

# wist

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7244

## Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht



5/2021

### Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,  
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,  
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff,  
Präsident des BFH a.D.

Dr. Manfred Möhrenschlager,  
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,  
Oberstaatsanwältin

Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur.,  
Rechtsanwalt (WisteV)

Prof. Dr. Franz Salditt,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht,  
FA Steuerrecht

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,  
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

### Redaktion

Prof. Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz

- **F. Böhme / M. Busch** Das Gesetz zur Verbesserung der strafrechtlichen Bekämpfung der Geldwäsche: Richtlinienumsetzung und Neuausrichtung von § 261 StGB
- **H. Schilling / J. Corsten / Y. Hübner** Entkoppelung der Verjährung strafrechtlicher Einziehung auch rückwirkend
- **B. Kramer** Zur Strafbarkeit der Verkürzung von Steuervorauszahlungen nach § 370 AO
- **A. Stürzl-Friedlein / M. Lachenmann** Behördliche Lösungsversuche aus strafprozessualer und datenschutzrechtlicher Sicht
- **BVerfG** Rückwirkende Vermögenseinziehung
- **BGH** Entbindung von der Verschwiegenheitspflicht durch Insolvenzverwalter (mit Anm. Kirsch/Wick)
- **BGH** Identität der materiellen Tat
- **OLG Celle** Vermögensarrest trotz Sicherungshypothek (mit Anm. Rettke)
- **LG Aachen** Beschlagnahme von Akten des Finanzamts (Anm. Webel)





## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

*Regierungsdirektor Dr. Frank Böhme / Oberstaatsanwalt beim Bundesgerichtshof Markus Busch, LL.M. (Columbia University), Berlin*  
Das Gesetz zur Verbesserung der strafrechtlichen Bekämpfung der Geldwäsche: Richtlinienumsetzung und Neuausrichtung von § 261 StGB ..... 169

*Rechtsanwältin Dr. Hellen Schilling / Rechtsanwälte Dr. Johannes Corsten / Dr. Yannic Hübner, Frankfurt a.M.*  
Entkoppelung der Verjährung strafrechtlicher Einziehung auch rückwirkend ..... 174

*Rechtsanwalt Prof. Dr. Bernhard Kramer, Villingen-Schwenningen*  
Zur Strafbarkeit der Verkürzung von Steuervorauszahlungen nach § 370 AO ..... 181

*Rechtsanwältin Dr. Anja Stürzl-Friedlein, LL.M., Bonn / Rechtsanwalt Dr. Matthias Lachenmann, Köln*  
Behördliche Lösungsverbote aus strafprozessualer und datenschutzrechtlicher Sicht ..... 184

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

*Rechtsanwalt Jonathan Rüschenhof, Düsseldorf*  
Internationales Wirtschaftsstrafrecht ..... 191

### Entscheidungen

BVerfG	10.2.2021 – 2 BvL 8/19	Rückwirkende Vermögenseinziehung ..... 193
BGH	13.1.2021 – 1 StR 455/20	Einziehung bei Mittäterschaft ..... 201
BGH	2.2.2021 – 2 StR 155/20	Vermögensnachteil bei Provisionszahlung ..... 201
BGH	27.1.2021 – StB 44/20	Entbindung von der Verschwiegenheitspflicht durch Insolvenzverwalter (mit Anm. Kirsch/Wick) ..... 203
BGH	6.1.2021 – 5 StR 519/20	Entziehung des gesetzlichen Richters bei Bestimmung von Hilfsschöffen ..... 207
BGH	2.2.2021 – 2 StR 302/19	Identität der materiellen Tat ..... 208
OLG Celle	8.7.2020 – 2 Ws 200/20	Vermögensarrest trotz Sicherungshypothek (mit Anm. Rettke) ..... 210
LG Stuttgart	24.3.2020 – 61 Ns 142 Js 114222/16	Garantenstellung eines Außenprüfers ..... 211
LG Aachen	16.11.2020 – 86 Qs-302 Js 736/20	Beschlagnahme von Akten des Finanzamts (Anm. Webel) ..... 215

### wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	VI
Bericht aus der Gesetzgebung – Inkrafttreten verschiedener Gesetze; Regierungsentwurf zur Strafbarkeit des Betreibens krimineller Handels- plattformen; Entwurf der AfD zur Abgeordnetenbestechung .....	IX



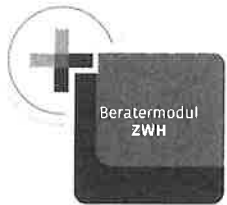
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z319

# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

zwh-online.de

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze >**

*Rainer Spatscheck / Bettina Spilker* – Steuerstrafrechtliche Folgen der Verletzung von Mitteilungspflichten für grenzüberschreitende Gestaltungen ..... 125

*Markus Ebner / Christian Fischer* – Strafvereitelung des Außenprüfers bei pflichtwidrigem „Grünvermerk“ ..... 131

*Christian Bertrand* – Besteuerung von Prostitutionsleistungen ..... 134

*Luise Brockerhoff* – Strafzumessung bei Steuerhinterziehung ..... 136

*Joachim Schrey / Victoria Copeland* – Schmerzensgeld für Datenschutzverstöße – quo vadis? ..... 138

