

24. Jahrgang / August 2020 / Nr. 8

# AS D3-Z240

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

**Arbeits- und SozialrechtsKartei**

**TOPTHEMA** Arbeitsrechtliche Fragen iZm COVID-19

**Monika Drs**

Urlaubsrechtliche Fragen anlässlich der COVID-19-Pandemie

**Andreas Gerhartl**

Kontrolle der Arbeitnehmer in der Coronakrise

**Thomas Rauch**

Die Dienstverhinderung durch eine Pandemie

**Gerhard Bremm**

Digitalisierte Betriebsratsarbeit 2.0

**Wolfgang Höfle**

Sind Nettoregelungen klug?

**Praxisinformationen**

Neues aus der Gesetzgebung

News aus SV-, LSt- und Arbeitsrecht

Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

**Linde**  
www.lindeverlag.at

# 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>MONIKA DRS</b> .....	282
<b>Topthema: Urlaubsrechtliche Fragen anlässlich der COVID-19-Pandemie</b>	
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	293
<b>Topthema: Kontrolle der Arbeitnehmer in der Coronakrise</b>	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	301
<b>Topthema: Die Dienstverhinderung durch eine Pandemie</b>	
<b>GERHARD BREMM</b> .....	305
<b>Topthema: Digitalisierte Betriebsratsarbeit 2.0</b>	
<b>WOLFGANG HÖFLE</b> .....	309
<b>Sind Nettoregelungen klug?</b>	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....	311
<b>Neues aus der Gesetzgebung</b>	
<ul style="list-style-type: none"><li>● Einmalzahlung für Arbeitslose</li><li>● Zusätzliche drei Wochen Sonderbetreuungsgeld</li><li>● Vorzeitige Auszahlung der Abfertigung alt für Bauarbeiter</li></ul>	<ul style="list-style-type: none"><li>● Budgetbegleitgesetz 2020</li><li>● Weitere Änderungen im Sozialversicherungsrecht</li></ul>
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	316
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer-und Arbeitsrecht in Kurzform</b>	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	320
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
<ul style="list-style-type: none"><li>● OGH: Rückzahlung von während der Ausbildung fortgezahltem Entgelt</li></ul>	
<b>Impressum</b> .....	U3

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z242

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 Krefel  
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



C.H. BECK

## 15/2020

10. August 2020

37. Jahrgang S. 977-1056

### Aus dem Inhalt

- M. Stoffels/F. Hultzsch  
**Arbeit auf Abruf nach der Novellierung des § 12 TzBfG** 977
- A. C. Wietfeld  
**Die vertragliche Gestaltung unbefristeter Saisonarbeitsverhältnisse** 983
- D. Martina  
**Heimarbeit und ihre Voraussetzungen** 988
- C. Kleinmann/C. Fündling  
**Kündigung des Geldwäschebeauftragten bei Betriebsstilllegung** 991
- T. Klebe  
**Betriebsverfassung digital?** 996
- EuGH  
**Abgeltung nicht genommenen Jahresurlaubs nach rechtswidriger Kündigung** 1001
- BAG  
**Air Berlin – Betriebsbegriff des Massenentlassungsrechts und Zuständigkeiten** 1006
- BAG  
**Verhaltensbedingte Kündigung – Interessenabwägung** 1022
- BVerfG  
**Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden gegen Neuregelung zur Tarifikollision** 1029



4550202015

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

## NZA Editorial

**Paul Gooren**

Urlaub ... ohne Ende?

III

## NZA aktuell

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

IX

**Impressum**

XVIII

## Aufsätze und Berichte

**Markus Stoffels / Ferdinand Hultsch**

Arbeit auf Abruf nach der Novellierung des § 12 TzBfG

977

**Anne Christin Wietfeld**

Die vertragliche Gestaltung unbefristeter Saisonarbeitsverhältnisse

983

**Dietmar Martina**

Heimarbeit und ihre Voraussetzungen

988

**Christof Kleinmann / Caroline Fündling**

Kündigung des Geldwäschebeauftragten bei Betriebsstilllegung

991

## Kommentar

**Thomas Klebe**

Betriebsverfassung digital?

996

## Buchbesprechungen

S. Uckermann, Betriebliche Versorgungszusagen an Gesellschafter-Geschäftsführer (*J. Intemann*)

999

## Blick ins Steuerrecht

**Jens Intemann**

Gewerblichkeit der Tätigkeit eines Rechtsanwalts als externer Datenschutzbeauftragter

1000

Steuerfreie Erstattung von Umzugskosten

1000

Kürzung der Lohnsteuer bei Handelsschiffen

1000

Rechtzeitige Abgabe einer Steuererklärung bei Antragsveranlagung

1000

Vermögensbindung bei einer Unterstützungskasse

1000

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	25. 06. 2020 – C-762/18, C-37/19	<b>Abgeltung nicht genommenen Jahresurlaubs nach rechtswidriger Kündigung</b>	1001
BAG	13. 02. 2020 – 6 AZR 146/19	<b>Air Berlin – Betriebsbegriff des Massenentlassungsrechts und Zuständigkeiten</b>	1006
BAG	07. 05. 2020 – 2 AZR 619/19	<b>Verhaltensbedingte Kündigung – Interessenabwägung</b>	1022
BAG	23. 06. 2020 – 3 AZN 442/20	<b>Widerruf einer Versorgungszusage kraft Gesamtzusage wegen wirtschaftlicher Notlage</b>	1025
BGH	20. 05. 2020 – IV ZR 124/19	<b>Vorausabtretung der Auszahlung der Versicherungsleistung aus Direktversicherung zur betrieblichen Altersversorgung</b>	1027

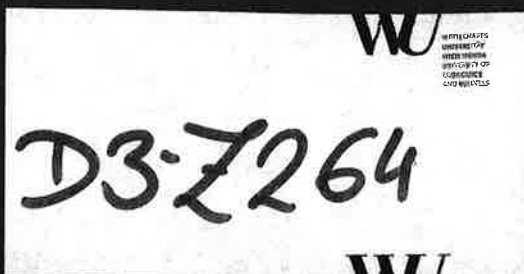
#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BVerfG	19. 05. 2020 – 1 BvR 672/19 ua	<b>Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden gegen Neuregelung zur Tarifkollision</b>	1029
BAG	19. 03. 2019 – 3 AZR 201/17	<b>Ablösende Betriebsvereinbarung – Dreistufiges Prüfungsschema</b>	1031
BAG	25. 06. 2019 – 3 AZR 458/17	<b>Ablösende Betriebsvereinbarung – Sach- und Nutzungsleistungen in der betrieblichen Altersversorgung (Ls.)</b>	1045
BAG	20. 11. 2019 – 5 AZR 39/19	<b>Berechnung eines tariflichen Krankengeldzuschusses</b>	1045
LAG Hessen	14. 01. 2020 – 4 TaBV 5/19	<b>Mitbestimmungspflichtige Versetzung bei Homeoffice (Ls.)</b>	1049

#### Verfahrensrecht

BAG	19. 02. 2020 – 10 AZR 19/19	<b>Innerbetriebliches und tarifliches Schlichtungsverfahren nach Beanstandung einer Leistungsbeurteilung</b>	1050
LAG Düsseldorf	04. 06. 2020 – 3 Ta 155/20	<b>Rechtswegbestimmungsverfahren im Rahmen eines einstweiligen Verfügungsverfahrens (Ls.)</b>	1056
ArbG Rostock	25. 03. 2020 – 4 Ga 6/20	<b>Wegfall der mündlichen Verhandlung aufgrund pandemiebedingter Einschränkungen (Ls.)</b>	1056

# 08.20



19. Jahrgang  
August 2020  
Seiten 301–348

## Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

www.ZESARdigital.de

Herausgeber:

- Prof. Dr. Ulrich Becker*  
Max-Planck-Institut München
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Prof. em. Dr. Maximilian Fuchs*  
Regensburg
- Prof. Dr. Franz Marhold*  
Wirtschaftsuniversität Wien
- Prof. Dr. Hartmut Oetker*  
Christian-Albrechts-Universität zu Kiel
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*  
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Reinhard Resch*  
Johannes Kepler Universität Linz
- Prof. Dr. Adam Sagan*  
Universität Bayreuth
- Prof. Dr. Gregor Thüsing*  
Rheinische Friedrichs-Wilhelms-  
Universität Bonn
- Ilka Wölfle, LL.M.*  
Europavertretung der deutschen  
Sozialversicherung, Brüssel

EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und  
Arbeitsrecht

Aufsätze

- D. Oppermann*  
Sozialleistungen für Geflüchtete im Fokus europäischer  
Sekundärmigration
- F. Terwey/M. Schneider*  
Soziale Binnenmarktwirtschaft und solidarische  
Sozialordnung als supranationale Garantien der EU
- M. Lemmert*  
Unionsrechtliche Bewertung der Indexierung des  
Kindergeldes der Kinder von Unionsbürgern mit  
Aufenthalt in einem anderen EU-Mitgliedstaat (Teil II)

Vorlagen an den  
EuGH

Bundesfinanzgericht (Österreich)  
Indexierung von Familienbeihilfen  
(*Anm. F. Kain*)

Rechtsprechung  
mit Anmerkungen

- EuGH,  
Wanderarbeitnehmer / Entgeltberechnung /  
Beschäftigung in der Schweiz  
(*Anm. H.-J. Reinhard*)
- EuGH,  
Befristete Arbeitsverträge / Interimsbeamte /  
Entschädigung  
(*Anm. A. Povedano Peramato*)

## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Sonderrentensysteme in Europa _____	301
	COVID-19: Auswirkungen auf die Beschäftigung von Menschen mit Behinderung _____	301
	Corona: Leitlinien zur Vermeidung von Engpässen bei Arzneimitteln _____	302
	Erleichterungen auch bei Sozialversicherungsbeiträgen für die am stärksten betroffenen Wirtschaftszweige _____	302
Parlament	KI – sicher und vertrauenswürdig soll sie sein _____	302
Europäische Einrichtungen	Robotik und Künstliche Intelligenz im Bereich sozialer Dienste _____	303
	Gesunde Arbeitsplätze – gegen die Pandemie _____	304
<b>AUFSÄTZE</b>		
	<i>Dr. Dagmar Oppermann</i> Sozialleistungen für Geflüchtete im Fokus europäischer Sekundärmigration _____	305
	<i>Dr. Franz Terwey/Manfred Schneider</i> Soziale Binnenmarktwirtschaft und solidarische Sozialordnung als supranationale Garantien der EU _____	313
	<i>Miriam Lemmert</i> Unionsrechtliche Bewertung der Indexierung des Kindergeldes der Kinder von Unionsbürgern mit Aufenthalt in einem anderen EU-Mitgliedstaat (Teil II) _____	321
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH</b>	Bundesfinanzgericht (Österreich) Indexierung von Familienbeihilfen <i>Anmerkung von Felicia Kain, LL. M., Wien</i> _____	327
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Soziale Sicherheit	<i>Wanderarbeitnehmer/Entgeltberechnung/Beschäftigung in der Schweiz</i> VO (EG) Nr. 883/2004 Urteil des EuGH vom 23. 1. 2020, Rs. C-29/19 (ZP ./ Bundesagentur für Arbeit), ECLI:EU:C:2020:36 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Hans-Joachim Reinhard, Fulda</i> _____	329
Sozialpolitik	<i>Befristete Arbeitsverträge/Interimsbeamte/Entschädigung</i> RL 1999/70/EG Urteil des EuGH vom 22. 1. 2020, Rs. C-177/18 (Almudena Baldonado Martín ./ Ayuntamiento de Madrid), ECLI:EU:C:2020:26 – <i>Anmerkung von Dr. Alberto Povedano Peramato, Köln</i> _____	338
<b>KURZ NOTIERT</b>	COVID-19: Grenzüberschreitender Einsatz von Gesundheitspersonal _____	348
<b>TAGUNGSHINWEIS</b>	Österreichische Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht _____	348
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>	_____	V
<b>GESAMTSCHAU</b>	_____	VII



# SOZIALE SICHERHEIT

FACHZEITSCHRIFT DER ÖSTERREICHISCHEN SOZIALVERSICHERUNG



## Empirische Ergebnisse zum Klimabereich

Der CO<sub>2</sub> Fußabdruck  
des österreichischen Gesundheitssystems

## (Fach-)ärztliche Versorgung am Best Point of Service

Unterschiedliche Sichtweisen  
und Erwartungen

## Information

Geschäftsführerhaftung für  
Sozialversicherungsbeiträge

## Internationales

Kurzarbeitergeld in der  
Europäischen Union







## FACHZEITSCHRIFT DER ÖSTERREICHISCHEN SOZIALVERSICHERUNG

### Liebe Leserinnen und Leser!

Die letzte Ausgabe vor dem Sommer widmet sich im aktuellen Teil der im Juni im Wiener Palmenhaus stattgefundenen Pressekonferenz zu



„Bewegt im Park“ sowie einem von der SVS im Burgenland initiierten Projekt zum Thema „Pension Aktiv“. Dabei soll den Pensionisten ein breites Angebot an Wissen und Kompetenz im Bereich Gesundheit und Vorsorge gemacht werden.

