

September 2020 / Heft 5, Seiten 369–440 (7. Jahrgang)

Aufsätze

Ausgewählte Aspekte des Nemo-tenetur-Prinzips in wirtschafts- und finanzstrafrechtlichen Verfahren in Österreich und der Schweiz – ein Rechtsvergleich

Fabian Teichmann und Flavio Galliker

Überlegungen zur Legitimation vorbeugender Maßnahmen gegen geistig abnorme RechtsbrecherInnen

Siegmar Lengauer

Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Präjudizielle Wirkung von Finanzstrafverfahren für die subjektive Vorwerfbarkeit in künftigen vergleichbaren Fällen

Madeleine Grünsteidl und Eva-Maria Vögerl

Strafvollzug und Kriminologie

Zur Erfassung und Verfolgung von Hate Crimes in Österreich

Isabel Haider

Neue Judikatur

Rechtsfehler infolge fehlender Feststellungen

OGH 17.3.2020, 14 Os 9/20k (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)

Stellung einer Eventualfrage

OGH 29.7.2020, 13 Os 42/20f (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)

Ausschluss der Öffentlichkeit vom Strafprozess zum Schutz des Opfers

EMGR 14.6.2020, *Mraović .I. Kroatien*, 30373/13



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





INHALT

EDITORIAL

- 369 Geschätzte Leserinnen und Leser!
Alois Birklbauer

AUFSÄTZE

- 373 Ausgewählte Aspekte des Nemo-tenetur-Prinzips in wirtschafts- und finanzstrafrechtlichen Verfahren in Österreich und der Schweiz – ein Rechtsvergleich
Fabian Teichmann und Flavio Galliker
- 387 Überlegungen zur Legitimation vorbeugender Maßnahmen gegen geistig abnorme RechtsbrecherInnen
Siegmar Lengauer

WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 391 Präjudizielle Wirkung von Finanzstrafverfahren für die subjektive Vorwerfbarkeit in künftigen vergleichbaren Fällen
Madeleine Grünsteidl und Eva-Maria Vögerl

STRAFVOLLZUG UND KRIMINOLOGIE

- 398 Zur Erfassung und Verfolgung von Hate Crimes in Österreich
Isabel Haider

JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 53–56)

- 414 Rechtsfehler infolge fehlender Feststellungen
OGH 17.3.2020, 14 Os 9/20k (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)
- 416 Milderungsgrund § 34 Abs 1 Z 13 StGB und Wertqualifikation
OGH 8.4.2020, 14 Os 25/20p
- 418 Verfall bei Hehlerei
OGH 7.4.2020, 13 Os 6/20m
- 419 Stellung einer Eventualfrage
OGH 29.7.2020, 13 Os 42/20f (LG Salzburg als Geschworenengericht 35 Hv 26/19i) (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 57–60)

- 421 Untersuchungshaft – anwendbare Bestimmungen
OLG Wien 27.5.2020, 32 Bs 37/20f (LGSt Wien 19.11.2019, 192 Bl 60/19x)
- 421 Untersuchungshaft – Strafhaft
OLG Wien 30.1.2020, 132 Bs 410/19t (BMVRDJ 10.12.2019, 31088/01-II 3/2019)
- 422 Entscheidungszuständigkeit bei bloß vorübergehender Überstellung in eine andere Justizanstalt (1) Insassentelefonie (2)
LGSt Wien 9.7.2020, 193 Bl 25/20h
- 423 Verkehr mit der Außenwelt – Besuche
LG Linz 6.7.2020, 21 Bl 27/20z, 21 Bl 28/20z

BUNDESFINANZGERICHT bearbeitet von Stefanie Jeegers (JSt-Slg 61, 62)

- 424 Subjektive Tatseite bei Geschäftsführern iZm Einkünften aus einer Anteilsveräußerung und Geschäftsführervergütungen
BFG 28.11.2019, RV/5300024/2019 (Revision nicht zulässig)
- 425 Krankheit als unvorhergesehenes oder unabwendbares Ereignis iS des § 167 FinStrG nur bei Dispositionsunfähigkeit (II)
BFG vom 24.7.2020, RV/6300008/2020 (Revision nicht zulässig)

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 84–89)

426 Strafprozessordnung

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 9, 10)

428 Außerordentliche Wiederaufnahme nur bei rechtskräftiger Entscheidung (hier: Abwesenheitsurteil)
Rechtssatz der Generalprokuratur zu Gw 89/20a (1)

428 Keine Zustellung durch Hinterlegung, wenn die Eigenschaft der Adresse des Angeklagten als
Abgabestelle verloren gegangen ist
Rechtssatz der Generalprokuratur zu Gw 89/20a (2)

EGMR-RECHTSPRECHUNG bearbeitet von Katharina Pabel und Marlene Haderer (JSt-EGMR 4)

429 Ausschluss der Öffentlichkeit vom Strafprozess zum Schutz des Opfers
EGMR 14.6.2020, *Mraović .I. Kroatien*, Nr 30373/13

TIPPS & INFOS

432 Buchbesprechungen

438 Veranstaltungstipps

439 Herausgeber

440 Autoren

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

DRdA infas

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

D3-7258

ENTSCHEIDUNGEN

Nichtverlängerungserklärung per E-Mail entspricht vereinbartem Schriftlichkeitsgebot

OGH 24.4.2020, 8 ObA 5/20y

Zugeständnis des Arbeitgebers an den Arbeitnehmer, die Kündigungsfrist verkürzen zu können, bewirkt im Zweifel noch keine einvernehmliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses

OGH 29.4.2020, 9 ObA 18/20t

Tragen auffälliger Arbeitskleidung am Arbeitsweg unzumutbar – Umkleidezeit ist Arbeitszeit

OGH 25.5.2020, 9 ObA 13/20g

Zumutbare Überschreitung der Wegzeit bei Teilzeitbeschäftigung

VwGH 9.6.2020, Ra 2020/08/0031

Feststellung von Schwerarbeitsmonaten nur bei Nachweis der konkreten zeitlichen Lagerung

OGH 16.4.2020, 10 ObS 154/19y

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Schichtarbeit und Arbeitsruhegesetz (ARG)

GERHARD BREMM/IRMGARD LEITNER-GADRINGER

ArbeitgeberInnenkündigungen ab 1.1.2021 – Fristen in saison-„verdächtigen“ Branchen

KATHRIN KESSLER

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Kombilohnbeihilfe – „Neustartbonus“

FRANJO MARKOVIC

Auslandsaufenthalte in Zeiten von COVID-19

MICHAEL TRINKO

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Schwerarbeit in Pflegeberufen

ALEXANDER DE BRITO

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VwGH RA. ^{IN} HON.-PROF. ^{IN} DR. ^{IN} 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. ^{IN} DR. ^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VwGH 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 GRUBER-RISAK

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING



5/2020

ENTSCHEIDUNGEN

ARBEITSRECHT

| | |
|--|-----|
| 124 Nichtverlängerungserklärung per E-Mail entspricht vereinbartem Schriftlichkeitsgebot OGH 24.4.2020, 8 ObA 5/20y | 322 |
| 125 Überstundenanordnung durch Anscheinsvollmacht gegenüber einem Revierjäger OGH 29.4.2020, 9 ObA 115/19f | 323 |
| 126 Bloße „Scheinselbständigkeit“ eines Bodenlegers OGH 29.4.2020, 9 ObA 21/20h | 324 |
| 127 Zugeständnis des Arbeitgebers an den Arbeitnehmer, die Kündigungsfrist verkürzen zu können, bewirkt im Zweifel noch keine einvernehmliche Auflösung des Arbeitsverhältnisses OGH 29.4.2020, 9 ObA 18/20t | 324 |
| 128 Schadenersatzanspruch des Arbeitgebers bei treuwidriger Vereitelung des Abzugsrechts von Sozialversicherungsbeiträgen OGH 24.4.2020, 8 ObA 66/19t | 325 |
| 129 § 460 ASVG als Grenze für (günstigere) Sondervereinbarungen bei den Sozialversicherungsträgern OGH 24.4.2020, 8 ObA 6/20w | 327 |
| 130 Individualarbeitsrechtliche Zulässigkeit einer Versetzung nur innerhalb der durch den Dienstvertrag gegebenen Grenzen OGH 24.4.2020, 8 ObA 25/20i | 329 |
| 131 Ausbildungskostenrückerstattung: Unwirksamkeit der Gesamtvereinbarung bei unzulässiger Aliquotierungsklausel OGH 24.4.2020, 8 ObA 23/20s | 330 |
| 132 Tragen auffälliger Arbeitskleidung am Arbeitsweg unzumutbar – Umkleidezeit ist Arbeitszeit OGH 25.5.2020, 9 ObA 13/20g | 331 |
| 133 Anspruch auf Abfertigung (alt) bei Selbstkündigung eines Hausbesorgers aus gesundheitlichen Gründen OGH 29.4.2020, 9 ObA 16/20y | 332 |
| 134 Keine Sicherung der Urlaubersatzleistung für verjährten Urlaub OGH 24.4.2020, 8 ObS 1/20k | 333 |
| 135 Keine Entgeltsicherung bei missbräuchlicher Geltendmachung OGH 29.6.2020, 8 ObS 4/20a | 334 |
| 136 Insolvenz-Entgelt nur bei Sozialversicherungspflicht in Österreich OGH 24.4.2020, 8 ObS 14/19w | 335 |
| 137 Keine Sicherung des Jubiläumsgeldes auf Basis eines Sozialplans OGH 24.4.2020, 8 ObS 3/20d | 336 |
| 138 Befangenheit eines in einem befristeten freien Dienstverhältnis zum Beklagten stehenden Richters OGH 27.2.2020, 8 ObA 47/19y | 336 |
| 139 Einstufung von Arbeitnehmern im handwerklichen Dienst nach dem Kollektivvertrag für ArbeitnehmerInnen der Justizbetreuungsagentur OGH 29.4.2020, 9 ObA 4/20h | 337 |
| 140 Beendigung des Dienstverhältnisses „im Einvernehmen“ gem § 82 Abs 12 Tiroler LBedG auch durch Austritt möglich OGH 24.4.2020, 8 ObA 71/19b | 338 |
| 141 Kein Urlaubskonsum bei faktischem Fernbleiben vom Arbeitsplatz ohne Bezahlung OGH 27.5.2020, 8 ObA 40/20w | 339 |
| 142 Urlaubersatzleistung bei unberechtigtem Austritt? Vorabentscheidungsersuchen des OGH an den EuGH OGH 29.4.2020, 9 ObA 137/19s | 340 |
| 143 Vordienstzeiten als Kapellmeister – Nachweispflichten nach dem VBG durch Vorlage eines Personenstammblatts nicht erfüllt OGH 25.5.2020, 9 ObA 27/20s | 341 |