**Rechtsprechung >**

Tatmehrheit bei Einreichung eines Prüfungsberichts gem. § 26 Abs. 1 Satz 3 KWG sowohl bei Bundesbank als auch BaFin (OLG Frankfurt, Beschl. v. 30.4.2020 – 2 Ss-OWi 85/19) *m. Anm. Andreas Wattenberg* ..... 145

Zur Prozessvoraussetzung „Unmöglichkeit eines subjektiven Verfahrens“ im Einziehungsverfahren nach § 76a Abs. 4 StGB (OLG Stuttgart, Beschl. v. 1.7.2020 – 7 Ws 49/20) *m. Anm. Silke Hüls* ..... 150

Ordnungsgelder wegen Verletzung von Offenlegungspflichten: Keine Herabsetzung nach § 325 Abs. 4 Satz 2 und 3 HGB für Altfälle (BVerwG, Beschl. v. 24.6.2020 – 8 B 71/19) *m. Anm. Eva Kriechbaumer* ..... 153





# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht



## Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAin Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAin Renate Verjans

## Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Bittmann · RA Prof. Dr. Lars Böttcher · RAin Dr. Margarete Gräfin von Galen · Dr. Markus Ebner, LL.M. · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · RA Dr. Florian C. Haus · Prof. Dr. Matthias Jahn · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAin Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAin Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAin Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA PD Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Dr. Rainer Spatscheck / Prof. Dr. Bettina Spilker – Steuerstrafrechtliche Folgen der Verletzung von Mitteilungspflichten für grenzüberschreitende Gestaltungen (§§ 138d – 138k AO)**

Das deutsche Mitteilungspflicht-Umsetzungsgesetz ist am 1.1.2020 in Kraft getreten und seit dem 1.7.2020 anzuwenden. Angesichts der Corona-Pandemie hätte der Anwendungszeitpunkt verschoben werden können, davon hat Deutschland jedoch keinen Gebrauch gemacht. Potentiell aggressive grenzüberschreitende Steuergestaltungen sind seitdem von den sog. Intermediären, subsidiär auch vom jeweiligen Nutzer der Gestaltung dem Fiskus anzuzeigen. Nach einem Überblick über die Mitteilungspflichten und die verpflichteten Personen werden in diesem Beitrag die steuerstrafrechtlichen Folgen der Pflichtverletzung näher betrachtet. .... 125

#### **Dr. Markus Ebner, LL.M. / Christian Fischer – Strafreitelung des Außenprüfers bei pflichtwidrigem „Grünvermerk“ – Zugleich Besprechung von LG Stuttgart, Beschl. v. 24.3.2020 – 61 Ns 142 Js 114222/16**

Das LG Stuttgart hat den Finanzbehörden in einem Berufungsverfahren ins Stammbuch geschrieben: Der Außenprüfer ist bei Vorliegen eines Anfangsverdachts der Steuerhinterziehung zur unverzüglichen Unterrichtung der Strafverfolgungsbehörde verpflichtet. Verstößt er hiergegen, indem er wider besseres Wissen einen „grünen“ anstatt einen „roten“ Vermerk fertigt, macht er sich wegen (versuchter) Strafreitelung (durch Unterlassen) strafbar. .... 131

#### **Dr. Christian Bertrand – Besteuerung von Prostitutionsleistungen – Ein kritischer Blick auf die aktuelle Entscheidung des BGH zum fehlenden strafrechtlichen Vertrauensschutz trotz Teilnahme am Düsseldorfer Verfahren**

Der Beitrag wirft einen kritischen Blick auf die aktuelle Rechtsprechung des 1. Strafsenats zu strafrechtlichen Implikationen der Besteuerung von Prostitutionsleistungen anhand des sog. Düsseldorfer Verfahrens. .... 134

#### **Luise Brockerhoff – Strafzumessung bei Steuerhinterziehung – Zugleich Besprechung von BGH, Beschl. v. 14.1.2020 – 1 StR 428/19**

Im Beschluss vom 14.1.2020 (BGH 1 StR 428/19) unterzieht der BGH einen wegen Begehung einer Steuerhinterziehung verhängten Strafausspruch einer revisionsgerichtlichen Überprüfung. Dies soll Anlass sein, diese Materie (Strafzumessungserwägungen bei Steuerhinterziehungen) komprimiert darzustellen. .... 136

## Inhalt

**Prof. Dr. Joachim Schrey / Victoria Copeland, LL.B., M.A. – Schmerzensgeld für Datenschutzverstöße – quo vadis? –** Zugleich Besprechung von LG Köln, Urt. v. 7.10.2020 – 28 O 71/20

Seit Inkrafttreten der DSGVO folgt die Auslegung und Anwendung der Schmerzensgeldnorm in Art. 82 DSGVO keiner klaren Linie. So ist es nicht verwunderlich, dass bislang nach nicht einheitlichen Kriterien und vielfach dogmatisch wenig überzeugend über geltend gemachte Schmerzensgeldansprüche entschieden wurde. Das LG Köln kommt ohne vorherige Vorlage an den EuGH in seiner Entscheidung zu dem letztlich zutreffenden Ergebnis, dass ein Anspruch bei einem Bagatelverstoß der vorliegenden Art nicht gegeben sei und es verleiht der Regelung in Art. 82 DSGVO somit weitere Kontur. Die Entscheidung lässt sich gut in ein letztlich auch dogmatisch überzeugendes Konzept einordnen. .... 138

