und Einrichtungen

**Wolfgang Beck**, Elektronische  
Identifizierung leicht(er) gemacht

#### Buchbesprechung

**EuG**, De Capitani/Europäisches  
Parlament – Zugang zu Dokumen-  
ten des EU-Gesetzgebungsverfah-  
rens (vgl. Beitrag v. *Achenbach*)

Rechtsprechung in Leitsätzen

# 24

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Michael Ronellenfitsch*, Wiesbaden, Bestandsschutz der Religionsgemeinschaften nach der DSGVO – Zur Auslegung unmittelbar geltenden Unionsrechts ..... 1017
- Jelena von Achenbach*, Gießen, Transparenz statt Öffentlichkeit und demokratischer Repräsentation – Aktuelle Entwicklungen des Verhandels in Trilogien im EU-Gesetzgebungsverfahren ..... 1025
- Winfried Kluth*, Halle, Unparteilichkeit als Handlungsmaßstab der Zentralen für politische Bildung und vergleichbarer Stellen und Einrichtungen ..... 1035

---

## Kleinerer Beitrag

- Wolfgang Beck*, Halberstadt, Elektronische Identifizierung leicht(er) gemacht – Das Gesetz zur Förderung des elektronischen Identitätsnachweises ..... 1042

---

## Buchbesprechung

- Wolfgang Graf Vitzthum*, Kleine Schriften – Wissenschaftliche Abhandlungen und Reden zur Philosophie, Politik und Geistesgeschichte, hrsg. von Alexander Proelß; Band 87 (*Ulrich Karpen*) ..... 1046

---

## Rechtsprechung

- EuG*, Urteil vom 22.3.2018 – T-540/15 – *De Capitani*/Europäisches Parlament – Zugang zu Dokumenten des EU-Gesetzgebungsverfahrens (vgl. Beitrag v. *Achenbach*) ..... 1049

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

731. *EuGH*, Urteil vom 11.9.2018 – C-68/17 – IR – Kündigung eines katholischen Chefarztes wegen einer zweiten standesamtlichen Eheschließung nach einer Scheidung ..... 1056
732. *EuGH*, Urteil vom 13.9.2018 – C-369/17 – *Shajin Ahmed* – Ausschluss von der Gewährung subsidiären Schutzes bei Straffälligkeit ..... 1057

### Verfassungsgerichte

733. *BVerfG (Kammer)*, Beschluss vom 27.6.2018 – 1 BvR 100/15 u. 1 BvR 249/15 – Beitragspflicht für Rentenzahlungen von Pensionskassen in der gesetzlichen Kranken- und sozialen Pflegeversicherung ..... 1057
734. *BVerfG (Kammer)*, Beschluss vom 9.7.2018 – 1 BvL 2/18 – Beitragspflicht für Versorgungsbezüge in der gesetzlichen Kranken- und sozialen Pflegeversicherung ..... 1057

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

735. *BVerwG*, Beschluss vom 30.7.2018 – 9 B 23.17 – Straßenausbaubeitrag; Sondervorteil ..... 1057

#### Öffentliches Dienstrecht

736. *OVG NRW*, Beschluss vom 7.5.2018 – 20 A 2065/17.PVL – Anfechtung einer Personalratswahl ..... 1057
737. *VGH BW*, Urteil vom 4.9.2018 – 4 S 142/18 – Zurruesetzung wegen Dienstunfähigkeit; Verletzung von Beteiligungsrechten ..... 1058

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

738. *BVerwG*, Urteil vom 28.6.2018 – 2 C 14.17 – Entlassung der Vizepräsidentin einer Hochschule aus dem Beamtenverhältnis auf Zeit nach Abwahl durch den Senat ..... 1058
739. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 6.8.2018 – 2 B 10742/18.OVG – Hochschulrechtlicher Konkurrentenstreit ..... 1058
740. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 22.8.2018 – 2 B 11007/18.OVG – Schulaufnahme; Losverfahren ..... 1058