In einem umfangreichen Fachbeitrag präsentieren in der Folge Mag. Dr. Ulli Weisz (BOKU) und Dr. Peter Nowak (GÖG) empirische Ergebnisse zum Einfluss des österreichischen Gesundheitssystems auf den Klimabereich.

Der CO<sub>2</sub>-Fußabdruck ist dabei beträchtlich und der Konsum von Gesundheitsleistungen hält alleine einen Anteil von fast sieben Prozent am gesamt-nationalen Abdruck.

Mag. Sonja Scheffel (Team „Evidence-based Medicine“ im Dachverband) befasst sich in ihrem Artikel auch mit dem österreichischen Gesundheitssystem, jedoch unter dem Aspekt seiner Leistungsfähigkeit. Der „Best Point of Service“ wurde im Rahmen der jüngsten Gesundheitsreform zu einem Kernbegriff in der Gesundheitsversorgung und die Autorin erläutert dabei unterschiedliche Sichtweisen und Erwartungen.

Dabei geht es – aus naheliegender Grund – auch um eine Stärkung der ambulanten Versorgung und dazu werden auf breiter Ebene die Motive von Patienten erhoben, entweder eine Spitals-Ambulanz zu besuchen bzw. eine fachärztliche Versorgung in Anspruch zu nehmen. Zielsetzung dieser Untersuchung ist, die Primärversorgung in ihrer Ausbauphase optimal zu unterstützen und gegebenenfalls die eine oder andere Adaptierung vorzunehmen.

Schließlich erläutert Julia Zourek von der ÖGK-Landesstelle NÖ einige jener Fragen, die sich GmbH-Geschäftsführern mitunter bei Beitrags-schulden und Haftungsfragen stellen und somit eine hochwertige Rechtsinformation bietet.

Mit dieser Juni-Ausgabe darf ich mich nach 16 Jahren als verantwortlicher Redakteur der Fachzeitschrift „Soziale Sicherheit“ von Ihnen verabschieden. Es war eine höchst interessante und oftmals spannende Zeit. Ich bin dafür vielen Freunden und Kollegen dankbar, nicht zuletzt aber auch der österreichischen Sozialversicherung als einer traditions- und verdienstreichen Institution, die dieses Fachorgan ermöglicht. Meine Nachfolge wird ab der nächsten Ausgabe Marion Aleiter antreten und ich wünsche ihr das Allerbeste bei dieser schönen und zuweilen auch herausfordernden Aufgabe!

  
Dr. Wilhelm Donner

#### Impressum

Soziale Sicherheit, 73. Jahrgang • Fachzeitschrift für die Sozialversicherung, hrsg. gem. § 31 Abs. 3 Z. 7 ASVG • ISSN 0038-8085 • 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 Dwl. • Fotos: Cover: Nik Frey - Fotolia.com, Innen: Archiv „Soziale Sicherheit“, istockphoto.com, Fotolia.com • Cover-Layout & Innenentwurf: Manfred Fürst (www.manfreduerst.at) • Layout und Produktion: Atelier Indra Heim, 2751 Steinbrückl • Hersteller: Print Alliance HAV Produktions GmbH, Druckhausstrasse 1, 2540 Bad Vöslau • 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

### Nr. 6, herausgegeben im Juni 2020



#### Aktuell

- 246 Pressekonferenz zu „Bewegt im Park“ in diesem Sommer – Fortsetzung
- 246 Pension Aktiv – der Startschuss in einen neuen Lebensabschnitt

#### Empirische Ergebnisse

- 248 Der CO<sub>2</sub> Fußabdruck des österreichischen Gesundheitssystems  
*Dr. Peter Nowak, Mag. Dr. Ulli Weisz*

#### Primärversorgung

- 259 (Fach-)ärztliche Versorgung am Best Point of Service – unterschiedliche Sichtweisen und Erwartungen  
*Mag. Sonja Scheffel, BA*

#### Information

- 270 Geschäftsführerhaftung für Sozialversicherungsbeiträge  
*Julia Zourek, LL.B.*

#### Internationales

- 273 Kurzarbeitergeld in der Europäischen Union  
*Manfred Glombik*

#### SV-Europa

- 279 News 2/2020

#### Health System Watch III/2020

- 285 Regionale Variation der Gesundheitsversorgung in Österreich  
*Sophie Föbleitner, Thomas Czipionka*

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.

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 Vervielfältigungsstücken 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.

## Das Recht der Arbeit

Editorial

### ABHANDLUNGEN

**Arbeitsrechtliche Auswirkungen der COVID-19-Gesetze – ausgewählte Probleme**

ELIAS FELTEN/WALTER J. PFEIL

**Der Arbeitsunfall im Homeoffice**

RUDOLF MÜLLER

**Betriebsratswahlen unter dem COVID-19-Regime**

GEORG SCHIMA/JOHANNA PINZOLITS

### ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

**Anspruch auf einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld eines Grenzgängers**

MARTIN SONNTAG

**Beitragsgrundlagenmeldung und Pensionshöhe**

REINHARD RESCH

**Arbeitsmarktzugang für AsylwerberInnen: Keine unmittelbare Anwendung der AufnahmeRL**

KEVIN FREDY HINTERBERGER/JOHANNES PEYRL

**Verfristete Entlassung trotz Suspendierung – Anfechtungsrecht gewahrt**

KARIN BURGER-EHRNHOFER

**Aussetzung und Ausbildungskostenklausel**

GERT-PETER REISSNER

**Dienstgeberhaftungsprivileg im Shop-in-Shop-System**

MARIO NIEDERFRINIGER

**Zur inhaltlichen Reichweite von § 2a AVRAG**

ANDREAS MAIR

**Die Sicherung einer Dienstfindungsvergütung nach der Novellierung des § 3a Abs 1 IESG**

JULIA HERLER

**Keine Geltendmachung der Ungültigkeit eines Betriebsversammlungsbeschlusses durch den Arbeitgeber**

PETER JABORNEGG

**Beurteilung des Pflegebedarfs und PflegegeldEinstufung**

FABIAN SCHAUP

**Kinderbetreuungsgeld für Krisenpflegeeltern?**

RUDOLF MÜLLER

**Keine unionsrechtlichen Auswirkungen auf die Verjährung des Urlaubsanspruchs nach § 4 Abs 5 UrlG?**

SUSANNE AUER-MAYER

**Insolvenz-Entgelt für Zeitausgleich**

PETER SCHÖFFMANN

### 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

AO.UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN RISAK

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

NR.  
389

MONAT  
August

JAHR  
70.



4/2020

Editorial	295
<b>ABHANDLUNGEN</b>	
Arbeitsrechtliche Auswirkungen der COVID-19-Gesetze – ausgewählte Probleme ELIAS FELTEN/WALTER J. PFEIL	295
Der Arbeitsunfall im Homeoffice RUDOLF MÜLLER	311
Betriebsratswahlen unter dem COVID-19-Regime GEORG SCHIMA/JOHANNA PINCZOLITS	317
<b>ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN</b>	
Anspruch auf einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld eines Grenzgängers MARTIN SONNTAG zu EuGH vom 18.9.2019, C-32/18, Moser	324
Beitragsgrundlagenmeldung und Pensionshöhe REINHARD RESCH zu VwGH vom 2.7.2019, Ra 2018/08/0248	328
Arbeitsmarktzugang für AsylwerberInnen: Keine unmittelbare Anwendung der AufnahmeRL KEVIN FREDY HINTERBERGER/JOHANNES PEYRL zu VwGH vom 28.4.2020, Ro 2019/09/0011	332
Verfristete Entlassung trotz Suspendierung – Anfechtungsrecht gewahrt KARIN BURGER-EHRNHOFER zu OGH vom 23.7.2019, 9 ObA 20/19k	337
Aussetzung und Ausbildungskostenklausel GERT-PETER REISSNER zu OGH vom 23.7.2019, 9 ObA 35/19s	341
Dienstgeberhaftungsprivileg im Shop-in-Shop-System MARIO NIEDERFRINIGER zu OGH vom 23.7.2019, 9 ObA 39/19d	347
Zur inhaltlichen Reichweite von § 2a AVRAG ANDREAS MAIR zu OGH vom 23.7.2019, 9 ObA 87/19p	351
Die Sicherung einer Dienstfindungsvergütung nach der Novellierung des § 3a Abs 1 IESG JULIA HERLER zu OGH vom 24.7.2019, 8 ObS 8/19p	354
Keine Geltendmachung der Ungültigkeit eines Betriebsversammlungsbeschlusses durch den Arbeitgeber PETER JABORNEGG zu OGH vom 24.7.2019, 8 ObA 30/19y	359
Beurteilung des Pflegebedarfs und Pflegegeldeinstufung FABIAN SCHAUP zu OGH vom 30.7.2019, 10 ObS 53/19w	367
Kinderbetreuungsgeld für Krisenpflegeeltern? RUDOLF MÜLLER zu OGH vom 30.7.2019, 10 ObS 65/19k	371
Keine unionsrechtlichen Auswirkungen auf die Verjährung des Urlaubsanspruchs nach § 4 Abs 5 UrlG? SUSANNE AUER-MAYER zu OGH vom 29.8.2019, 8 ObA 62/18b	378
Insolvenz-Entgelt für Zeitausgleich PETER SCHÖFFMANN zu OGH vom 29.8.2019, 8 ObS 1/19h	383



## AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

- Eine kleine Geschichte der großen Seuchen 388  
ANITA ZIEGERHOFER

## BUCHBESPRECHUNGEN

- Hamann (Hrsg)* 393  
Adelheid Popp – Jugend einer Arbeiterin  
RUDOLF MÜLLER
- Greve* 394  
Das „System Sauckel“ – Der Generalbevollmächtigte für den Arbeitseinsatz und die Arbeitskräftepolitik in der besetzten  
Ukraine 1942–1945  
KLAUS-DIETER MULLEY
- Hofmann/Kreiml/Weiss (Hrsg)* 396  
Umbrüche. Umdenken – Arbeit und Gesellschaft aus wissenschaftlicher und betrieblicher Perspektive  
KLAUS FIRLEI
- Kietaibl/Resch (Hrsg)* 397  
Aktuelle Neuerungen im Arbeitsrecht – Gleichstellung Arbeiter und Angestellte und Datenschutz NEU  
MONIKA DRS
- Auer-Mayer/Felten/Pfeil (Hrsg)* 399  
AZG – Arbeitszeitgesetz – Kurzkomentar  
REINHARD RESCH
- Soukup (Hrsg)* 400  
Neoliberale Union oder soziales Europa? Ansätze und Hindernisse für eine soziale Neuausrichtung der EU  
KLAUS FIRLEI
- Martinek/Mazal/Wetscherek (Hrsg)* 401  
Sozialpolitik und Zukunftssicherheit – Tagungsberichte Denkwerkstatt St. Lambrecht 2017 und 2018  
KLAUS FIRLEI
- Hitz* 402  
IT-Kollektivvertrag – Kommentar  
JOHANNES WARTER
- Haipeter* 404  
Interessenvertretung bei Volkswagen – Neue Konturen einer strategischen Mitbestimmung  
PETRA STREITHOFER
- Bourazeri* 405  
Tarifautonomie und Wirtschaftskrise  
MARTIN RISAK
- Dobрева/Hack-Leoni/Holenstein/Koller/Nedi (Hrsg)* 406  
Neue Arbeitsformen und ihre Herausforderungen im Arbeits- und Sozialversicherungsrecht – Dokumentation der  
8. Assistentinnen- und Assistententagung  
MARTIN RISAK

## ANKÜNDIGUNG

- Ankündigung Zeller Tagung 408

# DRdA infas

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

## ENTSCHEIDUNGEN

**Bloßes Nichterscheinen am Arbeitsplatz – kein konkludenter vorzeitiger**

OGH 26.2.2020, 9 ObA 144/19w

**Kein Ausbildungskostenrückerersatz bei mangelnder Transparenz der Bedingungen der Rückzahlungsverpflichtung**

OGH 26.2.2020, 9 ObA 124/19d

**Keine Sicherung der Urlaubersatzleistung für bereits verjährten Urlaub durch Insolvenz-Entgelt-Fonds**

OGH 24.4.2020, 8 ObS 2/20g

**Gänzliche Nachsichtgewährung bei Vereitelung einer Beschäftigungsaufnahme durch Hinweis auf Einstellungszusage**

BVwG 26.2.2020, W209 2219970-1

**Kein Unfallversicherungsschutz bei einem vom Arbeitgeber organisierten Skitag**

OGH 18.2.2020, 10 ObS 13/20i

**Grenzen des Unfallversicherungsschutzes bei „Umgebungstätigkeiten“ bei der Freiwilligen Feuerwehr**

OGH 21.1.2020, 10 ObS 175/19m

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z258

## AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

**Die Gesetzgebung anlässlich Covid-19 – ein Rückblick**

PHILIPP BROKES

**Schutz der COVID-19-Risikogruppe, Teil 1: Sozialversicherungsrecht**

CAROLINE KRAMMER

**Schutz der COVID-19-Risikogruppe, Teil 2: ArbeitnehmerInnenschutz und Arbeitsrecht**

PETRA STREITHOFER

**Covid-19-Pandemie: Umfangreiche Änderungen im Insolvenzrecht**

MARGIT MADER

**Covid-19: Was ändert sich in der Sozialversicherung?**

SOPHIA MARCIAN/PIA ANDREA ZHANG

**Update: Die Corona-Kurzarbeit geht in die 2. Phase**

REGINA ZECHNER



## 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

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN RISAK

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

4/2020

## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

- 98 Bloßes Nichterscheinen am Arbeitsplatz – kein konkludenter vorzeitiger Austritt  
OGH 26.2.2020, 9 ObA 144/19w 230
- 99 Orientierung am Kollektivvertrag bei der Beurteilung der Angemessenheit des Entgelts auch bei freiem Dienstvertrag  
OGH 27.2.2020, 8 ObA 1/20k 230
- 100 Auslegung einer Konkurrenzklausele  
OGH 27.2.2020, 8 ObA 62/19d 231
- 101 Berechtigter Rückforderungsanspruch bei irrtümlicher Zahlung eines überhöhten Betrags nach Vergleichsabschluss  
OGH 22.1.2020, 9 ObA 90/19d 232
- 102 Keine Bindung des Gerichts an Leistungsbescheide des Sozialversicherungsträgers im Regressverfahren gem § 334 ASVG bei fehlender Einbindung des Schädigers  
OGH 27.2.2020, 8 ObA 7/19s 234
- 103 Kein Ausbildungskostenrückerersatz bei mangelnder Transparenz der Bedingungen der Rückzahlungsverpflichtung  
OGH 26.2.2020, 9 ObA 124/19d 236
- 104 Keine Sicherung der Urlaubersatzleistung für bereits verjährten Urlaub durch Insolvenz-Entgelt-Fonds  
OGH 24.4.2020, 8 ObS 2/20g 237
- 105 Anspruch auf Insolvenz-Entgelt bei Zurückweisung eines Insolvenzantrags mangels Vermögens gegen einen im Vereinsregister ohne Abwicklung gelöschten Verein  
OGH 27.2.2020, 8 ObS 13/19y 238
- 106 Sicherung der bis zum Insolvenztichtag erworbenen Anwartschaft für Jubiläumsgeld durch Insolvenz-Entgelt-Fonds auch bei Fälligkeit nach Berichtstagsatzung  
OGH 24.4.2020, 8 ObS 11/19d 241
- 107 Entscheidung über Zuständigkeit des Arbeits- und Sozialgerichts nicht vom Rechtsmittelausschluss des § 45 JN erfasst  
OGH 24.4.2020, 8 ObA 17/20p 242
- 108 Dienstzeiten bei einem ausgegliederten Rechtsträger sind keine Vordienstzeiten im Bundesdienst  
OGH 26.2.2020, 9 ObA 3/20m 243
- 109 Keine neuerliche Vordienstzeitenanrechnung aufgrund der Bundesbesoldungsreform 2015  
OGH 26.2.2020, 9 ObA 145/19t 244

### ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

- 110 Gänzliche Nachsichtgewährung bei Vereitelung einer Beschäftigungsaufnahme durch Hinweis auf Einstellungszusage  
BVwG 26.2.2020, W209 2219970-1 245

### SOZIALRECHT

- 111 Auszahlungsmodalitäten einer Pension sind keine Leistungssache  
OGH 8.4.2020, 10 ObS 44/20y 246
- 112 Kein Kostenersatz nach Marktpreisen bei häuslicher medizinischer Intensivpflege  
OGH 18.2.2020, 10 ObS 103/19y 246
- 113 Rechtsschutz bei Versagung von Leistungen aus dem Unterstützungsfonds  
OGH 27.3.2020, 10 ObS 25/20d 250
- 114 Unterscheidung zwischen Kostenübernahme und Kostenerstattung in der Krankenversicherung  
OGH 27.3.2020, 10 ObS 27/20y 251
- 115 Keine Kostenerstattung für Heilmittel ohne ärztliche Verordnung  
OGH 16.4.2020, 10 ObS 131/19s 252

116 Kein Unfallversicherungsschutz bei einem vom Arbeitgeber organisierten Skitag OGH 18.2.2020, 10 ObS 13/20i	253
117 Grenzen des Unfallversicherungsschutzes bei „Umgebungstätigkeiten“ bei der Freiwilligen Feuerwehr OGH 21.1.2020, 10 ObS 175/19m	254
118 Für Versicherungszeiten vor 1.1.2005 bleibt die Unterscheidung zwischen Beitrags- und Ersatzzeiten bestehen OGH 27.3.2020, 10 ObS 146/19x	255
119 Tod als mögliche Folge des Arbeitsunfalles reicht für Leistungsanspruch nicht aus OGH 16.4.2020, 10 ObS 134/19g	256
120 Familienzeitbonus: Vorliegen des gemeinsamen Haushalts während der gesamten beantragten Anspruchsdauer notwendig – späteres Einschränken der Bezugsdauer nicht möglich OGH 21.1.2020, 10 ObS 113/19v	256
121 Getrenntlebende Eltern: Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld nur für den Familienbeihilfe beziehenden Elternteil OGH 16.4.2020, 10 ObS 16/20f	257
122 Kein Anspruch auf Kinderbetreuungsgeld für Diplomatin mit Dienstort und Wohnsitz in Brasilien OGH 18.2.2020, 10 ObS 180/19x	258
123 Kein Export von Rehabilitationsgeld bei langjährigem Wohnsitz und überwiegender Berufstätigkeit in anderem Mitgliedstaat EuGH 5.3.2020, C-135/19, <i>Pensionsversicherungsanstalt</i>	260

## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Die Relevanz des Alters bei der Kündigungsanfechtung wegen Sozialwidrigkeit DIANA HOLZINGER	263
Dürfen die Arbeiterkammern Solo-Selbständige/EPU beraten bzw vertreten? JOHANN KRIEGNER	266
Bundessozialgericht: Neue Tendenzen beim Wegunfall RUDOLF MÜLLER	270

## AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Die Gesetzgebung anlässlich Covid-19 – ein Rückblick PHILIPP BROKES	273
Schutz der COVID-19-Risikogruppe, Teil 1: Sozialversicherungsrecht CAROLINE KRAMMER	278
Schutz der COVID-19-Risikogruppe, Teil 2: ArbeitnehmerInnenschutz und Arbeitsrecht PETRA STREITHOFER	282
Covid-19-Pandemie: Umfangreiche Änderungen im Insolvenzrecht MARGIT MADER	288
Covid-19: Was ändert sich in der Sozialversicherung? SOPHIA MARCIAN/PIA ANDREA ZHANG	293
Update: Die Corona-Kurzarbeit geht in die 2. Phase REGINA ZECHNER	300

## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Pflege von Angehörigen – Aktuelle Judikatur zur Weiter- und Selbstversicherung in der Pensionsversicherung CAROLINE KRAMMER/PIA ANDREA ZHANG	304
---	-----

