

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51,  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>MARTA J. GLOWACKA</b> .....	42
Topthema: VfGH zur Sozialversicherungs-Organisationsreform	
<b>ALEXANDER LEITNER</b> .....	49
Topthema: Zur teilweisen Verfassungswidrigkeit des Sozialhilfe- Grundsatzgesetzes	
<b>STEFAN SCHUSTER</b> .....	56
Topthema: Der Fall „Henry am Zug“	
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	59
Wegzeiten im Arbeitslosenversicherungsrecht	
Aufteilung der Trinkgelder zwischen Arbeitnehmern .....	66
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....	67
Neues aus der Gesetzgebung	
● Regierungsprogramm 2020 – 2024	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	74
Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	79
Aus der aktuellen Rechtsprechung	
● OGH: Kündigungsverzicht als verbotene Einlagenrückgewähr?	● OGH: Aktienoptionen und Abfertigungs- bemessungsgrundlage
Vertretung des Arbeitslosen durch einen Sachwalter bei Bewerbungen .....	80
Impressum .....	80

# DRdA

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z102

Das Recht der Arbeit

## ABHANDLUNGEN

### Editorial

#### 100 Jahre Arbeiterkammergesetz

JOSEF CERNY

#### Die Arbeiterkammern im Verfassungsgefüge

RUDOLF MÜLLER

#### Die Heimatbasis des fliegenden Personals im europäischen Arbeits- und Sozialrecht

THOMAS METESCH

NR.  
386

MONAT  
Februar

JAHR  
70.

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

#### Sechste Urlaubswoche auf dem Prüfstand

PETER SCHÖFFMANN

#### Vorspringer der Schifflugweltmeisterschaft 2016 unterliegt der Pflichtversicherung nach ASVG

GUSTAV SCHNEIDER

#### Streichung aus der Ärzteliste – Zuständigkeit im Anlassfall

EWALD WIEDERIN

#### Kürzere Fristen für Teilzeitbeschäftigte bei Arbeitgeberkündigung sind unionsrechtswidrig

NORA MELZER-AZODANLOO

#### Leiharbeiter: Anspruch auf „großes“ Taggeld auch für den Tag nach einer auswärtigen Nächtigung

RENÉ SCHINDLER

#### OGH bestätigt Neuregelung der Vordienstzeiten im Bundesbahngesetz

MARIA J. GLOWACKA

#### IESG-Sicherung von rückständigen BMSVG-Beiträgen als Schadenersatz?

MICHAEL HAIDER



### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

1/2020

# Inhalt

Editorial

3

## ABHANDLUNGEN

100 Jahre Arbeiterkammergesetz  
JOSEF CERNY

4

Die Arbeiterkammern im Verfassungsgefüge  
RUDOLF MÜLLER

17

Die Heimatbasis des fliegenden Personals im europäischen Arbeits- und Sozialrecht  
THOMAS METESCH

26

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Sechste Urlaubswoche auf dem Prüfstand  
PETER SCHÖFFMANN

32

zu EuGH vom 13.3.2019, C-437/17, EurothermenResort Bad Schallerbach

Vorspringer der Schifflugweltmeisterschaft 2016 unterliegt der Pflichtversicherung nach ASVG  
GUSTAV SCHNEIDER

36

zu VwGH vom 3.4.2019, Ro 2019/08/0003

Streichung aus der Ärzteliste – Zuständigkeit im Anlassfall  
EWALD WIEDERIN

43

zu VwGH vom 4.4.2019, Ro 2017/11/0003

Kürzere Fristen für Teilzeitbeschäftigte bei Arbeitgeberkündigung sind unionsrechtswidrig  
NORA MELZER-AZODANLOO

46

zu OGH vom 25.1.2019, 8 ObA 70/18d

Leiharbeiter: Anspruch auf „großes“ Taggeld auch für den Tag nach einer auswärtigen Nächtigung  
RENÉ SCHINDLER

51

zu OGH vom 25.1.2019, 8 ObA 72/18y

OGH bestätigt Neuregelung der Vordienstzeiten im Bundesbahngesetz  
MARTA J. GLOWACKA

56

zu OGH vom 26.2.2019, 8 ObA 34/18k

IESG-Sicherung von rückständigen BMSVG-Beiträgen als Schadenersatz?  
MICHAEL HAIDER

61

zu OGH vom 26.2.2019, 8 Obs 1/18g

## AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

Zur Vor- und Gründungsgeschichte der Arbeiterkammern  
KLAUS-DIETER MULLEY

64

## BUCHBESPRECHUNGEN

Kietaibl/Mosler/Pačić (Hrsg)

Gedenkschrift Robert Rebhahn  
OLAF DEINERT

72

Kiesow

Die Rückkehr an den früheren Arbeitsplatz und Arbeitsarrangements – Beiträge der Richtlinie 2010/18/EU zu einer benachteiligungsfreien Rückkehr aus dem Elternurlaub  
KARIN BURGER-EHRNHOFER

73

Rudnik

Die Gesetzesumgehung in der Rechtsprechung des Bundesarbeitsgerichts – Vom Sachgrunderfordernis zum Rechtsmissbrauchsverbot  
GREGOR THÜSING

75

Schiller

Lohnpolitik in Österreich – Zur Relevanz der produktivitätsorientierten und solidarischen Lohnpolitik  
WALTER SCHERRER

76

## Inhalt

<i>Becker/Dörre/Reif-Spirek (Hrsg)</i> Arbeiterbewegung von rechts? Ungleichheit – Verteilungskämpfe – populistische Revolte KLAUS FIRLEI	77
<i>Kiess/Seeliger (Hrsg)</i> Zwischen Institutionalisierung und Abwehrkampf. Internationale Gewerkschaftspolitik im Prozess der europäischen Integration KLAUS FIRLEI	78
<i>Olbrich</i> Die Tariffähigkeit von Arbeitnehmervereinigungen REINHARD RESCH	79
<i>Reichel/Pfeil/Urnik (Hrsg)</i> Crowdinvesting und Crowdworking: Herausforderungen und Chancen MARTIN RISAK	81
<i>Glahe</i> Die Rückabwicklung arbeitsrechtlicher Aufhebungsverträge VERENA RUß	81
<i>Reuter</i> Der Betriebsrat als Mandant im Rahmen des § 111 BetrVG THOMAS MATHY	82
<i>Schröder/Urban (Hrsg)</i> Gute Arbeit. Transformation der Arbeit – Ein Blick zurück nach vorn URSULA FILIPIĆ	84
<i>Schrammel/Kietaibl</i> BPG und PKG – Betriebspensionengesetz und Pensionskassengesetz – Kommentar MONIKA DRS	85
<b>ANKÜNDIGUNG</b> Ankündigung Zeller Tagung	88



FACHZEITSCHRIFT DER  
ÖSTERREICHISCHEN  
SOZIALVERSICHERUNG

Nr. 1, herausgegeben im Jänner 2020



**Liebe Leserinnen und Leser!**

Diese Jänner-Ausgabe der Fachzeitschrift „Soziale Sicherheit“ markiert den Beginn einer neuen Ära der österreichischen Sozialversicherung und wird vom neuformierten Dachverband der Sozialversicherungsträger herausgegeben.



Im aktuellen Teil werden der neuen Büroleiter im DVSV DI Martin Brunniger und sein Stellvertreter Dr. Alexander Burz vorgestellt und es wird in den nächsten Ausgaben noch mehr über Initiativen und Projekte der SV-Führungskräfte berichtet werden. Zudem wird in weiterer Folge über die letzten Verleihungen von Auszeichnungen unter der Ägide des Hauptverbandes berichtet, die im Dezember 2019

sowohl im Ausweichquartier des Dachverbandes als auch im general-sanierten Haus in der Kundmangasse 21 stattfanden. Ein Kurzbericht über den Fehlzeitenreport folgt.

Mag. Gabriela Wall von der ÖGK aus der Landesstelle Oberösterreich berichtet über den seit 20 Jahren praktizierten Arzneidialog in diesem Bundesland. Dieser wurde im Jahr 1999 mit dem Ziel ins Leben gerufen, Ärzte mit Informationen und Beratung darin zu unterstützen, Heilmittelkosten bei gleichbleibender Behandlungsqualität zu dämpfen. Im Jahr 2005 wurde zudem eine Zielvereinbarung getroffen, wonach ein Großteil der Arzneien, die der chefärztlichen Bewilligung bedürfen, auch ohne diese von den Vertragsärzten verschrieben werden darf und erstattet wird.

Tanja Schmall, Diätologin im Primärversorgungszentrum St. Pölten, setzt sich in ihrem Beitrag mit Trenddiäten auseinander und kommt zu dem Schluss, dass es nicht vorrangig auf die Diätform ankommt, sondern vielmehr darauf, die tägliche Energiezufuhr langfristig zu reduzieren und die körperliche Bewegung zu steigern.

Mag. Ingeborg Beck kommt in ihrem Fachbeitrag zur Pensionsanpassung auf Fragen des Vertrauensschutzes, der Wertsicherung und der Generationengerechtigkeit zu sprechen. Probleme der Sachlichkeit durch die Einbeziehung von Sonderpensionen und Pensionskassenleistungen, aber auch Rentenleistungen aus EU-Mitglieds- bzw. Vertragsstaaten werden dabei thematisiert und die Gleichbehandlung eingefordert, wenn bei der Pensionsanpassung das Gesamtpensionseinkommen im Blickpunkt steht.

Abschließend wird durch Manfred Glombik das Thema der Suchtkrankheiten und damit zusammenhängend die Rehabilitation in der deutschen Rentenversicherung zur Sprache gebracht sowie Abhängigkeit und Entwöhnung vor dem Hintergrund des ICD-10-Diagnoseschlüssels der WHO beleuchtet.

Dr. Wilhelm Donner

**Aktuell**

- 2 Die neue Büroleitung im Dachverband der Sozialversicherungsträger  
DI Martin Brunniger, MEng, MSc – Büroleiter  
Dr. Alexander Burz – stellvertretender Büroleiter
- 3 Ehrenzeichen der österreichischen Sozialversicherung – verliehen im Dezember 2019
- 4 Österreichischer Fehlzeitenreport  
Die flexible Arbeitswelt – Arbeitszeit und Gesundheit

**Fachbeiträge**

- 6 Eine erfolgreiche und beispielgebende Kooperation zur Gestaltung der Heilmittelversorgung – 20 Jahre Arzneidialog in Oberösterreich  
Mag. Gabriela Wall
- 10 Trenddiäten – Sinn oder Unsinn?  
Tanja Schmall BBS
- 14 Pensionsanpassung, Pensionsbonus, abschlagfreie „Frühpension“ sowie Beitragsentlastung versus Sachlichkeitsgebot und Generationengerechtigkeit – 1. Teil  
Mag. Ingeborg Beck

**Deutschland**

- 21 Rehabilitation von Abhängigkeitserkrankungen in der Rentenversicherung  
Manfred Glombik

**Jahresrückblick**

- 26 Inhalt 2019

**Health System Watch I/2020**

- 29 Wartezeiten auf elektive Operationen – Beschreibung der aktuellen Lage in Österreich  
Thomas Czypionka, Markus Kraus, Sophie Föbleitner, Barbara Stacherl

Soweit in diesem Heft personenbezogene Bezeichnungen nur in männlicher Form angeführt sind, beziehen sie sich auf Frauen und Männer in gleicher Weise. Bei der Bezeichnung bestimmter Personen oder Personengruppen wird die jeweils geschlechtsspezifische Form verwendet.

**Impressum**

Soziale Sicherheit, 73. Jahrgang • Fachzeitschrift für die Sozialversicherung, hrsg. gem. § 31 Abs. 3 Z. 7 ASVG • ISSN 0038-6065 • Medieninhaber und Verleger: Dachverband der Sozialversicherungsträger • Redaktion: Dr. Wilhelm Donner; 1030 Wien, Kundmangasse 21, E-Mail: presse@sozialversicherung.at, Tel.: (01) 71 1 32-11 20 D.w. • Fotos: Cover: Nik Frey - Fotolia.com, Innen: Archiv „Soziale Sicherheit“, istockphoto.com, Fotolia.com • Cover-Layout & Innenentwurf: Manfred Fürst (www.manfredfuerst.at) Layout und Produktion: Atelier Indra Heim, 1020 Wien (Büro) • Hersteller: Gutenberg-Werbering GmbH, Anastasius-Grün Straße 6, 4620 Linz • Abonnementpreis € 28,00 jährlich inkl. 10 % MwSt. und Inlandsporto; Ausland: zuzüglich Porto • Für namentlich gezeichnete Artikel trägt der Autor die Verantwortung, sie müssen nicht mit der Meinung des Dachverbandes übereinstimmen. • Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages oder Autors ausgeschlossen ist. Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor

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

# DRdAinfas

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

D3-Z258

## ENTSCHEIDUNGEN

**Auslegung einer arbeitsvertraglich vereinbarten Kündigungsfrist**

OGH 24.9.2019, 8 ObA 57/19v

**Günstigere kollektivvertragliche Todfallsabfertigung nach § 1 Abs 4a IESG nicht gesichert**

OGH 24.9.2019, 8 ObS 10/19g

**Berücksichtigung von Wiedereingliederungsschwierigkeiten bei ab dem 50. Lebensjahr eingestellten ArbeitnehmerInnen**

OGH 30.10.2019, 9 ObA 86/19s

**Keine Sanktion für verspätete Bewerbung, wenn diese nicht kausal für das Nichtzustandekommen der Beschäftigung war**

BVwG 10.9.2019, W228 2219162-1

**Kein Unfallversicherungsschutz für Profi-Eishockeyspieler auf der Rückfahrt von einem privaten Training**

OGH 13.9.2019, 10 ObS 97/19s

## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

**Der lange Krankenstand als Kündigungsgrund in der Rechtsprechung**

KLAUS BACHHOFER



## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

**Fusion der Gebietskrankenkassen und Auswirkungen auf das Leistungsrecht**

MONIKA WEISSENSTEINER/FLORIAN J. BURGER

**Erstes internationales Übereinkommen gegen Gewalt und Belästigung in der Arbeitswelt**

RUTH ETTL

**Macht und Vertretungsanspruch in der Sozialversicherung**

CHRISTOPH KLEIN/WOLFGANG PANHÖLZL/FLORIAN J. BURGER

## Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

## Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VfGH RA.<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VfGH IR HON.-PROF. DR. DR. HC. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

1/2020

## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

- 1 Auslegung einer arbeitsvertraglich vereinbarten Kündigungsfrist  
OGH 24.9.2019, 8 ObA 57/19v 6
- 2 Arbeitsvertragskonforme Versetzung eines Juristen  
OGH 30.10.2019, 9 ObA 107/19d 6
- 3 Günstigere kollektivvertragliche Todfallsabfertigung nach § 1 Abs 4a IESG nicht gesichert  
OGH 24.9.2019, 8 ObS 10/19g 7
- 4 Gesundheitsgefährdung stellt Dauerzustand dar – Austritt jederzeit möglich  
OGH 25.10.2019, 8 ObA 52/19h 8
- 5 Berechtigte Entlassung wegen Vertrauensunwürdigkeit bei Verschleierung von Zahlungen durch Leiter der Buchhaltung  
OGH 24.9.2019, 8 ObA 46/19a 8
- 6 Teilbetriebsversammlungen: Einhebung einer Betriebsratsumlage als Alleinbestimmungsrecht der Belegschaft – kein Anfechtungsrecht des Betriebsinhabers  
OGH 24.7.2019, 8 ObA 30/19y 9
- 7 Berücksichtigung von Wiedereingliederungsschwierigkeiten bei ab dem 50. Lebensjahr eingestellten ArbeitnehmerInnen  
OGH 30.10.2019, 9 ObA 86/19s 13
- 8 Kündigung wegen Abhilfeersuchen des Arbeitnehmers bei angeordneter durchgehender Rufbereitschaft motivwidrig  
OGH 23.9.2010, 9 ObA 101/19x 16
- 9 Trinkgeld steht mangels anderer Vereinbarung dem Arbeitnehmer zu  
OGH 23.9.2019, 9 ObA 99/19b 16
- 10 Keine Ausfallhaftung des Insolvenz-Entgelt-Fonds für unbeglichene Entgeltansprüche aus der Zeit der Insolvenz bei Auflösung des Arbeitsverhältnisses erst nach Insolvenzaufhebung  
OGH 24.9.2019, 8 ObS 2/19f 17
- 11 Unzulässigkeit des Rechtswegs für die „Feststellung der Pflichtversicherung als Dienstnehmer gemäß § 4 Abs 2 ASVG“  
OGH 23.9.2019, 9 ObA 91/19a 21
- 12 Verletzung der kollektivvertraglichen Pflicht zur Führung eines Zeitkontos für Zeitguthaben: Spätere Berufung auf Verfallskausel rechtsmissbräuchlich  
OGH 30.10.2019, 9 ObA 93/19w 21
- 13 Anspruch auf Zeitgutschrift nach den Kärntner Nachtschwerarbeitsregelungen auch für Rettungssanitäter  
OGH 30.10.2019, 9 ObA 109/19y 22
- 14 Urlaubsverjährung bei „verstecktem“ Dienstverhältnis  
OGH 29.8.2019, 8 ObA 62/18b 23
- 15 Zur Befristung des Arbeitsvertrages einer Ersatzkraft  
OGH 24.9.2019, 8 ObA 21/19z 26
- 16 Auswirkungen der rückwirkenden Änderung des Besoldungsrechts des Bundes auf laufende Verfahren  
OGH 24.9.2019, 8 ObA 31/19w 27

### ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

- 17 Aus Duldung nach § 46a FPG folgt kein Aufenthaltsrecht, das zur Aufnahme einer unselbständigen Beschäftigung gemäß § 7 Abs 3 AIVG berechtigt  
BVwG 18.9.2019, G312 2219102-1 30
- 18 Keine Anwendung des § 22 Abs 3 AIVG auf Leistungen aus dem Versicherungsfall der geminderten Arbeitsfähigkeit oder der Erwerbsunfähigkeit  
VwGH 5.6.2019, Ra 2019/08/0042 31

19 Keine Vereitelungshandlung bei Änderung der im Stellenangebot geforderten Form der Bewerbung (Bewerbung per E-Mail statt persönlich) auf Vorschlag des Arbeitgebers VwGH 27.8.2019, Ra 2019/08/0065	32
20 Keine Sanktion für verspätete Bewerbung, wenn diese nicht kausal für das Nichtzustandekommen der Beschäftigung war BVwG 10.9.2019, W228 2219162-1	33
21 Bloße Bekanntgabe eines Operationstermins stellt keinen Ruhensgrund gemäß § 16 Abs 1 AIVG dar VwGH 25.4.2019, Ra 2019/08/0002	33
<b>SOZIALRECHT</b>	
22 Keine Neuberechnung der Pensionskontogutschriften bei Bekämpfung der Höhe einer Witwenpension OGH 13.9.2019, 10 ObS 124/19m	34
23 Aufnahme eines Arzneimittels zur Nachbehandlung einer Chemotherapie in den Erstattungskodex? VwGH 11.9.2019, Ro 2019/08/0013	35
24 Ruhen der Versehrtenrente neben Rehabilitationsgeld bis maximal 52 Wochen OGH 13.9.2019, 10 ObS 118/19d	38
25 Rückkehr nach Österreich: Kein Anspruch auf Fortführung der im Ausland begonnenen Behandlung mit festsitzendem Zahnersatz OGH 15.10.2019, 10 ObS 96/19v	39
26 Bindung des OGH an den Ausspruch über die Zulässigkeit des Rechtsweges der Vorinstanzen im Verfahren in Sozialrechtssachen OGH 13.9.2019, 10 ObS 14/19k	39
27 Kein Unfallversicherungsschutz für Profi-Eishockeyspieler auf der Rückfahrt von einem privaten Training OGH 13.9.2019, 10 ObS 97/19s	41
28 Familienzeitbonus: Verspätetes Einlangen beim Versicherungsträger führt zu Anspruchsverlust OGH 13.9.2019, 10 ObS 125/19h	42
29 Zum Anspruch von Krisenpflegeeltern auf Kinderbetreuungsgeld OGH 13.9.2019, 10 ObS 57/19h	43
30 Ende des Anspruchs auf Kinderbetreuungsgeld für das ältere Kind nur bei grundsätzlichem Bestehen eines Anspruchs für das jüngere Kind OGH 13.9.2019, 10 ObS 87/19w	44
31 Die liechtensteinische Geburtszulage ist nicht auf das österreichische Kinderbetreuungsgeld anzurechnen OGH 13.9.2019, 10 ObS 108/19h	46
32 Pflegehelferin im Seniorenheim – Ablehnung der Schwerarbeit aus psychischen Gründen OGH 13.9.2019, 10 ObS 36/19w	48
<b>AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS</b>	
Der lange Krankenstand als Kündigungsgrund in der Rechtsprechung KLAUS BACHHOFER	53
<b>AKTUELLE SOZIALPOLITIK</b>	
Fusion der Gebietskrankenkassen und Auswirkungen auf das Leistungsrecht MONIKA WEISSENSTEINER/FLORIAN J. BURGER	57
Erstes internationales Übereinkommen gegen Gewalt und Belästigung in der Arbeitswelt RUTH ETTL	62



# Inhalt

<b>Macht und Vertretungsanspruch in der Sozialversicherung</b> CHRISTOPH KLEIN/WOLFGANG PANHÖLZL/FLORIAN J. BURGER	66
<b>NEUE BÜCHER</b>	
<i>Dimartino</i> <b>Kollektives Arbeitsrecht – Der Schnelleinstieg für Praktiker</b> BILJANA BAUER	71
<i>Reiche/Wietstock/Wolf</i> <b>Von der Mitbestimmung zur Mitgestaltung – Handbuch zum Aufbau proaktiver, professioneller und profitabler Betriebsratsarbeit</b> BRIGITTE DAUMEN GARRIDO	71
<i>Schwarz</i> <b>Praxisleitfaden betriebliche Altersvorsorge</b> AMINA GOLIC	71
<i>Holwe/Kossens/Pielenz/Räder</i> <b>Teilzeit- und Befristungsgesetz – Basiskommentar zum TzBfG</b> WOLFGANG KOZAK	72
<i>Böttiger/Körtel/Schaumberg (Hrsg)</i> <b>Sozialgesetzbuch III. Arbeitsförderung – Lehr- und Praxiskommentar</b> CHRISTA MARISCHKA	72
<i>Chwojka/Kallab</i> <b>Neuerungen im Arbeitsrecht 2019</b> MARIO NIEDERFRINIGER	72
<i>Spatschek/Steckelberg (Hrsg)</i> <b>Menschenrechte und Soziale Arbeit. Konzeptionelle Grundlagen, Gestaltungsfelder und Umsetzung einer Realutopie</b> ANDREAS RAFFEINER	73
<i>Rauch</i> <b>Arbeitsrecht 2019 – ASoK-Spezial</b> SARA SCHERRER	74
<i>Salamon</i> <b>Entgeltgestaltung</b> MARTIN SOUCEK	74
<i>Hümmerich/Reufels (Hrsg)</i> <b>Gestaltung von Arbeitsverträgen</b> MARTIN SOUCEK	75
<i>Schwartau</i> <b>Gesamtbetriebsrat und Konzernbetriebsrat</b> MARTIN SOUCEK	76
<i>Schulz (Hrsg)</i> <b>Industrie im Wandel – Bildungsarbeit in Bewegung. Praxishandbuch</b> SABINE STADLER	76
<i>IG Metall Baden-Württemberg (Hrsg)</i> <b>aufrecht gehen – Wie Beschäftigte durch Organizing zu ihrem Recht kommen</b> JOHANNES WARTER	77
<b>BÜCHEREINGANG</b>	77



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT**

**Andreas Gerhartl: Das Dienstzeugnis**

3

Dr. *Andreas Gerhartl* widmet sich wichtigen Aspekten rund um die Ausstellung eines Dienstzeugnisses, die mit so manchen potenziellen Tücken verbunden sein kann. Schon die Beschreibung der vom Arbeitnehmer verrichteten Tätigkeit kann unter Umständen eine Herausforderung darstellen. Umso mehr gilt dies für die Bewertung der erbrachten Arbeitsleistungen.