<b>Kommunalrecht</b>	
741. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 13.6.2018 – 10 C 8.17 – Kommunalwahlrecht für Minderjährige .....	1059
742. <i>BVerwG</i> , NK-Urteil vom 27.6.2018 – 10 CN 1.17 – Kein Ausschluss kommunaler Fraktionen „verfassungsfeindlicher“ Parteien oder Wählervereinigungen von Fraktionszuwendungen .....	1059
743. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Beschluss vom 25.7.2018 – 10 A 10433/18.OVG – Kommunalaufsichtsrechtliche Anordnung der Feststellung des Jahresabschlusses und der Entlastung des Bürgermeisters .....	1059
<b>Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht</b>	
744. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 18.7.2018 – 4 B 179/18 – Spielhalle; Schließungsverfügung .....	1059
745. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 27.8.2018 – 7 ME 51/18 – Anspruch eines Dritten auf gewerberechtliches Einschreiten .....	1059
<b>Boden- und Landwirtschaftsrecht</b>	
746. <i>OVG Rheinl.-Pf.</i> , Urteil vom 18.7.2018 – 9 C 11880/17.OVG – Einstellung eines Flurbereinigungsverfahrens .....	1059
747. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 26.7.2018 – 10 S 2447/17 – Kürzung von Agrarsubventionen wegen Verstoßes gegen die Ohrmarkenpflicht bei Rindern .....	1060
<b>Bau- und Planungsrecht</b>	
748. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 4.9.2018 – 1 ME 65/18 – Privilegierung gewerblicher Tierhaltung im Außenbereich .....	1060
<b>Naturschutz- und Umweltrecht</b>	
749. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 26.4.2018 – 7 C 20.16 – Anspruchsuntergang von Emissionsberechtigungen .....	1060
750. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 31.7.2018 – 7 KS 17/16 – Klage eines Umweltverbandes gegen eine abfallrechtliche Planfeststellung .....	1060
751. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 21.8.2018 – 10 LB 34/18 – Waldumwandlung .....	1061
752. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 28.8.2018 – 14 B 15.2206 – Auslegung einer Naturschutzverordnung; Verpflichtung zur Bespannung eines Weihers .....	1061
753. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 4.9.2018 – 10 LA 45/18 – Wiederaufforstungsanordnung .....	1061
<b>Wasserrecht</b>	
754. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 29.5.2018 – 7 C 18.17 – Erteilung einer wasserrechtlichen Erlaubnis; Berücksichtigung von Schadensminderungsmaßnahmen .....	1061
<b>Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht</b>	
755. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 8.8.2018 – 11 CS 18.1494 – Anforderungen an die Aufforderung der Fahrerlaubnisbehörde zur Beibringung eines Fahreignungsgutachtens .....	1061
756. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 15.8.2018 – 1 Es 1/18.P – Rechtsschutz gegen die Verlegung eines Bahnhofs .....	1061
757. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 17.8.2018 – 8 B 548/18 – Diesel-Pkw mit unzulässiger Abschalteinrichtung; Betriebsuntersagung .....	1062
758. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 28.8.2018 – 7 KS 108/16 – Klage einer Gemeinde gegen eine eisenbahnrechtliche Plangenehmigung .....	1062
<b>Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht</b>	
759. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 11.7.2018 – 1 C 18.17 – Rechtsschutzbedürfnis für eine auf reine Verpflichtung des Bundesamtes zur Bescheidung eines Asylantrages gerichtete Klage .....	1062
760. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 8.8.2018 – 1 B 25.18 – Abschiebungsverbot für anerkannte Flüchtlinge nach Bulgarien .....	1062
761. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 24.5.2018 – 1 Bf 72/17.Z – Ausweisung; besonders schwerwiegendes Bleibeinteresse .....	1063
762. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 3.8.2018 – 11 S 1351/18 – Aufenthaltskarte für drittstaatsangehörige Familienangehörige; vorläufiger Rechtsschutz .....	1063
763. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 30.8.2018 – 13 ME 298/18 – Keine Duldung zu Ausbildungszwecken bei Bevorstehen konkreter Maßnahmen zur Aufenthaltsbeendigung .....	1063
<b>Sozialrecht</b>	
764. <i>NdsOVG</i> , NK-Urteil vom 8.8.2018 – 10 KN 3/18 – Kindertagespflegesatzung; Höhe des Anerkennungs Betrags und Höhe der Kostenbeiträge .....	1063
765. <i>NdsOVG</i> , NK-Urteil vom 8.8.2018 – 10 KN 5/18 – Kindertagespflegesatzung; Reduzierung des Anerkennungs Betrags für die Betreuung in den Nachtstunden .....	1064
766. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 27.8.2018 – 10 LA 7/18 – Rechtmäßigkeit der Jugendhilfemaßnahme als Voraussetzung für die Heranziehung zu einem Kostenbeitrag .....	1064
767. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 29.8.2018 – 4 LB 408/17 – Zum Anspruch auf Ausbildungsförderung und zur Anrechnung von Fachsemestern bei einem Fachrichtungswechsel in einem Mehrfächer-Bachelorstudiengang .....	1064
<b>Gerichtsverfahrensrecht</b>	
768. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 24.8.2018 – 9 E 623/18 – Vollstreckung einer einstweiligen Anordnung .....	1064
769. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 24.8.2018 – 13 LA 21/17 – Unzulässigkeit der vor einem Verwaltungsgericht erhobenen Klage auf Verpflichtung eines Landessozialgerichts zur Prüfung und Bescheidung einer Gegenvorstellung .....	1064
770. <i>HambOVG</i> , Beschluss vom 13.9.2018 – 4 So 88/17 – Erledigung eines Prozesskostenhilfeantrags .....	1064

# NZBau

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

DB-Z 148



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  
Dr. Klaus Minuth  
Prof. Dr. Gerd Morzke  
Dr. Marc Opitz  
Prof. Dr. Frank Peters  
Dr. Hans-Joachim Priels  
Dagmar Sacher  
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von M. Dreher/H. Fuchs  
Stillstand ist der Tod – Das VOB/B-  
Dilemma der öffentlichen Hand (S. 1)