## NEUE BÜCHER

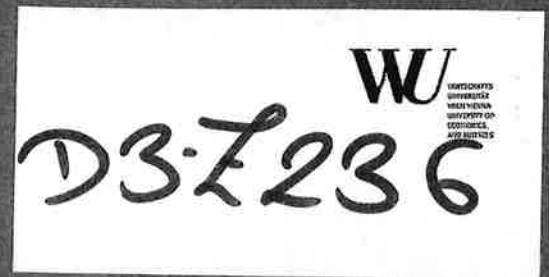
<p><i>Gagawczuk/Gahleitner/Leitsmüller/Lugger/Preiss/Schneller</i>  <b>Der Aufsichtsrät – Ratgeber</b>                      HELMUT ENGELBRECHT</p>	308
<p><i>Ludwig/Simon/Wagner (Hrsg)</i>                      Entgrenzte Arbeit, (un)begrenzte Solidarität? Bedingungen und Strategien gewerkschaftlichen Handelns im flexiblen Kapitalismus                      URSULA FILIPIĆ</p>	308
<p><i>Steinlechner/Kranlich/Großinger</i>                      Kollektivvertrag für Arbeiter/innen und Angestellte in privaten Kuranstalten und Rehabilitationseinrichtungen                      CATHRINE GRIGO</p>	309
<p><i>Drs</i>                      Urlaubsrecht                      JULIA HERLER</p>	309
<p><i>Zink (Hrsg)</i>                      Arbeit und Organisation im digitalen Wandel                      ALEXANDRA HOLZER</p>	310
<p><i>Steinacker</i>                      Haftung der Organwalter                      SILVIA HRUŠKA-FRANK</p>	310
<p><i>Deinert/Heuschmid/Zwanziger (Hrsg)</i>  <b>Arbeitsrecht – Handbuch für die Praxis</b>                      FRANK HUSSMANN</p>	311
<p><i>Boecken/Joussen</i>                      Teilzeit- und Befristungsgesetz – Handkommentar                      WOLFGANG KOZAK</p>	311
<p><i>Höllwerth/Ziehensack (Hrsg)</i>                      ZPO – Taschenkommentar                      THOMAS MAJOROS</p>	312
<p><i>Lasser</i>  <b>(Aus)brennen für Gerechtigkeit – Alltag und Arbeitsbedingungen in Betreuungsberufen</b>                      MAGDALENA MISSBICHLER</p>	312
<p><i>Sonntag (Hrsg)</i>  <b>GSVG – Gewerbliches Sozialversicherungsgesetz – Jahreskommentar</b>                      STEPHANIE PRINZINGER</p>	313
<p><i>Meyer/Hölscheidt (Hrsg)</i>                      Charta der Grundrechte der Europäischen Union                      FABIAN SCHAUP</p>	313
<p><i>Helml</i>                      Arbeitnehmer fragen – Betriebsräte antworten. Die 133 wichtigsten Fragen an den Betriebsrat                      MARTIN SOUCEK</p>	314
<p><i>Maschmann (Hrsg)</i>  <b>Total Compensation – Handbuch der Entgeltgestaltung</b>                      MARTIN SOUCEK</p>	314
<p><i>von Appen</i>                      New Work unplugged – Die Arbeitswelt von morgen heute gestalten                      TAMARA THÖNY-MAIER</p>	315
<p><i>Linck/Krause/Bayreuther</i>                      Kündigungsschutzgesetz                      BARBARA TROST</p>	315
<p><i>Göpfert/Schöne (Hrsg)</i>  <b>Handbuch Arbeitsrecht in Restrukturierung und Insolvenz</b>                      ANDREAS WELLENZOHN</p>	316
<p><i>Mauer</i>                      Personaleinsatz im Ausland                      SEBASTIAN ZANKEL</p>	316
<p><b>BÜCHEREINGANG</b></p>	317





6710

6. August 2020



# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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



### THEMA

» **Christoph Wiesinger:** Der Facharbeiterbegriff im Arbeits- und Sozialversicherungsrecht

### RECHTSPRECHUNG

- » LSD-BG: Bestimmungen zur Unterentlohnung nicht verfassungswidrig
- » Pflicht zur Bereitstellung von Lohnunterlagen durch den Arbeitskräfteüberlasser
- » Pflegeleistungen in einer psychiatrischen Station – Schwerarbeit?

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Konjunkturstärkungsgesetz 2020 – BGBl

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » Corona-Kurzarbeit: Eckpunkte der Phase 3



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA – ARBEITS- UND SOZIALVERSICHERUNGSRECHT****Christoph Wiesinger: Der Facharbeiterbegriff im Arbeits- und Sozialversicherungsrecht**

3

Der Begriff „Facharbeiter“ taucht sowohl in Gesetzen als auch in Kollektivverträgen auf. Da es sich bei Facharbeitern um eine besondere Gruppe innerhalb der Arbeiter handelt, stellen sich die Fragen, wer zu dieser Gruppe zählt und welche besonderen Rechtsfolgen an die Eigenschaft, Facharbeiter zu sein, gebunden sind. Antworten dazu liefert der aktuelle Beitrag von MMag. Dr. Christoph Wiesinger.

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

LSD-BG: Bestimmungen zur Unterentlohnung nicht verfassungswidrig	6
Absehen von der Verhängung einer Strafe wegen Unterentlohnung	7
Pflicht zur Bereitstellung von Lohnunterlagen durch den Arbeitskräfteüberlasser	8
Pflicht zur Bereithaltung „sämtlicher“ Unterlagen zur Lohneinstufung	9

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Erwerb von Schwerarbeitszeiten während des Urlaubs	9
Pflegeleistungen in einer psychiatrischen Station – Schwerarbeit?	10

**» STEUERRECHT**

Keine Nachsicht bei unrechtmäßig vorgeschriebenen Abgaben	12
Mittelpunkt der Lebensinteressen bei Doppelwohnsitz	12

---

**NEUE VORSCHRIFTEN****» STEUERRECHT**

Konjunkturstärkungsgesetz 2020 – BGBl	13
Investitionsprämienengesetz – BGBl	17

---

**AUS DEN BEHÖRDEN****» WKO, ÖGB**

Corona-Kurzarbeit: Eckpunkte der Phase 3	18
--	----

---

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

---

**IMPRESSUM**

19

# Arbeit & Wirtschaft

WU  
D3-Z237  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



## Neue Perspektiven

*Wie wir aus der Krise kommen,  
was wir aus ihr lernen können und  
warum wir neue Utopien brauchen.*

**Völlig losgelöst! / 14**

Jugendarbeitslosigkeit explodiert.  
Was jetzt dringend passieren muss.

**Kürzung, ja bitte! / 22**

Eigentlich stecken wir schon mitten  
in der Arbeitszeitverkürzung.

# Inhalt

## WER SOLL DAS ALLES ZAHLEN?

**26** Zu Staatsschulden haben die allermeisten völlig falsche Vorstellungen, Staaten funktionieren nicht wie normale Haushalte. Kann ein Staat deshalb überhaupt bankrottgehen – und müssen wir Schulden auch zurückzahlen?

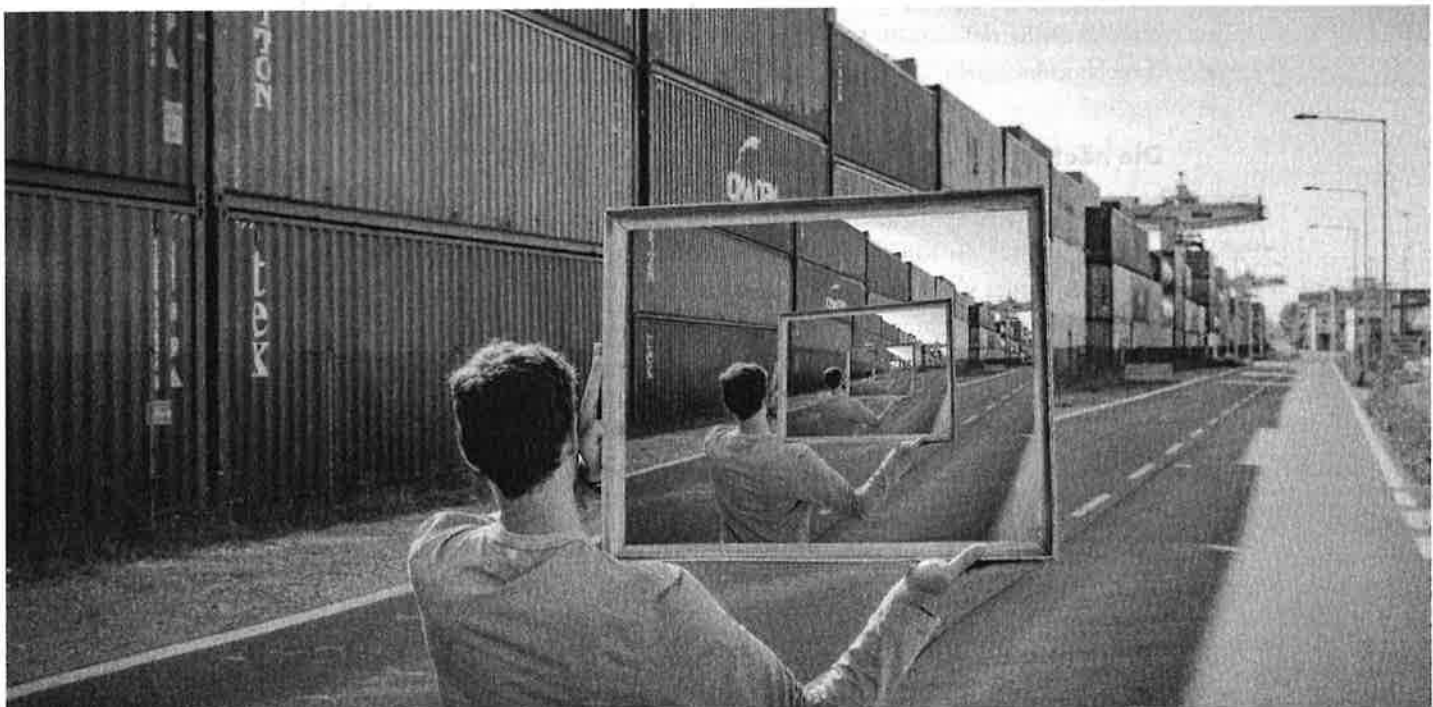
## AUF DIE FÜSSE STELLEN, LAUT WERDEN, SOLIDARISCH SEIN

**30** Die Zivilgesellschaft hat sich solidarisch gezeigt, und Corona hat Missstände in der 24-Stunden-Betreuung deutlich sichtbar gemacht. Doch das nützt nichts – Verbesserungen gibt es keine. Dabei liegen längst konkrete Vorschläge auf dem Tisch.

## DIE KRAFT DER UTOPIE

**38** „Wir brauchen eine klare Vorstellung und eine Agenda für den sozial-ökologischen Umbau. Dafür müssen wir mobilisieren und parallel Debatten über eine gesellschaftliche Utopie führen“, sagt Dierk Hirschel, Chefökonom der deutschen Gewerkschaft ver.di, im Interview.

<b>Wir müssen nur wollen</b>	<b>6</b>
Wie soll es weitergehen? Unterwegs mit drei visionären Frauen	
<b>Die große Frage</b>	<b>11</b>
Es antwortet Carina Altreiter, Soziologin	
<b>Stahlkrise und Kreisky-Kommission</b>	<b>12</b>
Was uns die achtziger Jahre für die Krisen von heute mitgeben	
<b>Völlig losgelöst!</b>	<b>14</b>
Was Arbeitslosigkeit in der Jugend anrichtet	
<b>Was können wir aus der Krise lernen?</b>	<b>17</b>
Fünf Betriebsrät*innen verraten ihre Lektion	
<b>Wohin des Weges, Kapitalismus?</b>	<b>18</b>
Die Corona-Krise lädt zur Vorstellung einer anderen Gesellschaft ein	
<b>Kürzung, ja bitte!</b>	<b>22</b>
Weshalb es eine Arbeitszeitverkürzung braucht	
<b>Wer bekommt was?</b>	<b>24</b>
Die COVID-19-Gesetze und ihre Maßnahmen im Überblick	
<b>A&amp;W Blog</b>	<b>35</b>
Der Sozialstaat als Stabilitätsanker in der Krise	
<b>Aus der Krise in die Krise</b>	<b>42</b>
Was wir aus der Corona-Krise für die Klimakrise lernen können	
<b>Zu guter Letzt</b>	<b>46</b>
Das letzte Wort hat diesmal Wolfgang Katzian, ÖGB-Präsident	





# ZEuS

23. Jahrgang 2020  
Seiten 225-370

# 02

ZEITSCHRIFT FÜR EUROPAR

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

D3-Z57



Herausgeber

Marc Bungenberg  
Christian Calliess  
Thomas Giegerich  
Michael Hahn  
Torsten Stein

Carsten Hefeker

**Europas Industrie- und Handelspolitik: Eine Bewertung der deutschen und europäischen Strategien aus ökonomischer Sicht**