**RECHTSPRECHUNG**

**» ARBEITSRECHT**

KV-Handel: Verfall der Zeitgutschriften für Arbeiten während der erweiterten Öffnungszeiten	7
KV-Bewachungsgewerbe: Überstundenzuschlag bei Anwendung der Durchrechnungsregelung	8
DO.B: Abgeltung von Überstunden eines ärztlichen Leiters	9
KV-Anwendbarkeit im Mischbetrieb	9
Einstufung eines juristischen Schadensreferenten nach dem KVI	10
KV-Chemische Industrie/Ang: Einstufung eines Produktionsmitarbeiters	10
KV-Universitäten: Anrechnung von ausländischen Vordienstzeiten	11

**» SOZIALRECHT**

Familienzeitbonus: Gemeinsamer Haushalt bei vorübergehender Abmeldung vom Hauptwohnsitz	12
---	----

**» STEUERRECHT**

Pflegeheimkosten des Vaters als außergewöhnliche Belastung	13
Auslandsbeamte – Steuerfreiheit von EU-Taggeldern	15

**AUS DEN BEHÖRDEN**

**» FINANZMINISTERIUM**

BMF: Fragen und Antworten zum Kontrollsechstel – Teil 2	16
---	----

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

6

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Maximilian Fuchs	
<b>EU-AGENDA</b>		
Rat	Kroatien übernimmt den EU-Ratsvorsitz in 2020	49
	Verstärkung der Diskriminierungsbekämpfung in der EU	49
	Bildung als Fundament der Zukunft der Arbeit	49
Kommission	Digitale Gesundheitsversorgung in Europa	50
Aus den Mitgliedstaaten	Novellierung der Koordinierungsverordnung – Der neue Trilog soll den Durchbruch bringen	50
	Gewandert wird immer	51
	Beschäftigungsquote Älterer höher als bei Jüngeren – Deutschland fast an der Spitze	51
	Bewertung der Rentensysteme – Mercer-Studie sieht die Niederlande und Dänemark ganz vorne	51
	Italiens Sozialversicherung setzt auf künstliche Intelligenz bei der Betrugsbekämpfung	51
Europäische Einrichtungen	EWSA-Arbeitnehmergruppe will EU-Standards bei Arbeitslosigkeit	52
	Arbeiten in höherem Alter	52
<b>AUFSÄTZE</b>	<i>Prof. Dr. Claudia Schubert/Dr. Laura Schmitt</i> Durchführung von Massenentlassungen bei einer Mehrzahl von Arbeitnehmervertretungen im Betrieb – offene Fragen des Massenentlassungsrechts	53
	<i>Dr. Bettina Graue</i> Auswirkungen der Richtlinie 2019/1158/EU zur Vereinbarkeit von Beruf und Privatleben für Eltern und pflegende Angehörige auf das deutsche Arbeitsrecht	62
	<i>Prof. Dr. Carsten Wendtland</i> Datenübermittlungen zwischen Sozialleistungsträgern und Polizeibehörden im Lichte des europäischen Datenschutzrechts	72
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH</b>	BSG Arbeitslosenversicherung	77
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Soziale Sicherheit	<i>Rentenansprüche/EU-Beamtenversorgung</i> Art. 4 Abs. 3 EUV, Urteil des EuGH vom 13.2.2019, Rs. C-179/18 (Ronny Rohart ./ Federale Pensioendienst), ECLI:EU:C:2019:111 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Francis Kessler, Paris</i>	79
Freizügigkeit	<i>Wanderarbeitnehmer/Invalidität/Entschädigungsregelung</i> Art. 45, 48 AEUV; VO (EG) Nr. 883/2004, Urteil des EuGH vom 14.3.2019, Rs. C-134/18 (Maria Vester ./ Rijksinstituut voor ziekte- en invaliditeitsverzekering), ECLI:EU:C:2019:212 – <i>Anmerkung von Dr. Yannik Beden, M.A. und Dr. Matthias Denzer, Bonn</i>	84
Sozialpolitik	<i>Koordinierung der Systeme der sozialen Sicherheit</i> VO (EG) Nr. 883/2004; VO (EWG) Nr. 1408/71, Urteil des EuGH vom 6.6.2019, Rs. C-33/18 (V ./ Institut national d'assurances sociales pour travailleurs indépendants (Inasti), Securex Integrity ASBL), ECLI:EU:C:2019:470 – <i>Anmerkung von MMag. Dr. Ranjana Andrea Achleitner, Linz</i>	90
<b>KURZ NOTIERT</b>	Strategische Prioritäten für das europäische Normungssystem	96
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>		V
<b>GESAMTSCHAU</b>		VII

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard 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)

Mit Blick ins Steuerrecht



## 3/2020

10. Februar 2020

37. Jahrgang S. 137-200

### Aus dem Inhalt

- K. Uffmann/A. Kredig  
**Geringfügige Beschäftigung in Gestalt eines  
Abrufarbeitsverhältnisses – Folgewirkungen des  
novellierten § 12 I 3 TzBfG** 137
- K. Häferer/F. Burger  
**Restricted Stock Units und Aktienoptionen – Aktuelle  
Entwicklungen bei Mitarbeiterbeteiligungsprogrammen** 143
- T. Christoffer/L. Hinrichs  
**Arbeitsrechtliches Schicksal vergütungsregulatorischer  
Anforderungen bei Unternehmenstransaktionen** 150
- R. Werner  
**Clawback-Regelungen in Vorstandsverträgen** 155
- E. Salamon/G. Groffy  
**Die Vergütung von Überstunden im Lichte der  
aktuellen Rechtsprechung des BAG** 159
- BAG  
**Ordentliche Kündigung außerhalb des Geltungs-  
bereichs des Kündigungsschutzgesetzes** 171
- BAG  
**Wahrung einer Ausschlussfrist durch Beschäftigungs-  
klage – Annahmeverzugslohn** 174
- BAG  
**Tariflicher Anspruch eines Leiharbeitnehmers gegen  
den Entleiher auf Abgabe eines Übernahmeangebots** 181
- BAG  
**Fristgebundene Post und Einlegen in eine Post-  
ausgangsmappe – Nichtzulassungsbeschwerde** 199

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7242



4550202003

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z243

Zweiwochenschrift 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 Kuorr

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

*Ch. Rolfs/St. Witschen*

Reformoptionen zur Modernisierung der vertrags-  
ärztlichen Versorgung

121

*F. Hinrichs*

Wohnkosten im Sozialgesetzbuch – eine kritische  
Bestandsaufnahme

130

*P. Voigt*

Sozialversicherungswerte und andere sozial-  
rechtliche Daten 2020

132

*BSG*

Krankengeldanspruch trotz Versäumung der  
Meldepflicht (Anm. U. Knispel)

137

*BSG*

Sonderversorgung der Angehörigen der DDR-  
Zollverwaltung (Anm. F. Lau)

144

*BSG*

Maßgeblichkeit der lohnsteuerrechtlichen  
Begriffsbestimmung für sonstige Bezüge und  
ihre Abgrenzung von laufendem Arbeitslohn  
(Kurzkomentierung S. Filges)

157

*BSG*

Fehlen grundsätzlicher Bedeutung bei Klärung  
der Rechtsfrage durch anderes Bundesgericht  
(Kurzkomentierung B. Schmidt)

159



## 4/2020

14. Februar 2020

29. Jahrgang S. 121–160



6950202004

## Inhalt

EDITORIAL	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
AUFSÄTZE		
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. Gert G. Wagner</i> Der Grundrenten-Plan der großen Koalition: Praktische und konzeptionelle Probleme und Möglichkeiten	65
	<i>Prof. Dr. Otfried Seewald</i> Beschäftigung nach dem Zufallsprinzip? (Teil I)	73
	<i>Prof. Gerd Bigge</i> Die Auf-/Verrechnungsmöglichkeiten der Sozialleistungsträger nach den §§ 51, 52 SGB I während des Insolvenz-/Restschuldbefreiungsverfahrens und nach erteilter Restschuldbefreiung	82
	<i>Dr. Konrad Leube</i> Zweifelsfragen beim Unfallschutz häuslicher Pflegepersonen	87
AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN	Übersicht über die jüngste Rechtsprechung Bundessozialgericht	93
RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN		
RENTENVERSICHERUNG	<i>Sozialversicherungspflicht Honorarärzte</i> § 25 Abs. 1 S. 1 SGB III; § 7 Abs. 1 SGB IV; § 39 Abs. 1 S. 3 SGB V, § 107 Abs. 1 SGB V, § 109 Abs. 4 S. 2 SGB V Urteil des 12. Senats des BSG vom 4. 6. 2019 – B 12 R 11/18 R – ECLI:DE:BSG:2019:040619UB12R1118R0 – Anmerkung von Prof. Dr. Astrid Wallrabenstein, Frankfurt/Main	105
RENTENVERSICHERUNG	<i>Sozialversicherungspflicht Honorarpflegefachkraft</i> § 25 Abs. 1 S. 1 SGB III; § 7 Abs. 1 SGB IV; § 5 Abs. 1 Nr. 1 SGB V, § 1 S. 1 Nr. 1 SGB VI, § 2 S. 1 Nr. 2 SGB VI Urteil des 12. Senats des BSG vom 7. 6. 2019 – B 12 R 6/18 R – ECLI:DE:BSG:2019:070619UB12R618R0 – Anmerkung von Priv. Doz. Dr. Claudia Maria Hofmann, Frankfurt/Main	115
KINDERGELD	<i>Kindergeldantrag/Lohnsteuerhilfverein/Unzulässige Rechtsdienstleistung</i> § 13 Abs. 5 SGB X, §§ 20 ff. SGB X; § 68 Nr. 9 SGB I; § 1 Abs. 1 Nr. 1 BKGG 1996 Urteil des 10. Senats des BSG vom 28. 3. 2019 – B 10 KG 1/18 R – ECLI:DE:BSG:2019:280319UB10KG118R0 – Anmerkung von Dr. Sören Deister, Hamburg	125
TAGUNGSHINWEIS	18. Kölner Sozialrechtstag	132
GESAMTSCHAU		V

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – HUMAN RESOURCES****Evelin Polat: Das Mitarbeitergespräch – lästig oder doch genial?**

3

Der Beitrag thematisiert, was Inhalt eines nutzenstiftenden Mitarbeitergespräches sein sollte und worauf bei der Implementierung und Durchführung zu achten ist, damit dieses Personalentwicklungstool von beiden Gesprächspartnern, somit von Führungskraft und Mitarbeiter, als gewinnbringend erlebt wird.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Aufteilung der Trinkgelder zwischen den Arbeitnehmern	5
Weitergabe von Trinkgeldern auf Druck des Arbeitgebers – Rückforderungsanspruch	6
Nettolohnvereinbarung: kein Regress hinsichtlich der vom Arbeitgeber entrichteten Lohnsteuer	7
Rückerstattung der Lohnsteuer für nicht verrechneten Sachbezug für ein Firmenfahrzeug	8
Gehalt von € 480,- brutto für 40-Stunden-Job sittenwidrig	10
Mäßigung der Konventionalstrafe bei Verstoß gegen Kundenschutzklausel	11
Wechsel zu unmittelbarem Konkurrenzunternehmen: Mäßigung der Konventionalstrafe	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Unfall bei Schiausflug einer Jugendgruppe der Freiwilligen Feuerwehr – kein UV-Schutz	13
Tödlicher Unfall bei Lebensrettungsmaßnahme im entfernten EU-Ausland – kein UV-Schutz	15

**» STEUERRECHT**

BFG: Abzinsung von Jubiläumsgeldrückstellungen – verfassungsrechtliche Bedenken	16
BFG: Keine Auszahlung des Pendlerpauschales	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**MPRESSUM**

19

# Soziale Sicherheit



sozialesicherheit.de

69. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

2 | 2020



D3-Z248



Klima und Soziales

## Wie schaffen wir eine soziale Klimapolitik?

**ENTSENDUNG** Reformbedarf bei der Arbeitnehmerfreizügigkeit

**ARMUT** Deutschland, ein viergeteiltes Land

**GESUNDHEIT** Was sich in diesem Jahr ändert

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus





**Titelthema**

**Klimapolitik**



**Klima und Soziales:  
Wie schaffen wir  
eine soziale Klimapolitik?**

Mit dem Klimaschutzgesetz und anderen neuen Gesetzen haben Bundestag und Bundesrat die Klimaziele Deutschlands kurz vor Jahresende erstmals verbindlich festgeschrieben. Haben sie dabei die sozialen Auswirkungen ausreichend berücksichtigt? Und welche Konzepte haben die Sozialverbände in der Tasche? Diesen Frage geht die Soziale Sicherheit in dieser Ausgabe nach und bietet eine erste Bestandsaufnahme.

- 53 JÖRG MEYER  
**Mit dem Turbo zum Klimaschutz?**
- 54 JÖRG STAUDE  
**Die soziale Leerstelle beim Klimaschutz**
- 59 JAN PHILIPP ROHDE  
Soziales Klima  
**Kein Elitenprojekt**  
Soziale Dimension beim Klimaschutz muss beachtet werden

**Position** 48 MARKUS HOFMANN  
**Danke Hans Nakielski und Rolf Winkel!**

**Magazin** 49 **Lob und Kritik für Grundrente**  
50 **Personalia**  
51 **Aus der Gesetzgebung**  
52 **Termine**

**Soziales Armut** 62 JONAS PIEPER/ULRICH SCHNEIDER/  
WIEBKE SCHRÖDER/GWENDOLYN STILLING  
Armut  
**Viergeteiltes Land**  
Neue Erkenntnisse zur Armutsentwicklung in Deutschland

**Alterssicherung Recht** 67 GERHARD REINECKE  
**Wichtige neuere Urteile zum Betriebsrentenrecht (Teil 2)**

**Gesundheit Pflege** 71 HANS NAKIELSKI  
Neuerungen in 2020 und den folgenden Jahren  
**Was sich in den Bereichen Gesundheit und Pflege ändert(e)**

**Selbstverwaltung** 77 DIETER LEOPOLD  
Drei Fusionen bei BKKen zum Jahreswechsel  
**Noch 154 selbstständige Sozialversicherungsträger**

**Arbeit internationales** 78 LUKAS HOCHSCHEIDT/SUSANNE WIXFORTH  
Arbeitnehmerfreizügigkeit  
**Haifischbecken Entsendung**  
Warum die europäische Arbeitnehmerfreizügigkeit (immer noch) dringend reformiert werden muss

Der Armutsbericht des Paritätischen Gesamtverbandes macht trotz eines geringen Rückgangs der bundesweiten Armutsquote im Jahr 2018 auf ernstzunehmende Entwicklungen aufmerksam. So habe sich vielerorts Armut manifestiert. Problemregion Nummer eins sei dabei inzwischen das Ruhrgebiet, so der Verband.

Die Entsendung von Arbeitnehmerinnen und Arbeitnehmern über Ländergrenzen hinweg ist seit vielen Jahren Realität im europäischen Binnenmarkt – ebenso wie die Kritik an der Entsende-Richtlinie. Ein aktuelles Urteil des Europäischen Gerichtshofs macht die nach wie vor vorhandenen Probleme im Bereich der Arbeitnehmerentsendung deutlich.

82 **Impressum**

## Arbeitslosenversicherung

### Fehlende Erreichbarkeit kein Grund, die Bewilligung von Arbeitslosengeld aufzuheben

BSG, Urteil vom 10. 12. 2019 – B 11 AL 4/19 R

Die Bundesagentur für Arbeit bewilligte dem Versicherten eine berufliche Umschulung. Während dieser zog der Versicherte um, ohne die Behörde darüber zu informieren. Die BA hob deshalb die Bewilligung von Arbeitslosengeld auf, da der Versicherte für Vermittlungsvorschläge nicht erreichbar gewesen sei. Dem folgte das BSG nicht.

Arbeitslose, die Arbeitslosengeld (Alg) während der Teilnahme an einer Maßnahme der beruflichen Weiterbildung erhalten, müssen nicht in gleicher Weise für die Bundesagentur für Arbeit (BA) erreichbar sein wie Arbeitslose, die Alg »wegen Arbeitslosigkeit« erhalten. Die BA darf deshalb die Bewilligung von Alg wegen der Teilnahme an der Weiterbildungsmaßnahme nicht aufheben, wenn der Betroffene umgezogen ist und seinen Wohnsitzwechsel der BA nicht mitgeteilt hat. Das hat der für die Angelegenheiten der BA zuständige 11. Senat des Bundessozialgerichts (BSG) am 10. 12. 2019 entschieden.

#### Arbeitslosengeld während beruflicher Umschulung

Die Arbeitsagentur bewilligte dem Kläger, der zuletzt als Gerüstbauhelfer tätig war und anschließend Krankengeld bezogen hatte, ab dem 22. 9. 2014 antragsgemäß Alg während der Teilnahme an einer beruflichen Umschulung zum Kfz-Mechatroniker für die Dauer von einem Jahr. Am 24. 10. 2014 zog der Kläger in eine andere Stadt, teilte das der BA aber erst am 30. 6. 2015 mit. Daraufhin hob die BA die Bewilligung von Alg für die Zeit vom 25. 10. 2014 bis zum 29. 6. 2015 mit der Be-

gründung auf, der Kläger sei während dieser Zeit für Vermittlungsvorschläge nicht erreichbar und deshalb im Sinne des § 138 Drittes Buch Sozialgesetzbuch (SGB III) nicht verfügbar gewesen. Damit sei die zentrale Voraussetzung von Arbeitslosigkeit entfallen und der Kläger müsse das erhaltene Alg sowie die darauf entfallenden Sozialversicherungsbeiträge in Höhe von insgesamt 8730 Euro erstatten. Die Klage gegen diesen Bescheid hatte in letzter Instanz beim BSG Erfolg, nachdem zuvor das Sozialgericht (SG) Trier und das Landessozialgericht (LSG) Rheinland-Pfalz zugunsten der BA entschieden hatten.