Mit Schwerpunkt:  
„Ein Jahr neues Bauvertragsrecht“



# 1/2019

27. Dezember 2018  
20. Jahrgang S. 1–80

B 51514

## Aus dem Inhalt

<i>I. Oberhauser</i> § 650 b I BGB – Änderungen des Vertrags durch Einvernehmen der Parteien	3
<i>W. Langen</i> „Guter Preis bleibt gut, schlechter Preis wird gut“: Folgen der AGB-Unwirksamkeit der VOB/B nach neuem Recht	10
<i>St. Althaus</i> Angemessene Zuschläge für Allgemeine Geschäfts- kosten, Wagnis und Gewinn nach § 650 c I 1 BGB	15
<i>D. Sacher/G. Jansen</i> Die einstweilige Verfügung in Bausachen gem. § 650 d BGB	20
<i>H. Fuchs</i> Der Leistungsbegriff des Architektenvertrags	25
<i>B. Retzlaff</i> Die nicht werkvertragliche Haftung des Architekten im neuen Bauvertragsrecht	29
<i>A. Zahn</i> Teilabnahme – Wie funktioniert § 650 s BGB?	34
<i>R. Kimpel</i> Das gesetzliche Bauvertragsrecht 2.0	41



3450201901



# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 1/2019

Januar 2019 · 20. Jahrgang 2019 · Seite 1–80

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.

Mit Schwerpunkt:  
„Ein Jahr neues Bauvertragsrecht“



## Inhalt

Editorial	<i>M. Dreher/H. Fuchs</i> , Stillstand ist der Tod – Das VOB/B-Dilemma der öffentlichen Hand	1
Aufsätze	<i>I. Oberhauser</i> , § 650 b I BGB – Änderungen des Vertrags durch Einvernehmen der Parteien	3
	<i>W. Langen</i> , „Guter Preis bleibt gut, schlechter Preis wird gut“: Folgen der AGB-Unwirksamkeit der VOB/B nach neuem Recht	10
	<i>St. Althaus</i> , Angemessene Zuschläge für Allgemeine Geschäftskosten, Wagnis und Gewinn nach § 650 c I 1 BGB	15
	<i>D. Sacher/G. Jansen</i> , Die einstweilige Verfügung in Bausachen gem. § 650 d BGB – Möglichkeiten und Grenzen	20
	<i>H. Fuchs</i> , Der Leistungsbegriff des Architektenvertrags – Mängel und Verzug vor Abnahme	25
	<i>B. Retzlaff</i> , Die nicht werkvertragliche Haftung des Architekten im neuen Bauvertragsrecht	29
	<i>A. Zahn</i> , Teilabnahme – Wie funktioniert § 650 s BGB?	34
	<i>R. Kimpel</i> , Das gesetzliche Bauvertragsrecht 2.0	41
Literatur	<i>R. Kniffka</i> , Bauvertragsrecht ( <i>U. Schröder</i> )	46
	<i>R. Leinemann/J. H. Kues</i> , BGB-Bauvertragsrecht ( <i>T. Rodemann</i> )	46
Rechtsprechung		
Privates Baurecht		
BGH	16. 10. 18 – XI ZR 593/16	Keine laufzeitunabhängige Gebühr bei Darlehen für Bauüberwachung 47
OLG Düsseldorf	15. 5. 18 – I-21 U 63/17	Verjährungsverlängerung wg. Verschuldens d. Unternehmers u. d. Architekten 49
OLG Karlsruhe	12. 6. 18 – 8 U 102/16	Mündl. Anordnung von Stundenlohnarbeiten bei doppel. Schriftformklausel 56
OLG Bamberg	26. 6. 18 – 5 U 99/15	Mängelhaftung nach im Abnahmeprotokoll verläng. Gewährleistungsfrist 58
OLG Zweibrücken	23. 5. 18 – 5 U 1/18	Werkvertragl. Ansprüche auf Mängelbeseitigung bei „Contracting“-Vertrag 63

## Vergaberecht

EuGH	7. 11. 18 – C-171/17	Keine DAWI bei nationalem Mobil-Zahlungssystem – Nemzeti Mobilfizetési (Ls.)	6
OLG Düsseldorf	11. 7. 18 – VII-Verg 24/18	Unwirksame unbekannte Eignungskriterien – Poppelsdorfer Schloss	6
OLG Düsseldorf	16. 5. 18 – VII-Verg 24/17	Zulässigkeit eines Mindesterstattungsbetrags – GKVBW-2017-Kontrastmittel	6
OLG Düsseldorf	13. 6. 18 – VI 2 U 7/16 [Kart]	Unzulässigkeit einer Wasserkonzessionsvergabe – Stadt Übach-Palenberg (Ls.)	7
LG Stuttgart	19. 7. 18 – 30 O 33/17 [Kart]	Zulässigkeit einer Vertragsstrafenklausel – Lkw-Kartell (Ls.)	7
VK Bund	30. 7. 18 – VK 1-61/18	Ausschluss bei nachteiliger Beeinflussung – Projektträgerschaft	7
VK Bund	14. 5. 18 – VK 1-39/18	Ausschluss bei mögl. nachteiliger Beeinflussung – Fulfillment-Dienstleistung	7

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

2019

### Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**Hamburg** Start: 04.04.2019

**Stuttgart** Start: 27.06.2019 → ESF-gefördert

**Frankfurt/M.** Start: 17.10.2019

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

2019

### Fachanwalts-Lehrgang Vergaberecht

**Berlin** Start: 04.04.2019

**Stuttgart** Start: 24.10.2019

**Köln** Start: 14.11.2019

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: [m.dreher@uni-mainz.de](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 11-777, 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 7 b, 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 gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG 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 89-598, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: **Bertram Götz**.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2019:** Jährlich € 319,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 30,- (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. Jahrestei 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 der Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

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

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In der Lissen 12, 76547 Sinzheim.