Till Müller-Ibold

**Der Einfluss Chinas auf die Wirtschaft – Konsequenzen für die europäische Wettbewerbs- und Außenhandelspolitik**

Marc Bungenberg, Pieter Van Vaerenbergh

**Countervailing Measures und das Chinesische Beitrittsprotokoll zur WTO**

Simon Guilliard

**Herausforderung China – beihilfenrechtliche Implikationen und Ansatzpunkte für legislative Konsequenzen**

Patricia Trapp

**Chinesische Staatsunternehmen – Eine Herausforderung für das europäische Wettbewerbsrecht?**

Caroline Glöckle, Aike Würdemann

**The Atypical Fashion of the Us-China 'Phase 1'-Deal: Context, Content and Perspectives**



**Nomos**

**Herausgeber:** Prof. Dr. Marc Bungenberg LL.M. (Lausanne) | Prof. Dr. Christian Calliess LL.M.Eur. | Prof. Dr. Thomas Giegerich LL.M. (Virginia) | Prof. Dr. Michael Hahn LL.M. (Michigan) | Prof. Dr. Torsten Stein

**Gründungsherausgeber:** Prof. em. Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Georg Ress

Europa-Institut der Universität des Saarlandes · Sektion Rechtswissenschaft · Postfach 15 11 50 · D-66041 Saarbrücken

**Schriftleitung:** Ass. iur. Christina Backes, lic. en droit (V.i.S.d.P.)

**Redaktion:** Prof. Dr. Jürgen Bröhmer | Dr. Christian von Buttlar LL.M. | Prof. Dr. Iris Canor | Mareike Fröhlich LL.M. | Eileen Fuchs LL.M. | Dr. Oskar Gstrein LL.M. | Christiane Hillesheim LL.M.Eur. | Prof. Dr. Robin van der Hout LL.M. | André Husheer | Dr. Kai-Michael König | Helen Kuchler | Tilmann Lahann LL.M.Eur. | Dieter Lang LL.M.Eur. | Julia Legleitner LL.M.Eur. | Prof. Dr. Maria Meng-Papantoni | Prof. Dr. Zlatan Meškic | Kristina Müller | Prof. Dr. Alexander Proelß | Prof. Dr. Dagmar Richter | Rüdiger Sailer | Rupert Steinlein LL.M.Eur. | Dr. Anne Thies LL.M. | Dr. Anja Trautmann LL.M. | Dr. Jörg Ukrow LL.M.Eur. | Sebastian Zeitzmann LL.M.

## Inhalt

Carsten Hefeker

**Europas Industrie- und Handelspolitik: Eine Bewertung der deutschen und europäischen Strategien aus ökonomischer Sicht**

227

Till Müller-Ibold

**Der Einfluss Chinas auf die Wirtschaft – Konsequenzen für die europäische Wettbewerbs- und Außenhandelspolitik**

239

Marc Bungenberg, Pieter Van Vaerenbergh

**Countervailing Measures und das Chinesische Beitrittsprotokoll zur WTO**

267

Simon Guilliard

**Herausforderung China – beihilfenrechtliche Implikationen und Ansatzpunkte für legislative Konsequenzen**

295

Patricia Trapp

**Chinesische Staatsunternehmen – Eine Herausforderung für das europäische Wettbewerbsrecht?**

327

Caroline Glöckle, Aike Würdemann

**The Atypical Fashion of the Us-China ‘Phase 1’-Deal: Context, Content and Perspectives**

347



DE GRUYTER

2020 · VOLUME 14 · ISSUE 1  
ISSN 2306-3734 · e-ISSN 1995-5855

# ICL JOURNAL

VIENNA JOURNAL ON IN-  
CONSTITUTIONAL LAW

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

D3-Z289

EDITORS-IN-CHIEF

*Christoph Bezemek*

*Harald Eberhard*

*Claudia Fuchs*

DE  
|  
G

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

## Contents

### Articles

Catalina Torres-Artunduaga and Santiago García-Jaramillo  
**Democratizing the Doctrine of Unconstitutional Constitutional Amendments: The Puzzle of Amending the Judiciary Branch — 1**

Eszter Polgári  
**In Search of a Standard: References to the Rule of Law in the Case-law of the European Court of Human Rights — 43**

Boleslaw Z Kabala  
**Judicial Review (Departmentalism) vs Supremacy: The Connection to a 17th Century Debate and a Dilemma for Today — 71**

Paul Cliteur and Afshin Ellian  
**The Five Models for State and Religion: Atheism, Theocracy, State Church, Multiculturalism, and Secularism — 103**





# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

D3-Z132

DOV

73. Jahrgang August 2020  
Heft 15 Seiten 645–700



Thematischer Schwerpunkt:

**COVID-19-Pandemie**

**Lorenz Leitmeier**, Corona und „Ultra-vires“: Recht an der Grenze

**Michael Fuchs**, Corona, „Gesundheitsdiktatur“ und „Legisid“

**Michael Brenner**, Entschädigungsansprüche von Hotels und Gaststätten im Angesicht von COVID-19?

**Lukas Struß/Johannes Fabi**, Entschädigungsansprüche für unternehmensbezogene Eingriffe nach dem IfSG

**Maximilian Gerhold/Thomas Öller/Sören Strahl**, Kommt die öffentliche Hand ungeschoren davon?

**Buchbesprechungen**

**Rechtsprechung in Leitsätzen**

www.doev.de  
Kohlhammer

**15**

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Lorenz Leitmeier</i> , Starnberg, Corona und „Ultra-vires“: Recht an der Grenze .....	645
<i>Michael Fuchs</i> , Berlin, Corona, „Gesundheitsdiktatur“ und „Legisid“ .....	653
<i>Michael Brenner</i> , Jena, Entschädigungsansprüche von Hotels und Gaststätten im Angesicht von COVID-19? .....	660
<i>Lukas Struß/Johannes Fabi</i> , Düsseldorf, Entschädigungsansprüche für unternehmensbezogene Eingriffe nach dem IfSG .....	665
<i>Maximilian Gerhold/Thomas Öller/Sören Strahl</i> , Passau, Kommt die öffentliche Hand ungeschoren davon? .....	676

## Buchbesprechungen

<i>Eike Michael Frenzel</i> (Hrsg.), Was bleibt – „Frühvollendete“ in der Wissenschaft vom Öffentlichen Recht ( <i>Michael Kilian</i> ) .....	686
<i>Walter Leisner</i> , Der schöne Staat – Ästhetik in rechtlicher Ordnung ( <i>Michael Kilian</i> ) .....	687
<i>Margrit Seckelmann</i> (Hrsg.), Digitalisierte Verwaltung – Vernetztes E-Government; 2., völlig neu bearbeitete Auflage ( <i>Lars Bostelmann</i> ) .....	689

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

491. <i>EuGH</i> , Urteil vom 23.4.2020 – C-101/19 u. C-102/19 – Deutsche Homöopathie-Union DHU-Arzneimittel GmbH & Co. KG – Angaben auf dem Etikett und in der Packungsbeilage homöopathischer Arzneimittel .....	691
492. <i>EuGH</i> , Urteil vom 23.4.2020 – C-710/18 – WN – Anerkennung von Vordienstzeiten einer Lehrkraft in einem anderen EU-Staat .....	691

### Verfassungsgerichte

493. <i>BVerfG</i> , Urteil vom 19.5.2020 – 1 BvR 2835/17 – Strategische Ausland-Ausland-Fernmeldeaufklärung des BND .....	691
494. <i>BVerfG</i> , Urteil vom 26.5.2020 – 1 BvL 5/18 – Versorgungsausgleich bei Ehescheidungen .....	692
495. <i>ThürVerfGH</i> , Urteil vom 22.4.2020 – VerfGH 20/19 – Recht auf Herausgabe digitaler Daten im Zusammenhang mit einem Gesetzgebungsverfahren .....	692

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

496. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 6.2.2020 – 9 C 9.18 – Vorausleistung auf den Erschließungsbeitrag .....	693
497. <i>BVerwG</i> , NK-Beschluss vom 24.2.2020 – 9 BN 9.18 – Normenkontrolle einer Beitragssatzung .....	693

#### Öffentliches Dienstrecht

498. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 27.1.2020 – 6 B 1120/19 – Konkurrentenstreit; Berücksichtigung der Auswirkungen einer Schwerbehinderung bei der dienstlichen Beurteilung .....	693
499. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 13.2.2020 – 1 A 1512/18 – Freizeitausgleich für Bereitschaftsdienst .....	694
500. <i>BayVGH</i> , Urteil vom 26.2.2020 – 14 B 18.78 – Verlegung der bisherigen Dienststelle; Gewährung von Auslagenersatz bei Verzicht auf die Zusage der Umzugskostenvergütung .....	694
501. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 11.3.2020 – 5 LB 63/18 – Abgrenzung zwischen „Bereitschaftsdienst“ und „Rufbereitschaft“ .....	694
502. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 6.4.2020 – 4 S 3207/19 – Beendigung des öffentlich-rechtlichen Ausbildungsverhältnisses eines Lehramtsanwärters .....	694
503. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 14.4.2020 – 4 S 3157/19 – Anerkennung eines Dienstunfalls .....	694
504. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 27.4.2020 – 4 S 1042/20 – Hinausschieben des Ruhestands .....	694
505. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 28.4.2020 – 4 S 1229/20 – Unzumutbarkeit einer Versetzung .....	694
506. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 4.5.2020 – 4 S 672/20 – Bewerberauswahl; Schwerbehinderter .....	694

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

507. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 29.1.2020 – 19 A 3028/15 – Anspruch eines Prüflings auf Genehmigung des beantragten Prüfungsrücktritts .....	695
---	-----

## Kommunalrecht

508. *BayVGH*, Beschluss vom 5.3.2020 – 4 CE 20.278 – Sicherungsanspruch der Vertreter des Bürgerbegehrens; Eilzuständigkeit des ersten Bürgermeisters ..... 695
509. *NdsOVG*, Beschluss vom 8.4.2020 – 10 ME 61/20 – Beteiligung einer Kommune an einem Unternehmen in einer Rechtsform des privaten Rechts ..... 695

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

510. *BVerwG*, Urteil vom 28.11.2019 – 7 C 10.18 – Untersagung einer Bestandssammlung zur Durchführung eines Vergabeverfahrens ..... 695
511. *OVG NRW*, Urteil vom 7.2.2020 – 20 A 875/17 – Untersagung der gewerblichen Sammlung von Alttextilien ..... 695
512. *VGH BW*, Beschluss vom 3.4.2020 – 6 S 1637/19 – Aussetzung des Börsenhandels; Klagebefugnis ..... 695

## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

513. *BVerwG*, Urteil vom 30.1.2020 – 3 C 6.18 – Saccharose-Zugabe bei der Weinherstellung ..... 696
514. *VGH BW*, NK-Beschluss vom 9.4.2020 – 1 S 925/20 – Eilantrag eines Fitness-Studios gegen eine Corona-Verordnung ..... 696
515. *NdsOVG*, NK-Beschluss vom 14.4.2020 – 13 MN 63/20 – Vorläufiger Rechtsschutz gegen eine Infektionsschutzrechtliche Verordnung ..... 696
516. *NdsOVG*, NK-Beschluss vom 27.4.2020 – 13 MN 98/20 – Vorläufiger Rechtsschutz gegen eine Infektionsschutzrechtliche Verordnung; Flächenbeschränkung für Möbel- und Einrichtungshäuser ..... 696
517. *VGH BW*, NK-Beschluss vom 30.4.2020 – 1 S 1101/20 – Vorläufiger Rechtsschutz gegen eine Infektionsschutzrechtliche Verordnung; Flächenbeschränkung für Einzelhandel ..... 696

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

518. *BayVGH*, Beschluss vom 15.4.2020 – 5 CS 19.2087 – Informationszugang nach dem Verbraucherinformationsgesetz; Übermittlung der Ergebnisse einer lebensmittelrechtlichen Betriebsprüfung ..... 696

