

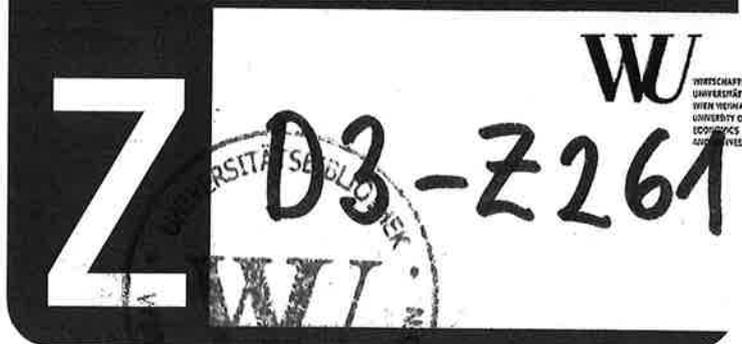
| 2019

Jahrgang

August 2019

265-452

St G 5266 F



# Zeitschrift für Arbeitsrecht [otto-schmidt.de/zfa](http://otto-schmidt.de/zfa)

**ausgegeben von** LAGVizePräs. Dr. Martin Fenski · RA Dr. Reinhard Göhner · Prof. Dr. Felix Hartmann LL.M. · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfner · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbó Junker · Dipl. Vw. Ingrid Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Krefsel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · Prof. Dr. Karl-Georg Loritz · RA Dr. Luitwin Mallmann · VizePräsBAG a.D. Dr. Rudi Müller-Glöge · LAGPräs. Dr. Eberhard Müller · Prof. Dr. Eduard Picker · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Dres. h.c. Bernd Rütters · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Margret Suckale · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Prof. Dr. Ingrid Wolf

**Abhandlungen > Christian Picker** – Rechtsanspruch auf Homeoffice? ..... 269

**Markus Stoffels** – Die im Koalitionsvertrag vorgesehene quotalen Begrenzung der sachgrundlosen Befristung – zugleich ein Lehrstück zur Problematik arbeitsrechtlicher Schwellenwerte ..... 291

**Mario Eylert / Matthias Kreutzberg-Kowalczyk** – Grundfragen und aktuelle Probleme des Eingruppierungsprozesses ..... 320

**Marcus Bieder** – Die Rechtsprechung des BAG zum Individualarbeitsrecht im Jahr 2018 ..... 367

**Lehrstuhlaufsatz > Diethard Breitkopf** – Die Rechtsprechung des BAG zum Beginn von Ausschluss- und Verjährungsfristen beim Lohnsteuerregress ..... 419

**Thomas Lobinger** – Die Parkplatzentscheidung des BAG zum Besitzschutz im Arbeitskampf als Lehrstück einer verfehlten Dogmatik ..... 429

**otto-schmidt**

Beratermodul

Neu:



## Schriftleitung:

Prof. Dr. Abbo Junker · Prof. Dr. Karl-Georg Loritz · Roland Wolf

## Inhalt

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

---

### Editorial

---

- Prof. Dr. Matthias Jacobs, Bucerius Law School, Hamburg – Handlungsbedarf im Arbeitszeitrecht? Wenn schon, denn schon .....** 265

---

### Abhandlungen

---

**Prof. Dr. Christian Picker, Konstanz – Rechtsanspruch auf Homeoffice?**

Der Autor analysiert Chancen und Risiken häuslicher Telearbeit und skizziert die diesbezüglich geltende Rechtslage. Im Anschluss setzt sich der Autor kritisch mit dem rechtspolitischen Vorhaben auseinander, einen allgemeinen Rechtsanspruch auf Homeoffice einzuführen. .... 269

**Prof. Dr. Markus Stoffels, Heidelberg – Die im Koalitionsvertrag vorgesehene quotale Begrenzung der sachgrundlosen Befristung - zugleich ein Lehrstück zur Problematik arbeitsrechtlicher Schwellenwerte**

Der Autor geht den verfassungsrechtlichen Fragen nach, die durch eine Beschränkung der sachgrundlosen Befristung aufgeworfen werden. Er bezieht sich hierbei auf einen zentralen Pfeiler der arbeitsrechtlich relevanten Absprachen des Koalitionsvertrags. .... 291

**Dr. Mario Eylert, Erfurt / Matthias Kreuzberg-Kowalczyk, Frankfurt/M. – Grundfragen und aktuelle Probleme des Eingruppierungsprozesses**

Die Autoren zeigen die wesentlichen Eckpunkte tariflicher Eingruppierungsprozesse und deren Anwendung im Betrieb sowie im arbeitsgerichtlichen Verfahren auf. .... 320

- Prof. Dr. Marcus Bieder, Osnabrück – Die Rechtsprechung des BAG zum Individualarbeitsrecht im Jahr 2018 .....** 367

## Inhalt

---

### Besprechungsaufsatz

---

*Prof. Dr. Diethard Breitkopf, LL.M., Wolfenbüttel* – Die Rechtsprechung des BAG zum Beginn  
Ausschluss- und Verjährungsfristen beim Lohnsteuerregress .....

*Prof. Dr. Thomas Lobinger, Universität Heidelberg* – Die Parkplatzentscheidung des BAG zu  
Besitzschutz im Arbeitskampf als Lehrstück einer verfehlten Dogmatik .....

### Rezensionen

---

*Wiss. Ass. Dr. Christian Brand, Konstanz* – **Handbuch Arbeitsstrafrecht** – Handbuch. Hrsg. v.  
Nikolaus Bross, 1. Aufl. 2019, Carl Heymanns Verlag 2017, Köln, 628 S., geb., 129 €, ISBN 978-3-428-  
28728-1. ....

### Autorenübersicht

---

Autoren dieses Heftes .....

### Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul ZFA** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschrift**  
lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem

Smartphone. Ihre **Freischaltcodes** finden Sie in Heft 1/2018 auf der zweiten Umschlagseite. Kun-  
vice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de.



### Die neuen Online-Live-Seminare

Weil es so einfach ist: anmelden, einloggen, fortbilden!

Ihre Vorteile:

- **Kompetent & persönlich:** Top-Dozenten und Live-Chats
- **Einfach & flexibel:** Mit nur wenigen Mausklicks anmelden
- **Günstig & effizient:** Für nur 95 Euro – inklusive Zertifikat

Jetzt informieren und buchen: alle Themen und Termine  
[onlineseminarshop.otto-schmidt.de](http://onlineseminarshop.otto-schmidt.de)

**ottoschmidt**

ar  
rb

Arbeitsrecht

Arbeitsrecht

Preis  
Europ  
Arbeitsrecht

ZFA

Arbeitsrecht  
Allgemein



# ASoK

Arbeits- und SozialrechtsKartei

**LINDE**  
www.lindeverlag.at

**Stefan Schuster**

Die neue Entgeltfortzahlung im Katastrophenfall

**Christoph Paul Ludvik**

Urlaubsverfall bei Austritt des Arbeitnehmers

**Michael Geiblinger**

Feiertagsstatut bei Entsendung in osteuropäische Staaten

**Andreas Gerhartl**

Der Datenschutzbeauftragte im Arbeitsrecht

**Thomas Rauch**

Rechte des Betriebsrats auf Überwachung und Einsicht

**Praxisinformationen**

News aus SV-, LSt- und Arbeitsrecht

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer  
1010 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51,  
E-Mail Redaktion: [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)



## INHALTSVERZEICHNIS

<b>STEFAN SCHUSTER</b> .....	322
Die neue Entgeltfortzahlung – nicht nur im Katastrophenfall, sondern auch sonst?	
<b>OGH: Nachforderung gemäß § 86 Abs 2 EStG</b> .....	324
<b>CHRISTOPH PAUL LUDVIK</b> .....	325
Irrlaufsverfall bei Austritt des Arbeitnehmers ist unionsrechtskonform	
<b>MICHAEL GEIBLINGER</b> .....	334
Das Feiertagsstatut bei der Entsendung in osteuropäische EU-Mitgliedstaaten	
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	343
Der Datenschutzbeauftragte im Arbeitsrecht	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	350
Der Umfang der Rechte des Betriebsrats auf Überwachung und Einsicht	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	353
Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht Kurzform	
<b>FRITZ MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	342, 360
Aspekte der aktuellen Rechtsprechung	
OGH: Unfallversicherungsschutz bei selbständiger Tätigkeit ohne Gewerbe- berechtigung	
● OGH: Kein Verlust des Wochengeld- anspruchs bei Meldepflichtverletzung gegenüber dem AMS	
<b>Impressum</b> .....	359

# Arbeit und Recht

Deutsches und Europäisches Arbeitsrecht

## Aufsätze

- **Oda Hinrichs**  
Probleme des Konsultationsverfahrens  
bei Massenentlassungen
- **Malte Creutzfeldt**  
Altes und Neues zur Differenzierungsklausel –  
das Bundesverfassungsgericht nimmt Stellung
- **Klaus Lörcher**  
Eine peinliche Leerstelle: Aktuelle völkerrechtliche  
Vertragsverletzungen der Bundesrepublik im Arbeitsrecht



Seite **348**



[arbeitundrecht.eu](http://arbeitundrecht.eu)

## Arbeit und Rechtsgeschichte

Seite **G17**

- **Thomas Pierson**  
Vom Arbeitsschutz zur Verteilungsgerechtigkeit. Der dauer-  
provisorische 8-Stunden-Tag in der Weimarer Republik

## Rechtsprechung

Seite **383**

- **BAG:** Streikmobilisierung auf Firmenparkplatz (*Dierßen*)
- **LSG Darmstadt:** Spaziergang in der Mittagspause ist nicht unfallversichert
- **BAG:** Massenentlassung – Kündigung sofort nach Eingang der Massenentlassungsanzeige zulässig
- **BAG:** Pauschalvergütung von Überstunden durch Betriebsvereinbarung

## Aufsätze

Oda Hinrichs, Probleme des Konsultationsverfahrens bei Massenentlassungen	348
Malte Creutzfeldt, Altes und Neues zur Differenzierungsklausel – das Bundesverfassungsgericht nimmt Stellung	354
Klaus Lörcher, Eine peinliche Leerstelle: Aktuelle völkerrechtliche Vertragsverletzungen der Bundesrepublik im Arbeitsrecht	359
Hierzu Anhang: Aktuelle Kritikpunkte internationaler Gremien zum Arbeitsrecht in Deutschland	364

## Arbeit und Rechtsgeschichte

Thomas Pierson, Vom Arbeitsschutz zur Verteilungsgerechtigkeit. Der dauerprovisorische 8- Stunden-Tag in der Weimarer Republik	G17
--	-----

## Arbeit und Rechtspolitik

Bericht aus Berlin	371
Aktuelles aus Brüssel und Straßburg	373

## Arbeit und Sozialrecht

Winkel/Nakielski, BSG: Etliche Sperrzeiten der Arbeitsagenturen sind rechtswidrig	375
---	-----

## Arbeit und Steuerrecht

Gamp, Grundsatzfragen zum Reisekostenrecht geklärt: BFH bejaht Verfassungsmäßigkeit – Bei Befristungen / Leiharbeit gelten Besonderheiten	377
---	-----

## Personalien | Termine | Info | Gelesen

Personalien   Termine   Info   Gelesen	378
--	-----

## Rechtsprechung

<b>Entscheidungen mit Anmerkung</b>			
BAG	20. 11. 18	Streikmobilisierung auf Firmenparkplatz ( <i>Dierßen</i> )	383
<b>Leitsätze der Redaktion</b>			
<b>1. Individuelles Arbeitsrecht</b>			
<b>Befristung:</b>			
EuGH	20. 06. 19	Zulage	385
<b>Betriebliche Altersversorgung:</b>			
BAG	19. 02. 19	Hinterbliebenenversorgung, Spätehenklausel, Altersbenachteiligung, ergänzende Vertragsauslegung, feste Altersgrenze	
<b>Betriebsübergang:</b>			
BAG	12. 06. 19	Anwendung transformierter Normen bei mehreren Betriebsübergängen	
EuGH	13. 06. 19	Begriff, Missbrauchsverbot	
GAEuGH	11. 07. 19	Übergang von Buslinien	386
<b>Gleichbehandlung:</b>			
EuGH	20. 06. 19	Männer und Frauen, Maßregelungsverbot	
BAG	20. 02. 19	Ordentliche Kündigung, Ungleichbehandlung wegen der Religion	
<b>Kündigung:</b>			
BAG	21. 05. 19	Ordentliche betriebsbedingte, Erledigung von Rechtsangelegenheiten innerhalb verbundener Unternehmen	
BAG	31. 01. 19	Ordentliche Verdachtskündigung	
LAG Köln	14. 03. 19	Unternehmerische Entscheidung	

<b>Öffentlicher Dienst:</b>			
BAG	11.04.19	Ausschlussfrist, unionsrechtlicher Staatshaftungsanspruch	
BAG	31.01.19	Bundesagentur für Arbeit, Übergang von Arbeitsverhältnissen nach § 6c Abs. 1 SGB II	<b>387</b>
BAG	07.02.19	Bezirkstarifvertrag für die kommunalen Nahverkehrsbetriebe	
BayVGH	14.03.19	BayRiStAG, religiöse Symbole	
<b>Urlaub:</b>			
LAG Köln	09.04.19	Hinweispflicht des Arbeitgebers, Arbeitszeitverkürzung kein Urlaub	
BAG	22.01.19	Ruhendes Arbeitsverhältnis, Kürzung des Anspruchs	
BAG	22.01.19	Abgeltungsanspruch der Erben	
BAG	22.01.19	Regelungsbefugnis der Vertragsparteien	
<b>Vergaberecht:</b>			
GAEuGH	11.07.19	Subunternehmer	
<b>Vergütung:</b>			
BAG	27.02.19	Betriebliche Übung, AT-Angestellte, Gehaltserhöhung	
BAG	30.01.19	Gesamtzusage, ablösende Betriebsvereinbarung	<b>388</b>
<b>Vertragsrecht:</b>			
BAG	17.04.19	Ausschlussfristenklausel, arbeitsvertragliche, Wirksamkeit, Entgeltansprüche	
<b>2. Kollektives Arbeitsrecht</b>			
<b>Arbeitskampfrecht:</b>			
ArbG Berlin	27.06.19	Untersagung von Streikmaßnahmen	
<b>Betriebsrat:</b>			
ArbG Gießen	10.05.19	Entschädigungsansprüche bei fingierten Kündigungsgründen zur Entfernung unliebsamer Betriebsratsmitglieder	
HessLAG	11.03.19	Restmandat, Weiterführung der Geschäfte	
<b>Betriebsratswahl:</b>			
BAG	20.02.19	Wahlvorstand, Bestellung durch Arbeitsgericht	
<b>Mitbestimmung:</b>			
BAG	12.03.19	Arbeitszeit, Unterlassungsansprüche, vertrauensvolle Zusammenarbeit, unzulässige Rechtsausübung	
LAG Sachsen-Anhalt	18.12.18	Auskunftsanspruch des Betriebsrats, Datenschutz	<b>389</b>
<b>Tarifrecht:</b>			
BAG	27.03.19	Tarifvertragliche Verdienstsicherung bei Wegfall von Belastungszulagen, Berechnung der Grundvergütung sowie der Zuschläge	
BAG	27.03.19	Verfassungsmäßigkeit des SokaSiG2	
<b>3. Verfahrensrecht</b>			
<b>Berufung:</b>			
BAG	27.03.19	Verzugspauschale, Beschwerdewert	
<b>Geltendmachung von Unionsrecht:</b>			
EuGH	24.10.18	Äquivalenz und Effektivität	
<b>Nichtzulassungsbeschwerde:</b>			
BAG	25.06.19	Absehen von Begründung, Anhörungsrüge, Darlegungsanforderungen	
<b>Zwangsvollstreckung:</b>			
BAG	30.01.19	Vollstreckungsabwehrklage, Unwirksamkeit der AVE VTV 2008	
<b>4. Sozialrecht</b>			
EuGH	10.07.19	Studienbeihilfe, Grenzgänger	<b>390</b>
LSG Darmstadt	24.07.19	Unfallversicherung, Mittagspause, Spazierengehen	
<b>5. Steuerrecht</b>			
FG Münster	23.05.19	Einkommensteuer, Überstundenvergütung im Aufhebungsvertrag	
<b>Kurzmitteilungen und Pressemitteilungen:</b>			
BAG	13.06.19	Massenentlassung – Kündigung sofort nach Eingang der Massenentlassungsanzeige zulässig	
BAG	26.06.19	Keine Pauschalabgeltung von Überstunden durch Betriebsvereinbarung	

## Zusammenfassungen/Abstracts

391

# Soziales Recht

WU  
DB-Z238/  
Beit.