# der gemeinrechtliche Haushalt

WU  
DB-7313

**12** Fachzeitschrift  
**2018** für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

119. Jahrgang

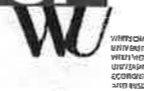
## Inhalt

### Aufsätze

<b>Prof. Dr. Heinz-Dieter Hardes</b> , em. Professor für Volkswirtschaftslehre an der Universität Trier Wirtschaftlichkeit und Finanzierung der öffentlichen Theater in Rheinland-Pfalz (und im Saarland) – Spielzeit 2016/17 .....	265
<b>Horst Meffert</b> , Gemeinde- und Städtebund Rheinland-Pfalz Die Neugestaltung des kommunalen Finanzausgleichs in Rheinland-Pfalz .....	267
<b>Patrick Kötter</b> , LL.M., Fachprüfer Vergaberecht und <b>Otto Reiners</b> , MBA, M.A., Landschaftsverband Westfalen-Lippe UVgO: Neue Ansätze der Vergabepfung durch die örtliche Rechnungsprüfung .....	274
<b>Dr. Menno Aden</b> , Präsident des Oberkirchenrates a. D., Mitglied im Rat der Stadt Essen/Ruhr Die Gemeinde und ihr Haushalt in Frankreich .....	276
<b>Dr. Sven-Joachim Otto</b> , Rechtsanwalt, Düsseldorf und <b>Dr. Stefan Schmidt</b> , Rechtsanwalt, Düsseldorf Unterswellenvergabeordnung – gilt jetzt durch Runderlass auch für Kommunen in NRW .....	279
<b>Aus der Rechtsprechung</b> .....	283
<b>Buchbesprechung</b> .....	287

# InfrastrukturRecht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



**DB-Z141**

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht  
Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V. (BDEW)  
Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom- und Gasverteilerunternehmen (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopolkommission  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und KWK e.V.  
Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

*C. Schneider/M. Lüdecke:* Corporate PPAs – Neues für die Erneuerbaren? (Teil 1) 290  
*A. A. Seuser:* Löschwasserbereitstellung über die öffentliche Wasserversorgung in Nordrhein-Westfalen – Falschurteile und ihre Konsequenzen (Teil 2) 293

#### Energie

*EuGH:* Energieeffizienzfonds können Alternative zu Energieeinsparverpflichtungssystemen sein 297  
*BGH:* Verwaltungsvorschriften der BNetzA können Bindungswirkung haben 299  
*OLG Naumburg:* Zum Neutralitätsgebot bei der Vergabe von Strom- und Gas-konzessionen 300  
*OLG Saarbrücken:* Zu den Begriffen der Solaranlage und der Inbetriebnahme unter dem EEG 2012 a. F. 302  
*LG Tübingen:* Zu den Voraussetzungen einer privilegierten Eigenversorgung nach § 37 III 2 EEG 2012 303  
*VGH München:* Ausübung beschränkter persönlicher Dienstbarkeit kann Dritten überlassen werden 304

#### Abfall

*VGH Mannheim:* Untersagung der privaten Abfallsammlung ist als Eingriff in die Berufsfreiheit ultima ratio 306  
*VGH München:* Bei Verbringung gesammelter Altkleider und -schuhe ins Ausland erfüllt die Vorlage des Formblatts Anhang VII der EG-Abfallverbringungsverordnung die Darlegungspflicht 308

#### Spartenübergreifendes

*BGH:* Zufriedenheitsbewertungsanfragen in Rechnungen können unzulässig sein 310  
*BGH:* Haftung des Vorstands gegenüber der Aktiengesellschaft nach unterlassener Beteiligung des Aufsichtsrats 311



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 12 · 13. Dezember 2018

15. 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.



Schriftleitung + Redaktion **Ferdinand Kerschner**

Redaktion **Wilhelm Bergthaler**, **Eva Schulev-Steindl**

Ständige Mitarbeiter **W. Berger**, **M. Bydlinski**, **D. Ennöckl**, **B.-C. Funk**, **D. Hinterwirth**,

**W. Hochreiter**, **P. Jabornegg**, **V. Madner**, **F. Oberleitner**, **B. Raschauer**,

**N. Raschauer**, **P. Sander**, **J. Stabentheiner**, **E. Wagner**, **R. Weiß**

Dezember 2018

06

221 – 264

Schwerpunkt Anlagen

**Begriff der „Anlage“ im Tiroler NaturschutzG**

*Niklas Sonntag und Johannes Warner* 234

**Umbau von Maschinen in gewerblichen Betriebsanlagen**

*Manfred Torschütz und Wilhelm Bergthaler* U&T 102

Beiträge

**Tourengehen auf Skipisten – Eine rechtliche Analyse zur Entgelterhebung für Naturkonsum**

*Erika Wagner und Julius Ecker* 225

**Rechtsprechung EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2017 (Teil 1)**

*Rainer Weiß* 244



Aktuelles Umweltrecht

**Schlussfolgerungen zum Weltklimagipfel** 251

**Luftverschmutzung in der EU** 251

**Novelle NÖ BauO 2014** 252

Leitsatzkartei

**Schwerpunkt Abfallwirtschafts- und Baurecht** 254

Rechtsprechung

**EuGH: Trassenaufhiebe fallen unter UVP-G** *Lydia Burgstaller* 258

**VwGH zur Rechtsfrage grundsätzlicher Bedeutung**

*Julia Oberdanner und Angela Dengg* 261

- Editorial ..... 224  
**Widerständig bodenständig – Notizen zu Umweltrecht und Landwirtschaft**  
*Von Wilhelm Berghaler, Ferdinand Kerschner und Eva Schulev-Steindl*