#### Wesentliche Änderung der Umstände?

Rechtsgrundlage des Aufhebungsbescheids ist § 48 Zehntes Buch Sozialgesetzbuch (SGB X): Danach kommt es darauf an, ob in den Verhältnissen, die bei Beginn der Förderung der beruflichen Weiterbildung bestanden haben, eine wesentliche Änderung eingetreten ist, nachdem der Kläger ca. sechs Wochen nach Beginn seiner Umschulung in eine andere Stadt umgezogen ist, ohne die BA zu informieren. Hätte der Kläger »reguläres« Alg wegen Arbeitslosigkeit bezogen, wäre die Entscheidung der BA offensichtlich richtig:

## Inhalt

- 1 Arbeitslosenversicherung  
BSG: Fehlende Erreichbarkeit kein Grund, die Bewilligung von Arbeitslosengeld aufzuheben
- 2 Schwerbehinderte Beschäftigte  
BVerfG: Müssen ausländische Firmen die Beschäftigungsquote erfüllen?
- 3 Krankenversicherung  
BSG: Der Versicherte trägt das Risiko, dass der Krankenkasse die AU-Bescheinigung rechtzeitig zugeht
- 4 Krankenversicherung  
BSG: Anspruch auf beamtenrechtliche Beihilfe erlaubt keinen Austritt aus der Krankenversicherung
- 5 Beitragsbemessung  
BSG: Eine Ausgleichszahlung für Überstunden gilt als einmalig gezahltes Entgelt
- 6 Altersrente  
BSG: Keine abschlagsfreie Altersrente für besonders langjährig Versicherte schon mit 62 Jahren
- 8 Schwerbehinderung  
SG Stuttgart: GdB größer als 20 auch bei fehlender Behandlung
- 7 Impressum

Der Kläger war nach dem nicht gemeldeten Umzug für Vermittlungsangebote der BA über mehrere Monate nicht erreichbar und stand deshalb für Vermittlungsbemühungen der BA nach § 138 Abs. 1 Nr. 3 SGB III nicht zur Verfügung. Er konnte entsprechenden Vorschlägen der BA schon deshalb nicht zeitnah im Sinne des § 138 Abs. 5 Nr. 2 SGB III folgen, weil ihn solche Angebote gar nicht erreichen konnten. Ob die BA in der fraglichen Zeit den Kläger überhaupt erreichen wollte, um ihn mit einem Arbeitsangebot zu konfrontieren, spielt insoweit keine Rolle.



D3-Z301

Jänner 2020 / Heft 1, Seiten 1–100 (7. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2019 zum Herausnehmen

### Aufsätze

Stalking und Cybermobbing – Gemeinsamkeiten und Unterschiede der §§ 107a und 107c StGB  
 Ingrid Mitgutsch

Wahrnehmungen der Volksanwaltschaft im Bereich der Staatsanwaltschaften  
 Peter Kastner

Zur obligatorischen Beziehung von psychiatrischen Sachverständigen im Maßnahmenrecht:  
 Aufgabenteilung, Einwendungen, Abweichungen  
 Siegmund Lengauer / Lisa Schmollmüller

### Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Finanzstrafrecht 2019 – Gesetzesänderungen in unterschiedlichsten Bereichen  
 Hubertus Seilern-Aspang / Eva-Maria Vögerl

### Europastrafrecht Aktuell

Verfahrenshilfe im Ermittlungsverfahren: Im Kontext der Umsetzung der Richtlinie (EU)  
 2016/1919 über Prozesskostenhilfe  
 Johannes Neudorfer

### Neue Judikatur

Geldwäscherei, Verfügungsmöglichkeit durch Vermittlung von Bitcoins  
 OLG Linz 30.9.2019, 10 Bs 246/19a (Anmerkung von Alois Birklbauer)

Aktenvollständigkeit, zeitnahes Zum-Akt-Nehmen, Akteneinsicht, Recht auf Verteidigung, Schattenakt  
 OLG Wien 8.11.2019, 23 Bs 193/19d (Anmerkung von Norbert Wess)

Strafaufschub; verhängte Strafe; Widerruf bedingter Strafnachsicht; Gesamtstrafe  
 OGH 08.10.2019 11 Os 98/19z (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)

### Zur Erinnerung

Zu wiederholten Entscheidungen über dieselbe bedingte Strafnachsicht bzw Entlassung  
 Rainer Nimmervoll

Herausgeber: Alois Birklbauer, Bernhard Gröhs, Rainer Nimmervoll, Richard Soyer, Fritz Zeder



# INHALT



Mit Jahresübersicht 2019 zum Herausnehmen

## EDITORIAL

- 1 Geschätzte Leserinnen und Leser!  
Alois Birklbauer

## AKTUELLE GESETZESVORHABEN

- 5 Noch einmal: Das dritte Gewaltschutzgesetz  
Alexander Tipold
- 9 Betrugsbekämpfung, Strafvollzugsnovelle, EU-JZG, Island-Norwegen-Übergabegesetz, Börsegesetz  
Alexander Tipold

## AUFSÄTZE

- 13 Stalking und Cybermobbing – Gemeinsamkeiten und Unterschiede der §§ 107a und 107c StGB  
Ingrid Mitgutsch
- 26 Wahrnehmungen der Volksanwaltschaft im Bereich der Staatsanwaltschaften  
Peter Kastner
- 32 Zur obligatorischen Beiziehung von psychiatrischen Sachverständigen im Maßnahmenrecht:  
Aufgabenteilung, Einwendungen, Abweichungen  
Siegmar Lengauer und Lisa Schmolzmüller

## WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 41 Finanzstrafrecht 2019 – Gesetzesänderungen in unterschiedlichsten Bereichen  
Hubertus Seilern-Aspang und Eva-Maria Vögerl

## EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 48 Verfahrenshilfe im Ermittlungsverfahren: Im Kontext der Umsetzung der Richtlinie (EU) 2016/1919  
über Prozesskostenhilfe  
Johannes Neudorfer

## JUDIKATUR

### ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 1–4)

- 53 Anklagedifforme Verurteilung, Anklageüberschreitung  
OGH 15.10.2019, 12 Os 116/19d
- 54 Unzulässiger Erkundungsbeweis  
OGH 5.11.2019, 11 Os 129/19h
- 55 Geldwäscherei, Verfügungsmöglichkeit durch Vermittlung von Bitcoins  
OLG Linz 30.9.2019, 10 Bs 246/19a (Anmerkung von Alois Birklbauer)
- 59 Aktenvollständigkeit, zeitnahes Zum-Akt-Nehmen, Akteneinsicht, Recht auf Verteidigung, Schattenakt  
OLG Wien 8.11.2019, 23 Bs 193/19d (Anmerkung von Norbert Wess)

### SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 5–8)

- 68 Strafaufschub; verhängte Strafe; Widerruf bedingter Strafnachsicht; Gesamtstrafe  
OGH 08.10.2019 11 Os 98/19z (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)
- 73 Suchtgift; Überlassen; Besitz; Ein- und Ausfuhr; Vorbereitung zum Suchtgifthandel; Suchtgifthandel;  
Subsidiarität; Mischdelikt; Zusammenrechnung; Konkurrenz  
OGH 9.4.2019 14 Os 26/19h
- 74 Suchtgifthandel; Gewerbsmäßigkeit  
OGH 10.7.2019 15 Os 52/19i
- 75 Suchtgifthandel; Gewerbsmäßigkeit; Vorverurteilung  
OGH 22.8.2019 15 Os 88/19h

**STRAFVOLLZUGSRECHT** bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 9–13)

- 76 Subsumierung von Ordnungswidrigkeiten (1), Verfahrenshilfe (2),  
Zuständigkeit des OLG Wien / Aufsichtsbeschwerden (3)  
OLG Wien 1.10.2019, 132 Bs 310/19m (LGSt Wien 26.8.2019, 193 Bl 33/19h)
- 77 Änderung des Haftortes gem § 183 Abs 1 und 2 StPO – Rechte der Verteidigung  
OLG Wien 21.8.2019, 132 Bs 242/19m (BMVRDJ, 27.5.2019, BMVRDJ-5022911/0001-II 3/2019)
- 78 Strafzumessung im Ordnungsstrafverfahren  
LG Innsbruck 25.9.2019, 2 Bl 9/19w
- 78 Elektronisch überwachter Hausarrest – Missbrauchsprognose  
LG Innsbruck 25.9.2019, 2 Bl 15/19b
- 79 Elektronisch überwachter Hausarrest – Deutschkenntnisse  
LG Innsbruck 25.9.2019, 2 Bl 13/19h

**BUNDESFINANZGERICHT** bearbeitet von Stefanie Jeegers (JSt-Slg 14, 15)

- 80 Festsetzung von Verkürzungszuschlägen kann jederzeit und ohne Rücksicht auf unerledigte Anträge iSd  
§ 30a FinStrG durch Einleitung eines Strafverfahrens verhindert werden  
BFG 11.11.2019, RV/5101782/2018 (Revision nicht zulässig)
- 82 Keine Zurechnungsunfähigkeit eines Rechtsanwalts aufgrund eines Burn-Outs  
BFG 10.09.2019, RV/7300004/2019 (Revision nicht zulässig)

**OGH-LEITSATZKARTEI** bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 1–14)

- 83 Strafgesetzbuch  
85 Nebengesetze

**GENERALPROKURATUR** bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1)

- 86 Keine Berücksichtigung diversionell erledigter Taten  
Rechtssatz der Generalprokurator 3.10.2019 zu Gw 88/19b

**EGMR-RECHTSPRECHUNG** bearbeitet von Katharina Pabel und Beate Sündhofer (JSt-EGMR 1, 2)

- 87 Ablehnung der belgischen Behörden, einen in Spanien erlassenen Europäischen Haftbefehl zu vollstrecken  
EGMR 9.7.2019, *Romeo Castaño ./. Belgien*, Nr 8351/17
- 89 Holocaust-Leugnung wird nicht von der Meinungsäußerungsfreiheit nach Art 10 EMRK gedeckt  
EGMR 3.10.2019, *Pastörs ./. Deutschland*, Nr 55225/14

**ZUR ERINNERUNG**

- 92 Zu wiederholten Entscheidungen über dieselbe bedingte Strafnachsicht bzw Entlassung  
Rainer Nimmervoll

**TIPPS & INFOS**

- 94 Buchbesprechungen  
98 Herausgeber  
99 Autoren  
100 Veranstaltungstipps  
U3 Impressum

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



## Inhaltsverzeichnis

<b>Avant-propos/Vorwort</b>	3
<b>Abhandlungen</b>	
PASCAL PICHONNAZ, Die Gefahrtragung beim Kaufvertrag: Methodologische und Diachronische Elemente	7
SARAH PROGIN-THEUERKAUF, Expulsion pénale et ALCP	35
ANNA PETRIG UND MARIA STEMMLER, UNESCO-Übereinkommen über den Schutz des Unterwasserkulturerbes: Unvollständige Umsetzung durch die Schweiz	47
<b>Entscheidbesprechung</b>	
GABRIEL AUBERT, L'indexation du salaire à l'euro: observations sur deux arrêts du Tribunal fédéral	95
<b>Bericht</b>	
XI <sup>ème</sup> Prix International de droit romain Gérard Boulvert	105

echt  
nisse  
zero  
zzer

i) ein-

e Ver-  
chrift-

h

uf der

u plus

zeigen-  
ch,



6/19

Beiträge | Contr

D3-Z235

**Der Kundenschutz und die FINMA – heute und morgen**  
Rupert Schaefer

**Stärkung der Ombudsstelle**  
Christoph B. Bühler

**Mystery Shopping als Teil der Compliance**  
Thorsten Hens | Andreas Ritter

**Prüfung des Prospekts**  
Therese Grunder

**Die (neuen) Pflichten im Execution-only-Geschäft**  
Thomas Jutzi | Ksenia Wess

**Grenzüberschreitendes Angebot von Finanzdienstleistungen und -produkten?**  
Rashid Bahar | Bianca Nedwed

**Licht und Schatten der geplanten Reform der Einlagensicherung**  
Rolf Sethe | Lukas Fahrländer

**Förderung der ökologischen und sozialen Verantwortung durch den Bund**  
Anne Mirjam Schneuwly

**Entreprises et droits humains**  
Julie Perriard

**Berichterstattung | Comptes-rendus**

**Finanzmarktaufsichtsrecht**  
Urs Bertschinger

**Verhaltenspflichten des Verwaltungsrats**  
**Bundesgerichtsurteil 4A\_623/2018 vom 31. Juli 2019**  
Mit Bemerkungen von Merens Derungs und Hans Caspar von der Crone

Herausgeber:  
H. C. von der Crone (Vorsitz) | M. Amstutz | R. Bahar | U. Bertschinger |  
J.-L. Chenaux | F. De Rossa Gisimundo | S. Emmenegger | I. Romy |  
R. Sethe | W. A. Stoffel | L. Thévenoz | F. Thouvenin

Schriftleiterin:  
Charlotte M. Baer



**SZW /  
RSDA**

## Inhalt | Table des matières

<b>Editorial</b> Charlotte M. Baer	547
<b>Beiträge   Contributions</b>	
<b>Der Kundenschutz und die FINMA – heute und morgen</b> Rupert Schaefer	549
<b>Stärkung der Ombudsstelle</b> Christoph B. Bühler	559
<b>Mystery Shopping als Teil der Compliance</b> Thorsten Hens   Andreas Ritter	568
<b>Prüfung des Prospekts</b> Therese Grunder	582
<b>Die (neuen) Pflichten im Execution-only-Geschäft: Zusammenspiel von FIDLEG und OR</b> Thomas Jutzi   Ksenia Wess	589
<b>Grenzüberschreitendes Angebot von Finanzdienstleistungen und -produkten? Die Eidgenossenschaft schlägt zurück</b> Rashid Bahar   Bianca Nedwed	618
<b>Licht und Schatten der geplanten Reform der Einlagensicherung</b> Rolf Sethe   Lukas Fahrländer	639
<b>Förderung der ökologischen und sozialen Verantwortung durch den Bund im öffentlichen Beschaffungswesen und in der Privatwirtschaft</b> Anne Mirjam Schneuwly	654
<b>Entreprises et droits humains – La directive européenne sur la publication d'informations non financières, un modèle à suivre en droit suisse?</b> Julie Perriard	667
<b>Berichterstattung   Comptes-rendus</b>	
<b>Das Finanzmarktaufsichtsrecht vom vierten Quartal 2018 bis ins vierte Quartal 2019</b> Urs Bertschinger	676
<b>Verhaltenspflichten des Verwaltungsrats Bundesgerichtsurteil 4A_623/2018 vom 31. Juli 2019 (Publikation vorgesehen)</b> Mit Bemerkungen von Merens Derungs und Hans Caspar von der Crone	697
<b>Autorenverzeichnis   Liste des auteurs</b>	710



D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

73. Jahrgang Februar 2020  
Heft 3 Seiten 81-120



**Norman Koschmieder/Fabian  
Huß**, E-Scooter – Regulatorische  
Herausforderung für die Kommunen?!

**Simon Pschorr/Franziska  
Spanner**, Verfassungswandel  
messbar machen

**Isabel Lischewski**, Kinderrechte  
im Grundgesetz

**Tobias Bauerfeind**,  
Die Rundschreiben-Praxis der BaFin

**Buchbesprechung**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

3

www.doev.de  
Kohlhammer

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Norman Koschmieder/Fabian Huß</i> , Düsseldorf/Berlin, E-Scooter – Regulatorische Herausforderung für die Kommunen?!	81
<i>Simon Pschorr/Franziska Spanner</i> , Konstanz, Verfassungswandel messbar machen – Eine interdisziplinäre Betrachtung gesellschaftlicher und rechtlicher Entwicklungen homosexueller Paarbeziehungen.	91
<i>Isabel Lischewski</i> , Münster/Köln, Kinderrechte im Grundgesetz – Kinder vor dem Verfassungsgericht?	102

---

## Kleinerer Beitrag

<i>Tobias Bauerfeind</i> , Frankfurt am Main, Die Rundschreiben-Praxis der BaFin – Ziel einheitlicher Verwaltungspraxis oder gesetzgeberische Usurpation	110
---	-----

---

## Buchbesprechung

<i>Nik Milosevic</i> , Politische Entscheidungsprozesse und multinationale Militäreinsätze – Deutschland im internationalen Vergleich ( <i>Michael Fuchs</i> )	114
--	-----

---

## Leitsätze

### Internationale Gerichtshöfe

71. <i>EGMR</i> , Urteil vom 6.11.2018 – Beschwerde Nr. 25527/13 – Vicent del Campo/Spanien – Verletzung von Art. 8 EMRK durch Veröffentlichung von Gerichtsentscheidungen	115
--	-----

### Gerichte der Europäischen Union

72. <i>EuGH</i> , Urteil vom 7.11.2019 – C-280/18 – Flausch u. a. – Umweltverträglichkeitsprüfung; Beteiligung der Öffentlichkeit	115
73. <i>EuGH</i> , Urteil vom 12.11.2019 – C-233/18 – Haqbin – Sanktionierung von Asylantragstellern	115
74. <i>EuGH</i> , Urteil vom 12.11.2019 – C-363/18 – Organisation juive européenne u. a. – Kennzeichnung von Lebensmitteln aus von Israel besetzten Gebieten	116

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

75. <i>SächsOVG</i> , Urteil vom 8.7.2019 – 5 A 101/16 – Bestimmtheit einer Abwassergebührensatzung	116
76. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 18.10.2019 – 9 LA 103/18 – Jahreskurbeitrag für Zweitwohnungsinhaber und ihre Familienangehörigen	116

#### Öffentliches Dienstrecht

77. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 29.10.2019 – 5 LB 148/18 – Einstellung in das Beamtenverhältnis auf Probe	116
78. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 29.10.2019 – 5 LC 203/17 – Einstellung in das Beamtenverhältnis auf Probe; Höchstaltersgrenze; Kinderbetreuungszeit	116
79. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 31.10.2019 – 4 S 2420/19 – Bewerberkonkurrenz; Externe Bewerber; Strukturiertes Auswahlgespräch	117
80. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 31.10.2019 – 4 S 1128/19 – Versorgungsempfänger; Verzicht auf Versorgung	117

## Kommunalrecht

81. *SächsOVG*, Urteil vom 24.5.2019 – 4 C 10/17 – Ausschluss von Gruppen von der Finanzierung der sächlichen und personellen Ausstattung der Geschäftsführung aus Haushaltsmitteln ..... 117

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

82. *SächsOVG*, Urteil vom 5.2.2019 – 4 A 29/17 – Kammerbeitrag zur Landesapothekerkammer ..... 117

## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

83. *OVG Rheinl.-Pf.*, Urteil vom 15.10.2019 – 6 A 11429/18.OVG – Herstellung eines alkoholfreien Getränks aus Traubensaft, Traubenmost und Kohlendioxid ..... 117

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

84. *VG Gießen*, Urteil vom 23.10.2019 – 4 K 252/19.GI – Auskunftsanspruch des Insolvenzverwalters ..... 118

## Bau- und Planungsrecht

85. *NdsOVG*, Beschluss vom 28.3.2019 – 1 LA 190/17 – Errichtung eines Gebäuderiegels entlang einer stark befahrenen Straße ..... 118
86. *SächsOVG*, Urteil vom 11.4.2019 – 1 A 206/18 – Stellplatzablöse; Erlöschen einer Baugenehmigung; öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch ..... 118
87. *NdsOVG*, Beschluss vom 16.8.2019 – 1 LA 28/19 – Nutzungsuntersagung einer Monteursunterkunft im reinen Wohngebiet ..... 118
88. *ThürOVG*, Urteil vom 21.8.2019 – 1 KO 88/16 – Unvereinbarkeit einer Solaranlage mit einer gemeindlichen Gestaltungssatzung ..... 118
89. *ThürOVG*, Urteil vom 11.9.2019 – 1 KO 597/17 – Gebäudegleiche Wirkungen eines ca. 30 m hohen Schleuderbetonmasts ..... 118

## Naturschutz- und Umweltrecht

90. *NdsOVG*, Beschluss vom 23.10.2019 – 4 LA 71/19 – Befreiung von den Verboten einer Baumschutzsatzung ..... 119

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

91. *BVerwG*, Urteil vom 11.9.2019 – 1 C 30.18 – Einbeziehung eines Abkömmlings in einen Aufnahmebescheid ..... 119
92. *SächsOVG*, Beschluss vom 19.7.2019 – 3 B 138/19 – Rückwirkende Erteilung einer Aufenthaltserlaubnis; Asylbewerber; Visumerfordernis ..... 119
93. *SächsOVG*, Beschluss vom 5.8.2019 – 5 A 593/19.A – Unzulässigkeit des Asylantrags eines in Deutschland geborenen Kindes ..... 119
94. *SächsOVG*, Beschluss vom 19.8.2019 – 3 B 83/19 – Duldung; Reiseunfähigkeit; Abschiebungsverbot ..... 119
95. *SächsOVG*, Urteil vom 21.8.2019 – 5 A 510/17.A – Prüfung von Unzulässigkeitsgründen bei sog. Aufstockerklagen auf Zuerkennung der Flüchtlingseigenschaft ..... 120
96. *VGH BW*, Beschluss vom 16.10.2019 – A 12 S 2881/18 – Kausalzusammenhang Verfolgung und Flucht; Begründete Furcht vor Verfolgung ..... 120

## Sozialrecht

97. *NdsOVG*, Urteil vom 24.10.2019 – 4 LC 238/16 – Keine Gewährung von Ausbildungsförderung für ein in Teilzeit absolviertes Praktikum ..... 120