Inhalt

| | |
|---|-----|
| 144 Pauschale Abgeltung ständiger Rufbereitschaft eines Vertragsbediensteten nicht sittenwidrig OGH 24.4.2020, 8 ObA 4/20a | 341 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 145 Löschung der beklagten Gesellschaft: Wahlrecht des Klägers bezüglich der Verfahrensfortsetzung OGH 26.2.2020, 9 ObA 137/19s | 343 |
|--|-----|

ARBEITSLOKENVERSICHERUNGSRECHT

| | |
|--|-----|
| 146 Zumutbare Überschreitung der Wegzeit bei Teilzeitbeschäftigung VwGH 9.6.2020, Ra 2020/08/0031 | 344 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| 147 Prüfung der Überschreitung der Geringfügigkeitsgrenze bei untermonatiger Beendigung der Beschäftigung: Feststellungen zur Arbeitsverpflichtung im laufenden Kalendermonat erforderlich VwGH 20.2.2020, Ra 2019/08/0156 | 345 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 148 Kontrollmeldeverletzung bei Vereitelung des Kontrolltermins durch ungebührliches Verhalten VwGH 4.6.2020, Ro 2019/08/0002 | 346 |
|--|-----|

SOZIALRECHT

| | |
|--|-----|
| 149 Wegfall der Anrechnung des Partnereinkommens bei Notstandshilfebezug mit 1.7.2018 hat keine Auswirkung auf Höhe eines laufenden Krankengeldanspruchs OGH 26.5.2020, 10 ObS 11/20w | 347 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| 150 Feststellung von Schwerarbeitsmonaten nur bei Nachweis der konkreten zeitlichen Lagerung OGH 16.4.2020, 10 ObS 154/19y | 349 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 151 Selbstversicherung bei Pflege eines nahen Angehörigen auch neben Pensionsbezug möglich VwGH 6.5.2020, Ro 2020/08/0004 | 350 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 152 Unfall eines Selbstständigen auf Klettertour mit zukünftigem Geschäftspartner ist kein Arbeitsunfall OGH 16.4.2020, 10 ObS 17/20b | 352 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 153 Keine Invaldität, wenn keine gravierende Lohneinbuße OGH 16.4.2020 10 ObS 126/19f | 353 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 154 Unzulässige Ablehnung von Beweisanträgen VwGH 6.5.2020, Ra 2019/08/0162 | 355 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| 155 Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld für getrennt lebende Eltern auch bei unter 91-tägiger Hauptwohnsitzmeldung möglich OGH 16.4.2020, 10 ObS 119/19a | 356 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 156 Keine Kürzung der Ausgleichszahlung zum Kinderbetreuungsgeld bei Befolgung eines vergleichbaren Untersuchungssystems in einem anderen Mitgliedstaat – exakte Identität mit Vorgaben nach der Mutter-Kind-Pass-Verordnung nicht erforderlich OGH 16.4.2020, 10 ObS 136/19a | 358 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| 157 Unrichtige Beratung durch Versicherungsträger begründet keinen sozialversicherungsrechtlichen Leistungsanspruch OGH 16.4.2020, 10 ObS 47/20i | 361 |
|---|-----|

| | |
|---|-----|
| 158 Tatsächlich geleistete Stundenanzahl für Schwerarbeit maßgeblich OGH 16.4.2020, 10 ObS 151/19g | 362 |
|---|-----|

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

| | |
|--|-----|
| Schichtarbeit und Arbeitsruhegesetz (ARG) GERHARD BREMM/IRMGARD LEITNER-GADRINGER | 363 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| ArbeitgeberInnenkündigungen ab 1.1.2021 – Fristen in saison-„verdächtigen“ Branchen KATHRIN KESSLER | 368 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| Der wahre Arbeitgeber bei Scheinunternehmen – Eine rechtliche Beurteilung aus dem Blickwinkel der Insolvenz-Entgelt-Sicherung MARKUS ROGNER | 374 |
|--|-----|

AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Kombilohnbeihilfe – „Neustartbonus“ 381
FRANJO MARKOVIC

Auslandsaufenthalte in Zeiten von COVID-19 384
MICHAEL TRINKO

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Schwerarbeit in Pflegeberufen 390
ALEXANDER DE BRITO

NEUE BÜCHER

Schaub (Begr)
Arbeitsrechts-Handbuch 393
SUSANNE AUER-MAYER

Schaub (Begr)
Arbeitsrechtliches Formular- und Verfahrenshandbuch 393
SUSANNE AUER-MAYER

Florian
Mut zum Rollentausch – 50 beruflich erfolgreiche Frauen und Männer in Väterkarenz erzählen 393
WOLFGANG HOFINGER

Kohlrusch/Schildmann/Voss (Hrsg)
Neue Arbeit – neue Ungleichheiten? Folgen der Digitalisierung 394
ALEXANDRA HOLZER

Hofer (Hrsg)
Alltag mit Behinderung – Ein Wegweiser für alle Lebensbereiche 394
GLORIA PARSHAD

Fritsch/Haslinger/Müller
Leitfaden Betriebsvereinbarungen 395
BARBARA TROST

Meyer/Hölscheidt (Hrsg)
Charta der Grundrechte der Europäischen Union 395
JOHANNES WARTER

Muhri/Ertl/Gerlach/Griesmayr
Persönliche Haftung der Geschäftsführer, Vorstände und Aufsichtsräte – Gesellschaftsrecht, Arbeits- und Sozialrecht,
Straf- und Zivilrecht 396
KATRIN WETSCH

BÜCHEREINGANG 397



6719

8. Oktober 2020

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-L236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

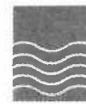
THEMA

» **Wilhelm Kurzböck:** Die Phase 3 der Corona-Kurzarbeit

RECHTSPRECHUNG

- » Lohnunterlagen durch den Überlasser nachweislich nicht bereitgestellt: Beschäftigter nicht strafbar
- » VfGH: Verwaltungsstrafe wegen der Nichtbereithaltung von Lohnunterlagen verfassungswidrig
- » Grenzüberschreitende Arbeitskräfteüberlassung von Fliesenlegern
- » Untersagung der Dienstleistung: Bindung an rechtskräftigen Bescheid
- » Telearbeit aus dem Ausland – Zuständigkeit für Sozialversicherung?
- » Beitragsfreie Schmutzzulagen – keine Bindung an Finanzamtsbescheid
- » Weitergabe von Reinigungsarbeiten – Vorliegen eines Dienstverhältnisses
- » Gastronomiebetrieb – Vorliegen von Dienstverhältnissen





IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – PERSONALVERRECHNUNG**Wilhelm Kurzböck: Die Phase 3 der Corona-Kurzarbeit**

3

Die Corona-Pandemie hat die wirtschaftliche Lage vieler österreichischer Unternehmen von heute auf morgen dramatisch verschlechtert. Im April 2020 waren mehr als 1 Mio Arbeitnehmer in Kurzarbeit, auch Ende September sind noch knapp 300.000 Arbeitnehmer von dieser Maßnahme betroffen. Bereits im Sommer fiel die grundsätzliche Entscheidung zur Verlängerung der Kurzarbeit über den August hinaus, seit wenigen Tagen liegt nun auch die neue Sozialpartnervereinbarung vor, die für die Phase 3 der Corona-Kurzarbeit ab 1. 10. 2020 gilt. Der Beitrag gibt einen ausführlichen Überblick über die nun geltenden Bestimmungen sowie die Änderungen gegenüber den bisherigen Kurzarbeitsmodellen der Phasen 1 und 2.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

| | |
|---|----|
| Lohnunterlagen durch den Überlasser nachweislich nicht bereitgestellt: Beschäftigter nicht strafbar | 16 |
| Nichtübermittlung von Lohnunterlagen – unklarer Tatzeitpunkt | 17 |
| VfGH: Verwaltungsstrafe wegen der Nichtbereithaltung von Lohnunterlagen verfassungswidrig | 18 |
| Grenzüberschreitende Arbeitskräfteüberlassung von Fliesenlegern | 19 |
| Untersagung der Dienstleistung: Bindung an rechtskräftigen Bescheid | 20 |

» SOZIALVERSICHERUNG

| | |
|--|----|
| Telearbeit aus dem Ausland – Zuständigkeit für Sozialversicherung? | 20 |
| Beitragsfreie Schmutzzulagen – keine Bindung an Finanzamtsbescheid | 21 |

» STEUERRECHT

| | |
|---|----|
| Weitergabe von Reinigungsarbeiten – Vorliegen eines Dienstverhältnisses | 22 |
| Gastronomiebetrieb – Vorliegen von Dienstverhältnissen | 23 |

ARTIKELRUNDSCHAU

24

IMPRESSUM

15

10.20

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7264

ZESAR

19. Jahrgang
Oktober 2020
Seiten 401–444

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 Wölflé, LL.M.
Europavertretung der deutschen
Sozialversicherung, Brüssel

EU-Agenda

Nachrichten zum europäischen Sozial- und
Arbeitsrecht

Aufsätze

R. Zimmer
Arbeitnehmerentsendung in Europa nach Revision der
Entsenderichtlinie 2018 (Teil I)

U. Preis/K. Morgenbrodt
Die Arbeitsbedingungenrichtlinie 2019/1152/EU –
Inhalt, Kontext und Folgen für das nationale Recht
(Teil II)

N. Grosche
Gesundheitsschutz der sozial zielgerichteten Nachteile
im Unionsrecht

Rechtsprechung mit Anmerkungen

EuGH,
Übernahme der Belegschaft / Buslinien
(*Anm. M. Kaufmann*)

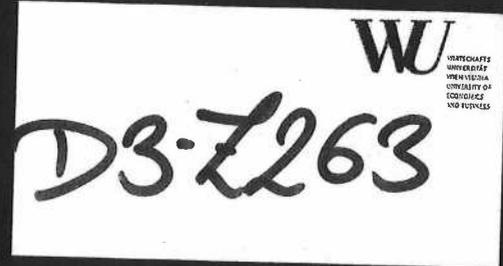
EuGH,
Altersrente / Erziehung eines behinderten Kindes
(*Anm. D. Busch*)