Schnell und aktuell ..... 224

## Schwerpunkt Anlagen

- Der Begriff der „Anlage“ im Tiroler Naturschutzgesetz ..... 234  
 Das Naturschutzrecht der Länder enthält zahlreiche praxisrelevante anlagenrechtliche Bestimmungen, kennt allerdings keinen eigenständigen Begriff der Anlage. Im Gegensatz zum Gewerbe-, Wasser- oder Abfallwirtschaftsrecht ist der naturschutzrechtliche Anlagenbegriff kasuistisch und nicht materienspezifisch abgrenzbar. Der Beitrag erörtert anhand der verwaltungsgerichtlichen Judikatur die Entwicklung und fall-spezifische Abgrenzung der verschiedenen naturschutzrechtlichen Anlagenbegriffe am Beispiel des Tir NaturschutzG.  
*Von Niklas Sonntag und Johannes Warner*
- Umwelt & Technik: Der Umbau von Maschinen in gewerblichen Betriebsanlagen ..... 102  
*Von Manfred Torschitz und Wilhelm Berghaler*

## Beiträge

- Tourengehen auf Skipisten – Eine rechtliche Analyse zur Entgelterhebung für Naturkonsum ..... 225  
 Skitouren als Alternative zu den klassischen Wintersportarten erfreuen sich stetig wachsender Beliebtheit, dabei wählen viele Tourengerer gerne die Skipisten von Wintersportgebieten als Aufstiegsroute. Der vorliegende Beitrag soll insb der Frage nachgehen, unter welchen Voraussetzungen Pistenbetreiber die (unentgeltliche) Nutzung der Skipiste durch Tourengerer dulden müssen und – sofern keine entsprechenden Nutzungsrechte vorliegen – inwiefern der Pistenbetreiber bei der Entgelterhebung für Pistentouren der Höhe nach gebunden ist.  
*Von Erika Wagner und Julius Ecker*
- Die Rechtsprechung des EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2017 (Teil 1). . . . . 244  
 Auch im letzten Jahr hatte der EuGH wieder eine Vielzahl umweltrechtlicher Fälle zu beurteilen. Der Beitrag gibt in zwei Teilen einen Überblick über die einschlägigen Entscheidungen von „A“ wie Abfall bis „Z“ wie „Zugang zu Gericht“. Ausgespart bleiben rein verfahrensrechtliche Entscheidungen ebenso wie solche zu Bereichen wie Lebensmittelsicherheit und Markenrecht.  
*Von Rainer Weiß*

## Europarecht

*Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus*

- Allgemein ..... 249
- Abfall, Industrie ..... 250
- Klimaschutz, Luft. . . . . 251



## Bundesrecht

*Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher*

→ Verkehrsrecht ..... 252

## Landesrecht

*Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher*

→ Kärnten, Niederösterreich ..... 252

→ Oberösterreich, Vorarlberg ..... 253

## RdU-Leitsatzkartei

→ RdU-LSK 2018/52–62 ..... 254

## Rechtsprechung

→ Trassenaufhiebe fallen unter Anh II Nr 1 lit d der UVP-RL ..... 258

**EuGH 7. 8. 2018, C-329/17, Prenninger ua**

*Mit Anmerkung von Lydia Burgstaller*

→ Zur Rechtsfrage grundsätzlicher Bedeutung ..... 261

**VwGH 11. 8. 2018, Ro 2015/10/0039**

*Mit Anmerkung von Julia Oberdanner und Angela Dengg*

## Standards

→ Impressum ..... 221

→ Veranstaltungen & Seminare ..... 264

## Umwelt und Technik

→ Editorial ..... 101

**Der Rest ist Schweigen ...**

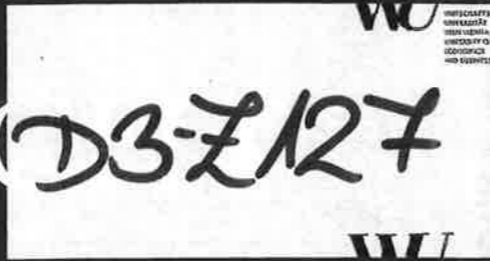
*Von Wilhelm Bergthaler*

→ Internationales Symposium zum europäischen Umweltrecht ..... 105

*Von Lydia Burgstaller*

→ Erratum ..... 108





Dezember 2018 / Heft 6, Seiten 321–380 (18. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2018 zum Herausnehmen