## Gerichtsverfahrensrecht

98. *SächsOVG*, Beschluss vom 12.7.2019 – 5 A 156/17.A – Grundsätzliche Bedeutung der Rechtssache; neue Tatsachen im Zulassungsverfahren ..... 120
99. *VGH BW*, Beschluss vom 14.10.2019 – 9 S 2643/19 – Anfechtbarkeit einer Zwischenentscheidung ..... 120
100. *VGH BW*, Beschluss vom 22.10.2019 – 8 S 2368/19 – Erstattungsfähigkeit außergerichtlicher Kosten ..... 120

### INHALT 3 · 2020

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

- Umweltrechtliche Genehmigungen als Vergabeentscheidungen?**  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner LL.M., Bonn **149**
- Rechtsstaatlicher Rahmen der Terrorabwehr – eine Stellungnahme zum Stand der Diskussion um Gefahr, Gefahrenvorfeld und drohende Gefahr**  
Prof. Dr. Markus Möstl, Bayreuth **160**
- Abmahnung von DSGVO-Verstößen: Rechtsunsicherheit hält an**  
Wiss. Mit. Clarissa Katharina Julia Zentgraf, LL.M., Siegen **167**
- Wohnraumangel und Bodenordnung – Rechtliche Maßnahmen zur Behebung des Wohnraumangels im Fokus der Eigentumsverfassung**  
Prof. Dr. Foroud Shirvani, Bonn **172**
- Schirmmacher: Der Schutz der Gläubiger einer kommunalen Eigengesellschaft mbH**  
Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin **179**
- Seyffarth: Kommentar zum Parlamentsbeteiligungsgesetz**  
Rechtsanwalt Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück **181**
- Esplugues: Foreign Investment, Strategic Assets and National Security**  
Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg **182**
- Oberhäuser (Hrsg.): Migrationsrecht in der Beratungspraxis**  
Wiss. Mit. Thomas Matthies, Osnabrück **183**
- Frenz: Vergaberecht EU und national**  
Prof. Dr. Carsten Nowak, Frankfurt (Oder) **184**
- Dürig: Die negative Religionsfreiheit und christlich geprägte Gehalte des Landesverfassungsrechts**  
Prof. (em.) Dr. Wolfgang Rübner, Köln/Meckenheim **185**

#### Rechtsprechung

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Urt. v. 15.04.2019 – 1 C 46.18  
Isolierte Anfechtungsklage gegen Sachentscheidung ohne Anhörung **186**

BVerwG, Urt. v. 15.05.2019 – 7 C 22.17  
Immissionsschutzrechtliche Genehmigungsverfahren – mit Anmerkung Professor Dr. Bernhard Stürer/Eva-Maria Stürer, Münster/Osnabrück **191**

##### Landesverfassungsgerichte

VerfGH NRW, Beschl. v. 18.06.2019 – VerfGH 14/19.VB-1  
Erfolglosigkeit der Verfassungsbeschwerde mangels Kausalität zwischen Gehörsverletzung und Verfahrensergebnis **200**

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

OVG Bremen, Urt. v. 13.02.2019 – 1 D 19/18  
Ermittlungserfordernis bezüglich des planbedingten Zusatzlärms **201**

Bay. VGH, Urt. v. 15.03.2019 – 22 A 16.40010 u. 22 A 17.40003  
Kündigung einer Einigung im Besitzeinweisungsverfahren **206**

Nds. OVG, Urt. v. 19.03.2019 – 11 LC 557/18  
Rechtsrahmen der Gebührenkalkulation für Feuerwehr (technische Hilfeleistung) **213**

Hess. VGH, Beschl. v. 27.03.2019 – 5 A 2147/16.Z  
Kein Anscheinsbeweis für den Zugang einer einfachen Briefsendung **222**

OVG NRW, Urt. v. 06.06.2019 – 4 A 804/16  
Verwendereigenschaft beim Einsatz von Messgeräten **223**

Beilagenhinweis:  
Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Unternehmen: Verlag C.H. Beck oHG, Verlag Dr. Otto Schmidt KG.  
Wir bitten freundlich um Beachtung.

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

3 2020

## Schwerpunkt: Asyl- und Migrationsrecht

### Inhalt

#### Aufsätze

- Uwe Berlit*  
Qualitätvolle Asylverfahren und -prozesse: eine Herausforderung für den Rechtsstaat 97
- Harald Dörig*  
Vaterschaftsanerkennung ist nicht schwer, ausländerrechtliche Missbrauchskontrolle hingegen sehr 106
- Marko Baumert*  
Völker- und verfassungsrechtliche Fragen der Rückübernahme deutscher IS-Anhänger aus dem Ausland 110

#### Aufsätze Online

- Alexander Heger*  
Sitzungsausschluss in Parlamenten und auf kommunaler Ebene 117

#### Forum

- Lars Dittrich/Barbara Wild*  
Über den Umgang mit Traumatisierungen im Asylprozess 118

#### Kurze Beiträge

- Mehrdad Payandeh*  
Rechtsauffassungen von Menschenrechtsausschüssen der Vereinten Nationen in der deutschen Rechtsordnung 125

#### Zur Rechtsprechung

- Robert Nestler/Catharina Ziebritzki*  
Unionsrecht statt „Deals“ in der europäischen Asylpolitik – Zu zwei Beschlüssen des VG München zum „EU-Türkei-Deal“ und dem sog. „Seehof-Deal“ 129

#### Mitteilungen

- Rhea Nachtigall/Johanna Günther*  
Überzeugen und Überzeugung im migrationspolitischen Diskurs – Bericht von der 13. Herbsttagung des Netzwerks Migrationsrecht vom 8. bis 10.11.2019 in Stuttgart-Hohenheim 133

#### Buchbesprechungen

- H. Müller, eJustice-Praxishandbuch (*Holger Greve*) 136
- R. Göbel-Zimmermann, A. Eichhorn, St. Beichel-Benedetti, Asyl- und Flüchtlingsrecht (*Winfried Kluth*) 136

#### Rechtsprechung

- EuGH 13. 11. 19 – C-540/17 **Internationaler Schutz – Bereits zuerkannte Flüchtlingseigenschaft** 13  
Anm. *Vinzent Vogt* 13
- EuGH 2. 10. 19 – C-93/18 **Aufenthaltsrecht eines Drittstaatsangehörigen** 14  
Anm. *Gisbert Brinkmann* 14
- BVerfG 4. 12. 19 – 2 BvR 1832/19 **Verfassungswidrige Zulässigerklärung einer Auslieferung in die Türkei** 14
- BVerfG 30. 10. 19 – 2 BvR 828/19 **Auslieferung russischer Staatsangehöriger tschetschenischer Herkunft** 14
- BVerfG 22. 11. 19 – 2 BvR 517/19 **Auslieferung russischer Staatsangehöriger tschetschenischer Herkunft (Ls.)** 15
- IV NVwZ 2020, Heft 3

BVerwG	2. 9.19 – 6 VR/219	Aktenanforderung eines Landesuntersuchungsausschusses – Fall Anis Amri	151
BVerwG	4. 7.19 – 1 C 45/18	Anm. Jens Singer	157
BVerwG	4. 7.19 – 1 C 33/18	Rückkehr im Familienverband	158
BVerwG	29. 5.19 – 6 C 8/18	Wahrscheinlichkeit der Verfolgung bei Rückkehr nach Syrien	161
		Beschränkung des Geltungsbereichs eines Passes	167
OVG Koblenz	12. 6.19 – 10 B 10515/19	Burkiniverbot für gemeindliche Schwimmbäder	170
VG Mannheim	29. 7.19 – A 4 S 749/19	Dublin-Überstellung nach Italien (Ls.)	173
VG München	17. 7.19 – M 11 S 19.50722	„Abschiebung“ eines Asylbewerbers nach Griechenland	174
VG München	8. 8.19 – M 18 E 19.32238	Durchführung eines „Pre-Dublin-Verfahrens“ (Ls.)	176

## NVwZ aktuell

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

VII  
VIII  
IX  
X

### Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

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



C.H. BECK

5% Frühbucher-Rabatt sichern!

## Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

<b>München</b>	Start:	19.03.2020
<b>Köln</b>	Start:	04.06.2020
<b>Hannover</b>	Start:	12.11.2020

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

**ARB-ER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

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

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H. BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

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

Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: **Bertram Mehling.**

**Verlag:** Verlag C.H. BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal monatlich. Kombinationsbezug NVwZ mit zweimal monatlichem Beiheft (Nebenblatt) NVwZ-Rechtsprechungs-Report Verwaltungsrecht.

**Bezugspreise 2020:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 349,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** für NJW-Bezieher: jährlich € 305,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 18,50 (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 549,- (inkl. MwSt.); **Vorzugspreis** NJW-Bezieher jährlich € 485,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 28,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem

Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Verandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

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

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

Februar 2020

37 – 72

Pro & Contra

**Leistungsstärkere E-Scooter – Fahrzeuge oder nicht?**

*Martin Hoffer/Gerhard Pürstl* ➔ 40

Beiträge

**Drohnen: Zivilrechtliche Abwehr-  
ansprüche** *Verena Strubreiter* ➔ 42

**Die Hainburger Thesen zur Baumhaftung**

*Georg Kathrein und Johannes Stabentheiner* ➔ 47

Rechtsprechung

**Grobe Fahrlässigkeit beim Abstellen eines kaskoversicherten Lkw  
auf Parkplatz mit verstecktem Schlüssel** ➔ 60

**Bei wirksamem gutgläubigen Erwerb kein Amtshaftungsanspruch**

*Christian Huber* ➔ 62

Judikaturübersicht Verwaltung

**Unmöglichkeit der Atemluftmessung, Hinweis muss  
vor Ort erfolgen** ➔ 64

**Verletzung der Auskunftspflicht, Sicherheit des Straßenverkehrs  
wird verletzt** ➔ 66

Kuratorium für Verkehrssicherheit

**Neue Risiken und Chancen durch und  
für Drohnen** *Stefan Georgiev und Dagmar Lehner* ➔ 67

- Editorial . . . . . 37  
 „Im Rollerrausch“!  
 Von Karl-Heinz Danzl

## Pro & Contra

- Leistungsstärkere E-Scooter – Fahrzeuge oder nicht? . . . . . 40
- Elektroroller kann auch Kfz sein/werden . . . . . 40  
 Von Martin Hoffer
- Mini- und Kleinroller sind niemals Fahrzeuge . . . . . 41  
 Von Gerhard Pürstl

## Beiträge

- Drohnen: Zivilrechtliche Abwehransprüche . . . . . 42  
**Schutz der Privatsphäre und des Eigentums im Nachbarrecht nach dem ABGB**  
 Die Freiheit des Drohnenpiloten auf Benützung des Luftraums steht in einem besonderen Spannungsverhältnis zu den Grundrechten seiner Mitmenschen, wobei vor allem das Recht auf Privat- und Geheimsphäre sowie das Eigentumsrecht betroffen sind. Das größte Konfliktpotenzial stellt dabei der Einsatz von Drohnen in Nachbarschaften dar. Umso wichtiger ist die Existenz gesetzlicher Grundlagen, die dem Schutz der Grundrechte dienen. Die Wahl und der Erfolg des jeweiligen zivilrechtlichen Abwehranspruchs hängt grundsätzlich davon ab, welcher Kategorie die Drohne zuzuordnen ist und ob deren Betrieb in den Anwendungsbereich der Legalservitut nach § 2 LFG fällt.  
 Von Verena Strubreiter
- Die Hainburger Thesen zur Baumhaftung . . . . . 47  
 Im Oktober 2019 fand in Hainburg das erste interdisziplinäre Symposium zur Haftung für Bäume statt. Dabei wurden – als Ergebnis der Referate und Diskussionen – sog „Thesen“ zu grundsätzlichen Fragen aus diesem Bereich entwickelt und einvernehmlich beschlossen. Der Beitrag stellt diese Thesen mit einigen Erläuterungen dazu vor und stellt sie in einen Kontext zu schadenersatzrechtlichen Tendenzen im Allgemeinen und zu den jüngeren Entwicklungen bei der „Baumhaftung“ im Besonderen.  
 Von Georg Kathrein und Johannes Stabentheiner

## Berichte

- 11. Treffen der Sachverständigen für alpinen Skisport und Snowboarden . . . . . 54  
 am 15. 11. 2019 in Bad Hofgastein  
 Von Marwin Gschöpf
- 20. Europäische Verkehrsrechtstage – ein kleines Jubiläum . . . . . 56  
 3. und 4. 10. 2019 in Athen  
 Von Martin Hoffer

## Gesetzgebung und Verwaltung

- Bundesrecht . . . . . 58  
 Von Gerhard Pürstl



## Rechtsprechung

- Grobe Fahrlässigkeit beim Abstellen eines kaskoversicherten Lkw auf Parkplatz mit verstecktem Schlüssel . . . . . 60  
42: OGH 21. 11. 2018, 7 Ob 149/18 i
- Bei wirksamem gutgläubigen Erwerb kein Amtshaftungsanspruch . . . . . 62  
43: OGH 23. 1. 2019, 1 Ob 235/18 t  
*Mit Anmerkung von Christian Huber*

## Judikaturübersicht Verwaltung

- StVO . . . . . 63  
44: LVwG NÖ 25. 10. 2019, LVwG-S-2644/001 – 2018  
„Auffrisierte“ E-Scooter sind Kraftfahrzeuge
- 45: VwGH 11. 9. 2019, Ra 2019/02/0110 . . . . . 64  
Für Heilbehandlung abgenommenes Blut, Verwertung im Strafverfahren darf erfolgen
- 46: VwGH 7. 8. 2019, Ra 2019/02/0016 . . . . . 64  
Unmöglichkeit der Atemluftmessung, Hinweis muss vor Ort erfolgen
- KFG . . . . . 65  
47: VwGH 15. 10. 2019, Ra 2018/11/0125  
Zukunftsprognose bei der Entziehung, persönlichem Eindruck kommt besondere Bedeutung zu
- 48: VwGH 24. 9. 2019, Ra 2019/03/0022 . . . . . 66  
Verletzung der Auskunftspflicht, Sicherheit des Straßenverkehrs wird verletzt

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

- Neue Risiken und Chancen durch und für Drohnen . . . . . 67  
**Sind Drohnen Hoffnungsträger für eine Unzahl von Anwendungen und vielfältigste Zwecke? Oder stellen sie als unbemannte Flugobjekte eine unkontrollierbare Gefahr dar?**  
Drohnen wird heutzutage große mediale Aufmerksamkeit gewidmet. Neue Entwicklungen der Technologie sowie rechtliche Änderungen auf europäischer Ebene bringen neue Chancen für die Zukunft von Drohneinsätzen mit sich. Die zunehmende Nutzung von Drohnen durch Privatpersonen wirft (juristische) Fragen im Zusammenhang mit der Nutzung des Luftraums, der Sicherheit von unbeteiligten Menschen sowie dem Schutz und der Wahrung der Privatsphäre auf. Im Rahmen dieses Beitrags werden die Ergebnisse einer vom KFV (Kuratorium für Verkehrssicherheit) durchgeführten Akzeptanzstudie präsentiert, die die Einstellungen der Bevölkerung gegenüber Drohnen und deren Einsatzgebieten aufzeigen. Zudem wird die neue Rechtslage dargestellt, die ab dem 1. 7. 2020 europaweit gilt.  
*Von Stefan Georgiev und Dagmar Lehner*

## Standards

- Impressum . . . . . 37
- Buchbesprechung . . . . . 72

# Infrastruktur Recht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

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

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

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

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

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

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

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

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

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

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag

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

Adolf Topp  
Flörsheim

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

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

### Inhaltsverzeichnis

D3-Z141

The  
„Eisenbahnrecht“

<b>Editorial</b>		<b>50</b>
<b>Beiträge</b>		
<i>Monopolkommission, Bahn 2019: Mehr Qualität und Wettbewerb auf die Schiene</i>		50
<i>U. Kramer: Die Durchführungsverordnung (EU) 2017/2177 zu Serviceeinrichtungen der Eisenbahn – wesentliche Inhalte und ihr Verhältnis zu nationalem Recht</i>		55
<i>M. Ludwigs: Das neue Entflechtungsregime nach Umsetzung des Vierten Eisenbahnpakets</i>		60
<i>K.-H. Rochlitz: Individualismus oder Vorkonstruktion – wohin entwickelt sich die Fahrplannerstellung?</i>		69



Nr. 2 · 13. Februar 2020

17. Jahrgang

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

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



# BayVBl. 4/2020



**Bayerische Verwaltung**

Zeitschrift für öffentliches Recht

D3-Z154

## Herausgeber

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

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

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

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

## Redaktion

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



## Aus dem Inhalt

- 109 **Schröder** Die Vergabe von stationsbasierten Carsharingflächen nach Art. 18a BayStrWG
- 115 **Pießkalla** Der Munitionserwerb durch Jäger: Unklarheiten und Gefahren bei der Anwendung des § 13 Abs. 5 WaffG
- 119 **BVerfG** Recht auf Vergessen I und II
- 125 **BayVGH** Anforderungen an gesunde Wohnverhältnisse im Lichte des Zweckentfremdungsrechts
- 140 **BVerwG** Postulationsfähigkeit; Flurbereinigung; Nichtzulassungsbeschwerde

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 2/2020

### A. Beiträge

<i>Meier/Terboven</i>	Das Spannungsverhältnis zwischen wirksamer Einbeziehung und Urheberrecht von technischen Normen am Beispiel der Technischen Anwendungsregeln VDE-AR-N 4100 ff. zur Konkretisierung der EU Network Codes	57
<i>Lotze/Heyers</i>	Stadtwerke und deren kartellrechtliche Herausforderungen	62

### B. Rechtsprechung

<i>EuG</i>	Urt. v. 10.09.2019 – Rs. T-883/16 Polen/Kommission m. Anm. Gundel Zur Regulierungsfreistellung für die OPAL-Gasfernleitung	70
<i>BGH</i>	Beschl. v. 08.10.2019 – EnVR 58/18 Zur Zulässigkeit verordnungsrechtlicher Vorgaben zur Bestimmung der Netzentgelte (Normativer Regulierungsrahmen)	78
<i>BGH</i>	Beschl. v. 25.09.2019 – VIII ZR 167/18 Zum Formaldehydbonus bei Biogasanlagen	83
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 11.09.2019 – VI-3 Kart 804/18 (V) Zum Begriff der dezentralen Erzeugungsanlage	85
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 13.11.2019 – VI-3 Kart 801/18 (V) Zur bilanziellen Zuordnung abgelehnter Kunden zum Grundversorger	89
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 27.11.2019 – VI-3 Kart 868/18 (V) Zur Ermittlung individueller Netzentgelte auf Basis eines physikalischen Pfades	96



# der gemein haushalt

E 3179

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7313

**2** Fachzeitschrift

**2020**

121. Jahrgang

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

## Inhalt

### Aufsätze

- Dr. André Jethon**, Fachbereichsleiter Finanzen, Beteiligungen und Immobilien-  
angelegenheiten beim Kreis Recklinghausen  
Beteiligung des Bundes an kommunalen Soziallasten dringender denn je –  
dynamisch, dauerhaft und verteilungsgerecht. .... 25
- Dr. Martin Schelberg**, Sachgebietsleiter Stadtсанierung und Tourismusinfrastruktur-  
förderung beim Regierungspräsidium Stuttgart  
Change Management in der öffentlichen Verwaltung am Beispiel der Umstellung auf die  
Kommunale Doppik ..... 31
- Prof. Dr. Heinz-Dieter Hardes**, em. Professor für Volkswirtschaftslehre an der  
Universität Trier  
Empirischer Vergleich der Steuereinnahmen ausgewählter Städte in Rheinland-Pfalz. .... 42
- Aus der Rechtsprechung** ..... 45

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

D3-Z132

DOV

73. Jahrgang Februar 2020  
Heft 4 Seiten 121–160



**Martin Burgi**, Gegenstände  
der Betätigungsprüfung des  
Bundesrechnungshofes (BRH)  
bei öffentlichen Unternehmen

**Veith Mehde**, Entschuldung von  
Kommunen

**Bernd J. Hartmann**, Tenure Track  
und Bestenauslese

**Benedikt Beckermann**,  
Verantwortlichkeitsnormen als  
„Allgemeines Ordnungsrecht“

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

4

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Martin Burgi*, München, Gegenstände der Betätigungsprüfung des Bundesrechnungshofes (BRH) bei öffentlichen Unternehmen – Im Schnittfeld von Verfassungs-, Haushalts- und Gesellschaftsrecht... 121
- Veith Mehde*, Hannover, Entschuldung von Kommunen – Zum Abschluss der Kommission „Gleichwertige Lebensverhältnisse“ ..... 131
- Bernd J. Hartmann*, Osnabrück, Tenure Track und Bestenauslese ..... 137
- Benedikt Beckermann*, Hannover, Verantwortlichkeitsnormen als „Allgemeines Ordnungsrecht“ ..... 144