Inhalt

| | | |
|---|--|------------|
| EDITORIAL | Ilka Wölfe | |
| EU-AGENDA | | |
| Parlament | Parlament beschließt Sonderausschüsse – auch zu Krebs und KI _____ Stärkung der Rolle der EU zur Verbesserung der öffentlichen Gesundheit _____ | 401 401 |
| Europäische Einrichtungen | Europäischer Datenschutzbeauftragter zum Weißbuch KI _____ Wachstums- und Stabilitätspakt am Ende? _____ | 402 402 |
| AUFSÄTZE | <i>Prof. Dr. Reingard Zimmer</i> Arbeitnehmerentsendung in Europa nach Revision der Entsenderichtlinie 2018 (Teil I) _____ | 403 |
| | <i>Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis/Kai Morgenbrodt</i> Die Arbeitsbedingungenrichtlinie 2019/1152/EU – Inhalt, Kontext und Folgen für das nationale Recht (Teil II) _____ | 409 |
| | <i>Priv.-Doz. Dr. Nils Grosche</i> Gesundheitsschutz der sozial zielgerichteten Nachteile im Unionsrecht _____ | 420 |
| RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN | | |
| Arbeitsrecht | <i>Übernahme der Belegschaft/Buslinien</i> RL 2001/23/EG Urteil des EuGH vom 27.2.2020, Rs. C-298/18 (Reiner Grafe, Jürgen Pohle ././ Südbrandenburger Nahverkehrs GmbH, OSL Bus GmbH) – ECLI:EU:C:2020:121 – <i>Anmerkung von Muriel Kaufmann, Stuttgart</i> _____ | 427 |
| Soziale Sicherheit der Wander- arbeitnehmer | <i>Altersrente/Erziehung eines behinderten Kindes</i> VO (EG) Nr. 883/2004 Urteil des EuGH vom 12.3.2020, Rs. C-796/18 (Caisse d'assurance retraite et de la santé au travail d'Alsace-Moselle ././ SJ) – ECLI:EU:C:2020:203 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Dörte Busch, Berlin</i> _____ | 433 |
| KURZ NOTIERT | Bericht über die Jahrestagung der Europäischen Rechtsakademie zum EU-Arbeitsrecht 2020 (1.–3.7.2020) _____ | 441 |
| SCHRIFTTUM | Filip Dorssemont, Klaus Lörcher, Isabelle Schömann (Hg.), The European Convention on Human Rights and the Employment Relation Niklas Bruun, Klaus Lörcher, Isabelle Schömann, Stefan Clauwaert (Hg.), The European Social Charter and the Employment Relation Filip Dorssemont, Klaus Lörcher, Stefan Clauwaert, Melanie Schmidt (Hg.), The Charter of Fundamental Rights of The European Union and the Employment Relation _____ | 442 |
| | Alysia Blackham/Miriam Kullmann/Ania Zbyszweska (Eds.), Theorising Labour Law in a Changing Labour World. Towards Inclusive Labour Law _____ | 444 |
| VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH | _____ | V |
| GESAMTSCHAU | _____ | VII |

10.20



67. Jahrgang
Oktober 2020
Seiten 581-644

b

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

Die Sozial- gerichtsbarkeit

Zeitschrift für das aktuelle Sozialrecht

Herausgeber:

- Prof. Dr. Peter Axer*
Ruprecht-Karls-Universität Heidelberg
- Prof. Dr. Peter Becker*
Vorsitzender Richter am BSG
- Prof. Dr. Frauke Brosius-Gersdorf*
Leibniz Universität Hannover
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*
Berlin
- Dr. Christine Fuchsloch*
Präsidentin des LSG Schleswig-Holstein,
Schleswig
- Prof. Dr. Otto Ernst Krasney*
Vizepräsident des BSG a. D.
- Dr. h. c. Peter Masuch*
Präsident des BSG a. D.
- Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis*
Universität zu Köln
- Prof. Dr. Rainer Schlegel*
Präsident des BSG
- Prof. Dr. Peter Udsching*
Vorsitzender Richter am BSG a. D.
- Prof. Dr. Thomas Voelzke*
Vizepräsident des BSG
- Dr. h. c. Matthias von Wulffen*
Präsident des BSG a. D.

Aufsätze

- M. Ulmer*
Mindestmengen im Krankenhaus –
Tücken der Prognose und des Rechts
- B. Küstermann*
Hartz IV in Zeiten von Corona
- V. Bischofs*
Änderungen im Recht des Kinderzuschlags nach
§ 6a BKGG durch das Starke-Familien-Gesetz (StaFamG)
für die Zeit ab dem 1. 1. 2020
- S. Bultmann*
Wie geringfügig ist Geringfügigkeit oder wann
unterbrechen Unterbrechungen den Versicherungsschutz
in der Wegeunfallversicherung?

Aktuelle
Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

Rechtsprechung

- BSG, Nachbesetzung / Konzeptbewerbung /
Auswahlverfahren / Arztlose Anstellungsgenehmigung
(Anm. E. Schneider)
- BSG, Plausibilitätsprüfung / Abrechnung /
Rückwirkungsverbot
(Anm. S.-G. Zacharias)
- BSG, Merkzeichen B1 /
Versorgungsmedizinische Grundsätze
(Anm. I. Palsherm)

Inhalt

| | | |
|--------------------------------|--|-----|
| EDITORIAL | Prof. Dr. Thomas Voelzke | |
| AUFsätze | <i>Prof. Dr. Mathias Ulmer</i> Mindestmengen im Krankenhaus – Tücken der Prognose und des Rechts _____ | 581 |
| | <i>Prof. Dr. Burkhard Küstermann, LL. M.</i> Hartz IV in Zeiten von Corona _____ | 586 |
| | <i>Dr. Volker Bischofs</i> Änderungen im Recht des Kinderzuschlags nach § 6a BKGG durch das Starke-Familien-Gesetz (StaFamG) für die Zeit ab dem 1. 1. 2020 _____ | 592 |
| | <i>Stefan Bultmann</i> Wie geringfügig ist Geringfügigkeit oder wann unterbrechen Unterbrechungen den Versicherungsschutz in der Wegeunfallversicherung? _____ | 601 |
| AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN | Übersicht über die jüngste Rechtsprechung <i>Bundessozialgericht</i> _____ | 607 |
| RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN | | |
| VERTRAGS(ZAHN)ARZTRECHT | <i>Nachbesetzung / Konzeptbewerbung / Auswahlverfahren / Arztlose Anstellungsgenehmigung</i> § 103 Abs. 4 S. 10 SGB V; § 26 Abs. 4 Nr. 3 BedarfspIRL; Art. 3 Abs. 1, Art. 12 Abs. 1 und Art. 20 Abs. 3 GG Urteil des 6. Senats des BSG vom 15. 5. 2019 – B 6 KA 5/18 R – ECLI:DE:BSG:2019:150519UB6KA518R0 – <i>Anmerkung von Dr. Egbert Schneider, Potsdam</i> _____ | 613 |
| VERTRAGS(ZAHN)ARZTRECHT | <i>Plausibilitätsprüfung / Abrechnung / Rückwirkungsverbot</i> §§ 106a, 106d SGB V; § 32 Ärzte-ZV; § 38 ÄBedarfspIRL Urteil des 6. Senats des BSG vom 30. 10. 2019 – B 6 KA 9/18 – ECLI:DE:BSG:2019:301019UB6KA918R0 – <i>Anmerkung von Dr. Stephan-Georg Zacharias, Saarbrücken</i> _____ | 626 |
| SCHWERBEHINDERTENRECHT | <i>Merkzeichen BI / Versorgungsmedizinische Grundsätze</i> § 152 Abs. 4, § 153 Abs. 2, § 1, § 2 Abs. 1, § 2 Abs. 2, § 209 Abs. 1, § 241 Abs. 5 SGB IX; § 72 Abs. 1 SGB XII; § 170 Abs. 2 S. 2 SGG; Art. 3 Abs. 1 GG, Art. 3 Abs. 3 S. 2 GG, Art. 20 Abs. 3 GG Urteil des 9. Senats des BSG vom 24. 10. 2019 – B 9 SB 1/18 R – ECLI:DE:BSG:2019:241019UB9SB118R0 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Ingo Palsherm, Nürnberg</i> _____ | 636 |
| GESAMTSCHAU | | V |



DRoA

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DB-Z 102

Das Recht der Arbeit

ABHANDLUNGEN

Entfall des Entgelts bei Arbeitsausfällen mit Ursache in der sogenannten „neutralen Sphäre“?

DAPHNE AICHBERGER-BEIG

Der OGH zur Entschädigung von Lebensrettern im nicht benachbarten EU-Ausland

MAXIMILIAN FUCHS

Geschichte der Betriebsverfassung – eine rechtsvergleichende Buchbesprechung

JOSEF CERNY

NR.
390

MONAT
Oktober

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Keine Anwendbarkeit der Entsende-RL auf ungarische Arbeitskräfte in österreichischen Speisewägen

MICHAELA WINDISCH-GRAETZ

IESG-Sicherung von Ansprüchen bei aufrechtem Arbeitsverhältnis über das Insolvenzverfahren hinaus

MICHAEL HAIDER

Entgeltkürzung trotz Betriebsübergangs im Vertragsbedienstetenrecht

REINHARD RESCH

Undifferenzierte „Kappungsklauseln“ in Gleitzeitvereinbarungen sind unwirksam

MARTIN GRUBER-RISAK/HANNA PALMANSHOFER

Sozialwidrigkeitsprüfung – Berücksichtigung altersbedingter Wiedereingliederungsschwierigkeiten

JOHANNA NADERHIRN

Klage auf Feststellung des aufrechten Arbeitsverhältnisses als gerichtliche Geltendmachung iSd § 3a Abs 1 S 2 IESG

JULIA HERLER

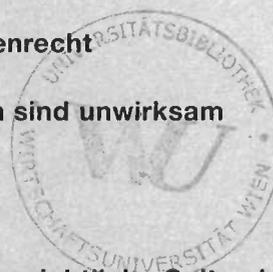
Kollektivvertrag und Gleitzeit

FLORIAN MOSING

Sperrrecht durch ausdrücklichen Widerspruch?

BARBARA TROST

Unfallversicherungsleistungen bei Tod des Lebensretters im EU-Ausland



JAHR
70.