Kurznachrichten

Aufsätze

- 327 Das Zur-Verfügung-Stellen der Ausschreibungsunterlagen nach dem Bundesvergabegesetz 2018  
(Christian Hagen / Johann Hwezda)

Entscheidungsbesprechungen

- 333 Konzessionsrechtliche Bestimmungen nach dem KfVG sind kein Schutzgesetz iSd § 1311 ABGB und begründen auch keine Vergabewidrigkeit, da das Konzessionsverfahren nachgelagert ist  
(Philipp Götzl / Clemens Thiele)

Judikatur

- 336 Zur Ausscheidung des Angebotes einer nicht aufgeforderten Bietergemeinschaft  
340 Zur Wettbewerbswidrigkeit der Vergabe von Citybus Linienverkehren  
346 Über die Zulässigkeit von gebietsbezogenen Zuschlagskriterien  
350 Ausschluss einer Bietergemeinschaft bei Insolvenz eines Mitglieds, Zeitpunkt der Eröffnung eines Insolvenzverfahrens über einen Unternehmer mit Sitz im EU-Ausland, Aufrechterhaltung des Vertrags  
356 Falsa demonstratio non nocet – Die Betitelung einer nicht gesondert anfechtbaren Entscheidung vermag ihre rechtliche Natur nicht zu verändern  
360 Nachweis der Gleichwertigkeit bereits mit dem Angebot  
363 Feststellung als Voraussetzung für eine Klage auf Schadenersatz

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

Zeitschrift für

# VERGABERECHT UND BAUVERTR RECHT

ZVB

D3-7128

WU  
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

Dezember 2018

12

501 – 552

## Vergaberecht

### Vertragsänderung – mit oder ohne erneute Durchführung eines Vergabe- verfahrens? – Teil 1 *Hans Gölles* 505

Europäisches Eigenvergaberecht 2017 *Bernd-Roland Killmann* 512

BVwG – Zur Anfechtung von Direktvergaben nach vorherigem Aufruf  
zum Wettbewerb *Georg Gruber und Thomas Gruber* 517

VwGH – Die einstweilige Verfügung tritt mit der Entscheidung über  
den Nachprüfungsantrag endgültig außer Kraft *Albert Oppel* 520

EuGH – Ausschluss von veränderlichen Preisen im Sektorenbereich  
*Michaela Salamun* 531

## Bauvertragsrecht

Die Bedeutung der Wahrscheinlichkeit bei Diagnosen, Prognosen  
und Entscheidungen im Kontext mit Baubetrieb, Bauwirtschaft  
und Baurecht – Teil 3 *Christian Hofstadler* 536

OGH – Zu den Pflichten des Bauherrn und des Baustellenkoordinators  
nach dem BauKG *Carina Berl* 550

MUSTER – Einwand des AN gegen eine Schadenersatzforderung  
des AG (Mitverschulden) *Johannes Bousek* 552



→ Editorial . . . . .	501
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	
ZVB-Aktuell . . . . .	504
<b>Vergaberecht</b>	
<b>Beiträge</b>	
→ Vertragsänderung – mit oder ohne erneute Durchführung eines Vergabeverfahrens? – Teil 1 . . . . .	505
<i>Wir haben das zehnjährige Jubiläum des EuGH-Urteils 19. 6. 2008, C-454/06, Presstext. Mit diesem Urteil wurde bewusst gemacht, dass ein von den VergabeRL der EU erfasster Auftraggeber (AG) für Änderungen von laufenden Verträgen vergabegesetzliche Regeln zu beachten hat, die durch die Vergabegründsätze vorgegeben sind. Wie können Änderungen von Verträgen bzw Rahmenvereinbarungen vergeben werden? Entweder nach vertragsrechtlichen Regeln kombiniert mit vergaberechtlichen Regeln? Oder nur nach vergabegesetzlichen Regeln? Mit § 365 BVergG 2018 erfolgte eine detaillierte Regelung zur Vertragsänderung und somit eine vergabegesetzliche Klarstellung des Rahmens einer Vertragsänderung ohne erneutes Vergabeverfahren.</i>	
<i>Von Hans Gölles</i>	
→ Europäisches Eigenvergaberecht 2017. . . . .	512
<b>Überblick über die Entwicklungen und die Rechtsprechung zum Eigenvergaberecht</b>	
<i>Eine Kurzdarstellung der Rechtsprechung im durch die EU-Institutionen und -Einrichtungen anzuwendenden „europäischen Eigenvergaberecht“ für das Jahr 2017 und mögliche Rückschlüsse auf das allgemeine Vergaberecht.</i>	
<i>Von Bernd-Roland Killmann</i>	
ZVB-Leitsatzkartei	
→ ZVB-LSK 2018/98–105 . . . . .	516
<b>Rechtsprechung</b>	
→ Zur Anfechtung von Direktvergaben nach vorherigem Aufruf zum Wettbewerb . . . . .	517
<b>BVwG 4. 5. 2018, W139 2162939-1/49E</b>	
<i>Mit Praxistipp und Anmerkung von Georg Gruber und Thomas Gruber</i>	
→ Die einstweilige Verfügung tritt mit der Entscheidung über den Nachprüfungsantrag endgültig außer Kraft. . . . .	520
<b>VwGH 24. 1. 2018, Ra 2018/04/0001</b>	
<i>Mit Praxistipp und Anmerkung von Albert Opperl</i>	
→ Es ist im Einzelfall zu prüfen, ob die Leistungen des AN ausreichen, um eine Weitergabe des gesamten Auftrags auszuschließen. . . . .	522
<b>LVwG VIbg 26. 7. 2018, LVwG-314–7/2018-S 2</b>	
<i>Mit Praxistipp und Anmerkung von Rudolf Christian Pekar</i>	
→ Aus dem Schweigen der VergabeRL betreffend Aufgliederung des offenen Verfahrens in Bewertungsphasen ist nicht auf ein Verbot einer solchen Aufgliederung zu schließen. . . . .	524
<b>Schlussanträge des GA Szpunar EuGH 26. 6. 2018, C-646/16, Montte</b>	
<i>Mit Praxistipp und Anmerkung von Albert Opperl</i>	
→ Ausschluss wegen Unzuverlässigkeit . . . . .	527
<b>Schlussantrag des GA Sánchez-Bordona, EuGH 16. 5. 2018, C-124/17, Vossloh Laeis</b>	
<i>Mit Anmerkung von Hans Gölles</i>	