## Buchbesprechungen

- Hermann von Mangoldt/Friedrich Klein/Christian Starck*, Grundgesetz – Kommentar, hrsgg. von Andreas Voßkuhle und Peter M. Huber; 7. Auflage (*Josef Franz Lindner*) ..... 151
- Friedrich Schoch/Jens-Peter Schneider/Wolfgang Bier* (Hrsg.), Verwaltungsgerichtsordnung; Loseblatt-Kommentar, 33. Erg. Lfg. Juni 2017; 34. Erg. Lfg. Mai 2018; 35. Erg. Lfg. September 2018 (*Herbert Bethge*) ..... 152

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

101. *EuGH*, Urteil vom 19.11.2019 – C-585/18 u. a. – A. K. u. a. – Unabhängigkeit der Disziplinarkammer des polnischen Obersten Gerichts; wirksamer Rechtsschutz ..... 153
102. *EuGH*, Urteil vom 20.11.2019 – C-706/18 – X. – Entscheidung über den Antrag auf Familienzusammenführung ..... 153

### Verfassungsgerichte

103. *BVerfG*, Beschluss vom 6.11.2019 – 1 BvR 16/13 – Verpflichtung von Online-Pressearchiven, Schutzvorkehrungen gegen die zeitlich unbegrenzte Verbreitung personenbezogener Berichte durch Suchmaschinen zu treffen ..... 153
104. *BVerfG*, Beschluss vom 6.11.2019 – 1 BvR 276/17 – Berücksichtigung der Meinungsfreiheit der Inhalteanbieter bei der Prüfung eines Unterlassungsanspruchs gegen Suchmaschinenbetreiber ..... 154
105. *BVerfG (Kammer)*, Beschluss vom 13.9.2019 – 1 BvR 1/16 – Tariffähigkeit von Gewerkschaften ..... 154
106. *ThürVerfGH*, Urteil vom 20.11.2019 – VerfGH 28/18 – Beteiligtenfähigkeit im Organstreit ..... 155

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Öffentliches Dienstrecht

107. *BVerwG*, Beschluss vom 17.9.2019 – 5 P 6.18 – Beachtlichkeit der Zustimmungsverweigerung des Personalrats bei der Einstellung von Auszubildenden ..... 155
108. *VGH BW*, Beschluss vom 11.11.2019 – 4 S 2803/18 – Kausalität der durch einen Dienstunfall entstandenen Gesundheitsschäden für die Dienstunfähigkeit ..... 155
109. *VGH BW*, Beschluss vom 13.11.2019 – 4 S 2408/19 – Auswahlentscheidung um ein Beförderungsamt; Restdienstzeit ..... 155

#### Polizei- und Ordnungsrecht

110. *NdsOVG*, Beschluss vom 13.11.2019 – 12 LC 79/19 – Geschwindigkeitsüberwachung durch Abschnittskontrolle ..... 156

#### Kommunalrecht

111. *SächsOVG*, Urteil vom 11.6.2019 – 4 A 469/18 – Zugang der Presse zu einer Einwohnerversammlung ..... 156

#### Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

112. *BVerwG*, Urteil vom 12.9.2019 – 8 C 7.18 – Fristgerechter Widerruf einer Sperrzeitverkürzung für Spielhallen ..... 156
113. *HessVGH*, Beschluss vom 19.9.2019 – 6 B 860/19 – Finanzdienstleistungsaufsicht; Bekanntmachung von Bußgeldentscheidungen ..... 156
114. *OVG NRW*, Urteil vom 10.10.2019 – 4 A 1826/19 – Mindestabstand zwischen Spielhallen ..... 156

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

115. *BVerwG*, Urteil vom 29.8.2019 – 7 C 33.17 – Presserechtlicher Auskunftsanspruch und Steuergeheimnis ..... 156
116. *BVerwG*, Urteil vom 18.9.2019 – 6 A 7.18 – Anspruch der Presse auf Auskunft über von dem Bundesnachrichtendienst organisierte Hintergrundgespräche mit Journalisten ..... 157
117. *VGH BW*, Beschluss vom 6.11.2019 – 1 S 2005/19 – Presserechtlicher Auskunftsanspruch; Anspruch auf Auskunft aus dem Personenstandsregister ..... 157

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

118. *HessVGH*, Urteil vom 10.9.2019 – 23 C 2649/16 – Flurbereinigungsplan; Klagefrist ..... 157

## Bau- und Planungsrecht

119. *HessVGH*, Urteil vom 26.8.2019 – 4 A 2426/17 – Steuerung der Windkraftnutzung durch Flächennutzungsplan ..... 157
120. *BayVGH*, Beschluss vom 15.10.2019 – 15 ZB 19.1221 – Gebietsprägungserhaltungsanspruch ..... 157
121. *VGH BW*, Beschluss vom 24.10.2019 – 3 S 2343/19 – Anlage zur Kinderbetreuung im reinen Wohngebiet ..... 157
122. *OVG Bln-Bbg*, Beschluss vom 25.11.2019 – OVG 10 S 57.19 – Baurechtliche Genehmigungsfiktion ..... 158

## Naturschutz- und Umweltrecht

123. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 23.10.2019 – 8 B 11329/19.OVG – Klagebefugnis zur Anfechtung einer immissionsschutzrechtlichen Anordnung ..... 158

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

124. *BVerwG*, Urteil vom 12.6.2019 – 9 A 2.18 – Straßenrechtliche Planfeststellung; Westumfahrung Halle ..... 158
125. *BVerwG*, Beschluss vom 24.10.2019 – 3 B 26.19 – Hinweis auf Verstoß gegen die Voraussetzung des ordentlichen Wohnsitzes im Zeitpunkt der Führerscheinausstellung ..... 158
126. *NdsOVG*, Beschluss vom 14.11.2019 – 7 ME 49/19 – Straßenrechtliche Einziehung; Anliegergebrauch ..... 158

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

127. *HessVGH*, Urteil vom 22.8.2019 – 4 A 2335/18.A – Sicherheitslage in Somalia ..... 158
128. *HessVGH*, Beschluss vom 20.9.2019 – 3 D 2520/18 – Zumutbarkeit der Erlangung eines Reisepasses bei drohender staatlicher Verfolgung ..... 159
129. *HessVGH*, Urteil vom 27.9.2019 – 7 A 1923/14.A – Afghanistan; subsidiärer Schutz und nationales Abschiebungsverbot ..... 159
130. *VGH BW*, Urteil vom 29.10.2019 – A 11 S 1203/19 – Afghanistan; Folgeantrag; interner Schutz ..... 159
131. *VGH BW*, Beschluss vom 13.11.2019 – 11 S 2996/19 – Einreise- und Aufenthaltsverbot; aufschiebende Wirkung der Klage ..... 159

## Sozialrecht

132. *NdsOVG*, Beschluss vom 15.11.2019 – 10 OB 210/19 – Zur Vollstreckung einer einstweiligen Anordnung über die Zuweisung eines Kita-Platzes ..... 159

## Sonstiges Verwaltungsrecht

133. *HessVGH*, Beschluss vom 11.10.2019 – 7 A 1364/17.Z – Ablieferungspflicht an Deutsche Nationalbibliothek ..... 159
134. *OVG NRW*, Urteil vom 11.10.2019 – 20 A 521/17 – Anwendbarkeit der Binnenmarkt-Tierseuchenschutzverordnung auf gemeinnützige Tierschutzvereine ..... 159

## Gerichtsverfahrensrecht

135. *HessVGH*, Beschluss vom 14.8.2019 – 6 A 2608/18.Z – Änderung der Streitwertfestsetzung ..... 160
136. *HessVGH*, Beschluss vom 18.9.2019 – 4 A 1859/19.Z.A – Berufungszulassungsantrag; Umdeutung ..... 160
137. *HessVGH*, Beschluss vom 7.10.2019 – 6 B 2277/19.A – Beschwerdeausschluss im Asylverfahren ..... 160
138. *BayVGH*, Beschluss vom 16.10.2019 – 15 C 19.1719 – Beschwerde bei nachträglicher Ergänzung der Kostenentscheidung zu Lasten der Klägerseite ..... 160
139. *NdsOVG*, Beschluss vom 8.11.2019 – 1 OA 121/19 – Rechtsgemeinschaft im Sinn der Nr. 1.1.3 des Streitwertkatalogs ..... 160
140. *NdsOVG*, Beschluss vom 18.11.2019 – 2 LA 433/18 – Vertretungserfordernis vor dem BVerwG und dem OVG ..... 160



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

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

- C. Herresthal*  
Folgen der Geoblocking-VO für die Verwendung von AGB 361
- A. Löhmer*  
Berücksichtigungsfähigkeit negativer Wiederanlage-  
sätze bei Vorfälligkeitsentschädigung 367
- A. Piekenbrock*  
Die Verjährung von Pflichtteilergänzungsansprüchen 371
- J. Grote/B. Finkel*  
Rechtsprechungsübersicht zum Versicherungsvertragsrecht 374
- EuGH*  
Haftung eines Luftfahrtunternehmens für Unfall mit  
heißem Kaffee im Flugzeug (Anm. *C. Daßbach*) 381
- BGH*  
Aufklärung über vermutete fachgerechte Fahrzeug-  
reparatur durch Voreigentümer (Anm. *T. Schulz*) 393
- BGH*  
Schadensersatz wegen Verletzung einer Gerichtsstands-  
vereinbarung – Klage in den USA (Anm. *H. Wais*) 399
- OLG Dresden*  
Verjährung wegen verzögerter Vorschusszahlung durch  
Rechtsschutzversicherung 406
- BVerwG*  
Datenschutzrechtliche Deaktivierungsanordnung gegen  
Facebook-Fanpagebetreiber 414

## Aus NJW-aktuell

### Kolumne

Bob, der Text-  
baumeister

### Interview

Der Medien-  
staatsvertrag

### Standpunkt

Was ist ein Tag  
in Freiheit wert?

  
C.H. BECK

# 6/2020

30. Januar 2020  
73. Jahrgang S. 361–424  
www.njw.de



0150202006

# INHALT

## Aufsätze

Carsten Herresthal

### **Folgen der Geoblocking-Verordnung für die Verwendung von AGB**

361

Seit gut einem Jahr gilt die Geoblocking-VO, die weitreichende Vorgaben zur Verwendung von AGB im B2B-Bereich enthält. Der Beitrag analysiert diese Regelungen, die bislang wenig thematisiert wurden, in der unternehmerischen Praxis aber zunehmend erhebliche Probleme bereiten.

Anton Löhmer

### **Berücksichtigungsfähigkeit negativer Wiederanlagesätze bei Vorfälligkeitsentschädigung**

367

Der Beitrag befasst sich im Lichte schadensersatzrechtlicher und schuldrechtlicher Grundprinzipien mit dem noch neuartigen Phänomen des Negativzinses, das sich zuungunsten des Darlehensnehmers auf die Berechnung der Vorfälligkeitsentschädigung auswirkt.

## Zur Rechtsprechung

Andreas Piekenbrock

### **Die Verjährung von Pflichtteilergänzungsansprüchen im Lichte der Verfassung**

371

(BGH, NJW 2020, 395)

## Bericht

Joachim Grote / Bastian Finkel

### **Rechtsprechungsübersicht zum Versicherungsvertragsrecht im zweiten Halbjahr 2019**

374

## Kanzlei & Mandat

Norbert Schneider

### **Gerichtskosten im zivilrechtlichen Mahnverfahren**

378

## NJW-aktuell

Editorial <b>Rechtsstaat am Scheideweg</b> K. Barley	3	Interview <b>„Manches geht bedenklich weit“</b> M. Cornils	12	Rubrikenmarkt	26
Agenda	6	Standpunkt <b>Was ist ein Tag in Freiheit wert?</b> U. Schellenberg	15	web.report	28
Meldungen/Kolumne	7	Bericht aus Brüssel <b>ua: DS-GVO auf dem Prüfstand</b> H. Lörcher	17	Stellenmarkt	29
Gesetzgebung	8	Recht im Unternehmen <b>Klimaschützer vor Gericht</b> P. Nacimiento/A. Covi	19	Beck'sche Zeitschriften	40
Rechtsprechung in Kürze	8			Buchhinweise	42
Entscheidung der Woche	9			Veranstaltungshinweise	44
				Heftvorschau/Impressum	46

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>	
EuGH 19.12.19 - C-532/18 <b>Haftung eines Luftfahrtunternehmens für Unfall mit heißem Kaffee im Flugzeug</b> (Anm. C. Daßbach)	381
EuGH 19.12.19 - C-453/18 <b>Überprüfung missbräuchlicher Klauseln in Verbraucherverträgen im Mahnverfahren (Ls.)</b>	383
<b>Verfassungsgerichte</b>	
BVerfG 20.11.19 - 2 BvR 31/19 <b>Unverhältnismäßige und mangelhaft begründete Durchsuchung - Kinderpornografie</b>	384
<b>Zivilgerichte</b>	
BGH 21.11.19 - III ZR 244/18 <b>Haftung eines Anlagevermittlers für spätere Anlageentscheidungen</b>	387
BGH 30.10.19 - VIII ZR 69/18 <b>Vorhandensein von Vorerkrankungen als Mangel eines Tiers</b>	389
BGH 20.11.19 - VII ZR 213/18 <b>Zusammensetzung des Restwerklorns nach Prüfung der Schlussrechnung - Klagevortrag</b>	391
BGH 15.10.19 - VI ZR 377/18 <b>Aufklärung über vermutete fachgerechte Reparatur durch Voreigentümer (Anm. T. Schulz)</b>	393
BGH 13.11.19 - IV ZR 317/17 <b>Postmortale Vaterschaftsfeststellung - Verjährung des Pflichtteilsergänzungsanspruchs</b>	395
BGH 02.10.19 - XII ZB 118/19 <b>Bekanntgabe des Sachverständigengutachtens an Betroffenen persönlich bei Betreuung</b>	398
BGH 17.10.19 - III ZR 42/19 <b>Schadenersatz wegen Verletzung einer Gerichtsstandsvereinbarung - Klage in den USA</b> (Anm. H. Wais)	399
OLG Dresden 24.04.19 - 4 U 496/19 <b>Verjährung wegen verzögerter Vorschusszahlung durch Rechtsschutzversicherung</b>	406
OLG Hamburg 25.10.19 - 12 UF 220/17 <b>Leistungsantrag aus Scheidungsfolgenvereinbarung einer geschiedenen iranischen Ehe</b>	409
OLG Karlsruhe 04.07.19 - 18 UF 62/19 <b>Bestellung des Umgangsverfahrensbeistands zum Ergänzungspfleger</b>	411
<b>Strafgerichte</b>	
BGH 11.07.19 - 1 StR 634/18 <b>Anstiftung zur Steuerhinterziehung und Steuerhheherei - Konkurrenzverhältnisse</b>	412
<b>Verwaltungsgerichte</b>	
BVerwG 11.09.19 - 6 C 15/18 <b>Datenschutzrechtliche Deaktivierungsanordnung gegen Facebook-Fanpagebetreiber</b>	414
BVerwG 19.06.19 - 6 C 9/18 <b>Waffenrechtliche Unzuverlässigkeit eines Funktions- bzw. Mandatsträgers der NPd (Ls.)</b>	418
<b>Arbeitsgerichte</b>	
BAG 27.06.19 - 2 ABR 2/19 <b>Außerordentliche Kündigung - Anhörung des Arbeitnehmers</b>	419
<b>Sozialgerichte</b>	
BSG 05.06.19 - B 12 R 3/19 R <b>Anwaltliches Empfangsbekanntnis in der Revisionschrift</b>	422
BSG 10.12.19 - B 12 KR 69/19 B <b>Gehörsverletzung durch Nichtverlegung trotz Erkrankung der unvertretenen Partei</b>	423

# DatSchR

**Datenschutzrecht**  
Datenschutz-Grundverordnung  
Datenschutzrichtlinie für Strafjustiz  
Bundesdatenschutzgesetz  
Flugpassdatenverordnung  
Telemediengesetz  
Telekommunikationsgesetz  
(Auszug)

11. Auflage  
2019

Beck-Texte im dtv

## Gesetze, die Sie brauchen.

### Die handliche Textsammlung

enthält alle wichtigen Vorschriften für die Praxis des Datenschutzrechts, darunter:

- Datenschutz-Grundverordnung
- Datenschutzrichtlinie für Strafjustiz
- Bundesdatenschutzgesetz
- Informationsfreiheitsgesetz
- Grundrechtecharta
- Grundgesetz (Auszug)
- Strafprozessordnung (Auszug)
- Strafgesetzbuch (Auszug).

### Eingearbeitet

sind die Änderungen der Datenschutz-Grundverordnung aus dem Mai 2018. Neu aufgenommen wurden Arbeits- und erläuternde Dokumente sowie Empfehlungen der Artikel-29-Datenschutzgruppe zu Binding Corporate Rules, außerdem wurden neu aufgenommen sind Auszüge aus dem UWG und dem KUG. Die Einführung wurde ergänzt mit einer Synopse der DS-GVO und BDSG-Vorschriften.

Von Prof. Dr. Marcus Helfrich, Rechtsanwalt in München.  
11. Auflage. 2019. LX, 842 Seiten. Kartoniert € 20,90 (dtv-Band 5772)  
≡ [beck-shop.de/26909217](http://beck-shop.de/26909217)

Erhältlich im Buchhandel oder bei: [beck-shop.de](http://beck-shop.de) | Verlag C.H. BECK oHG  
80791 München kundenservice@beck.de | Preise inkl. MwSt. | 171050

Beck-Texte im dtv

# itrbd3-z329 IT-Rechts- berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz



Nutzen Sie jetzt  
Ihre Datenbank!

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht

## Rechtsprechung

- › Generalanwalt beim EuGH: Keine generelle Unwirksamkeit der Standardvertragsklauseln für Datentransfers in die USA – Schrems II 26
- › BVerfG: Recht auf Vergessen I 28
- › BVerfG: Recht auf Vergessen II 29
- › BGH: Auskunftsanspruch gegenüber Facebook-Messenger 31
- › OLG Köln: Unzulässige Funktionen eines Ärzte-Bewertungsportals – Jameda 32
- › OLG Naumburg: Wettbewerbs- und Datenschutzrechtsverstoß durch Versandapotheke 33
- › OLG Köln: Keine Markenverletzung durch Coupon-Marketing 34

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Kremer*
- › Unverschlüsselte E-Mail-Kommunikation mit Kunden und Mandanten 35
- Lapp*
- › Urheberrechtlicher Schutz von Datenbanken 40

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Schippel*
- › Allgemeine Geschäftsbedingungen auf mobilen Endgeräten 43

# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- > EuGH: Unzulässigkeit des Weiterverkaufs „gebrauchter“ E-Books und MP3-Dateien 25
- > OLG Dresden: Keine Anzeige rabattierter Flugpreise 25
- > VG Schwerin: Unzulässiges Lehrer-Meldeportal 25
- > BMJV: Diskussionsentwurf zur Anpassung des Urheberrechts 26

## Rechtsprechung

- > Keine generelle Unwirksamkeit der Standardvertragsklauseln für Datentransfers in die USA – Schrems II (Generalanwalt beim EuGH, Schlussanträge v. 19.12.2019 – C-311/18) 26
- > Recht auf Vergessen I (BVerfG, Beschl. v. 6.11.2019 – 1 BvR 16/13) 28
- > Recht auf Vergessen II (BVerfG, Beschl. v. 6.11.2019 – 1 BvR 276/17) 29
- > Auskunftsanspruch gegenüber Facebook-Messenger (BGH, Beschl. v. 24.9.2019 – VI ZB 39/18) 31
- > Unzulässige Funktionen eines Ärzte-Bewertungsportals – Jameda (OLG Köln, Urte. v. 14.11.2019 – 15 U 89/19) 32
- > Wettbewerbs- und Datenschutzrechtsverstoß durch Versandapotheke (OLG Naumburg, Urte. v. 14.11.2019 – 9 U 24/19) 33
- > Keine Markenverletzung durch Coupon-Marketing (OLG Köln, Urte. v. 25.10.2019 – 6 U 73/19) 34

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Sascha Kremer
- > **Unverschlüsselte E-Mail-Kommunikation mit Kunden und Mandanten** – Datenschutz- oder berufsrechtliche Pflicht zur (aufgedrängten) E-Mail-Verschlüsselung? 35  
*Eine generelle Pflicht zur Verschlüsselung von E-Mails in der Kommunikation mit Kunden auch gegen deren Willen besteht nicht. Soweit wegen des Gegenstands der Kommunikation eine Verschlüsselung erforderlich ist, z.B. bei der Übermittlung besonderer Kategorien personenbezogener Daten i.S.d. Art. 9 Abs. 1 DSGVO oder von Berufsgeheimnissen, kann dies abhängig vom Schutzniveau eine Transportverschlüsselung oder Inhaltsverschlüsselung sein.*

- Dr. Thomas Lapp
- > **Urheberrechtlicher Schutz von Datenbanken** 40  
*Angesichts geringer Kosten für die Speicherung und immer leistungsfähigerer Verarbeitungen erlangen elektronische Datenbanken immer größere Bedeutung. Nicht selten fehlt es diesen Datenbanken allerdings an der persönlichen geistigen Schöpfung und damit am Schutz als Sammelwerk oder Datenbankwerk. Insb. der häufig vorhandene Wunsch nach Vollständigkeit der in der Datenbank erfassten Informationen steht der schöpferischen Leistung entgegen.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Robert Schippel
- > **Allgemeine Geschäftsbedingungen auf mobilen Endgeräten** 43  
*AGB stellen auch weiterhin bei der Masse der im elektronischen Geschäftsverkehr getroffenen Vereinbarungen die Vertragsgrundlage dar. Der Beitrag geht der Wechselwirkung von AGB und mobilen Endgeräten u.a. unter Berücksichtigung der §§ 305 Abs. 2 Nr. 2, 312i Abs. 1 Nr. 4 BGB nach und zeigt die gängigen Lösungsansätze zur Verwendung von AGB bei mobilen Endgeräten auf.*