## Wissenschaftliche Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht

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



in Zusammenarbeit mit



### Nachruf

Nachruf auf Dr. Dr. hc. Alexander Gagel

*Sabine Knickrehm*

Seite 201

### Abhandlungen

Rückgriff von Sozialleistungsträgern gegen haftpflicht- oder  
arbeitsrechtliche Schuldner

*Eberhard Eichenhofer*

Seite 203

Noch zeitgemäß?! Eine Nachlese zu BVerfG,  
12.6.2018 – 2 BvR 1738/12 ua. (Beamtenstreikrecht)

*Nadine Absenger/Jens M. Schubert*

Seite 211

Die Problematik der Solo-Selbständigen im niederländischen Arbeitsrecht

*Antoine T.J.M. Jacobs*

Seite 230

### Rezensionsaufsätze

Michael Kittner, 50 Urteile – Arbeitsgerichte schreiben Rechtsgeschichte

*Peter Hanau*

Seite 238

Moti (Mordehai) Mironi/Monika Schlachter, Regulating Strikes in  
Essential Services: A Comparative »Law in Action« Perspective

*Elias Felten*

Seite 241

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zeiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

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

[www.nza.de](http://www.nza.de)

19. NZA-Jahrestagung am  
24./25.10.2019 in Frankfurt a. M.  
[www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Sozialrecht



## 16/2019

26. August 2019  
36. Jahrgang S. 1097-1160

### Aus dem Inhalt

- D. Poguntke/M. von Villiez  
**Digitale Dokumente und elektronischer Rechtsverkehr im Arbeitsrecht** 1097
- M. Fuhlrott/S. Oltmanns  
**Arbeitnehmerüberwachung und interne Ermittlungen im Lichte der DS-GVO** 1105
- W. Schulte/J. Welge  
**Der datenschutzrechtliche Kopieanspruch im Arbeitsrecht** 1110
- S. Stiegler  
**Erdienung (virtueller) Geschäftsanteilsoptionen in Mutterschutz und Elternzeit** 1116
- H. Müller  
**Fristwahrender Eingang elektronischer Dokumente trotz Umlauten und Sonderzeichen in Dateinamen** 1120
- EuGH  
**Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit bei Einbindung eines Social Plugins in Website – Facebook-Like-Button** 1125
- BAG  
**Elternzeit – Kürzung des Urlaubsanspruchs** 1136
- BAG  
**Änderungskündigung – Wahrung der Klagefrist** 1143
- BFH  
**Wiedereinsetzung nach beA-Versendung mit Umlauten und Sonderzeichen im Dateinamen** 1158



4550201916

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 242

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

## **NZA Editorial**

**Christian Picker**

Kein Rechtsanspruch auf Homeoffice!

III

## **NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VI

**Impressum**

XVIII

## **Aufsätze und Berichte**

**David Poguntke / Martin von Villiez**

Digitale Dokumente und elektronischer Rechtsverkehr im Arbeitsrecht

1097

**Michael Fuhlrott / Sönke Oltmanns**

Arbeitnehmerüberwachung und interne Ermittlungen im Lichte der Datenschutz-Grundverordnung

1105

**Willem Schulte / Jonas Welge**

Der datenschutzrechtliche Kopieanspruch im Arbeitsrecht

1110

**Sascha Stiegler**

Erdienung (virtueller) Geschäftsanteilsoptionen in Mutterschutz und Elternzeit

1116

## **Kommentar**

**Henning Müller**

Fristwahrender Eingang elektronischer Dokumente bei Gericht trotz Umlauten und Sonderzeichen  
in Dateinamen

1120

## **Buchbesprechungen**

H. Müller, eJustice-Praxishandbuch (E. Natter)

1123

## **Blick ins Sozialrecht**

**Oliver Ricken**

Ende des Insolvenzgeldzeitraums bei Betriebsübergang

1124

UV-Beitragsfreiheit für Beschäftigte bei Rettungsdienstleistern

1124

Ruhen des Arbeitslosengeldes – keine Anrechnung von Anwaltskosten auf die Abfindung

1124

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	29. 07. 2019 – C-40/17	Datenschutzrechtliche Verantwortlichkeit bei Einbindung eines Social Plugins in Website – Facebook-Like-Button	1125
EuGH	08. 05. 2019 – C-486/18	Diskriminierung bei Entlassungsentschädigung – Elternzeit und Teilzeit	1131
BAG	19. 03. 2019 – 9 AZR 495/17	Elternzeit – Kürzung des Urlaubsanspruchs	1136
BAG	19. 03. 2019 – 9 AZR 362/18	Elternzeit – Kürzung des Urlaubsanspruchs	1141
BAG	21. 05. 2019 – 2 AZR 26/19	Änderungskündigung – Wahrung der Klagefrist	1143
LAG Berlin-Brandenburg	11. 04. 2019 – 10 Sa 2076/18	Anspruch auf Bildungsurlaub für Yoga-Kurs (Ls.)	1146

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	20. 02. 2019 – 7 ABR 40/17	Betriebsratswahl – Bestellung des Wahlvorstands durch Arbeitsgericht	1147
BAG	12. 03. 2019 – 1 ABR 43/17	Vorlageanspruch des Betriebsrats bei Personalplanung	1153
BAG	14. 03. 2019 – 6 AZR 171/18	Stufenzuordnung bei der Bundesagentur für Arbeit (Ls.)	1157
BAG	06. 09. 2018 – 6 AZR 836/16	Stufenzuordnung im TVöD-B unter Berücksichtigung früherer befristeter Arbeitsverhältnisse (Ls.)	1158

#### Verfahrensrecht

BFH	05. 06. 2019 – IX B 121/18	Wiedereinsetzung nach beA-Versendung mit Umlauten und Sonderzeichen im Dateinamen	1158
BAG	03. 07. 2019 – 8 AZN 233/19	Führen eines elektronischen Fristenkalenders durch anwaltliche und gewerkschaftliche Prozessbevollmächtigte	1159

#### Orientierungssätze

BAG	16. 05. 2019 – 6 AZR 420/18	Überleitung einer Lehrkraft für besondere Aufgaben in der Stellung einer Studienrätin im Hochschuldienst	1160
BAG	27. 03. 2019 – 5 AZR 94/18	Tarifvertragliche Verdienstsicherung bei Wegfall von Belastungszulagen	1160

19. NZA-Jahrestagung am 24./25. Oktober 2019 in Frankfurt a. M.

www.nza.de

# Soziale Sicherheit

68. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

8-9 | 2019



Chancen und Risiken

## Digitalisierung im Gesundheitswesen

**ERWERBSMINDERUNGSRENTEN** *Welcher Reformbedarf besteht weiterhin?*

**CROWDWORKER** *Was gilt für sie bei den Sozialversicherungen?*

**KRANKENHÄUSER** *Reicht die Hälfte der Kliniken in Deutschland?*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus

  
BUND  
VERLAG

**Titelthema**

**Gesundheit**



**Chancen und Risiken:  
Digitalisierung  
im Gesundheitswesen**

- 309 HANS NAKIELSKI  
**Chancen und Risiken der Digitalisierung  
im Gesundheitsbereich**
- 309 HANS NAKIELSKI  
**Begriffe zur digitalen Gesundheit**
- 311 ROBERT SPILLER  
Modernisierung im Hauruck-Verfahren  
**Digitalisierung im Gesundheitssektor:  
Die aktuelle Entwicklung**
- 318 JOSEF SCHEPERS/SYLVIA THUN  
**(Un-)Konzertierte Digitalisierung im Gesundheitswesen**  
Möglichkeiten und Herausforderungen  
im Kontext der sozialen Sicherung
- HANS NAKIELSKI  
328 Telematikinfrastruktur:  
**Sicherheitslücken und Datenpannen**

Mit dem im Juli vom Bundeskabinett beschlossenen Gesetzentwurf des Digitale-Versorgung-Gesetzes (DVG) hat der Bundesgesundheitsminister die technische Evolution in der Gesundheitsversorgung zur Chefsache erklärt. Im Hauruck-Verfahren sollen nun gleich mehrere Projekte der Digitalisierung durch die Ziellinie gebracht werden. Hier wird erläutert, was mit dem DVG geplant ist und welche Chancen und Risiken sich durch die Digitalisierung im Gesundheitswesen ergeben: Sie kann die Versorgung verbessern – bis hin zur Vermeidung von Todesfällen. Sie bringt aber für die Patienten erhebliche Risiken für die Sicherheit ihrer sensiblen Gesundheitsdaten und für die Kassen erhebliche Ausgabenrisiken mit sich.

- Position** 304 JÜRGEN WASEM  
Reicht die Hälfte der Krankenhäuser in Deutschland?  
**Gesundheitspolitische Entscheidungen sind gefragt**

- Magazin** 305 **BA sperrt das Arbeitslosengeld vorerst nur für drei Wochen**  
306 **Personalia**  
307 **Aus der Gesetzgebung**  
308 **Termine**

- Recht Arbeit** 330 WIEBKE BROSE  
**Sozialrechtlicher Beschäftigtenbegriff und digitale Arbeit**  
Sozialversicherungsrechtliche Einordnungsschwierigkeiten von Crowdwork

- 337 CHRISTOPH EHLSCHIED  
**Der »neue Kittner« schreibt Rechts- und Sozialgeschichte**

- Alterssicherung Arbeit** 338 FELIX WELTI  
Erwerbsminderungsrenten:  
**Ein Schritt nach vorn – aber es bleibt noch viel Reformbedarf**

- 342 **Impressum**

Sind Crowdworker abhängig Beschäftigte oder Selbstständige oder weder noch? Müssen sie – und eventuell auch ihre Auftraggeber bzw. die Crowdwork-Plattformen – Sozialabgaben abführen oder nicht? Diesen Fragen wird hier nachgegangen.

Anfang dieses Jahres wurden zum dritten Mal seit 2014 die Ansprüche auf Erwerbsminderungsrenten für neue Rentner/innen erhöht. Doch nach wie vor sind viele Erwerbsminderungsrentner/innen auf ergänzende Grundsicherung oder Unterstützung ihrer Angehörigen angewiesen. Hier wird gezeigt, wo weiterhin Reformbedarf besteht.



# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z243

Zeiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Dr. Jürgen Brand

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. h.c. Peter Masuch

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

Prof. Dr. Peter Wigge

[www.nzs.beck.de](http://www.nzs.beck.de)

## Aus dem Inhalt

*F. Kirchhof*

Die Durchsetzung von Einzelfallgerechtigkeit und  
Allgemeinwohlinteresse in der deutschen Rechts-  
ordnung, insbesondere im Sozialrecht

641

*D. Felix*

Notwendigkeit der Lückenschließung und Rechts-  
fortbildung aus Sicht der Hochschullehrerin

646

*R. Derksen/P. Kubicki*

(Kein) Kindergeld für wirtschaftlich nicht aktive  
EU-Ausländer?

651

*B. Schmidt*

NZS-Jahresrevue 2018: Arbeitsförderungsrecht

657

*BSG*

Verletzung bei Sportturnier des Hochschulsports  
als versicherter Arbeitsunfall  
(Kurzkomentierung *W. Brose*)

673

*LSG Niedersachsen-Bremen*

Zusätzliches Urlaubsgeld als elterngelderhöhendes  
laufendes Arbeitsentgelt  
(Kurzkomentierung *K. von Koppenfels-Spies*)

675

*LSG Berlin-Brandenburg*

Künstlersozialabgabepflicht auch für Moderatoren-  
tätigkeit als sonstige publizistische Tätigkeit iSd  
§ 2 Satz 2 KSVG

(Kurzkomentierung *K. von Koppenfels-Spies*)

678



## 17/2019

2. September 2019

28. Jahrgang S. 641–680



6950201917

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 17/2019

## NZS aktuell

### Gesetzgebung

Bundeskabinett beschließt Angehörigen-Entlastungsgesetz	VI
Etat 2020: Kosten für die Rente steigen	VI

### Rechtsprechung

BSG: Unfallversicherungsschutz auch an einem „Probetag“	VII
LSG Bayern: Bewohner von Senioren- und Demenzwohngruppen haben grundsätzlich einen Anspruch auf Leistungen der medizinischen Behandlungspflege gegenüber ihrer Krankenkasse	VII
SG Berlin: Begleiter muss bei psychiatrischer Begutachtung vor der Tür bleiben – Erwerbsminderungsrente kann bei unzureichender Mitwirkung des Antragstellers versagt werden.	VII
SG Frankfurt am Main: Zahnersatz: Wann darf der Zahnarzt gewechselt werden?	VIII
SG Gießen: Grundsicherung im Alter und bei Erwerbsminderung	VIII
SG Münster: Keine Künstlersozialabgabe für das Projekt „Schaltschränke“ im Münsteraner Bahnhofsviertel	IX

### Mitteilungen

Integration in den Arbeitsmarkt	IX
Umsetzung des Persönlichen Budgets	IX
Beschwerden im UN-Sozialpakt	IX
Wachsende Bedeutung der Heilmittel	IX
Einstiegs Hilfen für Jugendliche	IX
Parkinson als Berufskrankheit	X
Digitalisierung auch bei Hebammen	X



### Veranstaltungen

Symposium	X
Vertragsarztrecht reloaded – Die neue Welt nach dem TSVG	X
Veranstaltungshinweise der DeutschenAnwaltAkademie	X
Amtsermittlung und Beweisanspruch im sozialgerichtlichen Verfahren	X
13. Deutscher REHA-Rechtstag	X

## Aufsätze und Berichte

Ferdinand Kirchhof

Die Durchsetzung von Einzelfallgerechtigkeit und Allgemeinwohlinteresse in der deutschen Rechtsordnung, insbesondere im Sozialrecht	641
---	-----

Dagmar Felix

Notwendigkeit der Lückenschließung und Rechtsfortbildung aus Sicht der Hochschullehrerin	646
--	-----

Roland Derksen/  
Philipp Kubicki

(Kein) Kindergeld für wirtschaftlich nicht aktive EU-Ausländer?	651
---	-----

Benjamin Schmidt

NZS-Jahresrevue 2018: Arbeitsförderungsrecht	657
--	-----

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Verfahrensrecht

- BSG  
12.12.2018 – B 6 KA 50/17 R      **Entscheidungszuständigkeit des konsentierten Einzelrichters und Verpflichtung eines ermächtigten Krankenhausarztes zur Teilnahme am ärztlichen Bereitschaftsdienst (mit Anm. Sebastian Kluckert)**      661

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
18.12.2018 – B 1 KR 31/17 R      **Anerkenntnis des Beklagten in der Revisionsinstanz und Speicherung eines zur Ausstellung der elektronischen Gesundheitskarte übersandten Lichtbildes (Sebastian Kluckert)**      670

- BSG  
09.04.2019 – B 1 KR 17/18 R      **Zum Umfang des Versorgungsauftrags eines Plankrankenhauses (Katja Chandna-Hoppe)**      671

#### Rentenversicherungsrecht

- BSG  
12.03.2019 – B 13 R 27/17 R      **Bezugsberuf bei Leistungen zur Teilhabe am Arbeitsleben bei langjähriger Arbeitslosigkeit (Tobias Mushoff)**      672

#### Unfallversicherungsrecht

- BSG  
27.11.2018 – B 2 U 15/17 R      **Verletzung bei Sportturnier des Hochschulsports als versicherter Arbeitsunfall (Wiebke Brose)**      673

#### Grundsicherungsrecht

- LSG Sachsen-Anhalt  
18.10.2018 – L 5 AS 295/18      **Mietkautionsdarlehen kann nur der Mieter beanspruchen (Stefan Schifferdecker)**      674

#### Elterngeldrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen  
15.05.2019 – L 2 EG 3/18      **Zusätzliches Urlaubsgeld als elterngelderhöhendes laufendes Arbeitsentgelt (Katharina von Koppenfels-Spies)**      675

#### Vertragsarztrecht

- BSG  
12.12.2018 – B 6 KA 23/18 B      **Revisionsrechtliche Überprüfung der Auswahlermessensausübung von Zulassungsgremien bei der Besetzung eines Vertragsarztsitzes (Sebastian Kluckert)**      676

#### Beitragsrecht

- LSG Nordrhein-Westfalen  
24.04.2019 – L 8 BA 31/18      **Treuhandvertrag ändert sozialversicherungsrechtlichen Status eines Mehrheitsgesellschafter-Geschäftsführers einer GmbH nicht (Frank Bockholdt)**      677

- LSG Berlin-Brandenburg  
23.05.2019 – L 1 KR 196/17      **Künstlersozialabgabepflicht auch für Moderatorentätigkeit als sonstige publizistische Tätigkeit iSd § 2 Satz 2 KSVG (Katharina von Koppenfels-Spies)**      678

#### Verfahrensrecht

- LSG Baden-Württemberg  
25.10.2018 – L 6 VG 1070/17      **Schriftliche Zeugenaussage eines Arztes im sozialgerichtlichen Verfahren (Claus-Peter Bienert)**      679

#### Soziales Entschädigungsrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen  
25.03.2019 – L 10 VE 55/16      **Anerkennung von Schädigungsfolgen und Beschädigtenrente bei Schockschäden (Wiebke Brose)**      680

# Recht der Arbeit

Zeitschrift für die Wissenschaft und Praxis  
des gesamten Arbeitsrechts

In Verbindung  
mit dem Deutschen  
Arbeitsgerichtsverband e.V.  
und dem Institut für  
Arbeits- und Wirtschaftsrecht  
der Universität zu Köln

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Susanne Baer, LL.M.  
Prof. Klaus Beppler  
Prof. Dr. Martin Henssler  
Prof. Dr. Heinrich Kiel  
Dr. Wilhelm Moll, LL.M.  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Rolf Wank  
Prof. Dr. Herbert Wiedemann

## Abhandlungen

*Kucsko-Stadlmayer, Gabriele* Religiöse Symbole am Arbeits-  
platz S. 197

*Chandna-Hoppe, Katja* Das unionsrechtliche Befristungsrecht  
und die Weiterbeschäftigung nach Erreichen der Regelaltersgren-  
ze S. 200

*Fischels, André* Sollte die Rechtsprechung zum innerbetrieb-  
lichen Schadensausgleich auf Solo-Selbstständige erstreckt  
werden? S. 208

*Holthusen, Marcel* Die Betriebsstilllegung durch den Arbeitgeber  
im Arbeitskampf S. 216

*Meyer, Michael* Ankündigungsfristen bei kurzfristigen Dienst-  
planänderungen? S. 223

## Besprechungsaufsatz

*Moll, Wilhelm* Begründung einer Gesamtzusage nach  
unwirksamer Betriebsvereinbarung S. 229

## Entscheidungsbesprechungen

*Greiner, Stefan und Senk, Clara* Konzerndimensionales  
Vorbeschäftigungsverbot? – Die Leitentscheidung des BVerfG  
zu § 14 Abs. 2 S. 2 TzBfG und ihre Konsequenzen für das  
Befristungsrecht S. 236

*Ring, Gerhard* Die Zahlung von Streikbruchprämien als zulässiges  
Arbeitskampfinstrument und dessen rechtlicher Bestand S. 239