## Rechtsprechung

### Wirtschaftsstrafrecht

Strafbarkeit des Außenprüfers wegen Strafvereitelung bei pflichtwidrigem „Grünvermerk“

(LG Stuttgart, Beschl. v. 24.3.2020 – 61 Ns 142 Js 114222/16) 140

Tatmehrheit bei Einreichung eines Prüfungsberichts gem. § 26 Abs. 1 Satz 3 KWG sowohl bei Bundesbank als auch BaFin

(OLG Frankfurt, Beschl. v. 30.4.2020 – 2 Ss-OWi 85/19)

*m. Anm. Andreas Wattenberg* ..... 145

### Steuerstrafrecht

Steuerhinterziehung bei Prostitutionsdienstleistungen im Bordellbetrieb

(BGH, Urt. v. 17.9.2020 – 1 StR 576/18) ..... 147

### Verfahrensrecht

Zur Prozessvoraussetzung „Unmöglichkeit eines subjektiven Verfahrens“ im Einzelungsverfahren nach § 76a Abs. 4 StGB

(OLG Stuttgart, Beschl. v. 1.7.2020 – 7 Ws 49/20)

*m. Anm. Silke Hüls* ..... 150

Ordnungsgelder wegen Verletzung von Offenlegungspflichten: Keine Herabsetzung nach § 325 Abs. 4 Satz 2 und 3 HGB für Altfälle

(BVerwG, Beschl. v. 24.6.2020 – 8 B 71/19)

*m. Anm. Eva Kriechbaumer* ..... 153

## ZWH Report

### Kurze Nachrichten

Grünes Licht für Maßnahmen gegen Steuerbetrug ..... R5

BaFin-Compliance-System rechtmäßig ..... R5

Scholz gelobt schlagkräftigere Finanzaufsicht ..... R6

Deutsche Bank AG: BaFin ergänzt Mandat des Sonderbeauftragten ..... R6

Verbände kritisieren Scheitern von Whistleblowing-Gesetz ..... R6



## Einfach, intuitiv, modular

Das neue Online Portal für alle,  
die mehr wollen, als Fachmedien  
nur bestellen und verwalten.

[www.sack.de/sackbiz](http://www.sack.de/sackbiz)



# StV

Medizin-  
strafrecht

# STRAFVERTEIDIGER

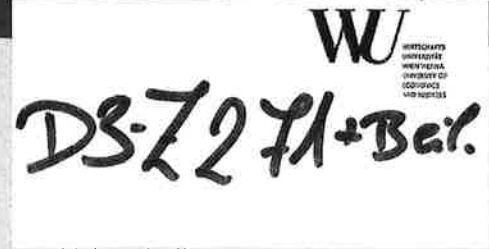


# 40

JAHRE StV

## REDAKTION

RA Prof. Dr. Björn Gercke  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne  
Jun.-Prof. Dr. Dominik Brodowski  
RAin Lea Voigt



## AUS DEM INHALT

**Bundesverfassungsgericht**  
Btm-Erwerb zum Zwecke der Selbsttötung

**Bundesgerichtshof**  
Entbindung von der Schweigepflicht bei insolventer Gesellschaft («Wirecard») Gutachtenerstattung als Inbegriff der Hauptverhandlung

Inbegriffsrüge bei Selbstleseverfahren Wiedergabe der Einlassung des Angeklagten im Urteil; Vorhersehbarkeit eines Suizids in der Folge von Nachstellungen

Absehen von Unterbringung in Entziehungsanstalt bei Cannabisabhängigkeit: Begründungspflicht

Kompensation für rechtsstaatswidrige Verfahrensverzögerung

Einschränkung der Steuerungsfähigkeit bei Beschaffungsdelikten; Unterbringung in Entziehungsanstalt

Bemessung der Tagessatzhöhe; Wiedereinsetzung in die Revisionsbegründungsfrist Gesamtstrafenbildung

Unterbringung in Entziehungsanstalt Ärztliche Behandlung ohne Approbation als sexuelle Handlung

Sexueller Missbrauch unter Ausnutzung eines Behandlungsverhältnisses

Verdeckungsmord nach Medikamentenverwechslung

Körperverletzung durch ärztlichen Eingriff (Schönheits-OP)

## Oberlandesgerichte

**Celle**  
Geldstrafenbemessung bei Einkünften aus Kryptohandel

Haftstatut

**Frankfurt/M.**  
Strafbares Anbieten von Schwangerschaftsabbrüchen Wörner

auf Internetseite  
Nachträgliche Gesamtstrafe und Bewährung

**Landgerichte**  
**Ellwangen**  
Verletzung des Richtervorbehalts

**Flensburg**  
Befangenheit eines Schöffen nach Verteilen von Süßigkeiten an einzelne Verfahrensbeteiligte

**Frankfurt/M.**  
Konkludenter Rechtsmittelverzicht?

**Göttingen**  
Offener Vollzug; Vollzugslockerungen

**Hildesheim**  
Vertrieb von Nahrungsergänzungsmitteln  
**Wiepjes**

**Aufsätze**  
**Robert Esser**  
Vom endgültigen Ende der Strafzumessungslösung bei der Tatprovokation – und der Notwendigkeit einer gesetzlichen Regelung ihres Verbots