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

519. *NdsOVG*, Beschluss vom 20.4.2020 – 10 LA 200/19 – Zur Zuweisung von Zahlungsansprüchen für Junglandwirte ..... 697

## Bau- und Planungsrecht

520. *BayVGH*, Urteil vom 12.11.2019 – 22 BV 17.2452 – Beeinträchtigung einer Erdbebenmessstation durch eine Windenergieanlage ..... 697
521. *OVG NRW*, NK-Urteil vom 20.1.2020 – 2 D 100/17.NE – Änderung des Flächennutzungsplans; Ausweisung von Vorrangzonen für die Nutzung der Windenergie ..... 697
522. *NdsOVG*, NK-Urteil vom 4.3.2020 – 1 KN 23/18 – Feststellung der Unwirksamkeit eines Bebauungsplans der Innenentwicklung ..... 697
523. *VGH BW*, NK-Urteil vom 12.3.2020 – 8 S 1542/18 – Vergnügungsstättenbebauungsplan; Abwägungsgebot ..... 697
524. *NdsOVG*, NK-Beschluss vom 23.3.2020 – 1 MN 136/19 – Räumliche Grenzen der Planung nach § 13 b BauGB ..... 698
525. *NdsOVG*, Beschluss vom 6.4.2020 – 1 MN 125/19 – Normenkontrollantrag der mit der Umsetzung eines Bebauungsplans befassten Genehmigungsbehörde ..... 698

## Naturschutz- und Umweltrecht

526. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 10.3.2020 – 1 B 10155/20.OVG – Rechtsschutzbedürfnis für Eilantrag gegen immissionsschutzrechtlichen Vorbescheid ..... 698

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

527. *BVerwG*, Beschluss vom 17.3.2020 – 3 VR 1.19 – Feststellung bzw. Wiederherstellung der aufschiebenden Wirkung der Klage gegen einen während des Revisionsverfahrens geänderten Planfeststellungsbeschluss ..... 698

## Gerichtsverfahrensrecht

528. *NdsOVG*, NK-Beschluss vom 27.4.2020 – 13 MN 107/20 – Anforderungen an die Antragstellung in einem Verfahren nach § 47 Abs. 6 VwGO ..... 698
529. *NdsOVG*, Beschluss vom 29.4.2020 – 1 ME 99/19 – Erstattungsfähigkeit der Kosten des notwendig Beigeladenen ..... 698

## BGH und andere ordentliche Gerichte

530. *BayObLG*, Beschluss vom 14.2.2020 – 203 StObWs 34/20 – Abgrenzung des Rechtswegs ..... 698

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2171

## 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

*B. Grunewald*

Rechtsstellung des Verbrauchers bei Verträgen mit  
kauf- und dienstrechtlichen Elementen

2361

*C. Partsch / C. Schindler*

Ansprüche bei Rechtsverletzungen des Geschäfts-  
heimnisses

2364

*B. Ulrici*

Abstehen vom Urkundenprozess in der Berufung

2370

*N. Stackmann*

Aktuelle Rechtsprechung zum Bankrecht

2373

*A. Groth*

Aktuelle Entwicklungen im SGB II

2377

*BVerfG*

Erheblichkeit einer Vorlage – Unterstützung  
bei Selbsttötung (Anm. C. Schütz / T. Sitte)

2394

*BGH*

Anwachsung eines Gesellschaftsanteils als ausgleichs-  
pflichtige Schenkung (Anm. U. Schönenberg-Wessel)

2396

*BGH*

Vorsatz der Gläubigerbenachteiligung bei „kalter  
Zwangsverwaltung“

2399

*KG*

Schadensersatz wegen Vereitelung des Umgangsrechts

2415

*BGH*

Heimtücke- und Verdeckungsmord bei mehraktigem  
Tatgeschehen (Anm. A. Schiemann)

2421

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 16/2020



## 33/2020

6. August 2020

73. Jahrgang S. 2361–2432

www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Justizversagen bei  
Antisemitismus?

Standpunkt

Raser und der  
Rechtsstaat

Im Profil

Neue Verfassungs-  
hüterinnen



0150202033

# INHALT

## Aufsätze

Barbara Grunewald

**Rechtsstellung des Verbrauchers bei Verträgen mit kauf- und dienstrechtlichen Elementen** 2361

Im Hinblick auf § 474 I 2 BGB stellt sich die Frage, in welchen Fällen und in welchem Umfang bei der Erbringung nicht vertragsgemäßer Dienstleistungen Kaufrecht gilt. Ihr geht der Beitrag nach.

Christoph Partsch/Claudia Schindler

**Ansprüche bei Rechtsverletzungen des Geschäftsgeheimnisses** 2364

Die Ansprüche nach dem GeschGehG bei einer Rechtsverletzung sind bisher nur stiefmütterlich behandelt worden. Der Beitrag zeigt die Problemfelder bei ihrer Anwendung und Lösungsansätze auf.

## Zur Rechtsprechung

Bernhard Ulrici

**Abstehen vom Urkundenprozess in der Berufung** 2370  
(BGH, NJW 2020, 2407)

## Bericht

Nikolaus Stackmann

**Aktuelle Rechtsprechung zum Bankrecht** 2373

Andy Groth

**Aktuelle Entwicklungen im SGB II** 2377

## Forum

Jörg Risse

**Mathematik, Statistik und die Juristerei** 2383

## Buchbesprechungen

**Haedicke / Timmann: Handbuch des Patentrechts** (Ansgar Ohly) • 2388  
**Jaeger / Metzger: Open Source Software** (Gerald Spindler)

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Im Profil	20
<b>Für Wissenschaft und Geschichte</b>		<b>Justizversagen bei Antisemitismus?</b>		<b>Zwei neue Verfassungshüterinnen</b>	
C. Safferling		R. Steinke		J. Jahn	
Agenda	6	Standpunkt	15	Rubrikenmarkt	27
Meldungen / Kolumne	7	<b>Der Rechtsstaat schützt auch Raser</b>		web.report	28
Gesetzgebung	8	L. Leitmeier		Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Haftungsseite	17	Beck'sche Zeitschriften	38
Entscheidung der Woche	9	<b>Pflichten nach Mandatsende</b>		Buchhinweise	40
Leserforum	10	J. Braun		Personalien	42
		Wissenschaft & Hochschule	19	Heftvorschau/Impressum	44
		<b>Selbstlernkompetenz im Jura-</b>			
		<b>studium</b> J. Griebel			

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		BGH 28.04.20 – VIII ZB 12/19	
EuGH 14.05.20 – C-266/19		<b>Darlegungslast bei Verlust eines fristgebundenen Schriftsatzes auf dem Postweg (Ls.)</b>	2415
<b>„Verfügbarkeit“ einer Telefonnummer in Muster-Widerrufsbelehrung</b>	2389	KG 18.05.20 – 13 UF 88/18	
EuGH 04.06.20 – C-301/18		<b>Schadensersatz wegen Vereitelung des Umgangsrechts</b>	2415
<b>Kein Nutzungersatz für Verbraucher bei Widerruf von Kreditverträgen (Ls.)</b>	2391	KG 20.05.20 – 22 W 7/20	
		<b>Bestellung eines Notvorstands für eine politische Partei (Ls.)</b>	2421
<b>Verfassungsgerichte</b>		<b>Strafgerichte</b>	
BVerfG 07.05.20 – 2 BvQ 26/20		BGH 26.03.20 – 4 StR 134/19	
<b>Anhörungsrüge vor Verfassungsbeschwerde – Durchsuchung bei Anwalt</b>	2391	<b>Heimtücke- und Verdeckungsmord bei mehraktigem Tatgeschehen (Anm. A. Schiemann)</b>	2421
BVerfG 20.05.20 – 1 BvL 2/20 ua		<b>Verwaltungsgerichte</b>	
<b>Entscheidungserheblichkeit einer Vorlage – Unterstützung bei Selbsttötung (Anm. C. Schütz / T. Sitte)</b>	2394	OVG Lüneburg 28.05.20 – 2 ME 208/20	
		<b>Nachteilsausgleich in Form des Wechsels der Prüfungsform – Hausarbeit statt Klausur</b>	2425
<b>Zivilgerichte</b>		<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 03.06.20 – IV ZR 16/19		BAG 07.05.20 – 2 AZR 619/19	
<b>Anwachsung eines Gesellschaftsanteils als ausgleichspflichtige Schenkung (Anm. U. Schönenberg-Wessel)</b>	2396	<b>Interessenabwägung bei verhaltensbedingter Kündigung</b>	2428
BGH 30.04.20 – IX ZR 162/16		<b>Finanzgerichte</b>	
<b>Vorsatz der Gläubigerbenachteiligung bei „kalter Zwangsverwaltung“</b>	2399	BFH 12.02.20 – VI R 17/20	
BGH 07.05.20 – IX ZR 18/19		<b>Aufwendungen für ein Erststudium keine Werbungskosten</b>	2431
<b>Kenntnis von Zahlungsunfähigkeit bei gewährter Zahlungserleichterung</b>	2404	<b>Vorlagebeschluss</b>	
BGH 02.04.20 – IX ZR 135/19		LG Erfurt 15.06.20 – 8 O 1045/18	
<b>Sachdienlichkeit der Abstandnahme vom Urkundenprozess im Berufungsverfahren</b>	2407	<b>Schadensersatz im „Dieselskandal“ und Vorteilsausgleich (Ls.)</b>	2432
BGH 28.05.20 – IX ZB 8/18			
<b>Erkrankung des Anwalts am Tag vor Ablauf einer Berufungsbegründungsfrist</b>	2413		

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 16/2020

Miet- und Immobilienrecht  
Stellplätze in Wohnungseigentumsanlagen

Familienrecht  
Gemeinsame elterliche Sorge und Vollmachterteilung

Erbrecht  
Die Auflage – Pflichten des Erben oder Vermächtnisnehmers?

Verkehrsrecht:  
Wendemanöver auf einer Bundesstraße

Baurecht  
Verjährung des Erfüllungsanspruchs und Auswirkungen

Arbeitsrecht  
Wie kann die Probezeit verlängert werden?

Strafrecht  
Teilfreispruch im Cum-ex-Prozess

Verfahrens- und Kostenrecht  
Gegenstandswert bei Vollstreckbarerklärung

Anwalt und Kanzlei  
BRAO-Reform, die nächste

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# RECHT **RdM** DER MEDIZIN

D3-Z105

mit Beilage  
Ökonomie &  
Gesundheit

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 Zahrl

August 2020

04

133 – 168

## Beiträge

### Zur grundrechtlichen Zulässigkeit einer Impfpflicht *Anja Krasser* ● 136

Die Rechtsnatur des ärztlichen Erstgesprächs *Tanja Verbunkic* ● 143

Um- und Zusammenpacken von Medizinprodukten  
*Christoph Dungal* ● 149

## Gesetzgebung und Verwaltung

Coronavirus ● 153

## Rechtsprechung

Lege artis Anwendung eines Arzneimittels im  
intra- oder extramuralen Bereich *Gisela Ernst* ● 156

Corona-Ausgangsbeschränkungen – „Freunde besuchen“?  
*Christian Kopetzki* ● 161

## Ökonomie und Gesundheit

Der PHARMIG-Verhaltenscodex – Novelle 05/2020  
*Manuela Krammer, Stefanie Liebenwein und  
Christiane Stockbauer* ● Ö&G 1



→ Editorial .....	133
<b>Corona, Punkt und Beistrich</b>	
<i>Von Christian Kopetzki</i>	

## Beiträge

→ Zur grundrechtlichen Zulässigkeit einer Impfpflicht .....	136
---	-----

Ein Impfstoff gegen COVID-19 ist noch nicht am Markt und doch wird vereinzelt bereits über eine verpflichtende Impfung spekuliert. Schon die steigenden Masernzahlen in den letzten Jahren ließen immer wieder Rufe nach einer Impfpflicht laut werden, wie sie in einigen europäischen Staaten, darunter Italien, Frankreich oder jüngst Deutschland, bereits besteht. Aber es ist die derzeitige Krise, die uns mehr denn je aufzeigt, wie wichtig es angesichts der begrenzten Kapazitäten des Gesundheitssystems ist, Krankheiten zu vermeiden, wenn wir schon in der Lage sind, ihrer Herr zu werden. Dieser Beitrag untersucht, ob die Einführung einer Impfpflicht unter den Anforderungen der Art 2, 8 und 9 EMRK zulässig wäre. Die möglichen Eingriffe sowie die Faktoren, die auf die Verhältnismäßigkeit Einfluss nehmen, werden herausgearbeitet und die Ergebnisse schließlich auf Kombinationsimpfstoffe umgelegt.