*Wenning, Joachim* Konkludente Betriebsvereinbarungsoffenheit  
Allgemeiner Geschäftsbedingungen und insbesondere von tarif-  
lichen Bezugnahmeklauseln S. 244



C.H. BECK

4/2019

Heft 4 · S. 197 – 256

72. Jahrgang



1250201904

## Inhaltsverzeichnis

<b>Abhandlungen</b>	<b>Kucsko-Stadlmayer, Gabriele</b> , Univ.-Prof. Dr., Richterin am EGMR, Straßburg Religiöse Symbole am Arbeitsplatz	197
	<b>Chandna-Hoppe, Katja</b> , Dr., LL.B., Bonn Das unionsrechtliche Befristungsrecht und die Weiterbeschäftigung nach Erreichen der Regelaltersgrenze	200
	<b>Fischels, André</b> , Dr., LL.M., Frankfurt Sollte die Rechtsprechung zum innerbetrieblichen <b>Schadensausgleich auf Solo-Selbstständige</b> erstreckt werden?	208
	<b>Holthusen, Marcel</b> , Wiss. Mit., Osnabrück Die Betriebsstilllegung durch den Arbeitgeber im <b>Arbeitskampf</b>	216
	<b>Meyer, Michael</b> , Dr., Rechtsanwalt, Neu-Isenburg Ankündigungsfristen bei kurzfristigen <b>Dienstplanänderungen?</b>	223
<b>Besprechungsaufsatz</b>	<b>Moll, Wilhelm</b> , Dr., LL.M., Rechtsanwalt, Köln Begründung einer Gesamtzusage nach unwirksamer Betriebsvereinbarung	229
<b>Entscheidungs- besprechungen</b>	<b>Greiner, Stefan</b> , Prof. Dr. und <b>Senk, Clara</b> , Wiss. Mit'in, Bonn Konzerndimensionales Vorbeschäftigungsverbot? – Die Leitentscheidung des BVerfG zu § 14 Abs. 2 S. 2 TzBfG und ihre Konsequenzen für das Befristungsrecht Anmerkung zu BVerfG v. 6.6.2018 – 1 BvL 7/14, 1 BvR 1375/14	236
	<b>Ring, Gerhard</b> , Prof. Dr., Freiberg Die Zahlung von Streikbruchprämien als zulässiges Arbeitskampfinstrument und dessen rechtlicher Bestand Anmerkung zu BAG v. 14.8.2018 – 1 AZR 287/17	239
	<b>Wenning, Joachim</b> , Dr., Rechtsanwalt, Bonn Konkludente Betriebsvereinbarungsoffenheit Allgemeiner Geschäftsbedingungen und insbesondere von tariflichen Bezugnahme Klauseln Anmerkung zu BAG v. 11.4.2018 – 4 AZR 119/17	244
<b>Kurzbeiträge und Informationen</b>	<b>Brauer, Lukas</b> , Wiss. Mit. und <b>Hornschu, Dennis</b> , Wiss. Mit., Hannover Neue Entwicklungen im Arbeitsrecht – Was wird aus der Tarifeinheit? – Bericht zur Ortstagung Hannover des Deutschen Arbeitsgerichtsverbandes	252
	<b>Wank, Rolf</b> , Prof. Dr., Bochum Youngwhan Song/Jia Gao, Does Telework Stress Employees Out?	255
	<b>Wank, Rolf</b> , Prof. Dr., Bochum Yvonne Lott, Weniger Arbeit, mehr Freizeit?	255
	<b>Weber, Stella</b> , Uni.-Ass. <sup>in</sup> Mag. <sup>a</sup> , Salzburg Presseaussendung – 54. Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht	255
<b>Schrifttum</b>	Freyler, Carmen Arbeitszeit- und Urlaubsrecht im Mobile Office – Eine Untersuchung der Flexibilität des Arbeitsrechts hinsichtlich technischer Entwicklungen ( <b>Rolf Wank</b> )	256

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

MIT  
MUSTERVORLAGE

für Infoschreiben zu  
Erkrankung im Urlaub

### THEMA

» **Manfred Lindmayr:** Zusammentreffen von Krankenstand und Urlaub

### RECHTSPRECHUNG

- » Zulässigkeit von Zielvereinbarungen
- » Lohnsteuerregress trotz Generalvereinbarungsklausel zulässig
- » Abfertigung Alt: Keine Berücksichtigung von Unternehmensbeteiligungen
- » Kostenübernahme für Außenseitermethode
- » BFG: Anreise zur neuen auswärtigen beruflichen Tätigkeit – Verpflegung und Unterkunft nicht abzugsfähig
- » Pauschale Nachforderung der Lohnsteuer

### AUS DEN BEHÖRDEN

» Voraussichtliche SV-Werte 2020



## IN ALLER KÜRZE

2

## THEMA – ARBEITSRECHT

### Manfred Lindmayr: Zusammentreffen von Krankenstand und Urlaub

3

Die meisten Arbeitnehmer haben die Sommermonate für einen Urlaub genutzt. Doch in manchen Fällen wurde die Urlaubsfreude durch eine während des Urlaubs aufgetretene Krankheit getrübt. Aus Sicht des Arbeitnehmers wurde in diesen Fällen der Urlaubszweck, nämlich Erholung vom Alltag zu finden, nicht erreicht, sodass die Tage während der Erkrankung „kein Urlaub waren“. Doch ist dies auch rechtlich so? In seinem aktuellen Beitrag gibt Mag. *Manfred Lindmayr* einen kompakten Überblick über die geltende Rechtslage und erläutert die Rechtsfolgen, wenn ein Arbeitnehmer unmittelbar vor oder im Urlaub erkrankt.

## VORLAGEN UND TEXTMUSTER

### Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Information an die Arbeitnehmer: Erkrankung während des Urlaubs

8

## RECHTSPRECHUNG

### » ARBEITSRECHT

Zulässigkeit von Zielvereinbarungen	9
Lohnsteuerregress trotz Generalvereinbarungsklausel zulässig	10
Verzicht auf offene Entgeltansprüche	11
Abfertigung Alt: Keine Berücksichtigung von Unternehmensbeteiligungen	12

### » SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Kostenübernahme für Außenseitermethode	13
Krankenbehandlung im Ausland	14

### » STEUERRECHT

BFG: Anreise zur neuen auswärtigen beruflichen Tätigkeit – Verpflegung und Unterkunft nicht abzugsfähig	15
Rechtsanwalts-GmbH – keine Zuschläge zum Dienstgeberbeitrag	16
Pauschale Nachforderung der Lohnsteuer	16
Abgabenhaftung – entschuldbarer Rechtsirrtum bei Befolgung des Rates eines Rechtsanwalts	18

## AUS DEN BEHÖRDEN

### » GEBIETSKRANKENKASSE

Voraussichtliche SV-Werte 2020	19
--------------------------------	----

## NEUERSCHEINUNGEN

20

## IMPRESSUM

19

# EUR

# EUROPARECHT

WU  
D3-Z63

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**In Verbindung mit  
der Wissenschaftlichen  
Gesellschaft für  
Europarecht**

**Herausgegeben von**

Ingo Brinker

Claus Dieter Classen

Claus-Dieter Ehlermann

Armin Hatje

Meinhard Hilf

Koen Lenaerts

Peter-Christian Müller-Graff

Matthias Ruffert

Jürgen Schwarze

**Aufsätze**

Prof. Dr. Claudio Franzius, Bremen  
**70 Jahre Grundgesetz und Europa:  
Passt das zusammen?**

Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Linz  
**Die freiwillige „Übererfüllung“ unionsrechtlicher  
Vorgaben durch die Mitgliedstaaten. Ein Beitrag  
zur rechtsdogmatischen und rechtspolitischen  
Diskussion um das sog. „Gold Plating“**

Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen  
**Grundfragen des Beihilferechts nach dem  
EEG-Urteil des EuGH vom 28.3.2019**

Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth  
**Erste Erfahrungen mit der neuen Gutachtenvorlage  
zum EGMR nach dem Protokoll Nr. 16 zur EMRK**



# EUROPARECHT

HERAUSGEBEN VON DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München | PROF. DR. CLAUDIUS DIETER CLASSEN, Universität Greifswald | PROF. DR. DR. H.C. CLAUDIUS-DIETER EHLERMANN, ehem. Generaldirektor der EU-Kommission, Rechtsanwalt, Brüssel | PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | PROF. DR. MEINHARD HILF, Bucerius Law School, Hamburg | PROF. DR. DR. KOEN LENAERTS, LL.M., Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. PETER-CHRISTIAN MÜLLER-GRAFF, Universität Heidelberg | PROF. DR. MATTHIAS RUFFERT, Humboldt-Universität zu Berlin | PROF. DR. DRES. H.C. JÜRGEN SCHWARZE, Universität Freiburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. VASSILIOS SKOURIS, ehem. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. ULRICH WÖLKER, Juristischer Dienst der EU-Kommission, Brüssel

SCHRIFTFLEITER: PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Prof. Dr. Claudio Franzius, Bremen*  
70 Jahre Grundgesetz und Europa: Passt das zusammen? ..... 365

*Prof. Dr. Franz Leidenmühler, Linz*  
Die freiwillige „Übererfüllung“ unionsrechtlicher Vorgaben durch die Mitgliedstaaten. Ein Beitrag zur rechtsdogmatischen und rechtspolitischen Diskussion um das sog. „Gold Plating“ ..... 383

# BayVBl. 17/2019

D3-Z154

## 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 Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

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

### Redaktion

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



## Aus dem Inhalt

- 577 **Lindner** 100 Jahre Verfassungsbeschwerde im Freistaat Bayern
- 583 **Germelmann/Gundel** Die Entwicklung der EuGH-Rechtsprechung zum europäischen Verfassungs- und Verwaltungsrecht im Jahr 2018
- 599 **Jung** Bericht über die 78. Jahrestagung der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer
- 606 **BayVGH** Höhe der Sicherheitsleistung für Abfallentsorgungsanlage
- 609 **BVerwG** Anforderungen an die Begründungspflicht des Zweitprüfers in der Zweiten Juristischen Staatsprüfung
- 611 **BVerfG** Verfassungsrechtliche Anforderungen an Entscheidung im einstweiligen Rechtsschutz ausschließlich aufgrund Folgenabwägung

**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Rathenaustraße 37, 95444 Bayreuth,  
Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



## Inhalt

### Abhandlungen

*Lindner*, 100 Jahre Verfassungsbeschwerde im Freistaat Bayern — 577

*Germelmann/Gundel*, Die Entwicklung der EuGH-Rechtsprechung zum europäischen Verfassungs- und Verwaltungsrecht im Jahr 2018 — 583

### Bericht

*Jung*, Bericht über die 78. Jahrestagung der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer in Bonn — 599

### Ausbildung und Prüfung

Aufgabe 5 der Ersten Juristischen Staatsprüfung 2016/2 (*Uerpmann-Witzack*) — 612

### Notizen

Aus der bayerischen Rechtsgeschichte — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltungen, Vorschau, Impressum — IV

### Rechtsprechung

**BayVGH** B.v. 09.01.2019 22 CS 18.2003 Sicherheitsleistung für den Fall der Insolvenz bei Abfallentsorgungsanlage; vertragliche Garantie eines Dritten zur Übernahme der zu entsorgenden Abfälle; Leistungsfähigkeit des garantierenden Dritten; „Abfallhierarchie“ nach dem Kreislaufwirtschaftsgesetz; Vertrag zu Gunsten Dritter — 606

**BVerwG** B.v. 24.10.2018 6 B 151.18 Anforderungen an die Zweitkorrektur im Juristischen Staatsexamen; Eigenverantwortlichkeit des Zweitprüfers; Entscheidung über Berufung durch Beschluss — 609

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BVerfG** B.v. 12.07.2018 1 BvR 1401/18 Vorrang der summarischen Rechtsprüfung vor einer Folgenabwägung; Darlegungserfordernisse des Beschwerdeführers — 611

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



September 2019

**09**

281 – 316

Beitrag

**Die Übertragung von  
Verkehrssicherungspflichten  
auf Dritte** Florian Obermayr ↻ 285

Die Reform des EU-Haftpflichtversicherungsrechts –  
Schwerpunkt Motorsport Martin Hoffer ↻ 290

Berichte

Entwicklungen im europäischen Schadenersatzrecht 2018  
Lena Kolbitsch und Viviane Velisek ↻ 296

Die digitale Mopedprüfung Dagmar Lehner ↻ 300

Rechtsprechung

Gefährdungen der Eisenbahn müssen mit an Sicherheit  
grenzender Wahrscheinlichkeit ausgeschlossen werden  
Erwin Markl und Christian Hagen ↻ 306

Kein Ersatz der entgangenen Urlaubsfreude nach einem Verkehrsunfall  
gegen Unfallgegner ↻ 308

Kein zusätzlicher Kontrollblick beim Linksabbiegen ↻ 310

Judikaturübersicht Verwaltung

Fahrerflucht, Einzelfallbeurteilung der maßgeblichen Umstände  
ist notwendig ↻ 312

Unterlassen der Lenkeraskunft, Tatort ist Sitz der  
anfragenden Beh ↻ 315

- Editorial ..... 281  
**Willkommen beim 13. ZVR-Verkehrsrechtstag!**  
*Von Karl-Heinz Danzl*

## Nachruf

- † In memoriam Dr. Hugo Hauptfleisch ..... 284  
*Von Martin Hoffer*

## Beiträge

- Die Übertragung von Verkehrssicherungspflichten auf Dritte ..... 285  
 Immer öfter setzen Verkehrssicherungspflichtige Hilfspersonen zur Erfüllung ihrer Verkehrssicherungspflichten ein. Es stellt sich dabei die Frage, unter welchen Voraussetzungen die eingesetzten Hilfspersonen dem Verkehrssicherungspflichtigen noch als Gehilfen zurechenbar sind und wann nicht mehr. Sollte die Hilfsperson nicht zurechenbar sein, ist die Frage zu klären, ob eine Übertragung der Verkehrssicherungspflichten auf selbständige Hilfspersonen zulässig ist. Kommt man zum Ergebnis der Zulässigkeit der Übertragung, sind die daran geknüpften haftungsrechtlichen Konsequenzen der beteiligten Personen zu klären. Kann sich der ursprünglich Verkehrssicherungspflichtige von seinen Verpflichtungen befreien bzw welche treffen ihn noch? Haftet die Hilfsperson, die die Verpflichtung selbständig wahrnimmt, direkt dem Geschädigten?  
*Von Florian Obermayr*
- Die Reform des EU-Haftpflichtversicherungsrechts – Schwerpunkt Motorsport ..... 290  
 Infolge des „Vnuk-Urteils“ und zweier weiterer Entscheidungen des EuGH zeigte sich ein gewisser Nachholbedarf des Haftpflichtversicherungsrechts in einigen EU-Mitgliedsländern. Im Rahmen eines im Jahr 2016 begonnenen „Refit“-Prozesses zur Aktualisierung der Kfz-Haftpflicht-RL wurden durch die Kommission zahlreiche Meinungen und Stellungnahmen aus allen EU-Mitgliedsländern eingeholt. Der Rat wird die RL voraussichtlich im zweiten Halbjahr 2019, somit unter der seit Juli turnusmäßigen finnischen Präsidentschaft, beschließen.  
*Von Martin Hoffer*
- Neues aus Brüssel und Luxemburg ..... 294  
 Im Zuge der Modernisierung des Verkehrssektors stellen derzeit insb der Klimaschutz und damit die Bekämpfung der CO<sub>2</sub>-Emissionen zentrale Ziele dar. Bei einer informellen Tagung der EU-Verkehrsminister im März 2019 stand die Umsetzung des multimodalen Verkehrs im Mittelpunkt. Im Übrigen konnte im ersten Halbjahr 2019 eine Reihe von Vorschlägen aus den Mobilitätspaketen 2017/2018 weiter vorangetrieben werden – so zB die Änderung der RL über die höchstzulässige Länge von Führerhäusern, der VO-Vorschlag über die Fahrzeugsicherheit und der VO-Vorschlag über elektronische Frachtbeförderungsinformationen. Schließlich konnte ein harmonisierter Rechtsrahmen für Drohnen verabschiedet werden.  
*Von Othmar Thann*

## Bericht

- Entwicklungen im europäischen Schadenersatzrecht 2018 ..... 296  
**Bericht über die 18th Annual Conference on European Tort Law**  
*Von Lena Kolbitsch und Viviane Velisek*
- Die digitale Mopedprüfung ..... 300  
*Von Dagmar Lehner*

## Gesetzgebung und Verwaltung

- Bundesrecht ..... 301  
*Von Gerhard Pürstl*

## Rechtsprechung

- Gefährdungen der Eisenbahn müssen mit an Sicherheit grenzender Wahrscheinlichkeit ausgeschlossen werden ..... 306  
**162: LVwG Salzburg-Umgebung 24. 1. 2019, 405-4/2247/1/5-2019 (rk)**  
*Mit Anmerkung von Erwin Markl und Christian Hagen*
- Kein Ersatz der entgangenen Urlaubsfreude nach einem Verkehrsunfall gegen Unfallgegner ..... 308  
**163: OLG Graz 14. 11. 2018, 5 R 169/18 i**
- Kein zusätzlicher Kontrollblick beim Linksabbiegen ..... 310  
**164: OGH 29. 1. 2019, 2 Ob 50/18 v**

## Judikaturübersicht Verwaltung



- StVO ..... 312  
**165: VwGH 15. 4. 2019, Ra 2019/02/0070**  
 Fahrerflucht, Einzelfallbeurteilung der maßgeblichen Umstände ist notwendig
- 166: VwGH 15. 4. 2019, Ra 2018/02/0086** ..... 312  
 Vorsatz bei Alkoholdelikten, Kenntnis über genauen Wert für vorsätzliches Begehen nicht notwendig
- 167: VfGH 25. 2. 2019, V24/2018 (V24/2018-9)** ..... 313  
 Signifikante Abweichung des Aufstellungsorts eines Verkehrszeichens von der V, Kundmachungsmangel
- KFG ..... 314  
**168: VwGH 11. 3. 2019, Ra 2019/11/0035**  
 Blaulichtbewilligung, Beurteilung des öffentlichen Interesses macht Einzelfallprüfung erforderlich
- 169: VwGH 4. 4. 2019, Ra 2017/11/0302** ..... 314  
 Begriffsauslegung, zum Zeitpunkt der Gesetzwerdung bestehende Erlässe können herangezogen werden
- 170: VwGH 8. 4. 2019, Ra 2018/02/0037** ..... 315  
 Unterlassen der Lenkerauskunft, Tatort ist Sitz der anfragenden Beh.