**Jürgen Wessing**  
Eine Entscheidung mit Folgen: Der BGH zur Entbindung von der Schweigepflicht im Fall Wirecard

**Lucian Krawczyk**  
Neuordnung des Zugangs der Verteidigung zu verfahrensrelevanten Informationen im Strafverfahren?

**12 x 12 = 40**  
40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und Strafverteidiger  
**Franz Salditt**

**Rezension**  
**Franz Salditt**  
Martin Wohlrabe (Hrsg.), Litigation-PR: Wie Krisenkommunikation im Gerichtssaal der Öffentlichkeit funktioniert

## Heft 6

Juni 2021  
Seiten 349 – 408  
41. Jahrgang

Art.-Nr. 08100106  
PVSt 20232

## Carl Heymanns Verlag



Editorial  
Impressum

I  
V

#### Entscheidungen

#### Verfahrensrecht

- BGH StB 44/20 v. 27.01.2021**  
Entbindung von der Schweigepflicht bei insolventer Gesellschaft (»Wirecard«) **349**
- BGH 4 StR 405/20 v. 21.01.2021**  
Gutachtenerstattung als Inbegriff der Hauptverhandlung **351**
- BGH 6 StR 206/20 v. 23.09.2020**  
Inbegriffsrüge bei Selbstleseverfahren **352**
- BGH 4 StR 629/19 v. 13.08.2020**  
Wiedergabe der Einlassung des Angeklagten im Urteil; Vorhersehbarkeit eines Suizids in der Folge von Nachstellungen **353**
- BGH 2 StR 281/20 v. 09.09.2020**  
Strafzumessungsfehler: Außerachtlassung des Gesamtstrafübels (Ls) **354**
- BGH 5 StR 44/20 v. 15.04.2020**  
Absehen von Unterbringung in Entziehungsanstalt bei Cannabisabhängigkeit: Begründungspflicht **354**
- BGH 2 StR 172/19 v. 30.07.2019**  
Schuldfähigkeit: Darlegungsanforderungen; Unterbringung in Entziehungsanstalt: Erfolgsaussichten (Ls) **354**
- BGH 2 StR 384/20 v. 01.12.2020**  
Kompensation für rechtsstaatswidrige Verfahrensverzögerung **355**
- LG Flensburg V KLs 2/19 v. 20.01.2021**  
Befangenheit eines Schöffen nach Verteilen von Süßigkeiten an einzelne Verfahrensbeteiligte (Ls) **356**
- LG Ellwangen 4 Ns 16 Js 17625/18 v. 06.09.2019**  
Verletzung des Richtervorbehalts (Ls) **356**
- LG Frankfurt/M. 5/30 Qs 42/20 v. 12.10.2020**  
Konkludenter Rechtsmittelverzicht? **356**

#### Strafrecht

- BVerfG 1 BvR 1837/19 v. 10.12.2020**  
Btm-Erwerb zum Zwecke der Selbsttötung **356**
- BGH 3 StR 154/20 v. 08.07.2020**  
Beeinträchtigung der Einsichtsfähigkeit; Unterbringung im psychiatrischen Krankenhaus (Ls) **358**
- BGH 2 StR 493/19 v. 06.05.2020**  
Schuldfähigkeit bei Beschaffungskriminalität **358**
- BGH 2 StR 362/20 v. 21.10.2020**  
Einschränkung der Steuerungsfähigkeit bei Beschaffungsdelikten; Unterbringung in Entziehungsanstalt **359**

- BGH 1 StR 242/20 v. 10.01.2021**  
Bemessung der Tagessatzhöhe; Wiedereinsetzung in die Revisionsbegründungsfrist (Ls) **360**
- BGH 3 StR 444/20 v. 13.01.2021**  
Gesamtstrafenbildung **360**
- BGH 1 StR 155/20 v. 16.06.2020**  
Unterbringung in Entziehungsanstalt: Hang (Ls) **361**
- BGH 2 StR 331/19 v. 18.12.2019**  
Unterbringung in Entziehungsanstalt: Hang und symptomatischer Zusammenhang (Ls) **361**
- BGH 1 StR 490/19 v. 16.01.2020**  
Unterbringung in Entziehungsanstalt: Gefahrenprognose (Ls) **361**
- BGH 2 StR 210/20 v. 28.07.2020**  
Unterbringung in Entziehungsanstalt: Vorrang vor § 35 BtMG **361**
- BGH 1 StR 639/19 v. 31.03.2020**  
Unterbringung in Entziehungsanstalt: Therapiebereitschaft (Ls) **362**
- BGH 4 StR 279/20 v. 18.02.2021**  
Berechnung des Vorwegvollzuges (Ls) **363**
- BGH 3 StR 44/20 v. 07.04.2020**  
Ärztliche Behandlung ohne Approbation als sexuelle Handlung **363**
- BGH 4 StR 364/19 v. 02.02.2021**  
Sexueller Missbrauch unter Ausnutzung eines Behandlungsverhältnisses **365**
- BGH 1 StR 474/19 v. 19.08.2020**  
Verdeckungsmord nach Medikamentenverwechslung **367**
- BGH 1 StR 158/20 v. 28.10.2020**  
Körperverletzung durch ärztlichen Eingriff (Schönheits-OP) **370**
- BGH VI ZR 415/18 v. 11.02.2020**  
Organentnahme (Ls) **370**
- OLG Celle 3 Ss 16/20 v. 05.06.2020**  
Geldstrafenbemessung bei Einkünften aus Kryptohandel **371**
- KG 3 Ss 80,81/19 v. 19.11.2019**  
Werbung zum Schwangerschaftsabbruch auf Internetseite (Ls) **371**
- OLG Frankfurt/M. 1 Ss 96/20 v. 22.12.2020**  
Strafbares Anbieten von Schwangerschaftsabbrüchen m. Anm. *Wörner* **372**
- LG Hildesheim 15 Qs 1-2/20 v. 07.02.2020**  
Vertrieb von Nahrungsergänzungsmitteln m. Anm. *Wiepjes* **376**