*Von Anja Krasser*

→ Die Rechtsnatur des ärztlichen Erstgesprächs .....	143
--	-----

In der Praxis kommt es immer wieder vor, dass Ärzte Erstgespräche anbieten, um dem Patienten eine Grundlage für seine Entscheidungsfindung hinsichtlich einer bevorstehenden medizinischen Behandlung zu geben. Strittig ist, auf welcher Rechtsgrundlage das Erstgespräch erfolgt. In Betracht kommen dabei drei verschiedene Konstellationen: Entweder handelt es sich beim Erstgespräch um 1. einen eigenen, dem ärztlichen Behandlungsvertrag vorgeschalteten Beratungsvertrag, es ist 2. Teil des bestehenden ärztlichen Behandlungsvertrages oder es liegt 3. ein vorvertragliches Schuldverhältnis vor. Mit der Frage, welche dieser Konstellationen am praxistauglichsten ist, beschäftigt sich der Beitrag.

*Von Tanja Verbunkic*

→ Um- und Zusammenpacken von Medizinprodukten .....	149
---	-----

### **Eine Zusammenfassung der Rechtslage unter Berücksichtigung der MDR**

Die MDR schafft konkretere Regelungen für die Anpassung von Medizinprodukten nach deren Inverkehrbringen durch Akteure in der Lieferkette, als sie unter der MDD bestehen.

*Von Christoph Dungal*

## Gesetzgebung und Verwaltung

*Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither*

→ Erlass .....	153
----------------	-----

→ Kundmachungen .....	153
-----------------------	-----

→ Hinweis .....	156
-----------------	-----

## Rechtsprechung

→ Lege artis Anwendung eines Arzneimittels im intramuralen oder extramuralen Bereich .....	156
--	-----

**VwGH 11. 9. 2019, Ro 2019/08/0013**

*Mit Anmerkung von Gisela Ernst*

→ Corona-Ausgangsbeschränkungen – „Freunde besuchen“? .....	161
---	-----

**LVwG NÖ 12. 5. 2020, LVwG-S-891/001 – 2020**

*Mit Anmerkung von Christian Kopetzki*



## Rechtsprechung in Leitsätzen

Bearbeitet von *Gisela Ernst, Ingrid Jez, Claudia Steinböck, Aline Leischner-Lenzhofer und Danielle Noe*

→ Apotheken- und Arzneimittelrecht, Arzthaftung, Erwachsenenschutzrecht, Krankenanstaltenrecht, Sozialversicherungsrecht, Unterbringungs- und Heimaufenthaltsrecht .....	164
--	-----

## Standards

→ Impressum .....	133
-------------------	-----

## Ökonomie & Gesundheit

→ Der PHARMIG-Verhaltenscodex – Novelle 05/2020 .....	1
<i>Von Manuela Krammer, Stefanie Liebenwein und Christiane Stockbauer</i>	
→ Impressum .....	4



## Gut schlafen – lange und gesund leben!

2020, 176 Seiten.  
Br. EUR 23,90  
ISBN 978-3-214-18548-0

Seidel

### Der Schlaf

Wir schlafen rund ein Drittel unseres Lebens! Ein guter Schlaf erfüllt viele entscheidende Funktionen für unser körperliches und geistiges Wohlbefinden. Leider nimmt die Häufigkeit von Schlafstörungen in der Bevölkerung zu. Wie wir die verschiedenen Formen von Schlafstörungen erkennen und weiterhin gut schlafen, beschreibt Stefan Seidel von der Medizinischen Universität Wien im Ratgeber „Der Schlaf“.

Basierend auf aktuellen wissenschaftlichen Erkenntnissen erklärt er,

- wie sich unser Schlafverhalten im Laufe unserer Entwicklung verändert hat,
- was sich während unseres Schlafes in unserem Körper während einer Nacht ereignet und
- welche Schlafstörungen auf welche Art und Weise diagnostiziert und behandelt werden können.

Ein spannendes, informatives und leicht verständliches Nachschlagewerk für einen guten (oder noch besseren!) Schlaf.

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

**MANZ**

# RdE Recht der Energiewirtschaft



D3-7298



## Herausgeber:

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

## Wissenschaftlicher Beirat

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

## Prof. Dr. Torsten Körber

Rekommunalisierung von Fernwärmenetzen oder Anspruch auf  
Wegenutzung? – Zugleich Besprechung des Urteils OLG Stuttgart,  
26.03.2020 – 2 U 82/19, RdE 2020, 322 ff.

## Prof. Dr. Michael Lippert

Mieterstrom als Komponente einer Energiewende vor Ort –  
Anforderungen an eine Weiterentwicklung der geltenden gesetzlichen  
Mieterstromförderung

## Dr. Cornelia Kermel

Die Bedeutung des Neutralitätsgebots bei der Vergabe von Strom- und  
Gaskonzessionen

## BGH

Urt. v. 28.01.2020 – EnZR 99/18

Zu Mitwirkungsverboten bei Beschlüssen zu Konzessionsvergaben  
(Gasnetz Leipzig)

## BGH

Beschl. v. 11.02.2020 – EnVR 101/18

Zur gesellschaftsvertraglichen Ausgestaltung von Bürgerenergiegesellschaften  
(Bürgerenergiegesellschaft)

## BGH

Urt. v. 23.04.2020 – I ZR 85/19 m. Anm. Fricke

Zur wettbewerbsrechtlichen Zulässigkeit der Äußerung einer Rechtsansicht  
(Preisänderungsregelung)

## BGH

Beschl. v. 03.06.2020 – EnVR 26/18

Zur Anhörungsprüfung gegen den EK-Zins-Beschluss des BGH

## BGH

Urt. v. 18.12.2019 – VIII ZR 209/18

Zu den Erfordernissen von Anpassungsklauseln in  
Fernwärmelieferungsverträgen

## OLG Düsseldorf

Beschl. v. 14.05.2020 – VI-5 Kart 7/19 (V)

Zur Berechnung eines gesonderten Netzentgelts nach § 20 Abs. 2 GasNEV

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 8/2020

### A. Beiträge

<i>Körber</i>	Rekommunalisierung von Fernwärmenetzen oder Anspruch auf Wegenutzung? – Zugleich Besprechung des Urteils OLG Stuttgart, 26.03.2020 – 2 U 82/19, RdE 2020, 322 ff.	333
<i>Lippert</i>	Mieterstrom als Komponente einer Energiewende vor Ort – Anforderungen an eine Weiterentwicklung der geltenden gesetzlichen Mieterstromförderung	342
<i>Kermel</i>	Die Bedeutung des Neutralitätsgebots bei der Vergabe von Strom- und Gaskonzessionen	351

### B. Rechtsprechung

<i>BGH</i>	Urt. v. 28.01.2020 – EnZR 99/18 Zu Mitwirkungsverboten bei Beschlüssen zu Konzessionsvergaben (Gasnetz Leipzig)	358
<i>BGH</i>	Beschl. v. 11.02.2020 – EnVR 101/18 Zur gesellschaftsvertraglichen Ausgestaltung von Bürgerenergiegesellschaften (Bürgerenergiegesellschaft)	363
<i>BGH</i>	Urt. v. 23.04.2020 – I ZR 85/19 m. Anm. Fricke Zur wettbewerbsrechtlichen Zulässigkeit der Äußerung einer Rechtsansicht (Preisänderungsregelung)	366
<i>BGH</i>	Beschl. v. 03.06.2020 – EnVR 26/18 Zur Anhörungsrüge gegen den EK-Zins-Beschluss des BGH	373
<i>BGH</i>	Urt. v. 18.12.2019 – VIII ZR 209/18 Zu den Erfordernissen von Anpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen	374
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 14.05.2020 – VI-5 Kart 7/19 (V) Zur Berechnung eines gesonderten Netzentgelts nach § 20 Abs. 2 GasNEV	380

### C. Schrifttum

<i>Börner</i>	Baumgart, Unionsprimärrechtliche Pflichten der EU-Mitgliedstaaten zum Ausbau der Stromnetze	383
---------------	---	-----





# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

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

cr-online.de

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.



<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Kay Diedrich</b> – Schadensberechnung nach Lizenzanalogie (§ 97 Abs. 2 S. 3 UrhG): die angemessene Vergütung (Prüfungsaufbau) <b>§15</b> ..... 429
	OLG Karlsruhe: Quellcode-Herausgabe bei vorzeitig beendetem Web-designvertrag (OLG Karlsruhe, Beschl. v. 18.3.2019 – 10 U 13/18) ..... 436
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Stefan Korch / Yannick Chatard</b> – Reichweite und Grenzen des Anspruchs auf Erhalt einer Kopie gem. Art. 15 Abs. 3 DSGVO ..... 438
	VG Schwerin: DSGVO-Verstoß durch AFD-Portal zur Lehrermeldung (VG Schwerin, Beschl. v. 2.12.2019 – 1 B 1568/19 SN) ..... 447
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b>Jule Winkemann</b> – Informationspflichten im Voice-Commerce ..... 451
	EuGH: Angabe einer Telefonnummer bei Verwendung der Muster-Widerrufsbelehrung im Fernabsatzgeschäft (EuGH, Urt. v. 14.5.2020 – C-266/19 – EIS GmbH vs. TO) ..... 457
<b>Telekommunikation und Medien &gt;</b>	BVerfG: Grundrechtsverstöße des BND-Gesetzes zur Ausland-Ausland-Fernmeldeüberwachung (BVerfG, Urt. v. 19.5.2020 – 1 BvR 2835/17) ..... 471
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Jörg Eisele / Henrik Nolte</b> – Reform des strafrechtlichen Schutzes von Informationssystemen ..... 488

CR

# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

## Schriftleitung:

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

## Beirat:

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


## Inhalt

**Neues unter cr-online.de:** RA Tim Wybitul im Blog zu Arbeitsgericht Düsseldorf: 5.000 Euro immaterieller  
Schadensersatz wegen unvollständiger DSGVO-Auskunft

### IT und Software

#### Aufsätze

**Kay Diedrich – Schadensberechnung nach Lizenzanalogie (§ 97 Abs. 2 S. 3 UrhG): die angemessene Vergütung (Prüfungsaufbau) –**

Ermittlung der Maßstäbe und Kriterien für die Angemessenheit einer fiktiven Lizenz 

Im Unternehmensalltag werden nahezu überall Computerprogramme eingesetzt. Die Rechtsprechung hat insbesondere im Zusammenhang mit Open Source-Software anerkannt, dass auch in komplexen AGB das Entfallen der Nutzungsrechte geregelt und damit die Rechtsfolgen von Verletzungen nach dem UrhG ausgelöst werden können. Konkret berechnete Schäden sind regelmäßig schwer zu beweisen. Hier bewirken die Grundsätze zur Lizenzanalogie grundlegende Erleichterungen für den Geschädigten. Der Beitrag systematisiert die Berechnung der Höhe des Schadens und entwickelt Vorschläge für die Lösung von Streitfragen. .... 429