## Standards

- Impressum ..... 281
- Buchbesprechungen ..... 315

**www.manz.at/shop – der Webshop  
 für Recht, Steuer, Wirtschaft**  
 Jetzt portofrei bestellen!



**MANZ**

# NVwZ

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z135

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

Prof. Dr. Andreas Heusch

Prof. Dr. Thomas Mayen

Prof. Dr. Hubert Meyer

Prof. Dr. Janbernd Oebbecke

Prof. Dr. Joachim Scherer

Dr. Heribert Schmitz

Prof. Dr. Friedrich Schoch

Dr. Thomas Schröer

Prof. Dr. Rudolf Streinz

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

## Aus dem Inhalt

*Th. Dünchheim/S. Gräler*

**Verfassungsrechtliche Implikationen der paritätischen  
Mitbestimmung in kommunalen Unternehmen** 1225

*S. Häberer*

**Vorzeitiger Maßnahmebeginn – Nichts geht mehr?** 1230

*A. Heusch/E. Dickten*

**Neue Rechtsprechung zum Kommunalrecht** 1238

*Hans Meyer*

**Verbietet das Grundgesetz eine paritätische Frauen-  
quote bei Listenwahlen zu Parlamenten?** 1245

*P. Jacob*

**Der staatliche Zugriff auf kirchliche Personalakten** 1250

*Hubert Meyer*

**Grundgesetz und Kreisumlage** 1254

*E. Hofmann*

**Die gescheiterte Infrastrukturabgabe: Ende eines  
Irrwegs?** 1257

*T. Schwänder*

**Die Pflicht zur Rückholung Deutscher aus dem  
vormaligen IS-Gebiet** 1260

*EuGH*

**Kostenlose Zuteilung von Emissionszertifikaten –  
Begriff des Stromerzeugers (Anm. M. Ehrmann)** 1265

*BVerwG*

**Durchsetzung einer versammlungsrechtlichen Ver-  
fügung auf der Grundlage allgemeinen Polizeirechts  
(Anm. S. Detterbeck)** 1281

*BVerwG*

**Kein presserechtlicher Auskunftsanspruch für ein  
Wirtschaftsunternehmen mit vornehmlich außer-  
publizistischem Geschäftszweck (Anm. A. Hofmann)** 1283



C.H. BECK

## 17/2019

1. September 2019

38. Jahrgang S. 1225–1304



2750201917

## Inhalt

Aufsätze		<i>T. Dünchheim/S. Gräler</i> , Verfassungsrechtliche Implikationen der paritätischen Mitbestimmung in kommunalen Unternehmen 1225	
		<i>S. Häberer</i> , Vorzeitiger Maßnahmebeginn – Nichts geht mehr? 1230	
Berichte		<i>A. Heusch/E. Dickten</i> , Neue Rechtsprechung zum Kommunalrecht 1238	
Forum		<i>Hans Meyer</i> , Verbietet das Grundgesetz eine paritätische Frauenquote bei Listenwahlen zu Parlamenten? 1245	
Kurze Beiträge		<i>P. Jacob</i> , Der staatliche Zugriff auf kirchliche Personalakten – Probleme im Grenzbereich von Kirchen-, Straf- und Verwaltungsrecht 1250	
Zur Rechtsprechung		<i>Hubert Meyer</i> , Grundgesetz und Kreisumlage 1254	
		<i>E. Hofmann</i> , Die gescheiterte Infrastrukturabgabe: Ende eines Irrwegs? 1257	
		<i>T. Schwander</i> , Die Pflicht zur Rückholung Deutscher aus dem vormaligen IS-Gebiet 1260	
Buchbesprechungen		<i>G. Czermak/E. Hilgendorf</i> , Religions- und Weltanschauungsrecht ( <i>H. Weber</i> ) 1262	
		<i>L. Elmenhorst/V. Wiese</i> , Kulturgutschutzgesetz: KGSG ( <i>B. Pieroth</i> ) 1263	
		<i>Ch. Gröpl</i> , Bundeshaushaltsordnung, Landeshaushaltsordnungen ( <i>G. Gass</i> ) 1264	
		<i>M. Sauerwald</i> , Der Versammlungsleiter im Aktienrecht ( <i>M. Höreth</i> ) 1264	
Rechtsprechung			
EuGH	20. 6.19 – C-682/17	<b>Kostenlose Zuteilung von Emissionszertifikaten – Begriff des Stromerzeugers</b> Anm. <i>M. Ehrmann</i>	1265 1272
BVerfG	18. 7.19 – 2 BvR 1301/19	Erfolgreiche Vb. gegen Entscheidung des sächsischen Landeswahlausschusses	1274
BVerfG	12. 3.19 – 1 BvR 2721/16	<b>Rechtsschutz im Verfahren zur Vergabe von Plätzen an einem Gymnasium</b>	1276
BVerwG	29. 5.19 – 10 C 6/18	<b>Anhörung kreisangehöriger Gemeinden vor Festlegung des Kreisumlagesatzes</b>	1279
BVerwG	3. 5.19 – 6 B 149/18	<b>Durchsetzung einer versammlungsrechtlichen Verfügung</b> Anm. <i>S. Detterbeck</i>	1281 1282
BVerwG	21. 3.19 – 7 C 26/17	<b>Kein presserechtlicher Auskunftsanspruch für ein Wirtschaftsunternehmen</b> Anm. <i>A. Hofmann</i>	1283 1289

BVerwG	31. 1.19 – 1 WB 28/17	Regelung zur Haartracht von Soldaten („Haar- und Barterlass“)	1291
BVerwG	4. 4.19 – 2 B 32/18	Disziplinäre Entfernung eines Lehrers aus dem Beamtenverhältnis	1295
VGHKassel	20. 3.19 – 2 B 261/19	Betriebsuntersagung für Diesel-Fahrzeuge ohne Software-Update	1297
OVG Lüneburg	7. 5.19 – 10 IA 75/17	Wiederaufnahme des Verwaltungsverfahrens bei Änderung des Europarechts	1300
VG Berlin	10. 7.19 – VG 34 L 245/19	Rückkehr deutscher Staatsangehöriger aus dem IS-Gebiet	1302

## NVwZ aktuell

In eigener Sache, NVwZ-RR, NJW	VII
Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VII
Rechtsprechung in Leitsätzen	VIII
Gesetzgebung, Gesetzgebungsverfahren, Literatur	IX



ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

**Schriftleitung und Verlagsredaktion:**  
Rechtsanwalt Professor Dr. Achim Schunder (verantwortlich für den Textteil) und Rechtsanwältin Dr. Christiane Prause.

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 110241, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (069) 75 60 91-0, Telefax: (069) 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 zur deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonsti-

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81

89-604, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 3 81 89-3 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 2019:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 339,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 295,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** Studenten (fachbezogener Studiengang) sowie Referendare (gegen Nachweis) jährlich € 169,50 (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 18,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 535,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 469,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** Studenten (w. o.) jährlich € 267,50 (inkl. MwSt.). Einzelheft NVwZ m. RR € 27,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegange-

ne Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Versandkosten jeweils zuzüglich.

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** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

# VerwArch

## VERWALTUNG



D3-£140

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNG

### HERAUSGEBER

Prof. Dr. Arthur Benz  
Prof. Dr. Siegfried Broß  
Prof. Dr. Max-Emanuel Geis  
Prof. Dr. Thomas Groß  
Prof. Dr. Annette Guckelberger  
Prof. Dr. Elke Gurlit  
Prof. Dr. Norbert Kämper  
Prof. Dr. Dr. Klaus König  
Prof. Dr. Hans-Werner Laubinger †  
Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Prof. Dr. Utz Schliesky  
Prof. Dr. Thorsten Siegel  
Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmann  
Prof. Dr. Peter Wysk  
Prof. Dr. Jan Ziekow

### AUS DEM INHALT

#### AUFSÄTZE

##### Martini/Botta

Undurchsichtige Datentransfers – gläserne Studierende? · S. 235

##### Will

Die Vollstreckung verwaltungsgerichtlicher Allgemeiner Leistungsurteile auf Aufstellung bzw. Fortschreibung von Luftreinhalteplänen · S. 280

##### Schröder

Rahmenbedingungen der Digitalisierung der Verwaltung · S. 328

##### Chan

Effektive Ressourcennutzung im taiwanesischen Verwaltungs-kooperationsrecht · S. 349

##### Lee

Verfahrensrecht und Rechtsschutz im Wandel · S. 366

##### Knauff

Verfahrensrecht als Gestaltungsinstrument · S. 388

##### Korte

Das Gebot effektiven Rechtsschutzes als Moderator für behördliche Entscheidungen in eigener Sache in der Eingriffsverwaltung am Beispiel des Abfallrechts · S. 405

Heft 3  
August 2019  
Seiten 235 – 418  
110. Jahrgang  
Art.-Nr. 56364903  
PVSt 48318

# 3

Carl Heymanns Verlag

# Schriftleitung

Univ.-Prof. Dr. *Jan Ziekow*, Speyer

## Herausgeber

- Prof. Dr. *Arthur Benz*, Univ.-Prof. an der Technischen Universität Darmstadt  
Prof. Dr. *Siegfried Broß*, Richter des Bundesverfassungsgerichts a.D., Karlsruhe,  
Honorarprofessor an der Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Prof. Dr. *Max-Emanuel Geis*, Univ.-Prof. an der Friedrich-Alexander-Universität  
Erlangen-Nürnberg  
Prof. Dr. *Thomas Groß*, Univ.-Prof. an der Universität Osnabrück  
Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Univ.-Prof. an der Universität des Saarlandes  
Saarbrücken  
Prof. Dr. *Elke Gurlit*, Univ.-Prof. an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Norbert Kämper*, Rechtsanwalt, Düsseldorf, Honorarprofessor an der  
Ruhr-Universität Bochum  
Prof. Dr. Dr. *Klaus König*, Ministerialdirektor a.D., em. Univ.-Prof. an der Deut-  
schen Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer  
Prof. Dr. *Hans-Werner Laubinger*†, M.C.L., em. Univ.-Prof. an der Johannes  
Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Wolf-Rüdiger Schenke*, em. Univ.-Prof. an der Universität Mannheim  
Prof. Dr. *Sabine Schlacke*, Univ.-Prof. an der Westfälischen Wilhelms-Universität  
Münster  
Prof. Dr. *Utz Schliesky*, Direktor des Schleswig-Holsteinischen Landtags und Vor-  
standsmitglied des Lorenz-von-Stein-Instituts für Verwaltungswissenschaften an  
der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel  
Prof. Dr. *Thorsten Siegel*, Univ.-Prof. an der Freien Universität Berlin  
Prof. Dr. *Indra Spiecker gen. Döhmman*, LL.M, Univ.-Prof. an der Goethe-Uni-  
versität Frankfurt a.M.  
Prof. Dr. *Peter Wysk*, Richter am Bundesverwaltungsgericht, Leipzig, Honorar-  
professor an der Humboldt-Universität zu Berlin  
Prof. Dr. h.c. (NUM) *Jan Ziekow*, Direktor des Deutschen Forschungsinstituts für  
öffentliche Verwaltung, Univ.-Prof. an der Deutschen Universität für Verwal-  
tungswissenschaften Speyer
- 

## Inhalt

### Abhandlungen

- Undurchsichtige Datentransfers – gläserne Studierende?  
Von Univ.-Prof. Dr. *Mario Martini* und Forschungsreferent *Jonas Botta*, Speyer..... 235
- Die Vollstreckung verwaltungsgerichtlicher Allgemeiner Leistungsurteile auf Aufstellung bzw.  
Fortschreibung von Luftreinhalteplänen  
Von Prof. Dr. Dr. *Martin Will*, M.A., LL.M. (Cambr.) ..... 280
- Rahmenbedingungen der Digitalisierung der Verwaltung  
Prof. Dr. *Meinhard Schröder*..... 328
- Effektive Ressourcennutzung im taiwanesischen Verwaltungskooperationsrecht  
*Chen-Jung Chan* ..... 349
- Verfahrensrecht und Rechtsschutz im Wandel  
Prof. Dr. *Chien-Liang Lee* Institutum Iurisprudentiae, Academia Sinica, Taipei..... 366
- Verfahrensrecht als Gestaltungsinstrument  
Von Univ.-Prof. Dr. *Matthias Knauff*, LL.M. Eur., Jena..... 388
- Das Gebot effektiven Rechtsschutzes als Moderator für behördliche Entscheidungen in eigener Sache in  
der Eingriffsverwaltung am Beispiel des Abfallrechts  
von Univ.-Prof. Dr. iur. *Stefan Korte*, Dipl.-Kfm. .... 405

# NJW

D3-Z17A

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Neue Juristische Woche

In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

- M. Fervers/B. Gsell*  
Ergänzende Vertragsauslegung bei AGB-Kontrolle  
im unionsrechtlichen Kontext 2569
- A. Morell*  
Wirksamkeit der Inkassozeession bei RDG-Verstoß 2574
- P. Sohn*  
Grundlagen des Gesamtschuldnerausgleichs 2579
- B. Niepmann/C. Seiler*  
Die Entwicklung des Unterhaltsrechts 2581
- P. Gola/C. Klug*  
Die Entwicklung des Datenschutzrechts 2587
- EuGH*  
Entschädigung beim verspäteten Zwischenstopp  
in Drittstaat (Anm. H. N. Möllring) 2595
- BVerfG*  
Verletzung der Meinungsfreiheit und Schmähkritik  
(Anm. T. Gostomzyk) 2600
- BGH*  
Gemeinsame Unterhaltungspflicht von Dienstbarkeits-  
berechtigtem und Eigentümer (Anm. C. Kessler) 2615
- KG*  
Vertragsverletzungen durch „Overblocking“ –  
Zustellungsbevollmächtigung (Anm. D. Höch) 2624
- BGH*  
Beschuldigtenstatus bei Beihilfeverdacht zu Verbrechen  
gegen die Menschlichkeit (Anm. K. Gierhake) 2627



## 36/2019

29. August 2019  
72. Jahrgang S. 2569–2648  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Kolumne

Geschwisterneid  
von Anwälten

Interview

Rechtmarkt  
im Wandel

Forum

Liberalisierung des  
Sexualstrafrechts



0150201936

# INHALT

## Aufsätze

Matthias Fervers / Beate Gsell

**Ergänzende Vertragsauslegung bei der AGB-Kontrolle im unionsrechtlichen Kontext** 2569

Der BGH praktiziert auch im Anwendungsbereich der Klausel-RL eine Lückenfüllung im Wege der ergänzenden Vertragsauslegung, so insbesondere bei unwirksamen Preisanpassungsklauseln in Energielieferungsverträgen die so genannte Drei-Jahres-Lösung. Die Autoren halten das für europarechtlich unhaltbar.

Alexander Morell

**Wirksamkeit der Inkassoession bei RDG-Verstoß** 2574

Bleibt die Inkassoession gem. § 134 BGB wirksam, wenn der registrierte Rechtsdienstleister seine Inkassoerlaubnis überschreitet und so gegen § 3 RDG verstößt? Der Autor hält die Abtretungen unter konsequenter Anwendung des Abstraktionsprinzips sowie der Auslegung des Telos des § 3 RDG für wirksam.