## Literaturempfehlungen

- > Datenschutz im Arbeitsumfeld durch Nudging 47

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- > Automatisierte Software-Entwicklung (ASE) unter Einsatz Künstlicher Intelligenz (KI), *Intveen*
- > Joint Contollership nach Art. 26 DSGVO, *Söbbing*

## Neues unter [www.cr-online.de](http://www.cr-online.de)

Kiparski, Höhe des Schadensersatzes bei vorzeitiger Beendigung des Mobilfunkvertrages

# Kommunikation & Recht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-797

Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

2  
K&R

- Editorial: Warum es einer umfassenden Modernisierung des Beleidigungsstrafrechts bedarf · *Georg Eisenreich*
- 101 Kein digitaler Flohmarkt – Der Erschöpfungsgrundsatz gilt nicht beim Online-Vertrieb urheberrechtlich geschützter Werke  
*Dr. Ole Jani*
- 103 Der Wille zur Beibehaltung der Vorratsdatenspeicherung  
*Thomas Hammer und Dirk Müllmann*
- 105 Durchsetzung und Vollstreckung der Datenübertragbarkeit  
*Dr. Florian Deusch und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer*
- 111 Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2018/2019 – Teil 1  
*Prof. Dr. Jens M. Schmittmann und Julia Sinnig*
- 117 Die Pflicht zur Bereitstellung von Software, Updates und Upgrades nach der Richtlinie über digitale Inhalte und Dienstleistungen  
*Robert Schippel*
- 122 Code is Law, isn't it? – Verkehrssitte und Software  
*Dr. Oliver Froitzheim*
- 128 EuGH: Weiterverkauf gebrauchter E-Books verstößt gegen Urheberrecht
- 133 EuGH: Verletzung gewerblicher Schutzrechte durch Verstoß gegen Computer-Lizenzvertrag
- 146 OLG Düsseldorf: Wirksame Zustellung von Beschluss in deutscher Sprache an soziales Netzwerk in Irland
- 151 OLG Frankfurt a. M.: Schleichwerbung durch Abdruck von Unternehmenswerbung als Presseartikel
- 157 BVerwG: Indizierung jugendgefährdender Musik rechtmäßig
- 165 BVerwG: Datenschutzrechtliche Deaktivierungsanordnung gegen Facebook-Fanpagebetreiber

23. Jahrgang

Februar 2020

Seiten 101 – 172

**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 Degenhart, Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz; RA Thorsten Feldmann, 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. Flemming Moos, Hamburg; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Nils Rauer, Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker, Berlin; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen; RA Michael Schmittmann, Düsseldorf; RA Adrian Schneider, Köln; Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, 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, Salzburg; 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, Forschungsstelle für Europäisches und Deutsches Telekommunikationsrecht (beide Universität Marburg), Forschungsprojektgruppe für Europäisches Telekommunikationsrecht am Zentrum für Europäische Integrationsforschung (Universität Bonn) sowie Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

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

## Editorial

**Warum es einer umfassenden Modernisierung des Beleidigungsstrafrechts bedarf**  
Staatsminister Georg Eisenreich, MdL, München

## Aufsätze

- 101 **Kein digitaler Flohmarkt – Der Erschöpfungsgrundsatz gilt nicht beim Online-Vertrieb urheberrechtlich geschützter Werke**  
RA Dr. Ole Jani, Berlin  
Der Autor kommentiert das Urteil des EuGH vom 19. 12. 2019 – C-263/18, K&R 2020, 128 ff. (Tom Kabinet). Das Gericht hat entschieden, dass der Weiterverkauf gebrauchter E-Books gegen Urheberrecht verstößt.
- 103 **Der Wille zur Beibehaltung der Vorratsdatenspeicherung**  
RA Thomas Hammer, Stuttgart und Wiss. Mitarbeiter Dirk Müllmann, Frankfurt a. M./Karlsruhe  
Die Verfasser setzen sich kritisch mit der Vorlageentscheidung des BVerwG vom 25. 9. 2019 – 6 C 12.18, K&R 2019, 819 ff. auseinander. Das Gericht möchte vom EuGH wissen, ob die im TKG geregelte Pflicht der Erbringer öffentlich zugänglicher Telekommunikationsdienste, bestimmte Verkehrs- und Standortdaten anlasslos für eine Dauer von zehn bzw. vier Wochen auf Vorrat zu speichern auf Art. 15 Abs. 1 RL 2002/58/EG gestützt werden kann.
- 105 **Durchsetzung und Vollstreckung der Datenübertragbarkeit**  
RA Dr. Florian Deusch, Ravensburg und Prof. Dr. Tobias Eggendorfer, Weingarten  
Mit dem Recht auf Datenübertragbarkeit hat der EU-Verordnungsgeber echtes „Neuland“ betreten. Schwierigkeiten sind nicht nur bei der technischen Durchführung, sondern auch bei der rechtlichen Durchsetzung des neuen Betroffenenrechts zu lösen. Beide Gesichtspunkte diskutiert der vorliegende Beitrag.
- 111 **Aktuelle Entwicklungen im Steuerrecht in der Informationstechnologie 2018/2019 – Teil 1**  
Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen und Julia Sinnig, Luxemburg  
Teil 1 des Beitrags fasst die wesentlichen Entwicklungen in Legislative und Judikative im internationalen und europäischen Steuerrecht sowie in Legislative im deutschen Steuerrecht zusammen, soweit sich Bezüge zur Informationstechnologie und dem Informationstechnologierecht ergeben.
- 117 **Die Pflicht zur Bereitstellung von Software, Updates und Upgrades nach der Richtlinie über digitale Inhalte und Dienstleistungen**  
Robert Schippel, LL.M., München  
Die 2019 erlassene Richtlinie über bestimmte vertragsrechtliche Aspekte der Bereitstellung digitaler Inhalte und digitaler Dienstleistungen hat wesentlichen Einfluss auf die Bereitstellung von Software. Danach ist grundsätzlich eine Bereitstellung vertragsgemäßer Inhalte verpflichtend. Der Beitrag erläutert die europäischen Vorgaben am Beispiel von Software, Updates, Upgrades sowie E-Books.
- 122 **Code is Law, isn't it? – Verkehrssitte und Software**  
Dr. Oliver Froitzheim, LL.M. (Canterbury, NZ), Köln  
Man liest oft „Code is law“. Doch was sagt dies aus? Ist Code ein Gesetz? Ist er Teil einer vertraglichen Absprache? Oder ist er – wie hier vertreten – im *Stande*, eine Verkehrssitte zu begründen? Dieser Beitrag beleuchtet den veraltet wirkenden Rechtsbegriff der „Verkehrssitte“ im Umfeld von Software.

## Rechtsprechung

- 128 Weiterverkauf gebrauchter E-Books verstößt gegen Urheberrecht – NUV, GAU ./ Tom Kabinet  
**EuGH**, 19. 12. 2019 – C-263/18
- 133 Verletzung gewerblicher Schutzrechte durch Verstoß gegen Computer-Lizenzvertrag – IT Development SAS ./ Free Mobile SAS  
**EuGH**, 18. 12. 2019 – C-666/18
- 136 Pflicht zur kostenfreien Übertragung eines Fernsehkanals – TV Play Baltic AS ./ LRTK  
**EuGH**, 11. 12. 2019 – C-87/19
- 138 Widerrufsrecht bei Messekauf – B & L Elektrogeräte ./ G. C.  
**EuGH**, 17. 12. 2019 – C-465/19
- 139 Online-Vermittler für Unterkünfte stellt Dienst der Informationsgesellschaft dar – Airbnb  
**EuGH**, 19. 12. 2019 – C-390/18
- 142 Verletzung eines Veröffentlichungsverbots durch Folgeberichterstattung  
**BVerfG**, 18. 12. 2019 – 1 BvR 957/19
- 143 Berufungszuständigkeit II: Streit über Entgelte für die Ausstrahlung von Programmsignalen  
**BGH**, 29. 10. 2019 – KZR 60/18
- 146 Wirksame Zustellung von Beschluss in deutscher Sprache an soziales Netzwerk in Irland  
**OLG Düsseldorf**, 18. 12. 2019 – I-7 W 66/19
- 147 Schadens- und Abmahnkostenersatz wegen Urheberrechtsverletzung durch Filesharing  
**OLG Nürnberg**, 28. 10. 2019 – 3 U 1387/19
- 151 Schleichwerbung durch Abdruck von Unternehmenswerbung als Presseartikel  
**OLG Frankfurt a. M.**, 22. 8. 2019 – 6 W 64/19
- 153 Keine Markenrechtsverletzung durch Coupon-Marketing  
**OLG Köln**, 25. 10. 2019 – 6 U 73/19
- 153 AGB-Verstoß durch Selbstzahlerpauschale in Internet-Altverträgen  
**LG München I**, 24. 9. 2019 – 33 O 6578/18
- 155 Werbevideo für Vermögensanlagen muss dauerhaften Warnhinweis enthalten  
**LG Hamburg**, 28. 11. 2019 – 312 O 279/18
- 157 Indizierung jugendgefährdender Musik rechtmäßig  
**BVerwG**, 30. 10. 2019 – 6 C 18.18
- 161 Zugang zu Produktinformationen nach dem VIG  
**BVerwG**, 29. 8. 2019 – 7 C 29.17
- 161 Befreiung von der Rundfunkbeitragspflicht bei geringem Einkommen  
**BVerwG**, 30. 10. 2019 – 6 C 10.18
- 165 Datenschutzrechtliche Deaktivierungsanordnung gegen Facebook-Fanpagebetreiber  
**BVerwG**, 11. 9. 2019 – 6 C 15.18
- 169 Unzulässige Foto-Veröffentlichung auf Facebook-Fanpage einer Partei  
**VG Hannover**, 27. 11. 2019 – 10 A 820/19

## K&amp;R Aktuell

IV Personalien · V Aktuell/Veranstaltungen · VII Impressum · VIII 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.



**GESELLSCHAFTS- & STEUERRECHT****Sigrun Adrian-Waltner: Aktuelle Gesetzesänderungen 2020 (Teil 1)**

Um den Jahreswechsel treten zahlreiche Gesetzesänderungen in Kraft. Dieser auszugsweise Überblick behandelt vorerst insb die Neuerungen, die überwiegend mit 1. 1. 2020 in Kraft getreten sind. Das EU-FinAnpG sieht neben Erleichterungen bei der Einsichtnahme in das Register der wirtschaftlichen Eigentümer insb auch die Möglichkeit vor, zusätzlich zur Meldung ein sog „Compliance-Package“ an das Register zu übermitteln. Mit dem StRefG treten ua Änderungen bei der Umsatzgrenze und der Besteuerung von Kleinunternehmern in Kraft. Das Gewaltschutzgesetz 2019 bringt vor allem Verbesserungen im Opferschutz.

1

**Sonja Bydlinski/Carmen Walser: Überblick über das Aktienrechts-Änderungsgesetz 2019**

Der Beitrag stellt die wesentlichen Inhalte des Aktienrechts-Änderungsgesetzes 2019 dar, mit dem die erweiterte Aktionärsrechte-Richtlinie hinsichtlich ihrer gesellschaftsrechtlichen Bestimmungen im Aktiengesetz umgesetzt wurde. Unabhängig davon wurde auch das Verfahren vor dem Gremium zur Überprüfung des Umtauschverhältnisses umgestaltet

6

**Christopher Jünger: Novellierung des Wirtschaftliche Eigentümer Registergesetzes (WiEReG) – Evolution oder Revolution?**

Mit Wirkung zum 10. 1. 2020 wurde das Wirtschaftliche Eigentümer Registergesetz zum Teil grundlegend novelliert. Der vorliegende Beitrag gibt einen Überblick über die wesentlichen Neuerungen und deren Bedeutung für die Praxis.

11

**Gerald Müller/Markus Haslinger/Maria Hopfenwieser-Molzer: Die Behandlung außerbilanzieller Korrekturen des steuerlichen Gewinns bei der Bilanzierung latenter Steuern nach dem UGB am Beispiel der Hinzurechnungsbesteuerung nach § 10a KStG**

Der Beitrag untersucht am Beispiel der Hinzurechnungsbesteuerung des § 10a KStG, ob außerhalb der Steuerbilanz vorgenommene Korrekturen des steuerlichen Gewinns bei der Ermittlung latenter Steuern nach den Rechnungslegungsvorschriften des Unternehmensgesetzbuches zu berücksichtigen sind.

15

**RECHNUNGSWESEN****Klemens Eiter/Johannes Waltersam: IFRS 16: Erstanwendung und Auswirkungen auf Finanzkennzahlen – eine empirische Analyse**

Seit 1. 1. 2019 ist für kapitalmarktorientierte Unternehmen der EU IFRS 16 verpflichtend anzuwenden. Die damit verbundene Ausweitung der „on balance“-Bilanzierung auf „operating lease“-Verträge führt zu einer Verlängerung der Bilanzen, Erhöhung der Finanzschulden und Reduktion der Eigenkapitalquote. Andererseits steigt das EBITDA und idR auch das EBIT in der Erfolgsrechnung. Dieser Beitrag analysiert auf Basis der Halbjahresabschlüsse 2019 und Kapitalmarktdaten nach erfolgter Umstellung die Auswirkungen von IFRS 16 auf wesentliche Finanzkennzahlen von Unternehmen, die im ATX, DAX bzw STOXX 600 gelistet sind und vergleicht diese mit den Erwartungen im Rahmen des EU-Endorsement-Prozesses.

20

**INTERNATIONALER RUNDBLICK****Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer**

30

**REVISION & KONTROLLE****Yasemin Canbay: Tagungsbericht zum Update Wirtschaftsprüfung 2019**

Am 2. 10. 2019 fand das jährliche Update Wirtschaftsprüfung in Wien statt. Unter den Vortragenden fanden sich Vertreter aus Forschung und Praxis, die aktuelle Themen aus dem Bereich der Wirtschaftsprüfung präsentierten.

35



**IN ALLER KÜRZE**

23

**THEMA**

Christian Prader/Hans Hauswurz: Zur Bewertung der (Un-)Angemessenheit des Fixpreises bei nachträglicher Wohnungseigentumsbegründung im Bereich des WGG	24
Georg E. Kodek: Zugang zum OGH bei Verfahrensmängeln: Versuch einer Klarstellung	29

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 23. 1. 2020)	33
--	----

**RECHTSPRECHUNG**

**»FAMILIENRECHT**

Unterhaltsvorschuss – Einbringung des Exekutionsantrags beim unzuständigen Gericht	34
Erwachsenenvertretung für obsorgeberechtigten Elternteil	34
Rechtsmittellegitimation von Angehörigen im Verfahren auf Übertragung der Erwachsenenvertretung	34

**»ERBRECHT**

Formungültigkeit der letztwilligen Verfügung wegen Unterfertigung auf separatem Blatt	35
Einsicht in den Pflegschaftsakt des Verstorbenen	35

**»SCHULDRECHT**

Anspruch auf Werklohn bei Nichtausführung – keine Nachfristsetzung erforderlich	35
---	----

**»MIET- UND WOHNRECHT**

MRG-Vollausnahmetatbestand Zweiobjekthaus – schon vermietbares Lager schadet	36
Keine Rügeobliegenheit des Geschäftsraummieters bei Unternehmensgründung	36
Verwalterkündigung – Sanierung des mangelhaften Beschlusses durch Nichtanfechtung	36

**»SCHADENERSATZ**

Notwehrexzess eines Ordners während eines Zeltfestes	37
Subsidiarität der Schutzwirkungen eines Vertrags für Dritte	37
Regressanspruch des Bauunternehmers gegen die Bauaufsicht	37
Verlust des Vorrangs beim Rückwärtsfahren	38
Haftungsprivileg bei Waldarbeiten auch gegenüber Nachbarn	38



**»VERFAHRENSRECHT**

Anfechtbarkeit eines Versäumungsurteils wegen fehlender Substitutionsberechtigung des einschreitenden Konzipienten	39
Aufhebungsklage gegen Schiedsspruch wegen nachträglich hervorgekommener Befangenheit	39

**LITERATURÜBERSICHT**

40

**Herausgeber:**

Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Vizepräsident des OGH Univ.-Prof. Dr. Matthias Neumayr

**Redaktion:**

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexus.at

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** iSd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | **Geschäftsführung:** Alberto Sanz de Lama | **Unbeschränkt haftender Gesellschafter:** Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | **Kommanditist:** Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | **Beteiligungsverhältnisse:** Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | **Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.:** Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %) | Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | **Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH:** Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | **Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.:** Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | **Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.:** RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | **Gesellschafter der RELX Group plc:** RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | **Gesellschafter der RELX PLC:** mehr als 75 % im Streubesitz | **Gesellschafter der RELX NV:** mehr als 75 % im Streubesitz | **Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.:** RELX Group plc (100 %) | **Redaktion:** Marxergasse 25, 1030 Wien.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

Mag. Viktoria Safer-Eckert, BA  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1121, Fax DW 146  
E-Mail: viktorija.safer-eckert@lexisnexus.at

**Abonnentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexus.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexus.at  
http://lesen.lexisnexus.at/zs/zak/  
mediadaten.html

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2019 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2020: 22 €; Jahresabonnement 2020: 359 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung, Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautorinnen und -autoren (abrufbar unter https://www.lexisnexus.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter https://www.lexisnexus.at/datenschutzbestimmungen/).

Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.

## INHALT

- AUFSÄTZE**
- 113** JOACHIM VON UNGERN-STERNBERG  
Die Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum Urheberrecht und zu den  
verwandten Schutzrechten im Jahr 2019
- 128** GERNOT SCHULZE  
Die freie Benutzung im Lichte des EuGH-Urteils „Pelham“
- 133** HUBERTUS SCHACHT  
Erfinder oder Biopirat? Das Patentrecht im Lichte der Vorschriften zum  
Access and Benefit Sharing für genetische Ressourcen und darauf bezogenes  
traditionelles Wissen
- 138** BENEDIKT LÜTHGE/KILIAN FRIEDRICH  
Die Auswirkungen der Bekanntheit der jüngeren Marke auf die Verwech-  
slungsgefahr. Zugleich Besprechung von BGH „Wipp“, LG Hamburg „Open-  
LIMS“ und EuG „Messi/Massi“
- 144** JOHANNES FABI/LUKAS STRUB  
Rechtsschutz gegen staatliche Pressetätigkeit. „Staatspresse“ als unlauterer  
Wettbewerb?

- REPORT**
- 152** HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – Februar 2020

- MITTEILUNGEN**
- 154** Protokoll der Sitzung des Fachausschusses für den Schutz von Pflanzen-  
züchtungen vom 28.10.2019 (*Michael Kock/Charlotte Vollenberg*)

- BUCHBESPRECHUNGEN**
- 158** WOLFGANG GLOY (Begr.)/MICHAEL LOSCHOLDER (Bearb.)/ROLF DANCKWERTS  
(Bearb.): Handbuch des Wettbewerbsrechts (*Kochendörfer*)

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT**
- 159** BGH 24.9.19 – X ZR 62/17  
Konkretisierung der Auslegung von Patentansprüchen – **Lenkergetriebe**
- 162** BPatG 19.9.19 – 14 W (pat) 44/19  
Gleichlaufende Auslegung von AMVO und PSMVO – **Fungizide Wirkstoff-  
zusammensetzung**
- 166** OLG Karlsruhe 30.10.19 – 6 U 183/16  
Verhandlungspflichten des Inhabers eines standardessenziellen Patents  
– **Datenpaketverarbeitung**

- SORTENSCHUTZRECHT**
- 176** EuGH 19.12.19 – C-176/18  
Auslegung des Begriffs „Verwendung von Sortenbestandteilen der  
geschützten Sorte ohne Zustimmung“ – **CVVP/Adolfo Juan Martínez Sanchís**

- URHEBERRECHT **179** EuGH 19.12.19 – C-263/18  
„Öffentliche Wiedergabe“ durch Verkauf „gebrauchter“ E-Books  
– **NUV ua/Tom Kabinet (m. Anm. Ansgar Ohly, S. 184)**
- 186** EuGH 18.12.19 – C-666/18  
Haftungsregelung bei Verletzung von Software-Lizenzvertrag  
– **IP Development/Free Mobile**
- 189** BVerwG 26.9.19 – 7 C 1.18  
Informationszugang zu urheberrechtlich geschützten Antragsunterlagen in vereinfachtem immissionsschutzrechtlichen Genehmigungsverfahren  
– **Zugang zu Umweltinformationen**

- MARKENRECHT **194** BPatG 10.8.19 – 28 W (pat) 591/17  
Fehlende Verwechslungsgefahr mit Einwortzeichen mit beschreibendem Worтеlement – **YO/YOOFOOD**
- 198** OLG Frankfurt a. M. 19.9.19 – 20 VA 21/17  
Anonymisierungsumfang bei Veröffentlichung markenrechtlicher Entscheidungen – **Anonymisierung (Ls.)**

- WETTBEWERBSRECHT **198** OLG Nürnberg 12.11.19 – 3 U 592/19  
Konkretes Wettbewerbsverhältnis bei Substitutions- und Behinderungswettbewerb – **Aufkauf von Lebensversicherungsverträgen**
- 204** OLG Düsseldorf 12.9.19 – 15 U 48/19  
Kollektive Verunglimpfung von Konkurrenzprodukten in englischer Sprache  
– **unbleached paper rolls**
- 208** OLG Frankfurt a. M. 23.10.19 – 6 W 68/19  
Verlinkung von Unternehmenswebseiten auf Instagram-Post  
– **Die Influencerin**
- 210** OLG München 25.7.19 – 29 U 2440/18  
Vorrätighalten von Zigarettenpackungen in Warenautomaten im Supermarkt  
– **Verdeckter Warnhinweis (Ls.)**
- 210** OLG Naumburg 7.11.19 – 9 U 39/18  
Wettbewerbsrechtliche Sanktion bei Verstoß gegen Regelungen der DS-GVO  
– **Apothekenvertrieb über Marketplace (Ls.)**

- ARZNEIMITTELRECHT **210** BVerwG 24.10.19 – 3 C 4.18  
Drittanfechtungsklagen gegen BfArM-Freistellungsbescheid für Defekture-Arzneimittel – **Helicobacter Test**

- VERFAHRENSRECHT **213** BGH 29.10.19 – KZR 60/18  
Materielle Anknüpfung bei Berufungszuständigkeit in Kartellsachen  
– **Berufungszuständigkeit II**

**V** Aus dem Inhalt der GRUR-Familie 2/2020

**VI** GRUR-Aktuell

**XIII** Leitsatzübersicht

**XVI** Impressum

#### HINWEIS

Wir bitten unsere Leser um Beachtung des Jahresregisters 2019, das diesem Heft beigelegt ist.