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} 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.^{IN} DR.^{IN} 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

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

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

5/2020

ABHANDLUNGEN

- Entfall des Entgelts bei Arbeitsausfällen mit Ursache in der sogenannten „neutralen Sphäre“? 411
DAPHNE AICHBERGER-BEIG
- Der OGH zur Entschädigung von Lebensrettern im nicht benachbarten EU-Ausland 420
MAXIMILIAN FUCHS
- Geschichte der Betriebsverfassung – eine rechtsvergleichende Buchbesprechung 426
JOSEF CERNY

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

- Keine Anwendbarkeit der Entsende-RL auf ungarische Arbeitskräfte in österreichischen Speisewägen 432
MICHAELA WINDISCH-GRAETZ
zu EuGH vom 19.12.2019, C-16/18, *Dobersberger*
- IESG-Sicherung von Ansprüchen bei aufrechtem Arbeitsverhältnis über das Insolvenzverfahren hinaus 436
MICHAEL HAIDER
zu OGH vom 24.9.2019, 8 Obs 2/19f
- Entgeltkürzung trotz Betriebsübergangs im Vertragsbedienstetenrecht 441
REINHARD RESCH
zu OGH vom 25.10.2019, 8 ObA 51/19m
- Undifferenzierte „Kappungsklauseln“ in Gleitzeitvereinbarungen sind unwirksam 445
MARTIN GRUBER-RISAK/HANNA PALMANSHOFER
zu OGH vom 30.10.2019, 9 ObA 75/19y
- Sozialwidrigkeitsprüfung – Berücksichtigung altersbedingter Wiedereingliederungsschwierigkeiten 451
JOHANNA NADERHIRN
zu OGH vom 30.10.2019, 9 ObA 86/19s
- Klage auf Feststellung des aufrechten Arbeitsverhältnisses als gerichtliche Geltendmachung iSd § 3a Abs 1 S 2 IESG 457
JULIA HERLER
zu OGH vom 18.11.2019, 8 Obs 9/19k
- Kollektivvertrag und Gleitzeit 463
FLORIAN MOSING
zu OGH vom 16.12.2019, 8 ObA 77/18h
- Sperrrecht durch ausdrücklichen Widerspruch? 469
BARBARA TROST
zu OGH vom 24.1.2020, 8 ObA 48/19w
- Unfallversicherungsleistungen bei Tod des Lebensretters im EU-Ausland 475
zu OGH vom 19.11.2019, 10 Obs 61/19x

DER PRAKTISCHE FALL

- Vom wertschätzenden Chef und vom Betriebsrat 477
JOHANNES WARTER

PERSONALIA

- Zum 80. Geburtstag von Josef Cerny 484
DIE SCHRIFTFLEITUNG

AUS DEM AUSLAND

- Arbeits- und Sozialrecht in Corona-Zeiten – deutsche Erfahrungen 485
WOLFGANG DÄUBLER

AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

- Zur Genese des Epidemiegesetzes 1950 491
KLAUS-DIETER MULLEY

BUCHBESPRECHUNGEN

| | |
|--|-----|
| <i>Sperber</i> Kirchliches Arbeitsrecht – Regelungen zu Loyalitätsobliegenheiten und Mitarbeitervertretungen und ihre Folgen in der staatlichen Rechtsordnung JENS M. SCHUBERT | 498 |
| <i>Malorny</i> Die Haftung der Gewerkschaft gegenüber ihren Tarifpartnern und Dritten für Schäden bei rechtswidrigen Streiks THOMAS MATHY | 499 |
| <i>Geiger/Huber/Sindelar (Hrsg)</i> Handbuch Managervergütungen JOHANN GLÜCK | 500 |
| <i>Reissner/Neumayr (Hrsg)</i> Zeller Handbuch Arbeitsvertrags-Klauseln JOHANNES WARTER | 501 |
| <i>Körber-Risak/Brodil (Hrsg)</i> Datenschutz und Arbeitsrecht GÜNTHER LÖSCHNIGG | 502 |
| <i>ÖJK (Hrsg)</i> Datenschutz – Informationsfreiheit – Geheimnisschutz GÜNTHER LÖSCHNIGG | 503 |
| <i>Brameshuber</i> Die Sorgfalt des Arbeitnehmers CHRISTIAN HOLZNER | 504 |
| <i>Holoubek/Lienbacher (Hrsg)</i> GRC-Kommentar – Charta der Grundrechte der Europäischen Union ELLAS FELTEN | 507 |
| <i>Wehringer</i> Das Gutachten zum Pflegegeld – Ein Leitfaden zum Verfassen des perfekten Gutachtens MARTIN GREIFENEDEDER | 507 |

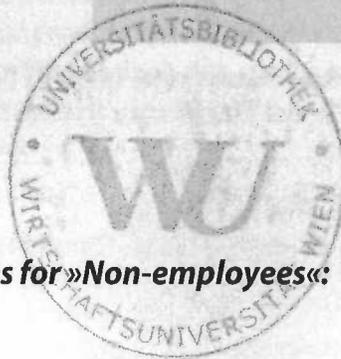
Zeitschrift für ausländisches und internationales Arbeits- und Sozialrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z265

1/2020

34. Jahrgang
Seiten 1–184



Aus dem Inhalt

**Extending Social Security Schemes for »Non-employees«:
a Comparative Perspective**

Von Olga Chesalina, München

Zugang zum Recht: Kein Thema für die deutsche (Sozial-)Rechtswissenschaft?

Von Alexander Graser, Regensburg

**The European Health Technology Assessment (»EU-HTA«):
Help or Hindrance for the National Healthcare System?**

Von Roman Grinblat, Heidenheim

Global Public Private Partnerships in Health:

Blessing or Curse to fostering Primary Health Care (PHC)? – The Case of GAVI

Von Julia Hagn, München

Digitalisierung im Gesundheitswesen:

Chancen für Gesundheitsdatenschutz und wissenschaftliche Forschung

Von Simone von Hardenberg, Krailling

Auf dem Weg zu einem sozialökologischen Staat

Von Linxin He, München

Kinderrechte und Kinderarmut in Europa:

Zu internationalen normativen Standards für sozialrechtliche Leistungen

Von Eva Maria Hohnerlein, München

**Die europäische Dimension von Leistungseinschränkungen im Sozialrecht für
Asylsuchende**

Von Constantin Hruschka, München

COVID-19 in Taiwan – Perspektiven des Sozialrechts

Von Kuyen Lin, Taipeh

Solidarity and Social Law

Von Sergio Mittlaender, São Paulo, Munich

Get Brexit done! – Folgen für die Koordinierung der sozialen Sicherheit

Von Hans-Joachim Reinhard, Fulda

Aktuelle Themen in der skandinavischen Sozialrechtsforschung

Von Anika Seemann, München

Zeitschrift für ausländisches und internationales Arbeits- und Sozialrecht (ZIAS)

Heft 1, 34. Jahrgang 2020, Seiten 1–184

Ulrich Becker zum 60. Geburtstag 1

Abhandlungen

Extending Social Security Schemes for »Non-employees«: a Comparative Perspective
Von Olga Chesalina, München 2

Zugang zum Recht: Kein Thema für die deutsche (Sozial-)Rechtswissenschaft?
Von Alexander Graser, Regensburg 13

**The European Health Technology Assessment (»EU-HTA«):
Help or Hindrance for the National Healthcare System?**
Von Roman Grinblat, Heidenheim 31

**Global Public Private Partnerships in Health:
Blessing or Curse to fostering Primary Health Care (PHC)? – The Case of GAVI**
Von Julia Hagn, München 47

**Digitalisierung im Gesundheitswesen:
Chancen für Gesundheitsdatenschutz und wissenschaftliche Forschung**
Von Simone von Hardenberg, Krailling 61

Auf dem Weg zu einem sozialökologischen Staat
Von Linxin He, München 72

**Kinderrechte und Kinderarmut in Europa:
Zu internationalen normativen Standards für sozialrechtliche Leistungen**
Von Eva Maria Hohnerlein, München 88

Die europäische Dimension von Leistungseinschränkungen im Sozialrecht für Asylsuchende
Von Constantin Hruschka, München 113

COVID-19 in Taiwan – Perspektiven des Sozialrechts
Von Kuyen Lin, Taipeh 129

Solidarity and Social Law
Von Sergio Mittlaender, São Paulo, Munich 144

Get Brexit done! – Folgen für die Koordinierung der sozialen Sicherheit
Von Hans-Joachim Reinhard, Fulda 157

Aktuelle Themen in der skandinavischen Sozialrechtsforschung
Von Anika Seemann, München 171

Mitarbeiter des Heftes 184

NZS

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z243

Zeiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von
Prof. Dr. Ulrich Becker
Dr. Jürgen Brand
Prof. Dr. Dagmar Felix
Prof. Dr. Stefan Greiner
Prof. Dr. Thorsten Kingreen
Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof
Dr. Gerhard Knorr
Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies
Dr. h. c. Peter Masuch
Prof. Dr. Hermann Plagemann
Prof. Dr. Christian Rolfs
Prof. Dr. Franz Ruland
Prof. Dr. Rainer Schlegel
Prof. Dr. Helge Sodan
Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink
Prof. Dr. Raimund Waltermann
Prof. Dr. Peter Wigge

www.nzs.beck.de



C.H. BECK

20/2020

14. Oktober 2020

29. Jahrgang S. 777–824

Aus dem Inhalt

P. Mrozynski

Zur Auslegung des § 21 Abs. 6 SGB II – atypischer
Bedarf

777

H. Lange/M. Prodan

NZS-Jahresrevue 2018/2019: Kosten- und
Gebührenrecht

784

J. Lichdi

Die Rechtsprechung zum Versorgungsanspruch
mit Medizinal-Cannabis

795

BSG

Der beihilfeberechtigte Beamte im Gefüge der obliga-
torischen Anschlussversicherung (Anm. A. Pionteck)

803

BSG

Keine Aufrechnung von Anwaltskosten mit Erstattungs-
ansprüchen des Jobcenters (Anm. C. Osterland)

809

LSG Bayern

Einordnung eines Erkrankungsrisikos als Krankheit
(Brustkrebsrisiko) (Kurzkommentierung A. Schneider)

815

LSG NRW

Leistungsausschluss von EU-Ausländern gem. SGB II
(Kurzkommentierung C.-P. Bienert)