## Zur Rechtsprechung

Peter Sohn

**Grundlagen des Gesamtschuldnerausgleichs** 2579

(OLG Stuttgart, NJW 2019, 2621)

## Bericht

Birgit Niepmann / Christian Seiler

**Die Entwicklung des Unterhaltsrechts seit Anfang 2019** 2581

Peter Gola / Christoph Klug

**Die Entwicklung des Datenschutzrechts im ersten Halbjahr 2019** 2587

## Kanzlei & Mandat

Tim Günther

**Zeitabrechnung und Zeittaktklauseln in Vergütungsvereinbarungen** 2591

## Buchbesprechungen

**Kroiß / Horn / Solomon: Nachfolgerecht** (Ulf Schönenberg-Wessel) • 2593

**Führich / Staudinger: Reiserecht** (Ronald Schmid) •

**Schmidt / Weber-Grellet: Einkommensteuergesetz** (Harald Plewka)

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Wissenschaft & Hochschule	21
<b>Rette sich, wer kann!</b>		<b>Evolution statt Revolution</b>		<b>Der Niedergang des Steuerrechts im Norden</b>	
M. Heese		J. Brandhoff		T. Keß/A. Ossinger	
Agenda	6	Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	27
Meldungen / Kolumne	7	<b>Berliner Mietendeckel verfassungswidrig</b>		web.report	28
Gesetzgebung	8	B. Wolfers / K.-U. Opper		Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Forum	17	Beck'sche Zeitschriften	38
Entscheidung der Woche	9	<b>Liberalisierung des StGB</b>		Buchhinweise	40
		F. G. Mildenerger		Personalien	42
		Haftungsseite	19	Heftvorschau/Impressum	44
		<b>Hinweispflichten im beschränkten Mandat</b>			
		T. Geber			

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>	
EuGH 11.07.19 – C-502/18 <b>Entschädigungsanspruch beim verspäteten Zwischenstopp in Drittstaat</b> (Anm. H. N. Möllring)	2595
EuGH 13.06.19 – C-193/18 <b>Gmail von Google kein Telekommunikationsdienst</b>	2597
<b>Verfassungsgerichte</b>	
BVerfG 14.06.19 – 1 BvR 2433/17 <b>Verletzung der Meinungsfreiheit durch Einordnung einer Äußerung als Schmähkritik</b> (Anm. T. Gostomzyk)	2600
<b>Zivilgerichte</b>	
BGH 15.02.19 – V ZR 77/18 <b>Lückenfüllung nach AGB-Kontrollverdict zu exorbitanter Bindungsfrist</b>	2602
BGH 16.04.19 – X ZR 93/18 <b>Ausgleichsanspruch wegen Verspätung eines einheitlich gebuchten Anschlussflugs</b>	2604
BGH 04.06.19 – X ZR 22/18 <b>Ausgleichsanspruch wegen Verspätung nach Beschädigung eines Flugzeugreifens (Ls.)</b>	2606
BGH 09.04.19 – VI ZR 377/17 <b>Pflegekosten und Betreuungsaufwand Angehöriger – Vermehrte Bedürfnisse des Verletzten</b>	2607
BGH 20.03.19 – VIII ZR 88/18 <b>Leistung an die Bank bei Zahlung auf deren CpD-Konto nach Abtretung</b>	2608
BGH 11.04.19 – III ZR 4/18 <b>Rückforderung gegenüber Leistungserbringer nach Aufhebung eines Bewilligungsbescheids</b>	2611
BGH 08.03.19 – V ZR 343/17 <b>Unterhaltungspflicht aus Gemeinschaft von Dienstbarkeitsberechtigtem und Eigentümer</b> (Anm. C. Kessler)	2615
BGH 16.05.19 – III ZR 6/18 <b>Ort der Herausgabe beschlagnahmter Gegenstände</b>	2618
BGH 06.05.19 – AnwZ (Brfg) 38/17 <b>Keine Zulassung einer im Jobcenter tätigen Justiziarin als Syndikusrechtsanwältin (Ls.)</b>	2621
OLG Stuttgart 30.01.19 – 10 U 223/18 <b>Ausgleichsansprüche aufsichtsführender Architekten gegen Unternehmer – Verjährung</b>	2621
KG 06.03.19 – 10 W 192/18 <b>Keine analoge Anwendung von § 5 NetzDG auf Vertragsverletzungen durch „Overblocking“</b> (Anm. D. Höch)	2624
OLG Dresden 30.04.19 – 4 U 1863/18 <b>Wirksamkeit einer Widerspruchsbelehrung (Ls.)</b>	2626
OLG Frankfurt a.M. 02.05.19 – 2 UF 273/17 <b>Keine Unterhaltsverwirkung bei neuer Partnerschaft der nichtehelichen Mutter (Ls.)</b>	2626
<b>Strafgerichte</b>	
BGH 06.06.19 – StB 14/19 <b>Beschuldigtenstatus bei Verdacht der Beihilfe zu Verbrechen gegen die Menschlichkeit</b> (Anm. K. Gierhake)	2627
<b>Verwaltungsgerichte</b>	
OVG Saarlouis 24.06.19 – 2 A 140/19 <b>Zustellung und Wiedereinsetzungsantrag im elektronischen Rechtsverkehr</b>	2636
OVG Weimar 06.03.19 – 2 EO 768/18 <b>Anwaltliche Sorgfaltspflichten bei Übermittlung eines fristwahrenden Schriftsatzes per Fax</b>	2638
<b>Arbeitsgerichte</b>	
BAG 19.03.19 – 9 AZR 881/16 <b>Urlaubsabgeltung und Verfallfristen – Neubeginn der Verjährung</b>	2640
BAG 19.02.19 – 9 AZR 423/16 <b>Verfall von Urlaub – Obliegenheiten des Arbeitgebers bei fehlender Antragstellung</b>	2643
<b>Finanzgerichte</b>	
BFH 05.06.19 – IX B 121/18 <b>Umlaute und Sonderzeichen in Dateibezeichnung beim „beA“</b>	2647
BFH 21.05.19 – IX R 43/17 <b>Anforderungen an die anwaltliche Fristenkontrolle (Ls.)</b>	2648

Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 6/2019

# JUS



9/2019

59. Jahrgang

Seiten 833–928

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

Mit Beilage:  
Praxiseinstieg

AUS DEM INHALT:

**AUFSATZ**

*Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke*  
Der maßgebliche Zeitpunkt für die Beurteilung von Verwaltungsakten im Rahmen der Anfechtungsklage

**STUDIUM**

*Prof. Dr. Stephan Lorenz*  
Grundwissen – Zivilrecht: Deliktsrecht – Haftung aus § 823 I BGB

*Wiss. Mitarbeiter Christian Schäfer, LL. M.*  
Grundlagen des Europäischen Haftbefehls

**REFERENDARIAT**

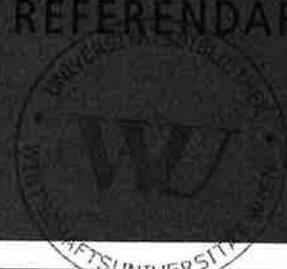
*Richter am AG Dr. Frank O. Fischer*  
Aktuelles Zivilprozessrecht

**FALLBEARBEITUNG**

*Privatdozent Dr. Nils Grosche*  
Anfängerhausarbeit – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Bundestagspräsident im politischen Wettbewerb

*Akad. Rat Dr. Alexander Scheuch*  
Semesterabschlussklausur – Gesellschaftsrecht: Vertretung und Haftung in der KG

*Richter am AG Dr. Dirk Wünschig*  
(Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht: Das Schloss der Betreuten



## Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber  
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH  
Prof. Dr. Thomas Rönnewald  
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsck

## Beirat

Akad. Rat Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Wiss. Assistentin Dr. Gabriele Buchholtz – Privatdozent Dr. Tobias Ceffinato – Wiss. Assistent Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Akad. Rat Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Notarassessor Dr. Patrick Meier – Akad. Rätin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Akad. Rat Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Wiss. Mitarbeiterin Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur. – Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

<b>Aufsatz</b>	<i>Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke</i> <b>Der maßgebliche Zeitpunkt für die Beurteilung von Verwaltungsakten im Rahmen der Anfechtungsklage</b>	833
<b>Studium</b>	<i>Wiss. Mitarbeiter Julian Christmann</i> <b>Wann fiktive Herstellungskosten real oder nur Fiktion sind</b>	843
	<i>Staatsanwältin Riccarda Feldmann und Wiss. Mitarbeiter Alexander Schuhmann</i> <b>Ansprüche von Konzertbesuchern bei Leistungsstörungen</b>	848
	<i>Prof. Dr. Stephan Lorenz</i> <b>Grundwissen – Zivilrecht: Deliktsrecht – Haftung aus § 823 I BGB</b>	852
	<i>Wiss. Mitarbeiter Christian Schäfer, LL. M.</i> <b>Grundlagen des Europäischen Haftbefehls</b>	856
	<i>Wiss. Referent Dr. Konrad Duden, LL. M. (Cambridge)</i> <b>Die Wahl der Richterinnen und Richter des BVerfG und der obersten Bundesgerichte</b>	859
<b>Referendariat</b>	<i>Richter am AG Dr. Frank O. Fischer</i> <b>Aktuelles Zivilprozessrecht</b>	864
<b>Fallbearbeitung</b>	<i>Privatdozent Dr. Nils Grosche</i> <b>Anfängerhausarbeit – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Bundestagspräsident im politischen Wettbewerb</b>	868
	<i>Akad. Rat a. Z. Dr. Alexander Scheuch</i> <b>Semesterabschlussklausur – Gesellschaftsrecht: Vertretung und Haftung in der KG</b>	875
	<i>Jun.-Prof. Dr. Tillmann Bartsch und Rechtsreferendarin Dr. Caprice Nina Doerbeck</i> <b>Referendarexamensklausur – Strafrecht: Manchmal geht alles schief</b>	879
	<i>Wiss. Assistentin Dr. Anika Klafki</i> <b>Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte – Streit im Spielhallengewerbe</b>	885
	<i>Richter am AG Dr. Dirk Wünschig</i> <b>(Original-)Assessorexamensklausur – Zivilrecht: Das Schloss der Betreuten</b>	892

## Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL.M., Münster  
Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen  
Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster  
Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M., LL.M. Eur., Marburg  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld  
Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

### Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen  
Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen  
Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

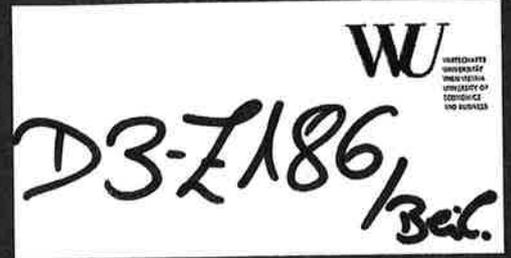
### Öffentliches Recht

Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz  
Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz  
Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL.M., Hamburg  
Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin  
Prof. Dr. Michael Sachs, Köln  
Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg  
Prof. Dr. Rudolf Streinz, München  
Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin

## Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i>	<b>„Abbruchjäger“ bei eBay</b> BGH, Urt. v. 22.5.2019 – VIII ZR 182/17, NJW 2019, 2475	903
	<i>Prof. Dr. Martin Gutzeit</i>	<b>Vertragsgemäßer Zustand des Mietobjekts</b> BGH, Urt. v. 5.12.2018 – VIII ZR 17/18, NZM 2019, 140	904
	<i>Prof. Dr. Martin Schwab</i>	<b>Werkvertragsrechtliche Verjährung bei Photovoltaikanlage</b> BGH, Urt. v. 10.1.2019 – VII ZR 184/17, NJW 2019, 1593	907
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	<b>Abhängigkeit des Erbes von Besuchen beim Erblasser</b> OLG Frankfurt a. M., Beschl. v. 5.2.2019 – 20W 98/18, NZFam 2019, 259	909
	<i>Prof. Dr. Burkhard Boemke</i>	<b>Mehrarbeitszuschläge bei Teilzeitarbeit</b> BAG, Urt. v. 19.12.2018 – 10 AZR 231/18, NZA 2019, 790	911
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Defensivnotstand</b> AG Riesa, Urt. v. 24.4.2019 – 9 Cs 926 Js 3044/19, BeckRS 2019, 11922	913
	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	<b>Versuchsbeginn bei der Hehlerei in Form von Absatzhilfe</b> BGH, Beschl. v. 31.10.2018 – 2 StR 281/18, NJW 2019, 1311	915
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Mehrdad Payandeh</i>	<b>Richterliche Unabhängigkeit und richterliche Unabsetzbarkeit</b> EuGH, Urt. v. 24.6.2019 – C-619/18, NVwZ 2019, 1109	917
	<i>Prof. Dr. Matthias Ruffert</i>	<b>Europäischer Haftbefehl von deutscher Staatsanwaltschaft</b> EuGH, Urt. v. 27.5.2019 – C-508/18, C-82/19 PPU, NJW 2019, 2145	920
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Abwägung von Kunstfreiheit und allgemeinem Persönlichkeitsrecht</b> BVerfG, Beschl. v. 28.1.2019 – 1 BvR 1738/16, NJW 2019, 1277	922
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	<b>Entscheidungsinhalt im Organstreit</b> BVerfG, Beschl. v. 12.3.2019 – 2 BvQ 91/18, BeckRS 2019, 3735	925
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Rederecht von Einzelstadträten im Gemeinderat</b> VGH Mannheim, Beschl. v. 20.11.2018 – 1 S 1824/18, BeckRS 2018, 35341	926

# JuS



Beilage zu JuS 9/2019  
59. Jahrgang  
Seiten 929–952

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

## Praxiseinstieg

AUS DEM INHALT:

*Rechtsanwalt Dr. Michael Neupert*  
Integre Argumentation in der moralischen Defensive

*Rechtsanwalt Dr. Christoph Tamcke und  
Rechtsanwalt Daniel Adolph*  
Einstieg in die Wirtschaftskanzlei – Wie funktioniert  
Private M&A?

*Richterin am OLG Dr. Judith Ledermann*  
Fallbesprechung im Insolvenzanfechtungsrecht

*Oberstaatsanwalt Dr. Malte Rabe von Kühlewein*  
Berufsanfänger bei der Staatsanwaltschaft

*Richter am VG Dr. Felix Hornfischer und  
Richter Nils J. Janson*  
Einführung in die verwaltungsgerichtliche  
Referatsarbeit

*Vors. Richterin am VGH Dr. Renate Köhler-Rott*  
Streitgegenstand, Sachverhaltsaufklärung und  
Beweiserhebung im Asylstreitverfahren



# Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

## Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber  
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH  
Prof. Dr. Thomas Rönna  
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsich

# JuS

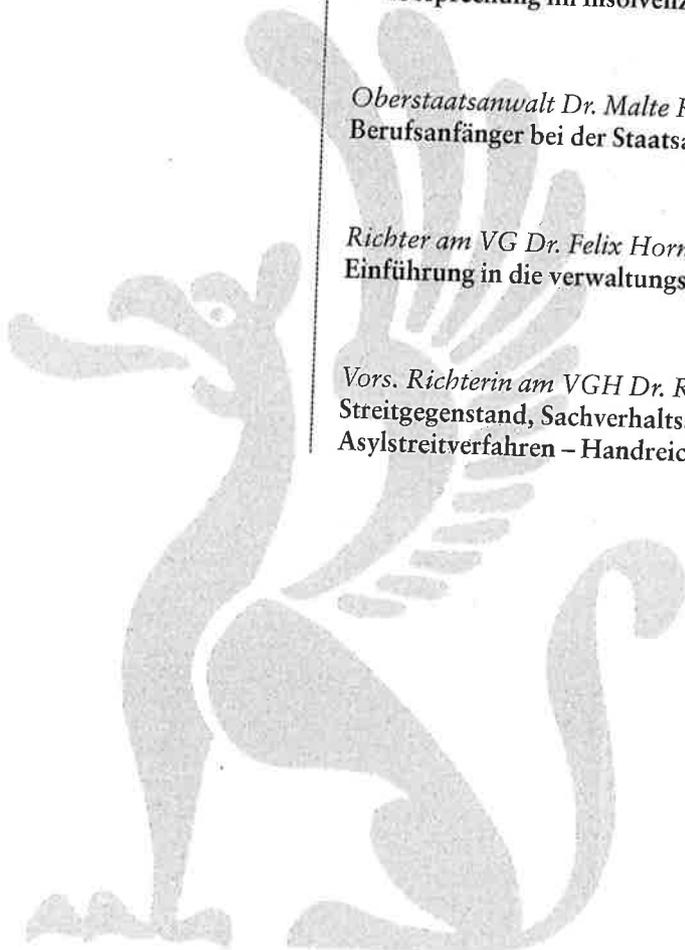
59. Jahrgang  
September 2019 · Praxiseinstieg  
www.JuS.de

## Beirat

Akad. Rat Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Wiss. Assistentin Dr. Gabriele Buchholtz – Privatdozent Dr. Tobias Ceffinato – Wiss. Assistent Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Akad. Rat Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Notarassessor Dr. Patrick Meier – Akad. Rätin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Akad. Rat Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Wiss. Mitarbeiterin Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur. – Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

## Praxiseinstieg

- Rechtsanwalt Dr. Michael Neupert*  
**Integre Argumentation in der moralischen Defensive – Wie man einen Elefanten umarmt** 929
- Rechtsanwalt Dr. Christoph Tamcke und Rechtsanwalt Daniel Adolph*  
**Einstieg in die Wirtschaftskanzlei – Wie funktioniert Private M&A?** 932
- Richterin am OLG Dr. Judith Ledermann*  
**Fallbesprechung im Insolvenzanfechtungsrecht** 936
- Oberstaatsanwalt Dr. Malte Rabe von Kühlewein*  
**Berufsanfänger bei der Staatsanwaltschaft** 940
- Richter am VG Dr. Felix Hornfischer und Richter Nils J. Janson*  
**Einführung in die verwaltungsgerichtliche Referatsarbeit** 944
- Vors. Richterin am VGH Dr. Renate Köhler-Rott*  
**Streitgegenstand, Sachverhaltsaufklärung und Beweiserhebung im Asylstreitverfahren – Handreichungen für Einzelrichter** 948



# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

151. JAHRGANG

07  
2019

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZB15

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## BEITRAG

*Beatrice Blümel:*

Der GmbH-Geschäftsanteil als zwingend vererblicher Vermögenswert Seite 241

---

## RECHTSPRECHUNG

Internationale Zuständigkeit und Wirkungserstreckung nach EuErbVO

(*Gregor Christandl*) Seite 257

Aufhebung einer letztwilligen Verfügung mit Auflösung  
der Lebensgemeinschaft (*Denan Dukic*)

Seite 263

Gewinnauszahlungsansprüche bei Treuhand an Geschäftsanteil

Seite 268

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

Beatrice Blümel

Der GmbH-Geschäftsanteil als zwingend vererblicher Vermögenswert ..... 241

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Schikane durch Rechtsausübung? Freiheitsersitzung gegen Dienstbarkeit –  
OGH 17. 7. 2018, 1 Ob 34/18h: § 1295 Abs 2, § 1488 ABGB ..... 254

### Erbrecht

Amtsbestätigung –

OGH 28. 3. 2019, 2 Ob 36/19m: § 182 Abs 3 AußStrG ..... 257

Internationale Zuständigkeit und Wirkungserstreckung nach EuErbVO –

OGH 28. 3. 2019, 2 Ob 59/18t: Art 3 Abs 2, Art 17, 39 EuErbVO (Anmerkung von Gregor Christandl) ..... 257

Beweislast für die Echtheit des Testaments –

OGH 29. 4. 2019, 2 Ob 51/19t: § 578 ABGB; §§ 161 ff AußStrG ..... 262

Aufhebung einer letztwilligen Verfügung mit Auflösung der Lebensgemeinschaft –

OGH 29. 4. 2019, 2 Ob 192/18a: §§ 553, 725 ABGB (Anmerkung von Denan Dukic) ..... 263