→ Ausschluss von veränderlichen Preisen im Sektorenbereich ..... 531  
**EuGH 19. 4. 2018, C-152/17, Consorzio Italian Management**  
 Mit Praxistipp und Anmerkung von Michaela Salamun

# Bauvertragsrecht

## Beitrag

→ Die Bedeutung der Wahrscheinlichkeit bei Diagnosen, Prognosen und Entscheidungen im Kontext mit Baubetrieb, Bauwirtschaft und Baurecht. .... 536

### Teil 3

Die Einordnung von Begriffen, welche die Wahrscheinlichkeit betreffen, ist für die Beurteilung der Glaubhaftigkeit von Aussagen und auch bei der Bewertung der Glaubhaftigkeit der Höhe von Mehrkostenforderungen besonders wichtig und steht im Fokus des dritten Teils des Beitrags. Für quantifizierbare Werte (zB Leistungswerte, Produktivität, Kosten) kann dabei auch ein quantitativer Ansatz unter Zugrundelegung von Histogrammen herangezogen werden. Für jeden gewählten Wert ist das damit verbundene Chancen-Risiko-verhältnis ermittelbar. Mit dem „Entscheidungsprozessmodell“ wird für Sachverhalte, die lediglich eine qualitative Beurteilung ermöglichen, gezeigt, wie eine Überführung von qualitativen in quantitative Ansätze gelingen kann. Von Black-Box-Betrachtungen wird dringend abgeraten und zur Transparenz sowie zur Nachvollziehbarkeit aufgefordert, um fundiert zu glaubhaften Ergebnissen zu gelangen.

Von Christian Hofstadler

## Rechtsprechung

→ Zu den Pflichten des Bauherrn und des Baustellenkoordinators nach dem BauKG ..... 550  
**OGH 31. 8. 2018, 6 Ob 147/18p**  
 Mit Anmerkung von Carina Berl



## Musterserie

→ Einwand des AN gegen eine Schadenersatzforderung des AG (Mitverschulden) ..... 552  
 Von Johannes Bousek

## Standards

→ Impressum ..... 501

<p><b>[MitarbeiterInnen dieses Hefts]</b>                  Mag. Carina Berl, Rechtsanwaltsanwältin bei Lessiak &amp; Partner Rechtsanwälte                  Mag. Johannes Bousek, Rechtsanwalt bei Lattenmayer, Luks, Enzinger Rechtsanwälte                  Dr. Hans Gölles, zertifizierter Sachverständiger und Schiedsrichter im Bauvertrags- und Vergaberecht                  Mag. Georg Gruber, Vergaberecht                  Mag. Thomas Gruber, Richter des Bundesverwaltungsgerichts                  Mag. Jacqueline Güger, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte                  Assoc. Prof. Dipl.-Ing. Dr. techn. Christian Hofstadler, Vorstand des Instituts für Baubetrieb und Bauwirtschaft, TU Graz                  Mag. Dr. Bernd-Roland Killmann M.B.L.-HSG, Europäische Kommission                  Dr. Karlheinz Moick, Österreichische Forschungsförderungsgesellschaft                  Dr. Albert Opperl, Richter des Verwaltungsgerichts Wien                  Mag. Franz Pachner, fachkundiger Laienrichter beim BVwG, BMWFW iR                  Mag. Rudolf Christian Pekar, Rechtsanwalt bei Fellner Wratzfeld &amp; Partner Rechtsanwälte                  Mag. Hannes Pesendorfer, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte                  MMag. Dr. Michaela Salamun, Richterin des Verwaltungsgerichts Wien                  Mag. Michael Weiner, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte</p>	<p>Dr. Hans Gölles, 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                  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, fachkundiger Laienrichter beim BVwG, BMWFW iR</p>
<p><b>[Der Redaktionsbeirat]</b>                  Dr. Stephan Denk, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer                  Dr. Heimo Elmer, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger</p>	<p><b>[BundesländerkorrespondentInnen]</b>                  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 Opperl, Richter des Verwaltungsgerichtes 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</p>