#### Vollstreckung/Vollzug

- KG 5 Ws 23/20 v. 06.02.2020**  
Nachträgliche Gesamtstrafe und Bewährung **379**
- BayObLG 203 VAs 215/20 v. 21.09.2020**  
Vollstreckungsreihenfolge: Widerrufene Strafreife und Zurückstellung gem. § 35 BtMG **379**
- KG 5 Ws 198-199/20 v. 30.10.2020**  
Bewährungswiderruf nach Weisungsverstoß (Ls) **380**

## Inhalt

- KG 5 Ws 138-140/20 v. 09.09.2020  
Verhältnis von nachträglicher Gesamtstrafenbildung  
und Reststrafenaussetzung 380
- LG Bremen 81 StVK 430/20 v. 15.09.2020  
Halbstrafenaussetzung nach Aufklärungshilfe (Ls) 380
- LG Göttingen 54 StVK 32/18 v. 11.05.2020  
Offener Vollzug; Vollzugslockerungen 380
- OLG Celle 3 Ws 94, 110, 112/20 (UVollzO) v. 11.05.2020  
Haftstatut 380

## Aufsätze

- Vom endgültigen Ende der Strafzumessungslösung  
bei der Tatprovokation – und der Notwendigkeit  
einer gesetzlichen Regelung ihres Verbots 383  
Robert Esser
- Eine Entscheidung mit Folgen: Der BGH zur Entbindung  
von der Schweigepflicht im Fall Wirecard 392  
Jürgen Wessing

## Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte von StV und StV-S:

Yao Li Die Pflicht zum Hinweis auf eine Einziehung nach § 265 Abs. 2 Nr. 1 StPO; Viktor Volkmann/Sebastian T. Vogel Die Besorgnis der Befangenheit gegenüber der Staatsanwaltschaft; Ingo W. P. Lenßen/Robert F. Scheel Den Freispruch »zweiter Klasse« gibt es nicht!; Robert Esser/Ludwig Reißmann Schutz des Kernbereichs privater Lebensgestaltung durch den Einsatz künstlicher Intelligenz (KI) – Neue Perspektiven für Strafverfolgung und Gefahrenabwehr; Mathias Grzesiek/Daniel Zühlke Die Entschlüsselung von Smartphones gegen den Willen des Betroffenen zum Zwecke der Durchführung des Strafverfahrens; Björn Kruse INTERPOL-Red Notices – Der Rechtsweg zur Löschung von internationalen Festnahmeersuchen; Carsten Momsen/Laura Farina Diederichs Conviction Integrity Units – Ein Vorschlag zur Einbindung der Staatsanwaltschaft in die Wiederaufnahmepaxis nach US-amerikanischem Vorbild; Markus Abraham Im Vorhof der Verständigung: Zur Notwendigkeit gerichtlicher Kommentierung von Binnenzusagen der Staatsanwaltschaft;

Jürgen Pauly EGMR, Ur t. v. 20.02.2020 – 68556/13 Krebs ./ . Deutschland (Strafschärfende Berücksichtigung nicht angeklagter Sachverhalte); Frank Peter Schuster KG, Beschl. v. 30.09.2020 – 4 Ws 46/20 (Verfassungsmäßigkeit des § 76a Abs. 4 StGB); Mario Bachmann BGH, Ur t. v. 30.06.2020 – 3 StR 377/18 (§ 105 Abs. 3 S. 2 JGG bei versuchtem Mord; Teilverzicht auf das Verwertungsverbot des § 252 StPO); Ulrich Eisenberg BGH, Beschl. v. 12.05.2020 – 1 StR 596/19 (Kronzeuge und Beweiswürdigung); Hans-Heiner Kühne BGH, Beschl. v. 14.10.2020 – 5 StR 616/18 (Schlafender Schöffe während Verlesung des Anklagesatzes); Martin Würfel BGH, Beschl. v. 17.11.2020 – 3 ARs 14/20 (»Wirecard«-Untersuchungsausschuss); Aleksandar Zivanic OLG Bran-