Aufhebung einer letztwilligen Verfügung mit Auflösung der Ehe –

OGH 28. 5. 2019, 2 Ob 43/19s: §§ 553, 725 ABGB ..... 267

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Gewinnauszahlungsansprüche bei Treuhand an Geschäftsanteil –

OGH 21. 3. 2019, 6 Ob 216/18k: §§ 35, 78, 81 GmbHG; §§ 1478, 1480 ABGB ..... 268

Abberufung eines Aufsichtsratsmitglieds –

OGH 23. 5. 2019, 6 Ob 1/19v: § 30b Abs 1 a und 5, § 16 GmbHG; § 87 Abs 2 und 10 AktG ..... 269

Anfechtung eines Optionsvertrags wegen laesio enormis –

OGH 23. 5. 2019, 6 Ob 20/19p: §§ 934, 1268 ABGB ..... 272

Absicherung einer Stimmrechtsbindung durch einstweilige Verfügung –

OGH 23. 5. 2019, 6 Ob 44/19t: §§ 378 ff EO; § 52 GmbHG ..... 273

### Vertragsrecht

Tod des Betroffenen –

OGH 26. 2. 2019, 8 Ob 4/19z: §§ 246, 284 ABGB ..... 274

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

Haftung des Treuhänders –

OGH 25. 10. 2018, 6 Ob 173/18m: § 9 BTVG; §§ 1293 ff ABGB ..... 274

### Verfahren außer Streitsachen

Bestellung mehrerer Erwachsenenvertreter –

OGH 19. 12. 2018, 8 Ob 164/18b: §§ 116 a ff AußStrG; § 243 Abs 3, § 246 Abs 3 Z 2 ABGB ..... 277

Richterliche Beträgsfestsetzung nach § 34 AußStrG –

OGH 23. 1. 2019, 1 Ob 140/18x: § 34 AußStrG; § 273 ZPO ..... 279

Standesnachrichten und Mitteilungen ..... 280

Impressum ..... 280

*Chefredakteur* Gerhard Hopf

*Redaktion* Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Helge Hoch, Eckart Ratz, Ronald Rohrer,  
Martina Weixelbraun-Mohr

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer



September 2019

17

749 – 796

### Aktuelles

**Gerichtsgebührenreduktion bei Vergleich im Frühstadium** ➔ 749

### Beiträge

## **Zum Rechtsschutz in Betreff des 11. HptSt der StPO** Eckart Ratz ➔ 759

**Die Ablehnung des schwebend unwirksamen Vertrags  
nach § 1016 ABGB** Thomas Reich ➔ 753

### Evidenzblatt

**Die Erwachsenenvertretung und ihre Erledigung**  
Martin Lutschounig ➔ 771

**Notfallbehandlung einer Untergebrachten uU auch  
gegen Vertreterwillen?** Karl Stöger ➔ 774

**Missbrauch der Amtsgewalt bei Klärung  
eines Anfangsverdachts** ➔ 779

### VfGH

**Entscheidungen des VfGH – März-Session 2019**  
Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer ➔ 787

### Forum

**Gedanken zum Wesen einer Verbesserungs- bzw  
Austauschvereinbarung** Thomas Aigner ➔ 793

ÖJZ aktuell ..... 749

Beiträge

→ Die Ablehnung des schwebend unwirksamen Vertrags nach § 1016 ABGB... 753

Der Beitrag beleuchtet die ablehnende Erklärung des Geschäftsherrn, der den infolge unwirksamer Vertretungshandlung schwebend unwirksamen Vertrag endgültig beseitigen möchte. Bei der Frage, ob die Erklärung des Geschäftsherrn Rechtsfolgen auslöst, ergeben sich Unterschiede zwischen Genehmigung und Ablehnung.  
 Von *Thomas Reich*

→ Zum Rechtsschutz in Betreff des 11. HptSt der StPO..... 759

Während Besch im Zusammenhang mit der Möglichkeit eines Rücktritts von der Verfolgung wegen Zusammenarbeit mit der StA gezielt subjektive Rechte eingeräumt wurden, wird bei sonstigem Vorgehen nach dem 11. HptSt der StPO zuweilen ein Rechtsschutzdefizit beklagt, auch in Betreff des Inhalts von Diversionsangeboten. Was den hier untersuchten Rechtsschutz anlangt, erweist sich das ges Programm jedoch als stimmig.  
 Von *Eckart Ratz*

Evidenzblatt

→ Amtshaftungsrecht ..... 767

OGH 23. 1. 2019, 1 Ob 235/18t  
 110: Typenschein und Amtshaftung

→ Bestandrecht ..... 768

OGH 20. 2. 2019, 5 Ob 156/18d  
 111: Vertragsübernahme durch einen Mitmieter

→ Erbrecht ..... 769

OGH 29. 1. 2019, 2 Ob 126/18w  
 112: Der blinde Testator

→ Personenrecht ..... 771

OGH 26. 2. 2019, 8 Ob 6/19v  
 113: Die Erwachsenenvertretung und ihre Erledigung  
 Mit Anmerkung von *Martin Lutschounig*

→ Unterbringungsrecht ..... 774

OGH 30. 1. 2019, 7 Ob 168/18h  
 114: Notfallbehandlung einer Untergebrachten uU auch gegen Vertreterwillen?  
 Mit Anmerkung von *Karl Stöger*

→ Strafprozessrecht ..... 778

OGH 21. 5. 2019, 14 Os 28/19b  
 115: Divergenz von Befund oder GA zweier SV

→ Strafrecht ..... 779

OGH 25. 6. 2019, 14 Os 21/19y  
 116: Missbrauch der Amtsgewalt bei Klärung eines Anfangsverdachts

## EvBI-Leitsätze

- Gesellschaftsrecht ..... 782  
 OGH 25. 4. 2019, 6 Ob 209/18f  
 124: Ausschluss des Minderheitsgesellschafters aus der aufsichtsratspflichtigen GmbH
- Lauterkeitsrecht ..... 783  
 OGH 25. 4. 2019, 4 Ob 56/19t  
 125: Reichweitenvergleich ist bei aufklärendem Hinweis nicht irreführend
- OGH 25. 4. 2019, 4 Ob 64/19 v. .... 783  
 126: Verletzung unionsrechtlicher Informationspflichten begründet eine unlautere Geschäftspraktik
- OGH 13. 6. 2019, 4 Ob 59/19h ..... 784  
 127: Öffentliche Hand ist auch in der Privatwirtschaftsverwaltung an den Gleichheitssatz gebunden
- Schadenersatzrecht ..... 785  
 OGH 30. 1. 2019, 7 Ob 181/18w  
 128: Bankenhaftung für irreführende Prospektangaben
- Zivilverfahren ..... 785  
 OGH 15. 4. 2019, 9 Ob 84/18w  
 129: „Abgasskandal“: keine handelsgerichtliche Zuständigkeit
- Strafprozessrecht ..... 785  
 OGH 2. 4. 2019, 11 Os 26/19m  
 130: RMANbringen zu Prot in der HV
- OGH 27. 6. 2019, 12 Os 29/19k ..... 786  
 131: Beziehung eines weiteren SV bei voneinander abweichenden mängelfreien Angaben zweier SV

## VfGH

- Entscheidungen des VfGH – März-Session 2019 ..... 787  
 Von Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer

## Forum

- Gedanken zum Wesen einer Verbesserungs- bzw Austauschvereinbarung ... 793  
 Anmerkung zu OGH 31. 8. 2018, 6 Ob 134/18a  
 Von Thomas Aigner

## Standards

- Impressum ..... 752
- Buchbesprechungen ..... 795

Ruck zuck  
recherchiert.

Die RDB. Einfach wie noch nie.  
Zuverlässig wie schon immer.

rdb.at /  
wo MANZ findet

# Holtammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

Gründet 1853

Herausgegeben von

Ulrich/Greif, Wolter, Wilfried Küper, Michael Hettinger, Ralf E

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

D3-7273

8/2019

166. Jahrgang  
Seiten 481–536

## dem Inhalt

- **Brave New World**  
**Vom (Alp-)Traum lückenloser Straftatenahndung**  
**in Zeiten der Digitalisierung**  
Frauke Rostalski
- **Die kriminelle Vereinigung als Unrechtsperson**  
**Zugleich ein Beitrag zur Auslegung von § 129 II StGB**  
Lucas Montenegro



D3-Z275

# MONATSSCHRIFT KRIMINOLOGIE UND STRAFRECHTSREFORM

JOURNAL OF CRIMINOLOGY AND PENAL REFORM



**EDITORS**

*Hans-Jörg Albrecht*  
*Helmut Remschmidt*  
*Stephan Quensel*

# Inhaltsverzeichnis

## Artikel

Thomas Feltes und Paul Reiners  
**Sicherheit und Sicherheitsgefühl in Bochum. Exemplarische Befunde der Bochumer Dunkelfeldstudie 2015/2016 (»Bochum IV«) — 89**

Dieter Hermann, Markus Pohlmann und Julian Klinkhammer  
**Grenzen formaler Regulierung: Wie informelle Normen und kriminogene Werte die Korruptionsbereitschaft von Managern beeinflussen — 104**

Ina Klopp  
**Akteneinsicht Dritter zu Forschungszwecken. Verwaltungsgerichtsakten und Akten des Innenministeriums — 119**

Yvonne Krieg und Sören Kliem  
**Rechtsextremismus unter Jugendlichen in Niedersachsen. Ergebnisse repräsentativer Wiederholungsbefragungen aus den Jahren 2013, 2015 und 2017 — 135**

## Berichte

Jörg Arnold und Dmitry A. Shestakov  
**»Verletzung der staatlichen Souveränität als kriminologisches und strafrechtliches Problem«. Ein Kongressbericht — 154**

Horst Beisel, Dieter Dölling und Hauke Brettel  
**54. Kolloquium der Südwestdeutschen und Schweizerischen Kriminologischen Institute und Lehrstühle — 163**

## Buchbesprechungen

Helmut Kury  
**Fink, Daniel, Freiheitsentzug in der Schweiz. Formen, Effizienz, Bedeutung — 169**

Stephan Quensel  
**Remschmidt, Helmut, Kontinuität und Innovation. Die Geschichte der Kinder- und Jugendpsychiatrie an der Philipps-Universität Marburg — 173**

### Redaktionelle Anmerkung:

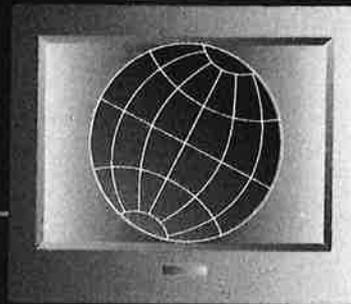
Die Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform erscheint ab Band 102 (Jahrgang 2019) mit vier Heften pro Jahr. Die seit der Gründung der Zeitschrift existierende Bezeichnung »Monatsschrift« wurde als ihr Markenzeichen aus Traditionsgründen beibehalten, ebenso die Abkürzung »MschrKrim«.

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

# Kommunikation & Recht

D3-797

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

9  
K&R

- Editorial I: Zeitgemäße Regulierung? Fehlanzeige!  
*Oliver J. Süme*
- Editorial II: 5G nach der Auktion: Und jetzt?  
*Dr. Grace Nacimienta*
- 533 Reichweite des „Joint Controllershship“: Neue Fragen der  
gemeinsamen Verantwortlichkeit  
*Dr. Alexander Golland*
- 537 Updates aus Sicht des Datenschutzrechts  
*Prof. Dr. Heinrich Amadeus Wolff*
- 542 Update Informationsfreiheits- und Transparenzrecht 2018/2019  
*Prof. Dr. Jens M. Schmittmann*
- 549 Neuer Drei-Stufen-Test für den öffentlich-rechtlichen Rundfunk  
statt Beauftragung durch den Gesetzgeber  
*Prof. Dr. Hubertus Gersdorf*
- 556 Öffentlich-rechtlicher Rundfunk und Kartellrecht  
*Dr. Stefanie Schult*
- 560 Länderreport Schweiz · *Dr. Ursula Widmer*
- 562 EuGH: Webseitenbetreiber ist für Datenverarbeitung durch  
Social Plugins Dritter mitverantwortlich
- 568 EuGH: Sampling ohne Zustimmung des Urhebers kann  
zulässig sein  
mit Kommentar von *Dr. Nils Rauer*
- 582 BVerfG: Verletzung der Meinungsfreiheit durch fälschliche  
Einordnung als Schmähkritik  
mit Kommentar von *Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur*
- 598 OLG Köln: Rechtsverletzung durch Clickbaiting mit Promi-Foto  
mit Kommentar von *Dr. Diana Ettig*



22. Jahrgang September 2019 Seiten 533 – 604

dfv Mediengruppe · Frankfurt am Main

**K&R Online-Archiv:**  
Für Abonnenten kostenlos  
[www.kommunikationundrecht.de](http://www.kommunikationundrecht.de)

**Chefredakteur:**  
RA Torsten Kutschke

**Stellv. Chefredakteurin:**  
RAin Dr. Anja Keller

**Redaktionsassistent:**  
Dagmar Dinkel

**Ständige Mitarbeiter:**  
RA Prof. Dr. Felix Buchmann, Stuttgart; Prof. Dr. Christoph De-  
genhart, Leipzig; Prof. Dr. Dieter  
Dörr, Mainz; RA Thorsten Feld-  
mann, Berlin; Prof. Dr. Hubertus  
Gersdorf, Leipzig; Prof. Dr.  
Georgios Gounalakis, Marburg;  
RA Prof. Niko Härting, Berlin; RA  
Dominik Höch, Berlin; RA Dr.  
David Jahn, Frankfurt a. M.; RA  
Dr. Jonas Kahl, Leipzig; RA Dr.  
Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa),  
München; RA Clemens Kochinke,  
MCL, Washington, DC; Prof. Dr.  
Christian Koenig, LL.M., Bonn;  
RA Prof. Dr. Johannes Kreile,  
München; Prof. Dr. Karl-Heinz  
Ladeur, Hamburg; Prof. Dr. Stefan  
Leible, Bayreuth; RA Dr. Sebastian  
Meyer, Bielefeld; RA Dr. Flem-  
ming Moos, Hamburg; RAin Dr.  
Grace Nacimiento, LL.M., Düssel-  
dorf; RA Dr. Nils Rauer, Frankfurt  
a. M.; Prof. Dr. Dr. Dr. h. c. Franz  
Jürgen Säcker, Berlin; RA StB  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Es-  
sen; RA Michael Schmittmann,  
Düsseldorf; RA Adrian Schneider,  
Köln; Prof. Dr. Olaf Sosniza,  
Würzburg; Prof. Dr. Gerald  
Spindler, Göttingen; RA Tobias H.  
Strömer, Düsseldorf; StB Prof. Dr.  
Günter Strunk, Hamburg; Prof. Dr.  
Jürgen Taeger, Oldenburg; RA  
Prof. Dr. Clemens Thiele, Salz-  
burg; RA Dr. Thomas Tschent-  
scher, LL.M., Frankfurt a. M.; RA  
Dr. Christian Volkmann, Berlin;  
RAin Dr. Ursula Widmer, Bern;  
Prof. Dr. Andreas Wiebe, Wien

**Kooperationspartner:**  
Forschungsstelle Medienrecht und  
Medienwirtschaft, Forschungsstel-  
le für Europäisches und Deutsches  
Telekommunikationsrecht (beide  
Universität Marburg), Forschungs-  
projektgruppe für Europäisches Tele-  
kommunikationsrecht am Zen-  
trum für Europäische Integrations-  
forschung (Universität Bonn) so-  
wie Mainzer Medieninstitut e. V.  
(Mainz).

**Online-Kooperationspartner:**  
Telemedicus e.V., Rechtsfragen der  
Informationsgesellschaft:  
[www.telemedicus.info](http://www.telemedicus.info)

## Editorials

### Zeitgemäße Regulierung? Fehlanzeige!

RA Oliver J. Süme, Hamburg

### 5G nach der Auktion: Und jetzt?

RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M. (Emory), Düsseldorf

## Aufsätze

### 533 Reichweite des „Joint Controllershship“: Neue Fragen der gemeinsamen Verantwortlichkeit

RA Dr. Alexander Golland, Düsseldorf

Kein Urteil zum Datenschutzrecht sorgte im vergangenen Jahr für mehr panische Reaktionen als die Entscheidung des EuGH in der Rechtssache „Wirtschaftsakademie Schleswig-Holstein“. Das Urteil warf in datenschutzrechtlicher Literatur und Öffentlichkeit zahlreiche Fragen auf: Ist jetzt jeder „gemeinsam“ Verantwortlicher? Was sind die Kriterien? Der EuGH hat kürzlich in einem Urteil für Klarheit gesorgt. Dabei hat das Gericht jedoch einige Fragen offengelassen und neue Fragen aufgeworfen.

### 537 Updates aus Sicht des Datenschutzrechts

Prof. Dr. Heinrich Amadeus Wolff, Bayreuth

Thema dieses Beitrages ist die datenschutzrechtliche Bewertung von Updates. Updates können v. a. aus Gründen der Datensicherheit erforderlich sein. Dies richtet sich nach Artt. 25, 32 DSGVO. Weiter verändern sie unter Umständen bestehende Verarbeitungsvorgänge und können daher eine neue datenschutzrechtliche Bewertung hervorrufen. Das geltende Recht bietet für die bekannten Fallgestaltungen weitgehend eine überzeugende Regelung.

### 542 Update Informationsfreiheits- und Transparenzrecht 2018/2019

Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen

Das Informationsfreiheits- und Transparenzrecht hat in den letzten Jahren zunehmend an Bedeutung gewonnen. Dieser Beitrag zeichnet die Entwicklung in Gesetzgebung, Rechtsprechung und Literatur nach. Er knüpft an den Beitrag von Schmittmann, Update Informationsfreiheits- und Transparenzrecht 2017/2018, K&R 2018, 378 ff. an.