# BayVBl. 1/2019

D3-7154

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs  
*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität  
 Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staats-  
 ministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustiz-  
 prüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staats-  
 ministerium des Innern, für Sport und Integration

### Redaktion

*Dr. Herbert von Golitschek*, Präsident a. D. des Bayerischen  
 Verwaltungsgerichts Würzburg



## Aus dem Inhalt

- 1 **von Lewinski** Übergänge von der Monarchie zur Republik  
in Bayern
- 9 **EuGH** Arbeitnehmer katholischer Konfession; Kündigung;  
zweite standesamtliche Heirat
- 13 **BayVerfGH** Bauliche Mindestanforderungen; stationäre  
Einrichtungen
- 17 **BVerfG** Bundesweites Stadionverbot
- 20 **BayVGH** Versammlungsrechtliche Beschränkung;  
Fortsetzungsfeststellungsklage
- 29 **BVerwG** Brandbekämpfung; Hubschraubereinsatz;  
Amtshilfe; Kostenerstattung

**Schriftleiter** Dr. Herbert von Golitschek, Präsident a.D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg, Am Sonnenhang 1, 97204 Höchberg, Tel. (09 31) 4 52 06 49, Fax (09 31) 4 52 09 21; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlungen

von *Lewinski*, Übergänge von der Monarchie zur Republik in Bayern – Dammbbruch und Zusammenfließen dreier Verfassungsströme — 1

### Ausbildung und Prüfung

Examensklausurenkurs Oktober 2018 der Juristischen Fakultät der Universität Passau: „Ehe ist alle“ (Sachverhalt) (von *Lewinski*) — 35

### Literatur

*Niebling*, Abmahnung, Einstweilige Verfügung und neues Wettbewerbsrecht (Albrecht) — 36

*Stelkens/Bonk/Sachs*, Verwaltungsverfahrensgesetz (Kraft) — 36

### Notizen

U. a. Nachrichten, Rechtsprechung im Überblick, Veranstaltungen, Vorschau, Impressum — II, III, IV

### Rechtsprechung

<b>EuGH</b>	U.v. 11.09.2018	<b>Rs. C-68/17</b>	Kündigung gegenüber einem Arbeitnehmer katholischer Religion in leitender Stellung wegen einer zweiten standesamtlichen Heirat nach einer Scheidung; Ungleichbehandlung wegen der Religion oder Weltanschauung — 9
<b>BayVerfGH</b>	E.v. 05.02.2018	<b>Vf. 16-VII-16</b>	DIN-Norm; Veröffentlichung; stationäre Einrichtung für pflegebedürftige Volljährige; bauliche Mindestanforderungen; Wohnplatz; Bestimmtheit der Ermächtigung; Vereinbarkeit mit der Bayerischen Verfassung; Eigentumsgrundrecht; Gleichheitssatz — 13
<b>BVerfG</b>	B.v. 11.04.2018	<b>1 BvR 3080/09</b>	Stadionverbot; Eigentümerbefugnis; allgemeine Handlungsfreiheit; Gleichbehandlungsgesetz; mittelbare Drittwirkung; Rechtsbeziehungen zwischen Privaten; spezifische Konstellation; Ausschluss von Veranstaltungen; Teilhabe am gesellschaftlichen Leben; Nachweis einer Straftat; künftige Verursachung von Störungen; Anhörung; vorprozessuale Begründung — 17
<b>BayVGH</b>	U.v. 10.07.2018	<b>10 BV 17.2405</b>	Versammlungsrechtliche Beschränkung; Klage auf Feststellung der Rechtswidrigkeit; Erledigung vor Klageerhebung; Klagefrist; Verwirkung; Wiederholungsgefahr; Rehabilitierungsinteresse; tief greifender Grundrechtseingriff — 20
	U.v. 09.05.2018	<b>1 B 14.2215</b>	Wirksamer Widerruf einer abgegebenen Erledigungserklärung; Beseitigungsanordnung; örtliche Bauvorschriften zu Einfriedungen; Wirksamkeit der Festsetzungen im Bebauungsplan; Ermessensausübung; Zwangsgeldandrohung; unangemessene Fristsetzung — 23
	B.v. 28.06.2018	<b>11 CS 18.964</b>	Erprobung einer Straßensperrung für Motorräder an Wochenenden und Feiertagen; Unfallschwerpunkt; qualifizierte Gefahrenlage (besondere Verhältnisse); Verhältnismäßigkeit — 27
<b>BVerwG</b>	U.v. 27.06.2018	<b>6 C 10.17</b>	Amtshilfe; Amtshilfeersuchen; Auslagenbegriff; Begriff der Verwaltungsgebühren; Berechtigung zur Anforderung der Bundespolizei; besonders schwerer Unglücksfall; Erstattung der Auslagen der Amtshilfe; Pauschalierung der Auslagen; Unterstützung des Landes durch die Bundespolizei; Verantwortung für die Durchführung der Amtshilfe; amtshilfebedingte Mehrkosten; regionaler Katastrophennotstand — 29

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BayVGH** B.v. 09.05.2018 **22 ZB 18.105** Freistellung von Bahnbetriebszwecken; Verfristung der Klage; Zustellung mit Postzustellungsurkunde an einem Samstag — 33