- Neuordnung des Zugangs der Verteidigung zu  
verfahrensrelevanten Informationen im  
Strafverfahren? 396  
Lucian Krawczyk

12 x 12 = 40

- 40 Jahre StV: 12 Strafverteidigerinnen und  
Strafverteidiger 402  
Franz Salditt

## Rezension

- Martin Wohlrabe (Hrsg.), Litigation-PR: Wie  
Krisenkommunikation im Gerichtssaal der  
Öffentlichkeit funktioniert 404  
Franz Salditt

## Festschriften

- Auslese wichtiger Festschriftenbeiträge 2020 406

denburg, Ur t. v. 25.03.2020 – (1) 53 Ss 126/19 (»Hitlergruß« vor Schulklasse); Wolfgang Staudinger OLG Hamm, Beschl. v. 02.12.2020 – 1 Ws 479/20 (Bewährungswiderruf und Unschuldsvermutung); Jes Meyer-Lohkamp BGH, Ur t. v. 11.11.2020 – 5 StR 197/20 (Bescheidung des Widerspruchs gegen Anordnung des Selbstleseverfahrens); Tilman Reichling/Laura Borgel OLG Brandenburg, Beschl. v. 04.11.2021 – Ws 135/20 (Besetzungseinwand nach § 222b StPO); Klaus-Ulrich Ventzke BGH, Beschl. v. 16.09.2020 – 5 StR 314/20 (Beweisverwertungsverbot nach § 51 BZRG); Andreas Grözingler EGMR, Ur t. v. 17.12.2020 – Nr. 459/18 (Saber./Norwegen) (Art und Weise der Durchsicht von Daten); Hans Kudlich/Florian Nicolai BGH, Beschl. v. 11.11.2020 – 5 StR 197/20 (Bescheidungspflicht beim Selbstleseverfahren); Lorenz Leitmeier OLG Oldenburg, Beschl. v. 30.10.2020 – 1 Ws 362/20 (»Schweigeminute« vor Hauptverhandlungsbeginn);

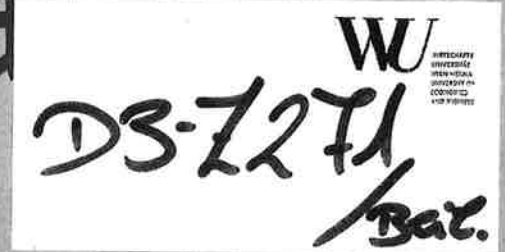
Thomas Hillenkamp Sophie Härtl-Meißner, Die tätige Reue im deutschen und österreichischen Strafrecht; Sebastian Felz Thomas Wilrich, Arbeitsschutz-Strafrecht. Haftung für fahrlässige Arbeitsunfälle: Sicherheitsverantwortung, Sorgfaltspflichten und Schuld; Mathias Prierwer Markus Busch/Elisa Hoven/Mark Pieth/Markus Rübenstahl, Antikorruptions-Compliance; René Börner Julia Vorländer, Die Neufassung des § 136 Abs. 4 StPO; Elisa Hoven Rainer T. Cherkeh/Carsten Momsen/Jan F. Orth, Handbuch Sportstrafrecht; Till Pörner Helmut Ridder/Michael Breitbach/Dieter Deiseroth, Versammlungsrecht des Bundes und der Länder; Lutz Eidam Yannic Hübner, Rechtsstaatswidrig, aber straflos? Der agent provocateur-Einsatz und seine strafrechtlichen Konsequenzen.

Die Homepage des *Strafverteidiger* erreichen Sie unter folgender Adresse: [stv-online.de](http://stv-online.de).  
Die Online-Version des StV finden Sie auf [woltersklower-online.de](http://woltersklower-online.de).

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.



# StV Spezial



# STRAFVERTEIDIGER

## REDAKTION

Jun.-Prof. Dr. Dominik Brodowski  
RAin Lea Voigt  
RA Prof. Dr. Björn Gercke  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
RA Prof. Dr. Helmut Pollähne

## Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte

Begründungstiefe bei Entscheidungen über Anordnung und Fortdauer der U-Haft  
Untersuchungspflicht bei Vorwurf rassistisch motivierter Polizeigewalt

## Europäischer Gerichtshof

Aussageverweigerungsrecht im Verwaltungsanktionenrecht  
Einziehung bei gutgläubigem Dritten

## Bundesgerichtshof

Selbstaufnahmen des Tatopfers **Hoyer**  
Zugriff auf »ruhende« E-Mails; Einziehung bei Marktmanipulation  
Widerstand gegen den Vollzug rechts-widrigen polizeirechtlichen Gewahrsams  
Befangenheit bei Verfahrensfehlern; verwehrte Akteneinsicht

## Oberlandesgerichte

**Bremen**  
Zur Verwertbarkeit von »EncroChat«-Daten

## Düsseldorf

Strafbarkeit der Zahlenkombination »1312« als Beleidigung; Verfolgung als Ordnungswidrigkeit