### 549 Neuer Drei-Stufen-Test für den öffentlich-rechtlichen Rundfunk statt Beauftragung durch den Gesetzgeber

Prof. Dr. iur. Hubertus Gersdorf, Leipzig

Die Rundfunkpolitik überlegt derzeit, den öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalten bei der Konkretisierung ihres Angebotsauftrags mehr Flexibilität einzuräumen. Der Beitrag zeigt, dass ein Verzicht auf legislatorische Beauftragung nur bei Durchführung des Drei-Stufen-Tests für neue oder geänderte Rundfunkprogramme zulässig ist. Überdies bedarf der Drei-Stufen-Test mit Blick auf die grundrechtlich geschützten Interessen der Beitragszahler in materiell- und organisationsrechtlicher Hinsicht einer Neuregelung.

### 556 Öffentlich-rechtlicher Rundfunk und Kartellrecht

Dr. Stefanie Schult, LL.M., Leipzig

Zwischen den öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalten besteht seit jeher eine geübte Praxis der Zusammenarbeit, die bereits in einfachrechtlichen, insbesondere staatsvertraglichen Vorgaben und Vereinbarungen der Rundfunkanstalten untereinander ihren Niederschlag findet. Das aktuell für den öffentlich-rechtlichen Rundfunk rechtspraktisch gewordene Spannungsverhältnis zwischen Rundfunk- und Kartellrecht nähert sich nunmehr einer legislativen Auflösung im Rahmen der sog. Betrauungsregelung des § 11 Abs. 4 RStV in der Fassung des 21. Rundfunkänderungsstaatsvertrags (RÄStV).

### 560 Länderreport Schweiz

RAin Dr. Ursula Widmer, Bern

Die Autorin präsentiert aktuelle Rechtsentwicklungen aus der Schweiz, darunter den Stand zum Gesetz über die elektronische Identität sowie die Hinweise zum Datenschutz in der dritten Schengen-Evaluierung für die Schweiz.

**Rechtsprechung**

- 562 Webseitenbetreiber ist für Datenverarbeitung durch Social Plugins Dritter mitverantwortlich – Fashion ID ./ Verbraucherschutz NRW  
**EuGH**, 29. 7. 2019 – C-40/17
- 568 Sampling ohne Zustimmung des Urhebers kann zulässig sein – Pelham, Haas ./ Hütter, Schneider-Esleben  
**EuGH**, 29. 7. 2019 – C-476/17
- 572 **Kommentar von Dr. Nils Rauer, MJI, Frankfurt a. M.**
- 574 Presse darf urheberrechtlich geschützte Werke in Tagesberichterstattung zitieren – Spiegel Online ./ Beck  
**EuGH**, 29. 7. 2019 – C-516/17
- 579 Abwägung zwischen Urheberrecht und Pressefreiheit bei Veröffentlichung von militärischem Lagebericht – Funke Medien NRW ./ BRD  
**EuGH**, 29. 7. 2019 – C-469/17
- 
- 582 Verletzung der Meinungsfreiheit durch fälschliche Einordnung als Schmähkritik  
**BVerfG**, 14. 6. 2019 – 1 BvR 2433/17
- 584 **Kommentar von Prof. Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg**
- 
- 585 Bring mich nach Hause: Keine Störerhaftung durch Anschlussinhaber bei Filesharing  
**BGH**, 7. 3. 2019 – I ZR 53/18
- 589 Testversion: Downloadportal für Computerprogramme verletzt Recht der öffentlichen Wiedergabe  
**BGH**, 28. 3. 2019 – I ZR 132/17
- 592 Kühlergrill: Markenverletzung durch Online-Shop mit Kfz-Ersatzteilen  
**BGH**, 7. 3. 2019 – I ZR 61/18
- 593 Werbeprospekt mit Bestellpostkarte II: Informationspflichten im Fernabsatzgeschäft  
**BGH**, 11. 4. 2019 – I ZR 54/16
- 593 Zur Frage der Bewertung eines eBay-Bieters als „Abbruchjäger“  
**BGH**, 22. 5. 2019 – VIII ZR 182/17
- 596 Widerrufsrecht bei Online-Kauf einer Matratze nach Entfernung der Schutzfolie  
**BGH**, 3. 7. 2019 – VIII ZR 194/16
- 
- 598 Irreführende Testsieger-Werbung für Matratzen im Online-Shop  
**OLG Hamburg**, 28. 2. 2019 – 3 U 209/17
- 598 Rechtsverletzung durch Clickbaiting mit Promi-Foto  
**OLG Köln**, 28. 5. 2019 – 15 U 160/18
- 602 **Kommentar von Rain Dr. Diana Ettig, LL.M., Frankfurt a. M.**
- 
- 604 StreamOn-Angebot verletzt Netzneutralität  
**OVG NRW**, 12. 7. 2019 – 13 B 1734/18

**K&R Aktuell**

VIII Neuer Ständiger Mitarbeiter / Aktuell / Veranstaltungen · IX Neue Bücher ·  
XI Impressum · XII Autoren



**www.kommunikationundrecht.de – Jetzt auch mobil  
direkt ins K&R Online-Archiv**

Einfach auf dem Smartphone oder Tablet-PC ein Scan-Programm starten, Kamera auf den abgebildeten Code halten, Internetverbindung aktivieren und mit einem Klick können Sie die Inhalte aller K&R-Ausgaben im Online-Archiv recherchieren – für Abonnenten ist der Volltext-Zugriff sogar kostenlos! Abhängig von der Verbindungsart zum Internet und dem gewählten Tarif können Kosten für die Datenübertragung entstehen.

XXL-Bildschirme • Ganz viele Monitore am PC

# Windows mit Riesen-Desktops

Fensterverwaltung, virtuelle Desktops, 4K-Praxis

IM  
TEST

- Vernetztes Türschloss von Abus
- AVM Fritz-Repeater 1200
- c't am Nordpol: Kamera-Stresstest
- Kostenloses 3D-Paket Blender 2.8

Steuerung per App und Sprache

## Smarte Steckdosen

Alle Android-Apps auf Amazon-Tablets

AMD Ryzen 3000 übertakten

Yunohost: Heimserver für Raspi & Co.

Notebooks mit Wi-Fi 6 aufrüsten

Vom IT-Fachkräftemangel profitieren

# Ihre Karriere in der IT

Gefragte Skills, Recruiting-Methoden, Tipps für Bewerber



€ 5,20  
AT € 5,70 | LUX, BEL € 6,00  
NL € 6,30 | IT, ES € 6,50  
CHF 7,60 | DKK 57,00



## Trends & News

- 16 Black Hat & DEF CON: Wie US-Militär und Unternehmen um Hacker buhlen
- 34 Bit-Rauschen: Bockige CPU-Zufallszahlen und offene Befehlssatzarchitekturen
- 35 Hardware: Ryzen-Gaming-Notebook, gefälschte Prozessoren
- 36 Server & Storage: Software-defined Storage in (FPGA-)Hardware
- 38 Autovernetzung: Entscheidung zwischen 11p und 5G fällt schwer
- 40 Zahlen, Daten, Fakten: Audio- und Video-Streaming
- 41 Fairphone 3: Größeres Display, schnellere CPU, bessere Kamera
- 42 Forschung: Verschränkung von 20 Qubits, Servomotoren zum Gehen und Laufen
- 43 Linux: Xfce 4.14 poliert schlanken Desktop auf
- 44 IFA 2019: Handfestes zu 5G, 8K und KI
- 46 Hot Chips: Halbleiter-Trends und neue High-End-Chips
- 48 Neue Bezahlregeln im E-Commerce greifen später
- 49 Internet: Facebook kämpft gegen unerwünschte Inhalte
- 50 Anwendungen: PaintShop Pro 2020, MainType 9, FontCreator 12, Vegas Pro 17, LibreOffice 6.3
- 52 Dating-Dienst Lovoo: Wie und warum sich Nutzer orten lassen
- 54 c't deckt auf: So ging es nach dem Kaspersky-Datenleck weiter
- 58 Web-Tipps: Chemie, Fußball, Vielflieger
- 164 Linux 5.3 unterstützt AMDs neue Grafikchips

## Wissen

- 56 Vorsicht, Kunde: Streaming-Dienst reagiert nicht auf Sicherheitswarnung
- 60 Europäische Datenautobahn im All
- 64 Ihre Karriere in der IT
- 70 Tipps und Tricks für die Bewerbung
- 82 IT-Fähigkeiten mit Online-Werkzeugen wirkungsvoll präsentieren

- 134 RISC-V: Das Potenzial der offenen Prozessarchitektur
- 144 Mini-, Mikro- und Nanoroboter: Der Stand der Forschung
- 148 Online-Banking: Was die neuen Schnittstellen Sie bedeuten
- 190 Recht: Unnötige Kameraüberwachung von Patientenbereichen ist datenschutzwidrig

## Test & Kaufberatung

- 88 WLAN-Gigabit-Rekord im c't-Labor
- 90 AVM Fritz-Repeater 1200
- 92 Spielgrafikkarten für WQHD: Sapphire Pulse Radeon RX 5700 und 5700 XT
- 92 Zotac Gaming GeForce RTX 2060 Super Mini
- 94 350-Euro-Smartphone Xiaomi Mi 9T
- 96 43-Zoll-Monitor im 32:10-Format: Lenovo Legion Y44w-10
- 98 Vernetztes Türschloss von Abus
- 100 Universalfernbedienung mit App: Pearl URC-150.app



### Smarte Steckdosen

Vernetzte Funksteckdosen verwandeln jeden elektrischen Verbraucher in ein Smart Device, das Sie per Sprache oder App auf Wunsch auch von unterwegs steuern können. Neun schlaue Steckdosen im Vergleich.

**18**

## Windows mit Riesen-Desktops

Mehrere, große, hochauflösende und/oder virtuelle Bildschirme schaffen Platz für viele Fenster. Wir zeigen, welches Setup sich wozu eignet, und geben Tipps, wie Sie die Fläche bestmöglich ausnutzen.

- 100** In-Ear-Headset mit Bluetooth: Bose Soundsport Free
- 102** Datenübertragung per Kommandozeile: Magic Wormhole
- 103** Android-Updates-Prüfer Snoop Snitch
- 104** Notebook mit mattem Display: Asus VivoBook 14
- 108** **c't am Nordpol: Kamera-Stresstest**
- 114** **Smarte Steckdosen**
- 121** WLAN-Steckdosen ohne Hersteller-Cloud betreiben
- 122** **Kostenloses 3D-Paket Blender 2.8**
- 126** Zehn Mal- und Zeichen-Apps für Tablets
- 152** Koop-Abenteuer-Spiel: We Need To Go Deeper
- 182** Bücher: Fotobearbeitung, Nachhaltigkeit

## Praxis & Tipps

- 18** **Windows mit Riesen-Desktops**
- 22** Windows mit mehreren Monitoren betreiben
- 26** Hilfsprogramme zum besseren Ausnutzen großer Displays
- 32** Windows 10 für hochauflösende Monitore optimieren

- 33** Mehr Platz für Fenster mit virtuellen Desktops
- 106** **Notebooks mit Wi-Fi 6 aufrüsten**
- 140** **AMD Ryzen 3000 übertakten**
- 154** Pearls WLAN-Universalfernbedienung mit MQTT nutzen
- 156** Aufnahme-Tipps für Actioncam-Videos
- 160** **Alle Android-Apps auf Amazon-Tablets**
- 166** Sprach- und Tonausgabe im Browser
- 170** Docker-Images für Fremdarchitekturen bauen
- 174** Dark Mode mit CSS für Webseiten umsetzen
- 176** Tipps & Tricks
- 180** FAQ: Node-Red
- 184** **Yunohost: Heimserver für Raspi & Co.**

## Rubriken

- 3** Editorial: Liebes Finanzamt, Elster hakt!
- 10** Leserforum
- 15** Schlagseite
- 75** Stellenmarkt
- 192** Story: Späher von *Christopher Laske*
- 200** Inserentenverzeichnis
- 201** Impressum
- 202** Vorschau

**64**

## Ihre Karriere in der IT

Active Sourcing, Speed Hiring, Recruitment: Wer die neuen Recruiting-Methoden kennt, findet leichter seinen Traumjob. Außerdem: Wie die Mitarbeit an Open-Source-Projekten Sie für den künftigen Arbeitgeber attraktiver macht.

**c't Hardcore**

*c't Hardcore kennzeichnet im Heft besonders anspruchsvolle Artikel.*

# INFORMATIONENRECHT

DATENSCHUTZ – E-COMMERCE – GEISTIGES EIGENTUM

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

D3-Z297

September 2019 / Heft 3, Seiten 245–376 (7. Jahrgang)

- 245 Editorial: What A Difference A Day Makes ...  
248 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

## Aufsätze

- 255 Zur rechtlichen Qualifikation von Softwareverträgen  
Tobias Tretzmüller
- 259 Die Sozialversicherungsnummer: (K)Ein Gesundheitsdatum?  
Thomas Schweiger
- 261 Digitalisierung im Bankwesen im Fokus aufsichtlicher Anforderungen  
Gerald Ganzger und Levente Nagy
- 267 Rechtsgrundlagen des neuen europäischen Datenverkehrs  
Ivo Rungg von Marco Mazzia



## Judikaturspiegel

- 272 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2019/33 – 2019/54)

## Judikatur

- 277 Datenschutzrecht  
293 E-Commerce Recht  
308 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht  
338 Persönlichkeits- und Medienrecht

## EuGH Vorlagefragen

## Service-Teil

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele  
Herausgeber: T. Höhne, G. König, A. Wiebe

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 245 What A Difference A Day Makes ...

## KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 248 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht  
Peter Burgstaller
- 252 Postfach als geografische Anschrift nach § 5 ECG?  
Alexander Hofer
- 253 Betriebsrat als Teil des Verantwortlichen  
Melanie Hörtnagl-Donner

## AUFSÄTZE

- 255 Zur rechtlichen Qualifikation von Softwareverträgen  
Tobias Tretzmüller
- 259 Die Sozialversicherungsnummer: (K)Ein Gesundheitsdatum?  
Thomas Schweiger
- 261 Digitalisierung im Bankwesen im Fokus aufsichtlicher Anforderungen  
Gerald Ganzger und Levente Nagy
- 267 Rechtsgrundlagen des neuen europäischen Datenverkehrs  
Ivo Rungg von Marco Mazzia

## JUDIKATURSPIEGEL

- 272 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2019/33 – 2019/54)

## JUDIKATUR

### DATENSCHUTZRECHT

- 277 DSB: Horizontalwirkung des Art 8 EU-GRC  
DSB Bescheid 7.3.2019, DSB-D130.033/0003-DSB/2019 – *Horizontalwirkung Art 8 GRC*
- 281 DSB: Grundbuchsdaten zur Akquise für Immobilientreuhänder  
DSB Bescheid vom 23.4.2019, DSB-D123.626/0006-DSB/2018 – *Immobilientreuhänder*  
(Anmerkung von Jessica Wagner)
- 285 OGH: Löschung von Daten auf Firmenlaptop nach Ausscheiden des Dienstnehmers  
OGH Urteil vom 23.5.2019, 6 Ob A 1/18t – *Daten auf Firmenlaptop*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

### E-COMMERCE RECHT

- 293 EuGH: Skype ist ein elektronischer Kommunikationsdienst  
EuGH Urteil vom 5.6.2019, C-142/18 – *Skype*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 300 EuGH: Gmail ist kein Telekommunikationsdienst  
EuGH Urteil vom 13.6.2019, C-193/18 – *Google/Bundesrepublik Deutschland*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

DE

## LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 308 BGH: Urheberrechtlicher Schutz von Reprofotos  
BGH Urteil vom 20.12.2018, I ZR 104/17 – *Museumsfotos*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 319 BGH: Schadensersatz und Streitwert bei Urheberrechtsverletzungen an Lichtbildern im Internet  
BGH Urteil vom 13.9.2018, I ZR 187/17 – *Sportwagenfoto*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 327 OGH: Verkaufswettbewerb eines Pauschalreiseveranstalters keine unlautere Bestechung  
OGH Beschluss vom 29.1.2019, 4 Ob 252/18i – *P-Verkaufswettbewerb*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 334 OGH: Sicherheitslogo für EU-Versandapotheken  
OGH Beschluss vom 25.4.2019, 4 Ob 64/19v – *SHOP APOTHEKE*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)

## PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 338 BGH: Meinungsäußerungsfreiheit braucht Anonymität  
BGH Urteil vom 23.6.2009, VI ZR 196/08 – *Klarnamenpflicht*
- 347 BGH: Entfall des Schutzes der Privatsphäre bei Selbstöffnung  
BGH Urteil vom 12.6.2018, VI ZR 284/17 – *Biografie einer Theaterfamilie*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 355 OLG Wien: Zulässige Kritik im Wahlkampf  
OLG Wien Urteil vom 28.2.2018, 17 Bs 13/18p – *FUCK Strache!*  
(Anmerkung von Clemens Thiele)
- 361 OGH: Meinungsäußerungsfreiheit vs Namensrechtsschutz  
OGH Urteil vom 27.2.2019, 6 Ob 181/18p – *Ross und Reiter*

## EuGH VORLAGEFRAGEN

## SERVICE-TEIL

- 367 Rezensionen
- 369 Bücherliste
- 370 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 371 Autoren
- 373 Impressum