#### ANKÜNDIGUNG

In GRUR-RR 2020, Heft 2, berichtet WOLFGANG BERLIT über die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Recht des unlauteren Wettbewerbs (XX).

## INHALT

### RECHTSPRECHUNGSBERICHT

- 49** WOLFGANG BERLIT  
Die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Recht des unlauteren Wettbewerbs XX

### RECHTSPRECHUNG

#### URheberRECHT

- 57** OLG Frankfurt a. M. 30.4.2019 – 11 U 27/18  
Verantwortlichkeit einer US-Plattform für Verletzung deutscher Urheberrechte – **our ebooks**
- 60** LG Frankfurt a. M. 11.4.2019 – 2-03 S 2/18  
Aufsichtspflicht des Stiefvaters gegenüber minderjährigem Stiefsohn bei Tauschbörsennutzung – **Stiefsohn**

#### MARKENRECHT

- 62** OLG Köln 11.10.2019 – 6 U 142/19  
Anwendbarkeit der Fälschungsrichtlinie beim Umverpacken von Arzneimitteln – **V-Filmtabletten**
- 64** OLG Frankfurt a. M. 19.9.2019 – 20 VA 21/17  
Anonymisierungsumfang bei Veröffentlichung markenrechtlicher Entscheidungen – **Anonymisierung**
- 70** OLG Frankfurt a. M. 1.10.2019 – 6 U 111/16  
Keine markenrechtsverletzende Benutzung eines Vornamens im Bekleidungssektor – **SAM**

#### WETTBEWERBSRECHT

- 73** OLG Dresden 29.10.2019 – 14 U 754/19  
Mitteilung von Such- und Vermittlungsgebühren bei Flugreiseportal – **Service Fee**
- 74** OLG Frankfurt a. M. 14.2.2019 – 6 U 3/18  
Zuständigkeit bei Messeauftritt in Deutschland – **World's Lightest**
- 79** OLG Naumburg 7.11.2019 – 9 U 39/18  
Wettbewerbsrechtliche Sanktion bei Verstoß gegen Regelungen der DS-GVO – **Apothekenvertrieb über Marketplace**
- 81** OLG Hamm 14.2.2019 – 4 W 87/18  
Zivilrechtsweg bei Streitigkeit über geschäftliche Handlung einer Gemeinde – **Kommunaler Online-Marktplatz**
- 83** OLG Brandenburg 8.10.2019 – 6 U 51/18  
Kostenfreies Speisenangebot in Spielhalle – **Gratis-Kaffee**



- 85** OLG Köln 22.11.2019 – 6 U 81/19  
Bestimmungen der Straßenverkehrszulassungsordnung als Marktverhaltensregelungen – **Requisitenfahrzeuge**
- 87** OLG Frankfurt a. M. 22.2.2019 – 6 W 9/19  
Veröffentlichung „gekaufter“ Kundenbewertungen  
– **gekaufte Kundenbewertungen**
- 92** OLG Köln 27.2.2019 – 6 U 155/18  
Informationspflichten bei Bewerbung neuer Pkws – **Basis-/Top-Modell**
- 94** OLG Hamburg 23.5.2019 – 3 U 75/18  
Spitzenstellungswerbung für Mobilfunkangebot – **Bestes LTE-Netz (Ls.)**
- 94** OLG Köln 6.2.2019 – 6 U 141/18  
Bewerbung von Plüschtieren im Internet mit Längenmaß – **Plüschtiere (Ls.)**

VERFAHRENS- UND  
KOSTENRECHT

- 95** BGH 6.6.2019 – I ZB 30/18  
Zuständigkeitsbestimmung einer Urheberrechtsstreitsache  
– **Zuständigkeitskonzentration**
- 96** OLG Frankfurt a. M. 27.8.2019 – 6 W 74/19  
Veranlassung zur Löschungsklage nach Widerspruch im Amtslöschungsverfahren – **Veranlassung zur Löschungsklage**

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 5/2020

## Inhalt

### Aufsätze

- H. Fleischer/S. Mock*, Gesellschaftsverträge und Satzungen im Wandel der Zeiten 161
- K. Hasselbach/S. Stepper*, Aktuelle Rechtsfragen bei konkurrierenden Übernahmeangeboten 170
- St. Reuter*, Neues vom Transparenzregister – Umsetzung der EU-Änderungsrichtlinie (Richtlinie (EU) 2018/843) zum 1.1.2020 und aktuelle FAQ des Bundesverwaltungsamts vom 3.1.2020 178

### Rechtsprechung

#### *Kapitalgesellschaftsrecht*

- OLG München 4. 11. 19 – 7 W 1118/19 **Keine Durchsetzung des Auskunftsanspruchs eines Sonderprüfers im Wege einstweiliger Verfügung** 186
- KG 11. 4. 19 – 8 U 147/17 **Formulärmäßiger Ausschluss von Konkurrenz-, Sortiments- und Branchenschutz** 186

#### *Kapitalmarktrecht*

- OLG Bremen 1. 11. 19 – 1 W 12/19 **Anwendbarkeit des Kapitalanleger-Musterverfahrensgesetzes nach § 1 I Nr. 2 KapMuG (Ls.)** 191

#### *Grundbuchrecht*

- OLG München 8. 1. 20 – 34 Wx 420/19 **Grundbuchberichtigung nach Tod eines BGB-Gesellschafters – Nachweise** 191

#### *Umwandlungsrecht*

- OLG Oldenburg 19. 12. 19 – 12 W 133/19 (HR) **Formwechsel einer GmbH in eine KG** 193

#### *Stiftungsrecht*

- OLG Düsseldorf 28. 8. 19 – I-3 Wx 110/19 **Umschreibung des Eigentümereintrags einer Familienstiftung im Wege der Grundbuchberichtigung** 195

#### *Handels- und Registerrecht*

- KG 9. 9. 19 – 22 W 93/17 **Wiedereintragung der KG bei Nachtragsliquidation** 198



Steuerrecht

BFH	23. 7.19 – XIR 48/17	Abfindungsklausel und Eindeutigkeitsgebot (Ls.)	200
BFH	27. 6.19 – IVR 44/16	Keine Gewährung der erweiterten Kürzung bei Beteiligung einer grundstücksverwaltenden, nur kraft ihrer Rechtsform der Gewerbesteuer unterliegenden Gesellschaft an einer grundstücksverwaltenden, gewerblich geprägten Personengesellschaft (Ls.)	200

ISSN 1434-9272

**NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht**

**Schriftleitung:**

Rechtsanwalt Professor *Dr. Martin Weber*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.;  
 Telefon: (0 69) 75 60 91-0;  
 Telefax: (0 69) 75 60 91-49;  
 E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de

**Verlagsredaktion:**

Rechtsanwalt Professor *Dr. Martin Weber* (verantwortlich für den Textteil).

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

Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.  
 Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
 Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589,  
 E-Mail: anzeigen@beck.de  
 Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

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

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2020:** Jährlich € 449,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 409,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 16,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare

können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

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

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahreschluss 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.

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

6 | 2020

Steuern ... M&A/GeschGehG ... Spezial-Investmentfonds ... Solidaritätszuschlag ... Recht ...

3.2.2020 | 75. Jg.  
Seiten 257–320

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, RA**

Erste Gehversuche des Europäischen Rechts zur Regelung von AGB im b2b-Bereich

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Philipp Jansen, RA, und Dr. Ruben A. Hofmann, RA**

Auswirkungen des Gesetzes zum Schutz von Geschäftsgeheimnissen auf Vertraulichkeitsvereinbarungen | 259

**Tilman Hölldampf, RA**

Die Rechtsprechung des BGH zu Zinsanpassungsklauseln im aktuellen Kontext | 265



## STEUERRECHT

**Dr. Rainer Stadler, RA/FAStR, und Christian Sotta, StB**

Das Entwurf-Schreiben des BMF zu Spezial-Investmentfonds vom 16.12.2019 – erste Anmerkungen | 279

**Prof. Dr. Michael Broer**

Die Besteuerung von gewerblichen und nicht gewerblichen Personenunternehmen im Lichte der Reform des Solidaritätszuschlags | 283

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dipl.-Wirtschaftsjurist (FH) **Sebastian Hergarten, WP/StB, und Dominik Claßen, M.Sc., WP**  
Praxisfragen zur handelsrechtlichen Größenklassifizierung | 299

## ARBEITSRECHT

**Dr. Andreas Baumgarten**

Aktivitäten des Arbeitnehmers während dessen Arbeitsunfähigkeit – ihr konkret störender Charakter für das Arbeitsverhältnis | 308

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**BGH:** Keine Befugnis des Insolvenzverwalters zur Firmenänderung (26.11.2019 – II ZB 21/17)

**BGH:** Nach den Rechtsprechungsregeln über den Eigenkapitalersatz entstandener Erstattungsanspruch kann auch nach dem Stichtag 1.11.2008 verfolgt werden (12.12.2019 – IX ZR 328/18)

**OLG München:** Analoge Anwendung des § 89b HGB auf einen Vertragshändler (5.12.2019 – 23 U 2136/18)

Gesetzgebung

**BMJV:** Entwurf eines Gesetzes für fairere Verbraucherverträge veröffentlicht

**DCGK:** Deutscher Corporate Governance Kodex 2020

**Gravenbrucher Kreis:** ESUG 2.0 und präventiver Restrukturierungsrahmen – Ergänzung oder Gegensatz?

Aufsätze

M&A/GeschGehG

**Dr. Philipp Jansen, RA, und Dr. Ruben A. Hofmann, RA**

Auswirkungen des Gesetzes zum Schutz von Geschäftsgeheimnissen auf Vertraulichkeitsvereinbarungen

Grundlegende Änderung oder nur „Feinjustierung“ der bisherigen Praxis erforderlich?

Die Ausgestaltung von Vertraulichkeitsvereinbarungen, wie sie vor allem im Rahmen von Unternehmenskäufen getroffen werden, hat sich mit Inkrafttreten des GeschGehG nicht grundlegend verändert. Für die Praxis empfiehlt es sich dennoch, Feinjustierungen insbesondere im Hinblick auf Regelungen zur Definition der vertraulichen Information, zu der Umsetzung des „Need-to-know“-Prinzips sowie zu dem Pflichtenkatalog des unternehmensexternen Dritten vorzunehmen.

**Tilman Hölldampf, RA**

Die Rechtsprechung des BGH zu Zinsanpassungsklauseln im aktuellen Kontext

Die Kündigung von langfristigen Sparverträgen hat in letzter Zeit breiten Raum in der öffentlichen Berichterstattung eingenommen. Im Zuge dessen wurde auch verschiedentlich die Frage der korrekten Zinsberechnung bei Sparverträgen mit unwirksamer Zinsanpassungsklausel thematisiert. Der BGH hat hierzu bereits vor längerer Zeit mehrere Vorgaben gemacht. Der Beitrag hinterfragt kritisch, inwiefern diese Vorgaben, auch im Hinblick auf den in der Praxis angekommenen „Negativzins“, noch weiter Bestand haben können. Dies betrifft insbesondere die Frage, ob ein absoluter oder relativer Zinsabstand zum Referenzzins einzuhalten ist sowie die Bestimmung des Referenzzinses.

Entscheidungen

**EuGH:** Kartellschadensersatzanspruch für jedermann (12.12.2019 – C-435/18 – dazu BB-Kommentar

**Christoph Weinert, RA**

**EuGH:** Verbraucherkreditvertrag – unzulässige Angabe des effektiven Jahreszinses in Form einer Marge zwischen zwei Werten (19.12.2019 – C-290/19)

**BGH:** Unanwendbarkeit des § 25 Abs. 1 Satz 1 HGB in der Eigenverwaltung (3.12.2019 – II ZR 457/18)

**BGH:** Offenlegung der einem Gründungsgesellschafter gewährten Sondervorteile im Emissionsprospekt (19.11.2019 – II ZR 306/18 – dazu BB-Kommentar von

**Wolf Stumpf, RA**

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**BFH:** Unternehmensidentität – Kein „ruhender Gewerbebetrieb“ im Gewerbesteuerrecht – Fortbestehen der Unternehmensidentität bei einer Besitzpersonengesellschaft (30.10.2019 – IV R 59/16)

**BFH:** EuGH-Vorlage zur Dokumentation der Ausübung des Zuordnungswahlrechts (18.9.2019 – XI R 3/19 und XI R 7/19)

**BFH:** Rechnungsanforderungen für den Vorsteuerabzug (15.10.2019 – VR 14/18)

**BFH:** Grundsätzlich keine Geschäftsveräußerung trotz vollständiger Übertragung der Anteile an einer GmbH; mögliche Geschäftsveräußerung bei Begründung einer Organschaft (18.9.2019 – XI R 33/18)

**BFH:** Säumniszuschläge trotz Anzeige der Masseunzulänglichkeit – Aufrechnung nach Rückkehr ins reguläre Insolvenzverfahren (17.9.2019 – VII R 31/18)

EU

**EU-Kommission:** EU-Wettbewerbsaufsicht gibt deutsche „Sanierungsklausel“ frei

Gesetzgebung

**BReg:** Europäische Staatsanwaltschaft soll ab Ende 2020 Mehrwertsteuerbetrug und Missbrauch von EU-Mitteln verfolgen – Gesetzentwurf für Änderungen im deutschen Recht

Aufsätze

Spezial-Investmentfonds

**Dr. Rainer Stadler, RA/FAStR, und Christian Sotta, StB**

Das Entwurf-Schreiben des BMF zu Spezial-Investmentfonds vom 16.12.2019 – erste Anmerkungen

Am 16.12.2019 hat das BMF das seit langem erwartete Entwurfsschreiben zu den meisten gesetzlichen Bestimmungen für Spezial-Investmentfonds veröffentlicht. Bisher musste sich die Praxis an den Ausführungen in dem Entwurf vom 15.6.2018 orientieren, der schließlich in Form eines finalen BMF-Schreibens vom 21.5.2019 veröffentlicht wurde – allerdings ohne die Ausführungen zu Spezial-Investmentfonds. Der nunmehr vorgelegte Entwurf enthält zum Teil erhebliche Verschärfungen im Vergleich zum Entwurf vom 15.6.2018, ohne einen Bestandsschutz zu gewähren. Der Beitrag gibt eine Übersicht über ausgewählte, aus Sicht der Verfasser besonders praxisrelevante Auswirkungen.

**Prof. Dr. Michael Broer**

Solidaritätszuschlag

Die Besteuerung von gewerblichen und nicht gewerblichen Personenunternehmen im Lichte der Reform des Solidaritätszuschlags

Im geltenden Recht mindert die Anrechnung der Gewerbesteuer auf die Einkommensteuerschuld auch den Solidaritätszuschlag (SolZ). Dieser Effekt kann dazu führen, dass sich die Belastung gewerblicher und nicht gewerblicher Einzelunternehmen unterscheidet. Durch den SolZ 2021 kann es dazu kommen, dass über 50% der gewerblichen Einzelunternehmen vom Solidaritätszuschlag befreit werden. Dadurch werden sich die steuerlichen Belastungsunterschiede zwischen gewerblichen und nicht gewerblichen Tätigkeiten mindern.

Entscheidungen

**BFH:** Organschaft: Wirtschaftliche Eingliederung im Umsatzsteuerrecht (13.11.2019 – VR 30/18)

**BFH:** Einziehung einer Forderung stellt keine Veräußerung dar (3.9.2019 – IX R 12/18)

**BFH:** Auslegung von Einspruchsschreiben (29.10.2019 – IX R 4/19)

257

259

265

267

271

273

275

277

279

283

287

291

294

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IBC:** Diskussion über Nachhaltigkeitsberichterstattung beim Weltwirtschaftsforum

**IASB:** Änderungen an IAS 1 abgeschlossen

**EFRAG:** Endorsement Status Report

**DRSC:** Schulungsveranstaltungen zum IASB ED/2019/7

#### Wirtschaftsprüfung

**IESBA:** Erhebliche Verschärfungen bei Nichtprüfungsleistungen und Honoraren geplant

**IDW:** Gute Corporate Governance braucht intensive Interaktion zwischen Aufsichtsrat und Abschlussprüfer

**IDW:** Stellungnahme zum RefE einer Vierten Verordnung zur Änderung von Verordnungen nach dem VAG

**Berliner Senatsverwaltung für Wirtschaft:** Warnung vor betrügerischen Zahlungsaufforderungen in Bezug auf das Transparenzregister

**WPK:** Satzung für Qualitätskontrolle – Erste Änderung nach der Neufassung 2016 in Kraft getreten

### Aufsatz

Dipl.-Wirtschaftsjurist (FH) **Sebastian Hargarten**, WP/StB, und **Dominik Claßen**, M.Sc., WP

#### Praxisfragen zur handelsrechtlichen Größenklassifizierung

Die Größe einer Kapitalgesellschaft beeinflusst die für die Gesellschaft jeweils geltenden Aufstellungs-, Prüfungs- sowie Offenlegungsvorschriften und entscheidet so auch über die Frage, ob die Gesellschaft mit einem Lagebericht ein weiteres Berichtselement aufzustellen hat. In der Praxis bedarf es mangels gesetzlicher Kodifizierung insbesondere in Sonderfällen einer Auslegung des Umsatzerlassbegriffs im Rahmen der Größenklassifizierung. So fehlt es etwa an einer gesetzlichen Regelung, wie die relevanten Umsatzerlässe im Falle eines unterjährigen Asset Deal zu ermitteln sind. Ziel des Beitrags ist es, häufige Praxisfragen im Zusammenhang mit dem Umsatzerlasskriterium zu thematisieren. Dadurch soll insbesondere etwaigen Rechtsfolgen durch eine unzutreffende Größeneinordnung, die z.B. zu einer Nichtbeachtung der Prüfungspflicht nach § 316 Abs. 1 HGB führt, vorgebeugt werden.

297

299

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Aufgestockte Altersrente nach drei Jahren Aufenthalt und zwölf Monaten (Teil-)Erwerbstätigkeit im Mitgliedstaat (22.1.2020 – C-32/19)

**BAG:** Keine Einstandspflicht des Arbeitgebers bei Verschlechterung der Konditionen in der bAV (20.8.2019 – 3 AZR 251/17)

**BAG:** Entgeltssicherung und Urlaubsanspruch nach Heimarbeitsgesetz (20.8.2019 – 9 AZR 41/19)

**BAG:** Benachteiligung schwerbehinderter Arbeitnehmer wegen fehlender Einladung zum Vorstellungsgespräch (23.1.2020 – 8 AZR 484/18)

### Aufsatz

**Dr. Andreas Baumgarten**

#### Aktivitäten des Arbeitnehmers während dessen Arbeitsunfähigkeit – ihr konkret störender Charakter für das Arbeitsverhältnis

Im Berufsalltag kommt es auch während Phasen von Arbeitsunfähigkeit zu vielfältigen, „außerdienstlichen Aktivitäten“ des erkrankten Arbeitnehmers, die diesen neben der Erkrankung zusätzlich körperlich belasten. Trotz des Vorhandenseins einer umfangreichen Judikatur besteht dabei seitens der Arbeitgeber bei der Bewertung der jeweiligen außerdienstlichen Aktivität eine erhebliche Unsicherheit, inwieweit diese während der Arbeitsunfähigkeit rechtlich zulässig sind oder nicht. Um den Arbeitgebern für ihre Bewertungspraxis die notwendige Rechtssicherheit zu geben, soll daher in diesem Beitrag die einschlägige Rechtsprechung zu „dem“ maßgeblichen Bewertungsmaßstab betreffend die rechtliche Zulässigkeit oder Unzulässigkeit außerdienstlicher Aktivitäten erkrankter Arbeitnehmer hin untersucht werden.