818

LSG Rheinland-Pfalz

Ausbildungsplätze sind nur dann auf Pflichtarbeitsplätze
anzurechnen, wenn der Arbeitgeber über ihre Besetzung
frei entscheiden kann (Kurzkommentierung A. Habel)

820

BSG

Berücksichtigung variabler Vergütungskomponenten bei
der Elterngeldbemessung (Kurzkommentierung B. Brehm)

821



6950202020

Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 20/2020

NZS aktuell

| | | |
|-----------------------|---|------|
| <i>Gesetzgebung</i> | Kabinett beschließt Gesetz zur Verbesserung der Gesundheitsversorgung und Pflege | VI |
| | Etat 2021: 163 Milliarden Euro für Arbeit und Soziales | VI |
| | Etat 2021: Rund 24 Milliarden Euro für die Gesundheit | VII |
| | Gesetzentwurf zur Ermittlung der Regelsätze | VII |
| <i>Rechtsprechung</i> | BSG: Opferentschädigung bei Alkoholmissbrauch der Mutter in der Schwangerschaft grundsätzlich möglich | VII |
| | LSG Hessen: Skiunfall in den USA ist kein Arbeitsunfall | VII |
| | LSG Niedersachsen-Bremen: Nur für Selbstzahler (1): Heilpraktikerleistungen im Naturheilzentrum | VIII |
| | LSG Niedersachsen-Bremen: Nur für Selbstzahler (2): Ginseng als Nahrungsergänzungsmittel | VIII |
| | LSG Niedersachsen-Bremen: Nur für Selbstzahler (3): Feldenkrais-Therapie | VIII |
| | SG Karlsruhe: Vormerkung einer Anrechnungszeit für eine wehrdienstbedingte Ausbildungsunterbrechung von insgesamt sechs Monaten und einer Woche | IX |
| <i>Mitteilungen</i> | Der Arbeitsmarkt im September 2020 | IX |
| | Immer weniger Selbstständige gegen Arbeitslosigkeit versichert | X |
| | Behörde kontrolliert Krankenkassen | X |
| | e2A wird am SG Düsseldorf pilotiert | X |
| <i>Personalia</i> | Richter am Bundessozialgericht Wolfgang Engelhard tritt in den Ruhestand | X |
| | Präsident des Sozialgerichts Karlsruhe Michael Zimmermann tritt in den Ruhestand ein | X |

Aufsätze und Berichte

| | | |
|-------------------------------------|---|-----|
| <i>Peter Mrozynski</i> | Zur Auslegung des § 21 Abs. 6 SGB II – atypischer Bedarf | 777 |
| <i>Hartmut Lange/Miodrag Prodan</i> | NZS-Jahresrevue 2018/2019: Kosten- und Gebührenrecht | 784 |
| <i>Johannes Lichdi</i> | Die Rechtsprechung zum Versorgungsanspruch mit Medizinal-Cannabis | 795 |

Buchbesprechungen

| | | |
|-----------------------|---|-----|
| <i>Peter Axer</i> | COVID-19, Corona-Gesetzgebung – Gesundheit und Soziales | 801 |
| <i>Peter Udsching</i> | Sozialgerichtsgesetz, Kommentar | 802 |

Rechtsprechung

Rechtsprechung im Volltext

Krankenversicherungsrecht

- BSG
10.12.2019 – B 12 KR 20/18 R
Der beihilfeberechtigte Beamte im Gefüge der obligatorischen Anschlussversicherung: zur Fundierung des Primats der lückenlosen Vollversicherung im System des SGB V (mit Anm. Alexander Pionteck) 803

Verfahrensrecht

- BSG
20.02.2020 – B 14 AS 3/19 R
Keine Aufrechnung von Anwaltskosten mit Erstattungsansprüchen des Jobcenters (mit Anm. Christine Osterland) 809

Kommentierte Rechtsprechung

Krankenversicherungsrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen
16.06.2020 – L 16 KR 64/20
Mindestmengenprognose des Krankenhauses – Anforderungen an die Widerlegung (Frank Bockholdt) 814

- LSG Bayern
04.06.2020 – L 20 KR 419/19
Einordnung eines Erkrankungsrisikos als Krankheit (Brustkrebsrisiko) (Angie Schneider) 815

Grundsicherungsrecht

- BSG
21.03.2019 – B 14 AS 28/18 R
(LSG BW)
Die Regelung „bis auf Weiteres“ im Eingliederungsverwaltungsakt (Kathrin Türpe) 816

- LSG NRW
14.02.2019 – L 19 AS 1178/18
Keine Zurückverweisung an die Verwaltung bei Spruchreife der Streitsache (Björn Brehm) 817

- LSG NRW
05.12.2019 – L 19 AS 1608/18
Leistungsausschluss von EU-Ausländern gem. SGB II (Claus-Peter Bienert) 818

- LSG Berlin-Brandenburg
12.03.2020 – L 19 AS 2151/16
Wohnungserstausstattung (Gunnar Formann) 819

Arbeitsförderungsrecht

- LSG Rheinland-Pfalz
12.03.2020 – L 1 AL 20/18
Ausbildungsplätze sind nur dann auf Pflichtarbeitsplätze anzurechnen, wenn der Arbeitgeber über ihre Besetzung frei entscheiden kann (Arne Habel) 820

Elterngeldrecht

- BSG
25.06.2020 – B 10 EG 1/19 R
Berücksichtigung variabler Vergütungskomponenten bei der Elterngeldbemessung (Björn Brehm) 821

Beitragsrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen
14.11.2018 – L 2 BA 68/18 B
Einstweiliger Rechtsschutz gegen Beitragsbescheide im Rahmen der Betriebsprüfung (Alexander Diehm) 822

- BSG
07.05.2020 – B 3 KS 3/18 R
Künstlersozialversicherungspflicht eines Gesellschafter-Geschäftsführers (Henning Müller) 823

Verfahrensrecht

- LSG Niedersachsen-Bremen
28.06.2018 – L 15 AS 164/18 B
Amtsermittlung versus Mitwirkungspflicht (Christian Zieglmeier) 824

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

Mit Blick ins Steuerrecht



C.H. BECK

19/2020

10. Oktober 2020

37. Jahrgang S. 1273–1360

Aus dem Inhalt

C. Meyer

Betriebsübergang 4.0

1273

H.-P. Löw/H. Stolzenberg

**Die Aufspaltung eines Arbeitsverhältnisses als Folge
eines Betriebsübergangs – Diener zweier Herren**

1279

S. Seitz/M. Hansen

**Bilden eines Konzernbetriebsrats bei Sitz der
Konzernspitze im Ausland**

1284

D. Klocke/C. Hautkappe

**Die Auswirkung des Mindestlohngesetzes auf die
Kontrollfähigkeit von Entgeltklauseln**

1288

D. Hlava/J. Höller/E. Klengel

Verfahren vor dem EuGH

1294

BAG

**Air Berlin – Betriebs(teil)übergang, Massenentlassung
und Betriebsübergangsrichtlinie**

1303

BAG

**Außerordentliche Kündigung eines einem schwer-
behinderten Menschen Gleichgestellten**

1326

BVerfG

**SokaSiG verfassungsgemäß – Zulässigkeit einer
echten Rückwirkung**

1338

BAG

Befristeter Verzicht auf die Verjährungseinrede

1355



4550202019

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

NZA Editorial

Markus Stoffels

Ad multos annos lieber Teilzeitanpruch

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XVIII

Aufsätze und Berichte

Cord Meyer

Betriebsübergang 4.0

1273

Hans-Peter Löw / Hendric Stolzenberg

Die Aufspaltung eines Arbeitsverhältnisses als Folge eines Betriebsübergangs – Diener zweier Herren

1279

Stefan Seitz / Marco Hansen

Bilden eines Konzernbetriebsrats bei Sitz der Konzernspitze im Ausland

1284

Kommentar

Daniel Klocke / Christoph Hautkappe

Die Auswirkung des Mindestlohngesetzes auf die Kontrollfähigkeit von Entgeltklauseln

1288

Europäisches Arbeitsrecht

Daniel Hlava / Johannes Höller / Ernesto Klengel

Verfahren vor dem EuGH

1294

Blick ins Steuerrecht

Jens Intemann

| | |
|---|------|
| Änderung eines Steuerbescheids wegen Rentenversicherungsbeiträgen | 1302 |
| Keine Änderung eines Steuerbescheids wegen groben Verschuldens | 1302 |
| Pensionsrückstellung für Gesellschafter-Geschäftsführer | 1302 |
| Kostenbeteiligung bei Dienstwagennutzung keine Werbungskosten | 1302 |
| Betriebsfeier nur für Führungskräfte | 1302 |



Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

| | | | |
|-----|-----------------------------|--|------|
| BAG | 27. 02. 2020 – 8 AZR 215/19 | Air Berlin – Betriebs(teil)übergang, Massenentlassung und Betriebsübergangsrichtlinie | 1303 |
| BAG | 14. 05. 2020 – 6 AZR 674/19 | Air Berlin – Unwirksame Kündigung wegen fehlerhafter Massenentlassungsanzeige | 1324 |
| BAG | 11. 06. 2020 – 2 AZR 442/19 | Außerordentliche Kündigung eines einem schwerbehinderten Menschen Gleichgestellten | 1326 |
| BAG | 03. 06. 2020 – 3 AZR 441/19 | Anpassung einer betrieblichen Altersversorgung – Gesamtversorgung | 1333 |

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

| | | | |
|--------|------------------------------|---|------|
| BVerfG | 11. 08. 2020 – 1 BvR 2654/17 | SokaSiG verfassungsgemäß – Zulässigkeit einer echten Rückwirkung | 1338 |
| BAG | 22. 01. 2020 – 10 AZR 323/18 | Rückforderung von Beiträgen zu den Sozialkassen der Bauwirtschaft – Unwirksame AVE VTV 2014 | 1341 |
| BAG | 22. 01. 2020 – 10 AZR 387/18 | Sozialkassenverfahren – Betrieblicher Geltungsbereich | 1345 |
| BAG | 27. 11. 2019 – 10 AZR 399/18 | Rückforderung von Beiträgen zu den Sozialkassen der Bauwirtschaft | 1351 |

Verfahrensrecht

| | | | |
|-----|------------------------------|--|------|
| BAG | 20. 05. 2020 – 10 AZR 576/18 | Befristeter Verzicht auf die Verjährungseinrede | 1355 |
|-----|------------------------------|--|------|

6720

15. Oktober 2020

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

- » **Wolfram Hitz:** Praxisfragen zum Thema Home-Office: Vereinbarung abschließen oder bis zum Frühling 2021 warten?