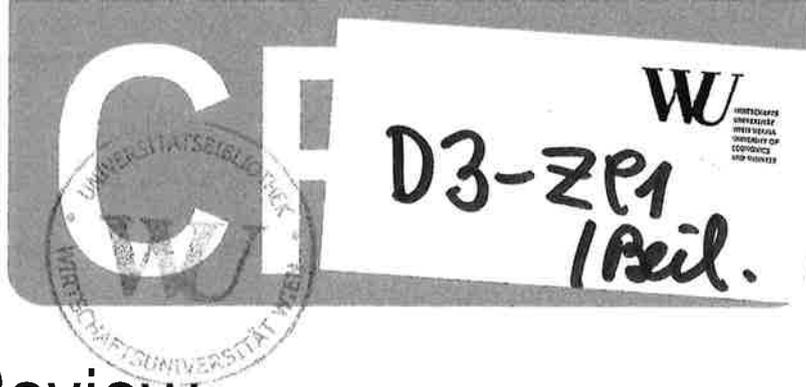
Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

*Burgstaller*, ZIR 2015, 25; ZIR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

*Burgstaller*, ZiIR 2015, 233; ZiIR-Slg 2015/62, 273



# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

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

**cr-international.com**

**Articles >**

- Nathalie A. Smuha** – The EU Approach to Ethics Guidelines for Trustworthy Artificial Intelligence ..... 97
- Thorsten Kaeseberg** – The Code-ification of Law and Its Potential Effects ..... 107
- Alexander A. Berengaut / Lars Lensdorf** – The CLOUD Act at Home and Abroad ..... 111

**Case Law >**

- USA: Unconstitutional Discrimination By Trump's Use of Twitter's Blocking Function (Court of Appeals for the 2nd Circuit, 9 July 2019 – Knight First Amendment Institute, et al v. Donald J. Trump, et al.) ..... 117
- USA: Amazon's Liability As "Seller" of Products Offered On Its Marketplace By Third Parties (Court of Appeals for the 3rd Circuit, 3 July 2019 – Oberdorf v. Amazon.com) ..... 120
- UK: Judicial Review of Decisions of the Investigatory Powers Tribunal (UK Supreme Court, 15 May 2019 – R v. Investigatory Powers Tribunal et al.) ..... 124

**Updates >**

- Ian Lloyd** – UK: The (Voice Assistant) Doctor Will See You Now ..... 127





# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

### Editorial Board:

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

### Correspondents:

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

## Table of Contents

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

UK ICO Guidance of 3 July 2019 on the use of cookies and similar technologies

### Articles

**Nathalie A. Smuha – The EU Approach to Ethics Guidelines for Trustworthy Artificial Intelligence** – A continuous journey towards an appropriate governance framework for AI

As part of its European strategy for Artificial Intelligence (AI), the European Commission established an independent High-Level Expert Group on Artificial Intelligence (AI HLEG) in June 2018. First, this article clarifies the context that led to the creation of the AI HLEG and its mandate (I.). Subsequently, it elaborates on the Guidelines' aim and purpose (II.), and analyses the Guidelines' drafting process (III.). Particular focus is given to the questions surrounding the respective role played by ethics and law in the AI governance landscape (IV.), as well as some of the challenges that had to be overcome throughout the process (V.). Finally, the Guidelines are placed in an international context, and the first steps are set out (VI.) ahead on the journey towards an appropriate governance framework for AI (VII.).

97

**Thorsten Kaeseberg – The Code-ification of Law and Its Potential Effects** – A first overview on how automated decision-making and artificial intelligence may impact the structure of law

The article reflects on how automated-decision making (ADM) and artificial intelligence (AI) may influence the shape of rules and regulations. While fundamental rights and principles may remain unaltered, their current translation into specific do's and don'ts via statutory legislation, regulation and standards which is based on traditional economic assumptions may change in the light of a technological increase of low cost flexibility. After a brief introduction (I.), the article touches on the challenges and opportunities ADM and AI pose to existing law (II.), before sketching the overall effects of incorporating ADM and AI into the shape of law (III.).

107

**Alexander A. Berengaut / Lars Lensdorf – The CLOUD Act at Home and Abroad** – Addressing the challenges of cross-border data access by law enforcement on either side of the Atlantic

This article provides an overview of the CLOUD Act, discusses how it has been interpreted by the DOJ, analyzes the impact of the Act on European companies, and considers the interaction between the Act and principles of European law, including the GDPR and the e-Evidence initiative.

111

---

## Case Law

---

USA: Unconstitutional Discrimination By Trump's use of Twitter's Blocking Function	(Court of Appeals for the 2nd Circuit, decision of 9 July 2019 by Parker, Hall and Droney, Circuit Judges – Knight First Amendment Institute, et al v. Donald J. Trump, et al. – 18-1691-cv).....	117
USA: Amazon's Liability As "Seller" of Products Offered On Its Marketplace By Third Parties	(Court of Appeals for the 3rd Circuit, decision of 3 July 2019 by Shwartz and Roth, Circuit Judges, with Scirica, Circuit Judge, concurring in part and dissenting in part – Oberdorf v. Amazon.com – No. 18-1041).....	120
UK: Judicial Review of Decisions of the Investigatory Powers Tribunal	(UK Supreme Court, decision of 15 May 2019 by Lord Carnwath joined by Lady Hale, President, and Lord Kerr and with Lord Lloyd-Jones concurring and with Lord Sumption joined by Lord Reed dissenting and with Lord Wilson dissenting – R v. Investigatory Powers Tribunal et al. – [2019] UKSC 22).....	124

---

## Updates

---

<b><i>Prof. Ian Lloyd, Glasgow – UK: The (Voice Assistant) Doctor Will See You Now</i></b> .....	127
--	-----

---



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·  
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·  
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

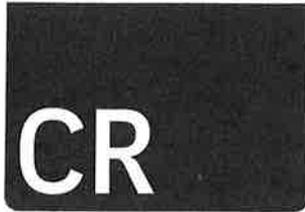
cr-online.de

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Beratermodul  
**CR**

Mit CRi 4/19

<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Sabine Schreiber-Ehle</b> – Geheimnisschutz im Unternehmen ..... 485
	OLG München: Höhe der Vergütung für eine unberechtigte Lizenz- Nutzung (OLG München, Urt. v. 11.4.2019 – 29 U 3773/17) ..... 491
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Tim Wybitul / Christoph Baus</b> – Wie weit geht das Recht auf Aus- kunft und Kopie nach Art. 15 DSGVO? ..... 494
	<b>Michael Rath / Markus Heins / Kata Éles</b> – Internationaler Daten- transfer im Konzern ..... 500
	LG Köln: Umfang des Auskunftsanspruchs gem. Art. 15 i.V.m. 4 Nr. 1 DSGVO (LG Köln, Urt. v. 19.6.2019 – 26 S 13/18) ..... 505
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b>Carsten Föhlisch / Tanya Stariradeff</b> – Pflicht zur Angabe von Tele- fonnummern für Online-Händler ..... 511
	<b>Daniel Holznagel</b> – Put-back-Ansprüche gegen soziale Netzwerke: Quo Vadis? ..... 518
	EuGH: Keine Pflicht zur Angabe der Telefonnummer im Fernabsatz- geschäft (EuGH, Urt. v. 10.7.2019 – C-649/17 – Bundesverband vs. Amazon EU) ..... 526
<b>Telekommunikation &gt; und Medien</b>	KG: Youtube-Sperre wegen „hasserfülltem Inhalt“ (KG, Beschl. v. 22.3.2019 – 10 W 172/18) ..... 544
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Hans Peter Bull</b> – Digitalisierung als Politikziel – Teil II ..... 547



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmacher, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.  
Döhmman, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof.  
Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J., Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst,  
Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission, Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des  
Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Dirk Heckmann, Universität Passau · Prof. Dr. Thomas Hoeren,  
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-  
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.  
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,  
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Josef Mehrings, Fachhochschule Münster · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M.  
(Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformati-  
ker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M. (Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-  
Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan  
Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht,  
Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr.  
Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe · Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RAIn  
PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M.  
(Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol. Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

[cr-online.de](http://cr-online.de)

**Neues unter cr-online.de:** EuGH, Urt. v. 29.7.2019 – C-40/17 – Fashion ID zur  
gemeinsamen Verantwortlichkeit

### IT und Software

#### Aufsätze

**Sabine Schreiber-Ehle – Geheimnisschutz im Unternehmen** – Orientierung und Anleitung für einen angemessenen Schutz

Nach dem Gesetz zum Schutz von Geschäftsgeheimnissen (GeschGehG) hängt die Durchsetzbarkeit der Geheimnisschutzinteressen eines Unter-  
nehmens davon ab, ob die Implementierung „angemessener Schutzmaßnahmen“ nachgewiesen werden kann. Die Ausgestaltung eines solchen  
Schutzes kann am 2019 aktualisierten IT- Grundsatzkompendium ausgerichtet werden. Der Beitrag bietet eine praktische Orientierung und  
Anleitung, systematisch und pragmatisch möglichst alle Aspekte für den Nachweis und die Implementierung angemessener Schutzmaßnahmen  
zu berücksichtigen, die Aufwände hierfür jedoch gering zu halten. .... 485

#### Rechtsprechung

OLG München: Höhe der Vergütung für eine unberechtigte Lizenz-Nutzung

(OLG München, Urt. v. 11.4.2019 – 29 U 3773/17) ..... 491

## Inhalt

### Daten und Sicherheit

#### Aufsätze

**Tim Wybitul / Christoph Baus – Wie weit geht das Recht auf Auskunft und Kopie nach Art. 15 DSGVO?** – Analyse der Rechtsprechung und Checkliste für Auskunftsprozesse in der Praxis

Art. 15 DSGVO regelt nur ungenau, in welchem Umfang datenschutzrechtlich Verantwortliche Auskünfte erteilen und eine Kopie zur Verfügung stellen müssen. Nachdem eine sehr weitreichende Auslegung des LAG Baden-Württemberg für Aufsehen gesorgt hat, haben das LG Köln und zwei Datenschutzbehörden Art. 15 DSGVO mit guten Gründen deutlich restriktiver ausgelegt. Der Beitrag bietet eine unionsrechtlich autonome Auslegung von Art. 15 DSGVO (I.) und ordnet die Entscheidung des LG Köln ein (II.). Zudem wird für Unternehmen ein belastbarer Prozess samt Checkliste aufgezeigt (III.), mit dem Auskunftsanträge nach Art. 15 DSGVO rechtsicher erfüllt werden können. .... 494

**Michael Rath / Markus Heins / Kata Éles – Internationaler Datentransfer im Konzern** – Abgrenzung arbeitsteiliger Datenverarbeitungen und Gestaltung von konzerninternen Datenverarbeitungsverträgen

Der Beitrag zeigt die Komplexität der internationalen Datenverarbeitungen im Konzern auf und geht insbesondere auf die Datenübermittlung zwischen den einzelnen Konzernunternehmen (I.) ein. Ferner wird die Übermittlung von personenbezogenen Daten an Konzernunternehmen mit Sitz in einem Drittland und deren Absicherung durch geeignete Garantien nach Art. 46 Abs. 2 DSGVO (II.) behandelt, bevor Lösungsansätze für die komplexe Ausgestaltung von Inter Company Verträgen im Konzern (III.) gezeigt werden. .... 500

#### Rechtsprechung

- LG Köln: Umfang des Auskunftsanspruchs gem. Art. 15 i.V.m. 4 Nr. 1 DSGVO (LG Köln, Urt. v. 19.6.2019 – 26 S 13/18) ..... 505
- LG Essen: Unzulässige Videokamera und -attrappe im Treppenhaus (LG Essen, Urt. v. 30.1.2019 – 12 O 62/18) ..... 507
- BGH: Keine Formwahrung durch qualifizierte Container-Signatur (BGH, Beschl. v. 15.5.2019 – XII ZB 573/18, ECLI:DE:BGH:2019:150519BXII ZB573.18.0 [Ls.]) ..... 510

### Internet und E-Commerce

#### Aufsätze

**Carsten Föhlisch / Tanya Stariradef** – **Pflicht zur Angabe von Telefonnummern für Online-Händler** – Auswirkungen der Position des EuGH v. 10.7.2019 in C-649/17 für die Praxis

Die Frage, ob Online-Händler eine Telefonnummer im Impressum und/oder in der Widerrufsbelehrung nennen müssen, betrifft die europarechtlichen Vorgaben aus drei Richtlinien mit unterschiedlichem Harmonisierungsanspruch: Verbraucherrechte-RL (VRRL), E-Commerce-RL und Dienstleistungs-RL. Der Beitrag geht der Frage nach, ob der EuGH in dem Verfahren des *vzbv* gegen *Amazon* nun eine Klärung herbeigeführt hat, ob und wenn ja wo eine Telefonnummer im Onlinehandel genannt werden muss. .... 511

**Daniel Holznagel** – **Put-back-Ansprüche gegen soziale Netzwerke: Quo Vadis?** – Bestandsaufnahme nach BVerfG v. 22.5.2019 zu „Der III. Weg“ (1 BvQ 42/19) und vor dem Hintergrund aktueller rechtspolitischer Forderungen

Seit Anfang 2018 gibt es eine Vielzahl gerichtlicher Verfahren, in denen Nutzer sozialer Netzwerke die Wiederherstellung eines zu Unrecht gelöschten Inhalts bzw. gesperrten Accounts (Overblocking) verlangen (I.). Diese zivilrechtlichen Ansprüche stehen nicht mehr grundsätzlich in Frage (II.). Offen ist aber deren genauer Umfang. Denn Community Standards sozialer Netzwerke dürfen auch von Art. 5 Abs. 1 GG gedeckte Inhalte aus-



## Breaking News

Presserecht: Liefert konkrete Antworten auf Fragen und Problemstellungen zur Wort- und Bildberichterstattung. Auf topaktuellem Stand.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/afp6](http://otto-schmidt.de/afp6)

**Inhalt**

schließen (III.). Gleichwohl ergeben sich über eine mittelbare Grundrechtsbindung <i>de lege lata</i> erhebliche Schutzwirkungen zugunsten der Nutzer (IV.). <i>De lege ferenda</i> hingegen werden zahlreiche Regelungsvorschläge zum Schutz vor Overblocking diskutiert und die Vorgaben aus der neu geregelten Urh-RL sowie AVMD-RL aufgezeigt (V.).	518
---	-----

**Rechtsprechung**

EuGH: Keine Pflicht zur Angabe der Telefonnummer im Fernabsatzgeschäft (EuGH, Urt. v. 10.7.2019 – C-649/17, ECLI:EU:C:2019:576 – Bundesverband vs. Amazon EU).....	526
BVerwG: Gerichtszuständigkeit für Streit über virtuelles Hausrecht auf kirchlicher Facebook-Seite (BVerwG, Beschl. v. 9.4.2019 – 6 B 162.18, ECLI:DE: BVerwG:2019:090419B6B162.18.0).....	529
BGH: Kriterien für „Abbruchjäger“ von eBay-Auktionen (BGH, Urt. v. 22.5.2019 – VIII ZR 182/17, ECLI:DE: BGH:2019:220519VIIIZR182.17.0).....	531
VG Köln: „Wahl-O-Mat“ verletzt Chancengleichheit kleinerer bzw. unbekannter Parteien (VG Köln, Beschl. v. 20.5.2019 – 6 L 1056/19).....	533
OLG Köln: „Computer Bild“ durfte Beitrag über DVB-T2-HD-Receiver mit Jan Böhmmermann bebildern (OLG Köln, Urt. v. 21.2.2019 – 15 U 46/18).....	535

**Telekommunikation und Medien****Rechtsprechung**

BGH: Unzulässige Werbung – „Das beste Netz“ (BGH, Urt. v. 24.1.2019 – I ZR 200/17, ECLI:DE: BGH:2019:240119UIZR200.17.0 – Das beste Netz).....	539
KG: Youtube-Sperre wegen „hasserfülltem Inhalt“ (KG, Beschl. v. 22.3.2019 – 10 W 172/18).....	544

**Report und Technik****Aufsätze**

<b>Hans Peter Bull – Digitalisierung als Politikziel – Teil II</b> – Politisch-praktische Fragen der Verwaltungsautomation Der Beitrag knüpft an die Überlegungen von Teil I (Bull, CR 2019, 478–484) zu flächendeckender Technisierung der öffentlichen Verwaltung an und erörtert zentrale politisch-praktische Fragen: (I.) die Organisation der mit der Digitalisierung befassten Ministerien und Behörden, (II.) das Zusammenwirken von maschineller und menschlicher Sachbearbeitung, (III.) die Konsequenzen für Personalpolitik, Personalmanagement und Verwaltungskultur sowie (IV.) die ethische Bewertung und die praktische Kontrolle der Algorithmen. Schließlich wird die Herausforderung durch die Technik in weitere konkrete Fragen übersetzt (V.).	547
---	-----

**CR Report****Internet und E-Commerce**

EuGH zu Online-Versandhändlern: Keine Verpflichtung zur Bereitstellung einer Kontakttelefonnummer (Jan Pfeiffer).....	R88
BGH: Zulässiger Widerruf bei Online-Matratzenkauf (Maren Wöbbeking).....	R88
BGH: Zur Qualifikation eines Bieters als Abbruchjäger (Mandy Hrube).....	R89
OLG Frankfurt: Instagram-Austritt als getarnte Werbung (Maren Wöbbeking).....	R89

**TK und Medien**

BfJ: Bußgeld gegen Facebook wegen Verstößen gegen das Transparenzgebot (Marvin Jäschke).....	R90
LG Nürnberg-Fürth: Unzulässige Sperrung eines Twitter-Accounts (Jan Lundberg).....	R90
VerfGH Sachsen: Versagung eines pauschalen Internetverbots in der Sicherungsverwahrung (Mandy Hrube).....	R91

**Tagungsberichte**

Kölner Tage Datenschutzrecht 2019 (Olga Eichmann).....	R92
Tagungsbericht: 26. Drel-Länder-Treffen 2019 (Matthias Haag / Mariya Hubcheva).....	R93

**Buchbesprechungen**

Harald Reiter (Hrsg.), Beck-online.GROSSKOMMENTAR: BGB Werkvertrag §§ 631–651 (Stefan Ernst).....	R94
---	-----