### Entscheidung

**LAG Berlin-Brandenburg:** Begünstigungsverbot gegenüber Personalräten wegen Höhergruppierung und Zeitgutschriften (23.10.2019 – 17 Sa 2297/18)

307

308

315

### Entscheidungen

**Niedersächsisches FG:** Auflösung negativer Ergänzungsbilanzen, wenn ein Gesellschafter gegen Abfindung und unter Auflösung der für ihn spiegelbildlich gebildeten positiven Ergänzungsbilanz aus der Personengesellschaft ausscheidet

(9.9.2019 – 3 K 52/17 – dazu BB-Kommentar von

**Nikolaj Kubik**, RA/StB, Notar)

**OLG München:** Keine allgemeingültige Bagatellgrenze bei der Unternehmensbewertung

(2.9.2019 – 31 Wx 358/16 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Volker H. Peemöller**)

302

306

Betriebs  
Berater



BB-Fachkonferenz

## Arbeitszeit 2020 im Lichte der EU

Donnerstag, 2. April 2020 | dfv Mediengruppe, Frankfurt am Main  
<https://veranstaltungen.ruw.de/az2020>

## Die Erste Seite

Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, RA

Erste Gehversuche des Europäischen Rechts zur Regelung von AGB im b2b-Bereich

Impressum/Vorschau

VIII

## Neuerscheinung Buch

Koch, Corporate Governance case by case

2. Auflage 2019, 248 Seiten, Kt., € 42,90

ISBN: 978-3-8005-1697-1 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

# RECHT **RdM** DER MEDIZIN

**D3-Z105**

*Schriftleitung* Christian Kopetzki

*Redaktion* Gerhard Aigner, Erwin Bernat, Daniel Ennöckl, Meinhild Hausreither, Thomas Holzgruber, Dietmar Jahnel, Matthias Neumayr, Magdalena Pöschl, Reinhard Resch, Hannes Schütz, Lukas Stärker, Karl Stöger, Felix Wallner, Johannes Zahl

Februar 2020

**01**

1 – 40

Beiträge

**Chinesische Embryonen,  
Ethics Dumping und das  
österr Medizinrecht** *Karl Stöger* ➔ 4

**Magistrale Zubereitung vs Zulassung – Überlegungen zur  
Vorrangfrage** *Gisela Ernst und Matthias Blatzer* ➔ 12

**Rechtsfolgen der fehlerhaften Totenbeschau** *Alexandra Straif* ➔ 17

Gesetzgebung und Verwaltung

**GuK – Lehr- und Führungsaufgaben** ➔ 23

**Schulärzte** ➔ 23

Rechtsprechung

**Kollektivvertragsfähigkeit der Kurie der angestellten Ärzte**  
*Reinhard Resch* ➔ 25

**Zur Anwendbarkeit des HeimAufG auf Sonderschulen**  
*Christian Kopetzki* ➔ 30

Leitsätze

**Unzulässige Ermöglichung einer rechtswidrigen  
Arzneimitteldispensation durch Apotheker** *Claudia Steinböck* ➔ 34



- Editorial ..... 1  
**Ethics Dumping – Rechtsbruch oder Globalisierungsgewinn?**  
*Von Christian Kopetzki*

## Beiträge

- Chinesische Embryonen, Ethics Dumping und das österreichische Medizinrecht ..... 4  
 Ein rezentes Humanexperiment in China unter mutmaßlicher Beteiligung eines US-Forschers hat die Problematik des „Ethics Dumping“ anschaulich gezeigt. Freilich ist auch der Begriff für sich problematisch, verstellt er doch den Blick auf das dahinterstehende Rechtsproblem des Unterlaufens wissenschaftsrechtlicher Regelungen durch Verlagerung von Forschung ins Ausland oder deren Unterstützung. Im Lichte der Wissenschaftsfreiheit kann es ausschließlich darauf ankommen, ob ein solches Vorgehen *rechtlich* verboten ist oder nicht. Der Beitrag skizziert an einem konkreten Beispiel den österr Rechtsrahmen und stellt Überlegungen dahingehend an, wie (wenn wissenschaftspolitisch gewünscht) „Ethics Dumping“ in rechtsstaatlich einwandfreier Weise verhindert werden könnte.  
*Von Karl Stöger*
- Magistrale Zubereitung vs Zulassung – Überlegungen zur Vorrangfrage ..... 12  
 Im Schrifttum wird weit verbreitet vertreten, dass es einen Vorrang der Anwendung und Verschreibung zugelassener Arzneyspezialitäten gegenüber magistralen Zubereitungen gebe. Die Ergebnisse des Beitrags deuten jedoch in eine andere Richtung.  
*Von Gisela Ernst und Matthias Blatzer*
- Rechtsfolgen der fehlerhaften Totenbeschau ..... 17  
 Aufgrund einer mangelhaft durchgeführten Totenbeschau bleiben manche Tötungsdelikte von den Behörden unentdeckt. Der Beitrag untersucht den Rechtsschutz gegen eine fehlerhafte Totenbeschau sowie die disziplinarrechtlichen Konsequenzen.  
*Von Alexandra Straif*

## Gesetzgebung und Verwaltung

*Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither*

- Kundmachungen ..... 23

## Rechtsprechung

- Kollektivvertragsfähigkeit der Kurie der angestellten Ärzte ..... 25  
 OGH 25. 6. 2019, 9 ObA 40/19 a  
*Mit Anmerkung von Reinhard Resch*
- Zur Anwendbarkeit des HeimAufG auf Sonderschulen ..... 30  
 OGH 12. 6. 2019, 7 Ob 80/19 v  
*Mit Anmerkung von Christian Kopetzki*

# Rechtsprechung in Leitsätzen

Bearbeitet von Verena Christine Blum, Gisela Ernst, Claudia Gabauer, Ingrid Jez, Veronika Kräftner, Aline Leischner-Lenzhofer, Danielle Noe, Claudia Steinböck und Alexandra Straif

→ Apotheken- und Arzneimittelrecht, Arzthaftung, Berufsrecht, Datenschutzrecht, Erwachsenenschutzrecht, Kindschaftsrecht, Krankenanstaltenrecht, Privatversicherungsrecht, Rettungswesen, Sachverständigenrecht, Sozialversicherungsrecht, Unterbringungs- und Heimaufenthaltsrecht, Werbung . . . . . 34

## Standards

→ Impressum . . . . . 1

→ Buchbesprechungen . . . . . 39

## Beilage

→ Jahresregister 2018–2019



## Die aktuelle Gesamtdarstellung mit der Steuerreform 2020

21. Auflage 2019. XXVIII, 270 Seiten.  
Br. EUR 36,-  
ISBN 978-3-214-02044-6

**Im Abonnement und zum Hörscheinpreis  
EUR 28,80  
E-Book: EUR 25,99**

W. Doralt

### Steuerrecht 2020 21. Auflage

**Steuerreform 2020:** Bis zuletzt blieb offen, ob es zur Steuerreform 2020 tatsächlich kommen wird. Schlussendlich verabschiedete aber der Nationalrat am 19. 9. 2019 doch noch die Steuerreform und gleichzeitig das AbgabenänderungsG 2020. **Schwerpunkte sind:**

- Einkommensteuer: zB Kleinunternehmerpauschalierung
- Körperschaftsteuer: zB Sondervorschriften für hybride Gestaltungen
- Umsatzsteuer: zB ermäßigter Steuersatz für E-Books
- Digitalsteuer: für Onlineunternehmen.

Mit einem **Editorial:** Pauschalierung für Kleinunternehmer verfassungswidrig?  
Auch als **E-Book** und zum günstigen **Abonnement-Preis** erhältlich!

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



# Inhalt

## Aufsätze

Apl. Univ.-Prof. Dr. iur. Walter G. Paefgen /  
Dr. iur. Kai Wallisch

**Zu den Rechten der Gesellschafter  
beim Gesamtvermögensgeschäft der GmbH.**  
Zugleich Besprechung des BGH-Urteils  
vom 8. 1. 2019 – II ZR 364/18, DZWIR 2020, 77 — 51

Univ.-Prof. Dr. iur. Daniel Klocke, LL.M. oec.  
**Das Zusammenspiel der Rom-I-VO und der Klauselricht-  
linie bei der Rechtswahl im Verbrauchervertrag.**  
Besprechung des EuGH-Urteils vom 3. 10. 2019 –  
C-272/18 – Verein für Konsumenteninformation/TVP,  
DZWIR 2020, 71 — 61

Daniel Fábíán  
**Die Bestimmung der Gerichtskosten in Insolvenz-  
verfahren.** Zugleich Besprechung des Beschlusses des  
OLG Düsseldorf vom 19. 9. 2019 – I-3 W 46/19,  
DZWIR 2020, 97 — 65

## Rechtsprechung

Europäische Gerichtsbarkeit  
EuGH, Urteil vom 3. 10. 2019 – C-272/18 –  
Verein für Konsumenteninformation/TVP  
**Keine Anwendung von EVÜ und der Rom I-VO  
auf Gesellschaftsrecht — 71**

Zivilgerichtsbarkeit  
BGH, Urteil vom 8. 1. 2019 – II ZR 364/18  
(Besprechung Apl. Univ.-Prof. Dr. iur. Walter  
G. Paefgen / Dr. iur. Kai Wallisch, S. 51)  
**Übertragung des ganzen Gesellschaftsvermögens  
einer GmbH — 77**

BGH, Beschluss vom 14. 5. 2019 – X ZR 94/18  
**Unzulässige Berufung auf die Fehlerhaftigkeit  
einer Ersatzzustellung — 84**

BGH, Urteil vom 18. 7. 2019 – IX ZR 258/18  
**Bewusstsein einer Gläubigerbenachteiligung — 86**

BGH, Beschluss vom 23. 7. 2019 – II ZB 20/18  
**Zusammensetzung des Aufsichtsrats nach Umwandlung  
einer AG in eine SE — 90**

BGH, Beschluss vom 12. 9. 2019 – IX ZB 56/18  
**Pfändungsschutz für Kaufpreisrentenansprüche — 93**

BGH, Beschluss vom 26. 9. 2019 – IX ZB 21/19  
**Pfändungsschutz für Kaufpreistraten — 94**

OLG Düsseldorf, Beschluss vom 19. 9. 2019 – I-3 W 46/19  
(Besprechung Daniel Fábíán, S. 65)  
**Gegenstandswert des Insolvenzverfahrens bei Unter-  
nehmensfortführung in Eigenverwaltung — 97**

**Veranstaltungen — 99**

**Nachrichten — 100**



*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

Februar 2020

03

97 – 144

### Aktuelles

Regierungsvorhaben 2020 – 2024 im Verfassungs- und  
Verwaltungsrecht ➔ 97

### Beiträge

**Ausgewählte Fragen zum neuen  
europäischen Gewährleistungsrecht –  
Beweislast und das System der  
Abhilfen** Felicitas Parapatits und Johannes Stabentheiner ➔ 101

Zur Darlegung der Rechtsfrage von grundsätzlicher Bedeutung  
in der Revision an den VwGH Gerald Gotsbacher ➔ 114

### Evidenzblatt

Aufklärung über Innenprovision und Mitverschulden  
Jakob Kepplinger ➔ 123

HV statt Strafverfügung ➔ 132

Bestechung von Beauftragten ➔ 134

### Forum

**Judikaturwende beim Kindesunterhalt  
– alles neu durch FaBo+**

Peter Gruber und Martin Spitzer ➔ 140

ÖJZ aktuell ..... 97

## Beiträge

→ Ausgewählte Fragen zum neuen europäischen Gewährleistungsrecht –  
Beweislast und das System der Abhilfen ..... 101  
Mit der Digitale-Inhalte-Richtlinie (EU) 2019/770 und der Warenkauf-Richtlinie (EU) 2019/771 wurde ein  
neues europäisches Verbraucher-Gewährleistungsrecht geschaffen, das nach seiner Umsetzung in den Mit-  
gliedstaaten ab dem Beginn des Jahres 2022 die wesentlichen Leitlinien für die Handhabung von Gewähr-  
leistungsfällen vorgeben wird. Dieses neue Regime wirft zahlreiche Fragen auf und ist in etlichen Punkten  
interpretationsbedürftig. In ihrem Beitrag in ÖJZ 2019, 101 haben die beiden AutorInnen die Grund-  
elemente der Gewährleistung – Vertragskonformität, Fristen, Geltendmachung – in den Blick genommen.  
Der Beitrag setzt sich nun vor allem mit Fragen der Beweislast und mit dem Abhilfensystem auseinander.  
*Von Felicitas Parapatits und Johannes Stabentheiner*

→ Zur Darlegung der Rechtsfrage von grundsätzlicher Bedeutung  
in der Revision an den VwGH ..... 114  
Der Beitrag befasst sich mit den formalen Mindestanforderungen an die Zulassungsbegründung und der  
rechtsdogmatischen Bestimmung ihrer funktionalen Stellung im Revisionsmodell. Er soll Orientierungshilfe  
bei der Abfassung einer Revision geben.  
*Von Gerald Gotsbacher*

## Evidenzblatt

→ Provisorialverfahren ..... 119  
OGH 24. 4. 2019, 7 Ob 57/19m  
15: Zwingende Anhörung der Antragstellerin (ASt) vor EV-Aufhebung  
*Mit Anmerkung von Stefanie Aichberger*

→ Schadenersatzrecht ..... 121  
OGH 25. 7. 2019, 2 Ob 2/19m  
16: Verdienstentgang und Unternehmenswertverlust  
*Mit Anmerkung von Ida Kapetanovic*

OGH 29. 8. 2019, 1 Ob 78/19f ..... 123  
17: Aufklärung über Innenprovision und Mitverschulden  
*Mit Anmerkung von Jakob Kepplinger*

→ Schuldrecht ..... 127  
OGH 25. 6. 2019, 1 Ob 75/19i  
18: Zinsanpassungsklausel im Kreditvertrag

→ Zivilverfahren ..... 129  
OGH 24. 7. 2019, 6 Ob 45/19i  
19: Akteneinsicht Dritter in Gesundheitsdaten  
*Mit Anmerkung von Georg Fellner*

→ Strafprozessrecht ..... 132  
OGH 8. 10. 2019, 11 Os 116/19x  
20: HV statt Strafverfügung

→ Strafrecht ..... 134  
OGH 3. 9. 2019, 14 Os 17/19k, 18/19g  
21: Bestechung von Beauftragten

## EvBl-Leitsätze

→ Erbrecht . . . . .	135
OGH 25. 7. 2019, 2 Ob 15/19y	
17: Ungleichbehandlung von Adoptivkindern im Testament der Eltern des Annehmenden	
→ Grundbuchsrecht . . . . .	136
OGH 24. 9. 2019, 5 Ob 151/19w	
18: Keine Grundbucheintragung ohne vollständige Urkunde(n)	
→ Heimaufenthaltsrecht . . . . .	136
OGH 12. 6. 2019, 7 Ob 87/19y	
19: Unzulässige Freiheitsbeschränkung durch „Einmal-Medikation“	
→ Konsumentenschutzrecht . . . . .	137
OGH 30. 10. 2019, 9 Ob 60/19t	
20: Adressat des Rücktrittsrechts des Wertpapierkäufers	
→ Sachenrecht . . . . .	137
OGH 24. 9. 2019, 8 Ob 61/19g	
21: Lärmimmissionen durch eine Seilbahnanlage	
→ Schadenersatzrecht . . . . .	138
OGH 24. 9. 2019, 5 Ob 118/19t	
22: Keine Haftung des Gebäudeinhabers für herabgefallenes Fassadenstück	
→ Strafprozessrecht . . . . .	139
OGH 10. 7. 2019, 13 Os 128/18z	
23: Kein Begründungsmangel bei Widerspruch zwischen Sanktionsausspruch und Entscheidungsgründen	
OGH 3. 9. 2019, 11 Os 68/19p . . . . .	139
24: Versuchsuntauglichkeit ist Gegenstand der Fragenrüge	

## Forum

→ Judikaturwende beim Kindesunterhalt – alles neu durch FaBo+ . . . . .	140
Anmerkung zu OGH 11. 12. 2019, 4 Ob 150/19s	
Von Peter Gruber und Martin Spitzer	

## Standards

→ Impressum . . . . .	100
→ Buchbesprechungen . . . . .	144

<b>Newsline</b> <i>Franz Rudorfer</i>	75
<b>Neues in Kürze</b> <i>Dominik Damm</i>	88
<b>Börseblick – Ein „Da Capo“ für den ATX?</b> <i>Stefan Maxian</i>	91
<b>Die soziale Gestaltungskraft des Vermögens von (Kredit-)Genossenschaften</b> <i>Holger Blisse</i>	92

**ABHANDLUNGEN**

<b>Zum Erfolg von Europas „erfolgreichstem“ Börseneinstiegssegment – Einsichten zu New Connect</b> <i>Eduard Gaar / Daniel Roß / Dirk Schiereck</i>	97
<b>Gesamtkosten, effektiver Jahreszins und zu zahlender Gesamtbetrag nach VKrG und HIKrG</b> <i>Matthias Writze</i>	107

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>EAA Guidelines on ICT and Security Risk Management – Überblick und Analyse</b> <i>Andreas Griessner</i>	119
<b>Die Finanzmärkte im zweiten Halbjahr 2019</b> <i>Monika Rosen-Philipp</i>	124
<b>Was ist eigentlich ... Brand Engagement?</b> <i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	127

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2643. Rechtsmissbräuchlicher Abruf einer Bankgarantie. OGH 25. 6. 2019, 1 Ob 8/19m (mit Anm von <i>G. Graf</i> )	129
2644. Insolvenzanfechtungsklage kein europäischer Vollstreckungstitel nach EuVTVO. OGH 5. 9. 2019, 17 Ob 12/19t	132
2645. Rücktrittsrecht nach § 5 Abs 2 KMG aF. OGH 30. 10. 2019, 9 Ob 60/19t	134
2646. Klauselentscheidung zu Art 9 SEPA-Verordnung. OGH 15. 10. 2019, 10 Ob 63/19s	135
2647. Wirksamkeit einer in AGB abgeschlossenen Gerichtsstandsvereinbarung. OGH 24. 9. 2019, 6 Ob 120/19v	136

## ERKENNTNISSE DES EUGH

94. Das Transparenzgebot der Klausel-RL verlangt es grundsätzlich nicht, dass der Kreditgeber im Verbraucherkreditvertrag alle Dienstleistungen im Einzelnen angibt, die als Gegenleistung für vom Verbraucher zu zahlende Bearbeitungsentgelte oder Bereitstellungsprovisionen erbracht werden.  
EuGH (3. Kammer) 3. 10. 2019, C-621/17 136
95. Die Klausel-RL steht der Vorgangsweise eines Gerichts entgegen, missbräuchliche Vertragsklauseln anzuwenden, wenn deren Wegfall zur Unwirksamkeit des Vertrags führen würde und die Unwirksamkeit nachteilig für den Verbraucher wäre, sofern dieser einer Beibehaltung der Klauseln nicht zugestimmt hat.  
EuGH (3. Kammer) 3. 10. 2019, C-260/18 140
96. Ein mit einer Klage aus einem Blankowechsel befasstes Gericht muss, wenn es ernsthafte Zweifel hinsichtlich deren Begründetheit hat, von Amts wegen prüfen, ob die zwischen den Parteien vereinbarten Vertragsbestimmungen missbräuchlich sind und kann zu diesem Zweck auch vom Gewerbetreibenden verlangen, die relevanten Schriftstücke vorzulegen.  
EuGH (1. Kammer) 7. 11. 2019, C-419/18 und C-483/18 146

In diesem Heft inserieren: Linde Verlag, S. 90, 96; OeKB, U 2; Raiffeisen Bank International, U 3.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:

LexisNexis® Online – [www.lexisnexus.at](http://www.lexisnexus.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2002);

Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009);

RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);

RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

## IMPRESSUM

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

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50, Fax: +43 1 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinski*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kals*; RA Dr. *Markus Kellner*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Prof. (FH) Dr. *Armin Kammel*, LL.M. (London), MBA (CLU); Hon.-Prof. Dir. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

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

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

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlags verwiesen ([www.lindeverlag.at/agb](http://www.lindeverlag.at/agb)): Die Autorin bzw. der Autor räumt dem Linde Verlag für die Dauer des Vertrages alle durch die Verwertungsgesellschaft Literar Mechana wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche nach deren Satzung, Wahrnehmungsvertrag und Verteilungsplan zur gemeinsamen Einbringung ein. Der Autor ist damit einverstanden, dass der Linde Verlag den ihm nach den jeweils geltenden Verteilungsplänen der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Verlagsanteil direkt ausgezahlt erhält, wobei sich der Autor verpflichtet, der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Werkmeldung zu bestätigen. Der Anteil des Autors bleibt davon unberührt. Für die Auszahlung und Abrechnung der durch die Verwertungsgesellschaften wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche gelten deren Verteilungsbestimmungen.

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