## Schleswig

Entschädigung für überlange Verfahrensdauer

## Landgerichte

**Berlin**  
Verbandsverantwortlichkeit bei Datenschutzverstößen

## Bremen

Strafbarkeit von Rechtsanwälten und BAMF-Sachbearbeitern im Asylverfahren

## Leipzig

Verstoß gegen das Vermummungsverbot im Fußballstadion; Pyrotechnik

## Gera

Schwierigkeit der Sachlage bei einer Vielzahl von Polizeizeugen

## Neuruppin

Erstattungsfähigkeit der Kosten für die Übersetzung von Verteidigerpost

## Wuppertal

Aufnahme von Lichtbildern zum Abgleich mit Tatvideos

## Forum

**Ulrich Sommer**  
EncroChat – ein Kapitel in der Geschichte des zerbröselnden europäischen Strafprozesses

## Hennig Ernst Müller

Der »BAMF-Skandal« – Strafverfolgung zwischen Politik und Medien

## Aufsatz

**Till Pörner**  
Das strafrechtliche (Schutz)waffen- und Vermummungsverbot – Ein Fall für das Fußballstadion?

Heft 2  
Juni 2021  
Seiten 41 – 80  
1. Jahrgang  
Art.-Nr. 59652102

# 2

Carl Heymanns Verlag



#### Impressum

#### Entscheidungen

#### Aktuelles

- EGMR 1128/17 v. 16.02.2021  
Besorgnis der Befangenheit wegen richterlicher Vorbefassung (Ls)
- EuGH C-481/19 v. 02.02.2021  
Aussageverweigerungsrecht im Verwaltungs-sanktionenrecht
- BGH AnwSt (B) 4/20 v. 29.01.2021  
Befangenheit bei Verfahrensfehlern; verwehrte Akteneinsicht (Ls)
- BGH XIII ZB 123/19 v. 15.12.2020  
Hinzuziehung eines Rechtsanwalts (Ls)
- OLG Bremen 1 Ws 166/20 v. 18.12.2020  
Zur Verwertbarkeit von »EncroChat«-Daten (Ls)
- OLG Düsseldorf 3 RVs 32/20 v. 17.09.2020  
Strafbarkeit der Zahlenkombination »1312« als Beleidigung; Verfolgung als Ordnungswidrigkeit
- LG Bremen 2 KLs 1/20 v. 04.11.2020  
Voraussetzungen der Strafbarkeit von Rechtsanwälten und BAMF-Sachbearbeitern im Asylverfahren
- LG Berlin 212 Js-OWi 1/20, 526 OWiG LG 1/20 v. 18.02.2021  
Verbandsverantwortlichkeit bei Datenschutzverstößen
- LG Leipzig 9 Ns 607 Js 54505/18 v. 06.11.2020  
Verstoß gegen das Vermummungsverbot im Fußballstadion; Pyrotechnik

#### Europäisches und Internationales

- EGMR 73329/16 v. 09.02.2021  
Begründungstiefe bei Entscheidungen über Anordnung und Fortdauer der U-Haft (Ls)
- EGMR 60202/15 v. 06.10.2020  
Fortdauer der U-Haft nach erstinstanzlichem Freispruch (Ls)
- EGMR 20649/18 v. 01.09.2020  
Untersuchungspflicht bei Vorwurf rassistisch motivierter Polizeigewalt (Ls)
- EGMR 35449/14 v. 06.10.2020  
Zeugnisverweigerungsrecht von Medienmitarbeitern (Ls)
- EGMR 68550/17 v. 09.02.2021  
Internetzugang im U-Haftvollzug (Ls)
- EGMR 2205/16 v. 19.01.2021  
Konfrontationsrecht (Ls)

- III EuGH C-414/20 PPU v. 13.01.2021  
Verhältnismäßigkeit eines Europäischen Haftbefehls (Ls) 55
- EuGH C-393/19 v. 14.01.2021  
Einziehung bei gutgläubigem Dritten (Ls) 55
- BGH 1 StR 404/20 v. 12.01.2021  
Gesamtstrafenbildung; Zäsurwirkung einer EU-ausländischen Verurteilung (Ls) 55
- OLG Bamberg 1 Ausl AR 55/20 v. 18.12.2020  
Einverständnis mit vereinfachter Auslieferung 56

#### 41 Schnittstellen zum öffentlichen Recht

- 41 BGH 4 StR 168/20 v. 06.10.2020  
Widerstand gegen den Vollzug rechtswidrigen polizeirechtlichen Gewahrsams 56
- 44 OLG Hamm 4 RVs 83/20 v. 21.07.2020  
Hausfriedensbruch bei Verstoß gegen ein bundesweites Stadionverbot (Ls) 57
- 44 LG Wuppertal 24 Qs 10/20 v. 12.01.2021  
Aufnahme von Lichtbildern zum Abgleich mit Tatvideos (Ls) 57

#### 44 Strafrecht und Digitalisierung

- 45 BGH 5 StR 229/19 v. 14.10.2020  
Zugriff auf »ruhende« E-Mails; Einziehung bei Marktmanipulation 58
- 50 BGH 2 StR 529/19 v. 16.09.2020  
Einziehung eines »E-Mail-Postfachs« 60
- 53 BGH 4 StR 49/20 v. 29.07.2020  
Selbstaufnahmen des Tatopfers m. Anm. Hoyer 61