RECHTSPRECHUNG

- » Herstellung von bewehrten Betonsegmenten der Türme von Windkraftanlagen: BUAG nicht anwendbar
- » Errichtung von Wohnungen auf eigenem Grund durch Fremdfirmen – keine BUAG-Pflicht
- » Geringere jährliche Anpassung höherer Gehälter und Betriebspensionen in der WKÖ zulässig
- » Berücksichtigung ausländischer Versicherungszeiten bei Korridor pension
- » BFG: Fortbildungsveranstaltungen an der Arbeitsstätte – Werbungskosten?

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Verlängerung der Sonderbetreuungszeit – BGBl
- » COVID-19-Verlustberücksichtigungsverordnung – BGBl



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Wolfram Hitz: Praxisfragen zum Thema Home-Office: Vereinbarung abschließen oder bis zum Frühling 2021 warten?** 3

Mag. *Wolfram Hitz* setzt sich mit der aktuell sehr häufig gestellten Praxisfrage auseinander, ob der Abschluss einer Vereinbarung über Home-Office momentan sinnvoll ist oder man noch abwarten soll, was der Gesetzgeber in den nächsten Monaten beschließt.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

| | |
|--|----|
| Herstellung von bewehrten Betonsegmenten der Türme von Windkraftanlagen: BUAG nicht anwendbar | 5 |
| Errichtung von Wohnungen auf eigenem Grund durch Fremdfirmen – keine BUAG-Pflicht | 6 |
| Entsendung von Bauarbeitern nach Österreich: BUAG-Zuschlagspflicht für ausländischen Entsender | 7 |
| Geringere jährliche Anpassung höherer Gehälter und Betriebspensionen in der WKÖ zulässig | 9 |
| Auslegung einer Betriebspensionsregelung | 11 |

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

| | |
|--|----|
| Berücksichtigung ausländischer Versicherungszeiten bei Korridorpension | 11 |
| Invalidität wegen Gehbehinderung | 13 |

» STEUERRECHT

| | |
|--|----|
| BFG: Fortbildungsveranstaltungen an der Arbeitsstätte – Werbungskosten? | 14 |
| BFG: Anschaffung eines Computers – Werbungskosten | 15 |
| BFG: WU-Universitätsassistent – Wirtschaftsmagazine und EDV-Zeitschriften keine Werbungskosten | 16 |

NEUE VORSCHRIFTEN**» ARBEITSRECHT**

| | |
|--|----|
| Verlängerung der Sonderbetreuungszeit – BGBI | 17 |
|--|----|

» STEUERRECHT

| | |
|--|----|
| COVID-19-Verlustberücksichtigungsverordnung – BGBI | 18 |
|--|----|

NEUERSCHEINUNGEN

20

IMPRESSUM

19

RECHT **RdM** DER MEDIZIN

DB-Z105

Sonderheft

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**

Oktober 2020

5a

205 – 264

Gmundner Medizinrechtskongress 2020

Krankenanstaltenrecht

Die krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen
nach der Novelle 2018 *Karl Stöger* ➔ 207

Gewaltschutzgesetz 2019

Neuregelung der Meldepflichten für die Gesundheitsberufe
Felix Wallner ➔ 225

Krankenanstaltenrecht/Berufsrecht

Verfassungsrechtliche Probleme der Abgrenzung zwischen Ordination
und Ambulatorium im Lichte der ärztegesetzlichen Entwicklungen
Christian Kopetzki ➔ 238

Sozialrecht/Vertragspartnerrecht

Atypische ärztliche Einzelverträge der Krankenversicherungsträger
Reinhard Resch ➔ 247

Telemedizin

Recht(sfragen) der Telemedizin *Michaela Georgina Lexer* ➔ 255



| | |
|---|-----|
| → Editorial | 205 |
| Gmundner Medizinrechts-Kongress 2020 | |
| <i>Von Hon.-Prof. Dr. Felix Wallner</i> | |

Beiträge

| | |
|--|-----|
| → Die krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen nach der Novelle 2018 | 207 |
| Organisatorische und funktionale Unterschiede der „neuen“ krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen | |
| Die KAKuG-Nov 2018 hat die Regelungen über die „fachrichtungsbezogenen Organisationsformen“ im Bundesgrundsatzgesetz über Kranken- und Kuranstalten tiefgreifend umgestaltet. Sprachlich wesentlich besser verständlich geworden sind sie dadurch freilich nicht und wie Regelungen „über die Grundsätze“ lesen sich die detailverliebten Bestimmungen auch weiterhin nicht. Inhaltlich ist einiges (aber nicht alles) jedoch klarer geworden. Der Beitrag gibt – unter Berücksichtigung der Neuerungen – einen Überblick über das Recht der „fachrichtungsbezogenen Organisationsformen“ des § 2 b KAKuG. | |
| <i>Von Karl Stöger</i> | |
| → Neuregelung der Meldepflichten für die Gesundheitsberufe | 225 |
| Das Gewaltschutzgesetz 2019 hat die Anzeigepflicht für alle Gesundheitsberufe vereinheitlicht und damit auch ganz entscheidend verändert. | |
| <i>Von Felix Wallner</i> | |
| → Verfassungsrechtliche Probleme der Abgrenzung zwischen Ordination und Ambulatorium im Lichte der ärztegesetzlichen Entwicklungen | 238 |
| Wegen der abweichenden kompetenzrechtlichen Zuordnung von Ordinationen (Art 10 Abs 1 Z 12 B-VG) und selbständigen Ambulatorien (Art 12 Abs 1 Z 1 B-VG) führen neue Organisationsformen für ärztliche Tätigkeiten regelmäßig zu Fragen der Abgrenzung zwischen Ordinationsstätten und Krankenanstalten. Nach den Gruppenpraxen (§ 52 a ÄrzteG idF der Nov BGBl I 2010/61) und den Primärversorgungszentren (PrimVG BGBl I 2017/131) taucht dieses Thema nun bei der Zulassung der Anstellung von Ärzten in Ordinationen und Gruppenpraxen durch § 47 a ÄrzteG (BGBl I 2019/20) neuerlich auf. | |
| <i>Von Christian Kopetzki</i> | |
| → Atypische ärztliche Einzelverträge der Krankenversicherungsträger | 247 |
| Abweichungen vom Gesamtvertrag und Ergänzungen des Gesamtvertrags durch den ärztlichen Einzelvertrag sind nur in einem engen Rahmen zulässig. Ausgehend von konkreten Fallkonstellationen wird der rechtliche Rahmen für derartige Einzelvereinbarungen untersucht. | |
| <i>Von Reinhard Resch</i> | |
| → Recht(sfragen) der Telemedizin | 255 |
| Gerade in Zeiten der COVID-19-Krise erlebt die Telemedizin einen unübersehbaren Höhenflug – doch welche rechtlichen Rahmenbedingungen gilt es zu beachten? Im Fokus der Auseinandersetzung steht der Unmittelbarkeitsgrundsatz nach § 49 Abs 2 ÄrzteG. Darüber hinaus sei einem Beispiel aus der Praxis – der Teleradiologie – weitergehende Beachtung geschenkt, um das legistische Konzept besser verorten zu können. | |
| <i>Von Michaela Georgina Lexer</i> | |

Standards

| | |
|-----------------------|-----|
| → Impressum | 205 |
|-----------------------|-----|

Die krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen nach der Novelle 2018

Organisatorische und funktionale Unterschiede der „neuen“ krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen

Die KAKuG-Nov 2018 hat die Regelungen über die „fachrichtungsbezogenen Organisationsformen“ im Bundesgrundsatzgesetz über Kranken- und Kuranstalten tiefgreifend umgestaltet. Sprachlich wesentlich besser verständlich geworden sind sie dadurch freilich nicht, und wie Regelungen „über die Grundsätze“ lesen sich die detailverliebten Bestimmungen auch weiterhin nicht. Inhaltlich ist einiges (aber nicht alles) jedoch klarer geworden. Der nachfolgende Beitrag gibt – unter Berücksichtigung der Neuerungen – einen Überblick über das Recht der „fachrichtungsbezogenen Organisationsformen“ des § 2 b KAKuG.

Von Karl Stöger

Inhaltsübersicht:

- A. Die Entwicklung der Organisationsformen bis zur KAKuG-Novelle 2018
 1. Organisationsformen und Betriebsformen
 2. Die Entwicklung der Regelungen über reduzierte Organisationsformen
- B. Die Neuregelung der Organisationsformen mit der KAKuG-Novelle 2018
 1. Überblick
 2. Begriffliches: Einrichtung, Organisationseinheit, Organisationsform
 3. Änderungen bei der Abteilungsdefinition
 - a) Allgemeines
 - b) Organisatorische Zuordnung
 - c) Betreuung und fachliche Aufsicht
 - d) Abschluss des Behandlungsvertrags
 - e) Haftung
 - f) Leistungsabrechnung
 4. Departments als Spezialfall
 - a) Allgemeines
 - b) Organisatorische Zuordnung
 - c) Betreuung und fachliche Aufsicht
 - d) Abschluss des Behandlungsvertrags
 - e) Haftung
 - f) Leistungsabrechnung
 5. Fachschwerpunkte als „Standardmuster“ der reduzierten Organisationsformen
 - a) Allgemeines
 - b) Organisatorische Zuordnung
 - c) Betreuung und fachliche Aufsicht
 - d) Abschluss des Behandlungsvertrags
 - e) Haftung
 - f) Leistungsabrechnung
 6. Dislozierte Wochenkliniken
 - a) Allgemeines
 - b) Organisatorische Zuordnung
7. Dislozierte Tageskliniken
 - a) Allgemeines
 - b) Organisatorische Zuordnung
 - c) Betreuung und fachliche Aufsicht
 - d) Abschluss des Behandlungsvertrags
 - e) Haftung
 - f) Leistungsabrechnung
- C. Das Verhältnis zwischen Organisations- und Betriebsformen
 1. Allgemeines
 2. Interdisziplinär geführte Bereiche
 3. Tages- und Wochenstationen
 4. Interdisziplinäre Aufnahme- bzw Notfallstationen
 5. Anstaltsambulatorien
 6. Zentrale Ambulante Erstversorgung
 7. Fazit zu den Betriebsformen nach § 6 Abs 7 KAKuG
- D. Mehr Rechtsklarheit durch die KAKuG-Novelle 2018 erreicht?