#### Rechtsprechung

OLG Karlsruhe: Quellcode-Herausgabe bei vorzeitig beendetem Webdesignvertrag (OLG Karlsruhe, Beschl. v. 18.3.2019 – 10 U 13/18)..... 436



## Inhalt

**Daten und Sicherheit****Aufsätze****Stefan Korch / Yannick Chatard – Reichweite und Grenzen des Anspruchs auf Erhalt einer Kopie gem. Art. 15 Abs. 3 DSGVO**

Der Auskunftsanspruch sowie das Recht auf Erhalt einer Kopie der verarbeiteten, personenbezogenen Daten nach Art. 15 Abs. 1 und 3 DSGVO sind zentrale Rechte der betroffenen Person. Die bisher nur unzureichende Konturierung dieses Anspruchs ist aus praktischer und dogmatischer Sicht unbefriedigend. Unter Auswertung der bisherigen Rechtsprechung präzisiert dieser Beitrag Reichweite und Grenzen des Anspruchs. .... 438

**Rechtsprechung**

VG Schwerin: DSGVO-Verstoß durch AFD-Portal zur Lehrermeldung (VG Schwerin, Beschl. v. 2.12.2019 – 1 B 1568/19 SN)..... 447

**Internet und E-Commerce****Aufsätze****Jule Winkemann – Informationspflichten im Voice-Commerce – Die (Nicht)Einhaltung von Informationspflichten des BGB im Rahmen der Nutzung von Sprachassistenten auf digitalen Marktplätzen**

Im Bereich der digitalen Dienste hat sich die Nutzung von digitalen Assistenten, wie z.B. Alexa, Siri, Cortana, Bixby oder Google Assistant, stark verbreitet – auch zum Vertragsschluss. Für Online-Verträge hält das BGB eine Reihe von Informationspflichten vor. Der Beitrag untersucht, inwieweit bei der Nutzung solcher Assistenten die Verkäufer ihren fernabsatzrechtlichen Informationspflichten tatsächlich nachkommen bzw. praktischerweise nachkommen können und welche Rechtsfolgen eine Nichterfüllung hat. .... 451

**Rechtsprechung**

- EuGH: Angabe einer Telefonnummer bei Verwendung der Muster-Widerrufsbelehrung im Fernabsatzgeschäft (EuGH, Urt. v. 14.5.2020 – C-266/19, ECLI:EU:C:2020:384 – EIS GmbH vs. TO)..... 457
- BGH: Vervielfältigung eines Musikstücks mittels Internet-Radiorecorder (BGH, Urt. v. 5.3.2020 – I ZR 32/19 – ECLI:DE:BGH:2020:050320UIZR32.19.0 – Internet-Radiorecorder)..... 459
- BGH: Information zu den Kontaktmöglichkeiten im Fernabsatzgeschäft – Rückrufsystem II (BGH, Urt. v. 19.12.2019 – I ZR 163/16, ECLI:DE:BGH:2019:191219UIZR163.16.0 – Rückrufsystem II)..... 464
- OLG Braunschweig: Vom Betreiber eines Arztbewertungsportals zu verlangender Prüfungsaufwand (OLG Braunschweig, Urt. v. 18.6.2019 – 2 U 97/18)..... 466
- KG: Unzulässige Beschriftung des Abo-Buttons sowie AGB-widrige Preisanpassungsklausel beim Streamingdienst Netflix (KG, Urt. v. 20.12.2019 – 5 U 24/19 [Ls.])..... 470



## Führt Sie sicher durch das Datenschutzrecht.

Die Neuauflage des Plath enthält alles, was Sie brauchen, um Ihr Unternehmen datenschutzrechtlich auf Touren zu bringen. DSGVO und BDSG 2018 werden in einem Werk vernetzt von Experten kommentiert.

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

## Inhalt

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

BVerfG: Grundrechtsverstöße des BND-Gesetzes zur Ausland-Ausland-Fernmeldeüberwachung

(BVerfG, Urt. v. 19.5.2020 – 1 BvR 2835/17, ECLI:DE:BVerfG:2020:rs20200519.1bvr283517) ..... 471

OLG Frankfurt: Textform genügt als „Schriftform“ einer Sperrandrohung

(OLG Frankfurt, Urt. v. 9.4.2020 – 1 U 46/19) ..... 486

**Report und Technik****Aufsätze**

**Jörg Eisele / Henrik Nolte – Reform des strafrechtlichen Schutzes von Informationssystemen** – Wie die bestehenden Strafbarkeitslücken zukunftsorientiert geschlossen werden können

Der Beitrag greift den eigentlichen Reformbedarf, der im aktuellen Referentenentwurf des *BMI* verkannt wird, auf (II.) und entwickelt daraus eigene Reformvorschläge. Dabei werden die Schnittstellen zu den datenschutzrechtlichen Vorschriften berücksichtigt. Das rechtstatsächliche Problem liegt darin, dass § 202a StGB auf traditionelle Computer zugeschnitten ist. Abschließend wird argumentiert, warum es zur Strafbarkeit der unbefugten Benutzung informationstechnischer Systeme keiner völlig neuen Strafvorschrift bedarf (III.). ..... 488

**CR Report****Daten und Sicherheit**

BGH: Einwilligung in telefonische Werbung und Speicherung von Cookies (*Jan Pfeiffer*) ..... R76

BGH: Zur Klagebefugnis von Verbraucherschutzverbänden im Datenschutzrecht (*Marvin Jäschke*) ..... R77

LG Itzehoe: Verpixelung eines Grundstücks im Kartendienst Google Earth (*Mandy Hrube*) ..... R77

**Internet und E-Commerce**

EuGH: Kein Nutzungersatz für Darlehensnehmer nach Widerrufsrecht (*Jan Pfeiffer*) ..... R78

LG Koblenz: Vertragsstrafe für sog. Influencerin wegen unlauteren Wettbewerbs (*Maren Wöbbeking*) ..... R78

**TK und Medien**

OLG Stuttgart: Vorwurf der „Hetze und Falschbehauptung“ gegenüber Online-Plattform-Betreiber zulässig (*Jan Lundberg*) ..... R79

OLG Karlsruhe: Zur Rechtmäßigkeit einer Faktenprüfung auf Facebook (*Mandy Hrube*) ..... R79

**Wussten Sie schon ...**

Im **Beratermodul CR** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. **Freischaltcodes nicht zur Hand?** Wenden Sie sich einfach an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de

# IT-Rechts-berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Beratermodul  
ITRB

Nutzen Sie jetzt  
Ihre Datenbank!

In Kooperation mit:



DAV IT-RECHT

Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht



### Rechtsprechung

- › EuGH: Unzulässige Datenübermittlung in die USA auf Grundlage des Privacy Shields 180
- › BVerfG: Kein Recht auf Vergessen bzgl. prominenter Abstammung 182
- › BGH: Wettbewerbswidrige Werbung einer Versandapotheke 183
- › BGH: Rückrufsystem als zulässiges Kommunikationsmittel im Fernabsatz 184
- › OLG Köln: Keine Unwirksamkeit umfangreicher PayPal-AGB 185
- › ArbG Wesel: Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Nutzung von Kameraaufnahmen zur Abstandsüberwachung 188

### Beiträge für die Beratungspraxis

#### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Bärsch / Barbu*
- › Steuerliche Förderung von Forschung und Entwicklung im IT-Sektor 190

#### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Schneider*
- › Plattform-Tools bei IT-Projekten 194

**ottoschmidt**



86202762008



# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- › Gesetz zur Bekämpfung des Rechtsextremismus und der Hasskriminalität 177
- › BGH: Missbräuchliche Ausnutzung einer marktbeherrschenden Stellung durch Facebook 177
- › OLG Köln: Keine Rechtsdienstleistung durch Vertragsgenerator 178
- › OLG Hamburg: Keine Haftung für urheberrechtswidrige Inhalte bei gehackter Website 178
- › LAG Düsseldorf: Einsicht des Betriebsrats in elektronische Personalakten nur mit Zustimmung des Arbeitnehmers 178
- › LG Itzehoe: Kein Anspruch auf Verpixelung eines Grundstücks in Google Earth 179
- › Coronabedingte Kontaktdatenerhebung in Gaststätten 179

## Rechtsprechung

- › Unzulässige Datenübermittlung in die USA auf Grundlage des Privacy Shields (EuGH, Urt. v. 16.7.2020 – C-311/18 – Schrems II) 180
- › Kein Recht auf Vergessen bzgl. prominenter Abstammung (BVerfG, Beschl. v. 25.2.2020 – 1 BvR 1282/17) 182
- › Wettbewerbswidrige Werbung einer Versandapotheke (BGH, Beschl. v. 20.2.2020 – I ZR 214/18) 183
- › Rückrufsystem als zulässiges Kommunikationsmittel im Fernabsatz (BGH, Urt. v. 19.12.2019 – I ZR 163/16 – Rückrufsystem II) 184
- › Keine Unwirksamkeit umfangreicher PayPal-AGB (OLG Köln, Urt. v. 19.2.2020 – 6 U 184/19) 185
- › Beweislast bzgl. Meinungsäußerung auf Facebook (OLG München, Urt. v. 18.2.2020 – 18 U 3465/19 Pre) 186
- › Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Nutzung von Kameraaufnahmen zur Abstandsüberwachung (ArbG Wesel, Beschl. v. 24.4.2020 – 2 BVGa 4/20) 188
- › Anspruch auf Bereitstellung einer Kopie der Examensarbeiten (VG Gelsenkirchen, Urt. v. 27.4.2020 – 20 K 6392/18) 189

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Dr. Sven-Eric Bärsch / Yannick Barbu*
- › **Steuerliche Förderung von Forschung und Entwicklung im IT-Sektor** – Überblick über die Voraussetzungen des neuen FZuG und Hilfestellung bei der Identifikation von FuE 190
- Zur Stärkung des Innovationsstandorts Deutschland trat zum 1.1.2020 das Forschungszulagengesetz (FZuG) in Kraft. Seitdem können Steuerpflichtige einen Anspruch auf steuerliche Förderung haben, wenn sie Forschung und Entwicklung (FuE) betreiben. Ziel dieses Beitrags ist es, einen Überblick über die Voraussetzungen des neuen Gesetzes und eine Hilfestellung bei der Identifikation von FuE, speziell im IT-Bereich, zu geben.*

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Prof. Dr. Jochen Schneider*
- › **Plattform-Tools bei IT-Projekten** – Vertragliche Regelungen zur gemeinsamen Nutzung der Tools und zu Rechten an Inhalten und Ergebnissen 194
- Vor allem bei agiler Projektmethodik setzen die Mitarbeiter der Vertragspartner Plattformen und Tools für die umfangreiche Kommunikation und Zusammenarbeit ein. Vertragliche Vereinbarungen insb. zu Scrum gelten als kontraproduktiv. Ein Minimum an Regelungen ist jedoch sinnvoll. Der Beitrag will zeigen, welche Problemstellungen vor allem in den Bereichen Leistung, Datenschutz, Urheber- und Arbeitsrecht in Vereinbarungen behandelt werden sollten.*

### Literaturempfehlungen

- › Verhandlung per Videokonferenz nach § 128a ZPO in der Corona-Krise 199

### Vorschau auf die nächste Ausgabe

#### Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- › Corona-App, *Dovas/Licht*
- › Joint Controllershship, *Söbbing*

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

*Louven*, Aus dem Referentenentwurf zur TKG-Novelle: Verpflichtungszusagen