A. Die Entwicklung der Organisationsformen bis zur KAKuG-Novelle 2018

1. Organisationsformen und Betriebsformen

Für das hier näher zu untersuchende Thema¹⁾ ist eine einleitende Begriffsklärung unumgänglich: Es gilt, die *krankenanstaltenrechtlichen Organisationsformen*, um

1) Stand (auch der Landesausführungsbestimmungen) Anfang Mai 2020. Für Unterstützung bei Recherche und Korrektur danke ich Frau Stud.-Ass. Hannah Oberlercher, Frau Univ.-Ass. Mag. Elisabeth Paar und Frau V.-Ass. Dr. Beatrice Sommerauer.

RdM 2020/276

§ 2 a Abs 5,
§ 2 b Abs 2,
§ 3 und 4,
§ 6 Abs 7,
§ 8 Abs 1 KAKuG

Abteilung;
Anstalts-ambulatorium;
Betriebsformen;
Department;
dislozierte Tagesklinik;
dislozierte Wochenklinik;
Fachschwerpunkt;
Organisationsformen;
reduzierte Organisationsformen



RECHT **RdM** DER MEDIZIN

D3-Z105

mit Beilage
Ökonomie &
Gesundheit

Schriftleitung **Christian Kopetzki**

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

05

Oktober 2020

169 – 204

Beiträge

Freiheitsentziehung zum Schutz vor vermeintlich hoher Ansteckungsgefahr *Siegmar Lengauer* ↻ 172

Angemessenheit und Verhältnismäßigkeit der Anordnung von Nachuntersuchungen durch SV-Träger *Patrick Kleinbauer* ↻ 177

(Un)tauglichkeit des medizinischen SV bei Unfällen *Christian Prader und Lukas Gottardis* ↻ 180

Ärztegesetz-Novelle 2020: Verfassungswidrig auch im zweiten Anlauf *Peter Bußjäger* ↻ 183



Rechtsprechung

Ärztliche Kontaktaufnahme zur Befundbesprechung *Felix Wallner* ↻ 186

Leitsätze

VfGH-Erk zu den Betretungsverboten *Karl Stöger* ↻ 197

Ökonomie und Gesundheit

Industriegesponserte klinische Prüfungen generieren hohe volkswirtschaftliche Wertschöpfung *Dejan Baltic und Stefan Kähler* ↻ Ö&G 6

| | |
|---|-----|
| → Editorial | 169 |
| Das COVID-19-MaßnahmenG als „lex specialis“ zum EpG? | |
| <i>Von Christian Kopetzki</i> | |

Beiträge

| | |
|---|-----|
| → Freiheitsentziehung zum Schutz vor vermeintlich hoher Ansteckungsgefahr | 172 |
| Eine allgemeine Gesundheitskrise wirkt sich in mannigfacher Weise auf das zwischenmenschliche Zusammenleben aus. Durch veränderte Umstände können auch im privaten Bereich Situationen entstehen, in denen Entscheidungen notwendig erscheinen, die bisher nicht zu treffen waren. Manche dieser Entscheidungen und ihre Folgen weisen strafrechtliche Relevanz auf. | |
| <i>Von Siegmund Lengauer</i> | |
| → Zur Angemessenheit und Verhältnismäßigkeit der Anordnung von Nachuntersuchungen durch die Sozialversicherungsträger | 177 |
| Die Sozialversicherungsträger sind berechtigt, Nachuntersuchungen anzuordnen, um den Gesundheitszustand der Versicherungsnehmer zu überprüfen. Dieser Beitrag setzt sich mit der Verhältnismäßigkeit der Anordnung solcher Nachuntersuchungen auseinander. | |
| <i>Von Patrick Kleinbauer</i> | |
| → Zur (Un)tauglichkeit des medizinischen Sachverständigen bei Unfällen | 180 |
| Wenn es zu einem Unfall kommt, aus dem in weiterer Folge Ansprüche geltend gemacht werden, bedarf es der Beiziehung medizinischer Sachverständiger, um abzuklären, ob und welche Ansprüche dem Verunfallten zustehen, seien es solche gegen den Verursacher oder die private oder gesetzliche Unfallversicherung; idR wird – vielfach ausschließlich – ein allgemein beedeter Facharzt für Unfallchirurgie bzw. nunmehr Facharzt für Orthopädie und Traumatologie mit der Gutachtenserstellung betraut, dies sowohl außegerichtlich als auch gerichtlich. Dieses Gutachten zeichnet dann für das juristische Schicksal des Verunfallten verantwortlich. Im Beitrag wird der Frage nachgegangen, ob diese tägliche Praxis auch tatsächlich den gesetzlichen Vorgaben gerecht wird. | |
| <i>Von Christian Prader und Lukas Gottardis</i> | |
| → Novelle zum ÄrzteG 1998 BGBl I 2020/86: Verfassungswidrig auch im zweiten Anlauf | 183 |
| Die Novelle zum ÄrzteG 1998 BGBl I 2020/86 diente der Sanierung verschiedener vom VfGH als verfassungswidrig aufgehobener Bestimmungen. Der Beitrag untersucht, was daraus geworden ist. | |
| <i>Von Peter Bußjäger</i> | |

Gesetzgebung und Verwaltung

Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither

| | |
|---------------------------|-----|
| → Kundmachungen | 184 |
|---------------------------|-----|

Rechtsprechung

| | |
|---|-----|
| → Ärztliche Kontaktaufnahme zur Befundbesprechung | 186 |
| OGH 20. 2. 2020, 6 Ob 17/20y | |
| <i>Mit Anmerkung von Felix Wallner</i> | |

Rechtsprechung in Leitsätzen

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

- Arzthaftung, Berufsrecht, Datenschutzrecht, Erwachsenenschutzrecht, Heimrecht, Kindschaftsrecht, Krankenanstaltenrecht, Leichen- und Bestattungsrecht, Privatversicherungsrecht, Übertragbare Krankheiten 191

Standards

- Impressum 169
- Buchbesprechung 204



Ökonomie & Gesundheit

- Richtig investieren 5
Von Alexander Herzog
- Industriegesponserte klinische Prüfungen generieren eine volkswirtschaftliche Wertschöpfung von 144,2 Mio Euro pro Jahr in Österreich 6
Von Dejan Baltic und Stefan Kähler
- Rare Diseases Dialog 8
Von Stefan Prims
- VIRTUAL HEALTH CARE SYMPOSIUM – SAVE THE DATE! 8
- Impressum 5

Betriebs Berater

BB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-ZM

41 | 2020

ersGesR ... Sachaufklärungspflicht ... Abschlussprüfung ... Frauenquote ... Recht ... Wirtschaft ...

5.10.2020 | 75. Jg.
Seiten 2241–2304

DIE ERSTE SEITE

Jörn Weitzmann, RA/FAInsR/FAStR

Pflichten der Geschäftsführer in der Krise – verlängerte Aussetzung der Insolvenzantragspflicht
kein Freifahrtschein

WIRTSCHAFTSRECHT

Prof. Dr. Markus Gehrlein, RiBGH

BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2019/2020 – Teil I | 2242

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar, und **Dr. Ekkehard Nolting**, RA

Reform des Personengesellschaftsrechts – Berichtigungsbedarf bei Teilfragen | 2256

STEUERRECHT

Carolin Babel, RAin, **Björn Bodewaldt**, RA/StB, und **Dr. Jan Haselmann**, LL.M., RA

BB-Rechtsprechungsreport – Prozessuale Fragen in der BFH-Rechtsprechung 2019 | 2267

Dr. Hans Hermann Bowitz, RA/StB

Der Wertungswiderspruch zwischen § 6 Abs. 1 ErbStG und § 10 Abs. 1, Abs. 5 ErbStG
in der Rechtsprechung | 2274

BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Prof. Dr. Peter Hommelhoff

Advocatus diaboli in der Abschlussprüfung – zusätzliche Manipulationskontrolle als
Reformvorschlag nach Wirecard | 2284

Prof. Dr. Annette G. Köhler und **Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel**

Aktuelle Entwicklungen auf dem WP-Markt in Deutschland: Umsätze und Mandate
der Prüfungsgesellschaften nach Transparenzberichten | 2288

ARBEITSRECHT

Dr. Pius O. Dolzer und **Dr. Jan-Mark Steiner**

Zur Besetzung der Aufsichtsratsausschüsse im Lichte
der Frauenquote | 2293

BB-Rechtsprechungsreporte zur
Unternehmensinsolvenz und zu
prozessualen Fragen
der BFH-Rechtsprechung

Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

Die Woche im Blick

Rechnungslegung

IASB: Formale Korrekturen der IFRS

DRSC: Ergebnisse der Befragung zum IASB-Entwurf ED/2019/7 „Allgemeine Darstellung und Angaben“

DRSC: Stellungnahme an das IFRS IC zu Reverse-Factoring-Vereinbarungen

Wirtschaftsprüfung

IDW: Stellungnahme zum Entwurf des IASB „General Presentation and Disclosures“

IDW: Stellungnahme zur vorläufigen Agendaentscheidung des IFRS IC – Reverse Factoring

IDW: Bescheinigung des Wirtschaftsprüfers bei der Corona-Überbrückungshilfe

WPK: Studienführer Wirtschaftsprüfung Wintersemester 2020/2021

Finanzierung

KfW: Deutscher Venture-Capital-Markt bleibt trotz Fortschritten international zurück

Aufsätze

Prof. Dr. Peter Hommelhoff

Abschlussprüfung

Advocatus diaboli in der Abschlussprüfung – zusätzliche Manipulationskontrolle als Reformvorschlag nach Wirecard

Das Wirecard-Desaster zwingt nach Ansicht des Autors nicht bloß dazu, die behördliche Aufsicht über Börsengesellschaften nachzuschärfen. Zusätzlich müsse im Rahmen selbststeuernder Corporate Governance die Prüfung der Rechnungslegung durch Abschlussprüfer und Aufsichtsrat ausgebaut werden, um Bilanzmanipulationen und -betrug effektiv zu unterbinden oder doch frühzeitig aufzudecken. Das könne der Abschlussprüfer schon jetzt allzu meist nicht leisten und würde dies auch unter nachgeschärftem Recht nicht leisten können. Deshalb bedürfe es ergänzender Kontrollmechanismen für die Wirtschaftsprüfer, um vor allem in Börsengesellschaften verlässliche Rechnungslegung zu gewährleisten. Zugleich sei das Organisationsrecht für den Aufsichtsrat und seinen Prüfungsausschuss fortzuschreiben.

2282

2284

2288

Prof. Dr. Annette G. Köhler und

Prof. Dr. Nicole V. S. Ratzinger-Sakel

Aktuelle Entwicklungen auf dem WP-Markt in Deutschland: Umsätze und Mandate der Prüfungsgesellschaften nach Transparenzberichten

Gem. Art. 13 Abs. 1 S. 1 und 2 der Verordnung (EU) Nr. 537/2014 haben Prüfungsgesellschaften, die gesetzlich vorgeschriebene Abschlussprüfungen bei Unternehmen von öffentlichem Interesse i. S. d. § 319a Abs. 1 S. 1 HGB durchführen, jährlich spätestens vier Monate nach Ende des Geschäftsjahres auf ihren Websites einen Transparenzbericht zu veröffentlichen. Zudem veröffentlicht die Wirtschaftsprüferkammer (WPK) eine Übersicht dieser Berichte auf ihrer Website. In Fortsetzung von Köhler/Ratzinger-Sakel, BB 40/2010, Vif., BB 32/2011, Vif., BB 39/2012, Vif., BB 2013, 2159 ff., BB 2014, 2155 ff., BB 2015, 2155 ff., BB 2016, 2155 ff., BB 2017, 2347 ff., BB 2018, 2091 ff., BB 2019, 2606 ff., zeigen die Autorinnen unter Verwendung der Transparenzberichte der Jahre 2018 und 2019 aktuelle Entwicklungen auf dem WP-Markt auf.

Entscheidung

FG Hamburg: Bewertung von Goldvorräten im Anlagevermögen (3.6.2020 – 5 K 20/19 – dazu BB-Kommentar von Gero von Glasenapp, RA/StB)

2291

Arbeitsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BAG: Nachträgliche Klagezulassung einer verhaltensbedingten Kündigung (30.7.2020 – 2 AZR 43/20)

BAG: Vorlage an den EuGH zur Frage der Verjährung bezahlten Jahresurlaubs (29.9.2020 – 9 AZR 266/20 [A])

LAG Köln: Kein Schmerzensgeldanspruch wegen Mobbing (10.7.2020 – 4 Sa 118/20)

2292

Aufsatz

Dr. Pius O. Dolzer und Dr. Jan-Mark Steiner

Frauenquote

2293

Zur Besetzung der Aufsichtsratsausschüsse im Lichte der Frauenquote

Die Kriterien für die Besetzung des Aufsichtsrats hat der Gesetzgeber in den letzten Jahren mehrfach verschärft. Das gilt auch bzgl. der seit 2015 geltenden Frauenquote. Zugleich ist die praktische Bedeutung von Aufsichtsratsausschüssen weiter angestiegen. In diesem Kontext haben Untersuchungsergebnisse der Initiative „Frauen in die Aufsichtsräte“ (FidAR) besondere Aufmerksamkeit erfahren, wonach sich die gesetzgeberischen Bestrebungen zur Erhöhung des Frauenanteils im Aufsichtsrat kaum auf die geschlechterspezifische Besetzung der Ausschüsse auswirken. Der Beitrag setzt sich mit dieser Problematik auseinander und untersucht, ob und inwieweit das Gesetz rechtlich verbindlich zur Berücksichtigung von Frauen bei der Besetzung von Ausschüssen anhält. Wenngleich eine Pflicht zur Besetzung der Ausschüsse mit Frauen nicht gefunden werden kann, ist doch auf „weiche“ Einflussfaktoren zugunsten einer stärkeren Berücksichtigung von Frauen bei der Ausschussbesetzung hinzuweisen. Zudem sind die bestehenden Rechte und damit einhergehenden Einflussmöglichkeiten der Aufsichtsratsmitglieder ebenso wie schon allgemein die Rechte des Aufsichtsratsplenums gegenüber seinen Ausschüssen zu betonen.

Entscheidung

LAG Baden-Württemberg: Geeigneter Aushangort für Wahlaus-schreiben zur Vertrauensperson schwerbehinderter Menschen (10.6.2020 – 4 TaBV 5/19)

2301

Die Erste Seite

Jörn Weitzmann, RA/FAInsR/FAStR

Pflichten der Geschäftsführer in der Krise – verlängerte Aussetzung der Insolvenzantragspflicht kein Freifahrtschein

Impressum/Vorschau

VIII

Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO im Selbststudium

Bis zum 30. November kostenlos!

Registrieren Sie sich unter: www.bb-selbststudium.de



Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

SA/GA: Generelle Pflicht zur Annahme von Euro-Banknoten (29.9.2020 – verb. Rs. C-422/19 und C-423/19)

BGH: Organisation der Fristenkontrolle durch Rechtsanwalt (21.7.2020 – VI ZB 25/19)

OLG Karlsruhe: Schadensersatz wegen der Verletzung der Insolvenzantragspflicht (9.9.2020 – 6 U 109/19)

OLG Nürnberg: Kein Vergütungsanspruch des gemeinsamen Vertreters gegen die Inhaber von Schuldverschreibungen als Auftraggeber (31.7.2020 – 15 U 3678/19)

Verwaltung

EU-Kommission: Aktionsplan für die EU-Kapitalmarktunion veröffentlicht

EU-Kommission: Paket zur Digitalisierung des Finanzsektors vorgelegt

Aufsätze

Prof. Dr. Markus Gehrlein, RiBGH

BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2019/2020 – Teil I

Auch im Berichtsjahr 2019/2020 hat der BGH die höchstrichterliche Rechtsprechung zum Insolvenzrecht fortgeschrieben, wie dieser und frühere in dieser Zeitschrift erschienene Rechtsprechungsberichte verdeutlichen. Der Beitrag behandelt in Teil I Fragestellungen rund um das Eröffnungsverfahren und das eröffnete Verfahren. Die Insolvenzanfechtung, der weiterhin eine ungebrochen hohe Bedeutung zukommt, ist Gegenstand des zweiten Teils des BB-Rechtsprechungsreports, der in Heft 42 publiziert wird.

PersGesR

Prof. Dr. Heribert Heckschen, Notar, und Dr. Ekkehard Nolting, RA

Reform des Personengesellschaftsrechts – Berichtigungsbedarf bei Teilfragen

Der sog. Mauracher Entwurf wird inzwischen von Wissenschaft und Praxis intensiv diskutiert und findet überwiegend Zustimmung. Die Funktion dieses Entwurfs als Diskussionsgrundlage für das folgende Gesetzgebungsverfahren erfüllt dieser sehr gut. Der Beitrag soll weniger umfassend darstellen, sondern den Entwurf nur in einzelnen Teilbereichen hinterfragen.

Betriebs
Berater

SAFETY
FIRST

BB-Fachkonferenz

Strafrechtliche Brennpunkte im Unternehmen

Donnerstag, 21. Januar 2021 | Frankfurt am Main

<https://veranstaltungen.ruw.de/sbu>

CLEAN &
SAFE

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

BFH: Abgrenzung zwischen nicht fristgerecht und lediglich fehlerhaft übermittelten Rentenbezugsmitteilungen/Softwarehersteller als Erfüllungsgehilfe (6.5.2020 – X R 8/19)

BFH: Werbungskostenabzug bei Zuwendungen der Bundeswehr durch die Zurverfügungstellung einer Gemeinschaftsunterschrift (28.4.2020 – VI R 5/18)

BFH: Hinzurechnungsbesteuerung im Drittstaatenfall (18.12.2019 – I R 59/17)

BFH: Integrationsprojekt als Zweckbetrieb (27.2.2020 – V R 10/18)

BFH: Verstoß gegen den klaren Inhalt der Akten (5.6.2020 – VIII B 38/19)

Verwaltung

Bayerisches Staatsministerium der Finanzen und für Heimat: Mehr Spielraum für die Länder bei der Erbschaft- und Schenkungsteuer

FinMin Baden-Württemberg: Reformbemühungen der Einkommensteuer im Bundesrat

Gesetzgebung

BT: Sicherheit von übermittelten Finanzdaten

BT: Grenze zur Überkontrolle erreicht

Sonstiges

BStBK: Digitalisierungs-Experten für eine zukunftsfähige Steuerberaterkanzlei

Aufsätze

Sachaufklärungspflicht

Carolin Babel, RAin, Björn Bodewaldt, RA/StB, und Dr. Jan Haselmann, LL.M., RA

2267

BB-Rechtsprechungsreport – Prozessuale Fragen in der BFH-Rechtsprechung 2019

In der gerichtlichen Auseinandersetzung zwischen Steuerpflichtigen und Finanzverwaltung ist häufig nicht allein das materielle Steuerrecht ausschlaggebend. Sichere Kenntnisse im Prozessrecht sind für den Berater, der seine Mandanten vor den Finanzgerichten und dem Bundesfinanzhof vertritt, unabdingbar. Im Anschluss an den Beitrag vom Vorjahr (BB 2019, 855) werden ausgewählte prozessuale Aspekte aus Entscheidungen des BFH im Jahr 2019 vorgestellt.

Dr. Hans Hermann Bowitz, RA/StB

2274

Der Wertungswiderspruch zwischen § 6 Abs. 1 ErbStG und § 10 Abs. 1, Abs. 5 ErbStG in der Rechtsprechung

Nach der Rechtsprechung ist auch im Falle der Vor- und Nacherbschaft allein das Zivilrecht maßgebend für die Bestimmung, welche Vermögensgegenstände am Stichtag dem Vermögen des Erblassers zuzuordnen sind und als Nachlassvermögen auf den Vorerben im Wege der Gesamtrechtsnachfolge übergehen. Eine wirtschaftliche Betrachtung des Vermögenszuwachses bei dem Vorerben, der in seinen rechtlichen Befugnissen deutlich gegenüber einem Vollerben eingeschränkt sein kann, lehnt die Rechtsprechung ausdrücklich ab. Dieser Ansatz ist aber mit dem auch von der Rechtsprechung im Erbschaftsteuerrecht anerkannten objektiven Nettoprinzip nicht in Übereinstimmung zu bringen.

Entscheidung

BFH: § 8b Abs. 4 KStG und § 9 Nr. 2a GewStG sind verfassungsgemäß (18.12.2019 – I R 29/17)

2278