#### Recht der Strafverteidigung; Kosten- und Gebührenrecht

- 54 BGH 2 StR 299/20 v. 16.12.2020  
Offenkundiger Mangel der Verteidigung (Ls) 64
- 54 LG Gera 11 Qs 18/21 v. 25.01.2021  
Schwierigkeit der Sachlage bei einer Vielzahl von Polizeizeugen 64
- 54 LG Neuruppin 11 Ks 22/20 v. 15.03.2021  
Erstattungsfähigkeit der Kosten für die Übersetzung von Verteidigerpost 65

#### Von Adhäsion bis Zeugenbeistand

- 55 OLG Schleswig 17 EK 2+3/19 v. 12.06.2020  
Entschädigung für überlange Verfahrensdauer (Ls) 66

## Inhalt

---

AG Osnabrück 29 HL 166/17 v. 15.10.2020  
Hinterlegung einer Kaution durch Dritte (Ls)

66

## Forum

---

EncroChat – ein Kapitel in der Geschichte des  
zerbröselnden europäischen Strafprozesses  
Ulrich Sommer

67

Der »BAMF-Skandal« – Strafverfolgung zwischen  
Politik und Medien  
Hennig Ernst Müller

71

## Aufsatz

---

Das strafrechtliche (Schutz)waffen- und  
Vermummungsverbot – Ein Fall für das  
Fußballstadion?

77

Till Pörner

D3-Z234

Praxis des  
Internationalen  
Privat- und  
Verfahrensrechts

# IPRax

## Herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h.c. mult.  
Dieter Henrich  
Prof. Dr. Dr. h.c. Burkhard Hess  
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann (†)  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Erik Jayme  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Herbert Kronke  
Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Prof. Dr. Karsten Thorn

## Schriftleitung:

Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Institut für internationales und  
ausländisches Privatrecht  
der Universität zu Köln  
Sibille-Hartmann-Str. 2–8  
D-50969 Köln

## Beirat:

Dr. Thomas Försterling  
Rechtsanwalt  
Prof. Dr. Dr. h.c. Reinhold Geimer  
Dr. Rainer Hüßtege  
Vors. Richter am OLG a.D.  
Prof. Dr. Jörg Pirrung (†)  
Richter am EuG i. R.  
Dr. Dietrich Schefold  
Rechtsanwalt

**IPRax** Selbststudium  
nach FAO § 15

## Abhandlungen

*A. Dickinson:* Realignment  
of the Planets – Brexit and  
European Private International  
Law 213

*S. Zwirlein-Forschner:*  
Mautgebühren im IPR und IZVR  
– ein Grenzgang zwischen den  
europäischen Verordnungen 221

*T. Pfeiffer:* Adoptionsfolgen  
und Erbrecht in deutsch-amerika-  
nischen Fällen am Beispiel Texas 229

## Entscheidungsrezensionen

*W. Voß:* Zwischen vertraglicher  
Qualifikation und vertrags-  
akzessorischer Anknüpfung:  
Gesetzliche Direktansprüche und  
culpa in contrahendo im euro-  
päischen IZPR (EuGH,  
S. 265 und S. 268) **FAO §15** 236

*C. Thomale:* Internationale  
Zuständigkeit für dingliche Rechte  
an unbeweglichen Sachen: Der  
Wohnungseigentumsvertrag  
(EuGH, S. 273) 245

*F. Rieländer:* Widersprüchliche  
Vaterschaftszuweisungen im  
Internationalen Abstammungs-  
recht: Vaterschaftsvermutung kraft  
nachwirkender Ehe vs. pränatale  
Vaterschaftsanerkennung  
(KG, S. 276) 249

*M. Makowsky:* Richtigkeits-  
vermutung des Europäischen  
Nachlasszeugnisses bei Zuweisung  
von Grundeigentum an einen  
Miterben (OLG München, S. 278) 257

*R. Hüßtege:* Internetrecherche  
contra Sachverständigen-  
gutachten – Zur Ermittlung  
ausländischen Rechts durch  
deutsche Gerichte (BGH, S. 282) 261

## Rezensierte Entscheidungen

(s. Seite III) 265

## Blick in das Ausland

*A. R. Markus:* Grenzüber-  
schreitende Verarrestierung von  
Bankkonten in der Schweiz und  
die EU-Kontenpfändungs-  
verordnung 290

*J. Ungerer:* Englischer ordre  
public gegen ausländische  
Verjährungsvorschriften – Undue  
hardship und dépeçage als  
Probleme im Foreign Limitation  
Periods Act – illustriert am Fall  
Roberts zur deutschen dreijährigen  
Verjährung 298

*E. Jayme:* Zwangsverkäufe  
jüdischer Kunsthändler in  
Frankreich – Zur Restitution von  
Gemälden des Künstlers André  
Derain aus französischen Museen  
an die Erben des Kunsthändlers  
René Gimpel – Cour d'appel  
de Paris, 30.9.2020 305

*M. Wietzorek:* Erste Erfahrungen  
mit dem monogassischen Gesetz  
betreffend das internationale  
Privatrecht von 2017  
(LG München I, S. 285) 307

**Materialien** 315

**Mitteilungen** (s. Seite III) 316

**Internationale Abkommen** 325

**Schrifttumshinweise** 325

**Neueste Informationen** II, IV ff.

D3-Z313

# der gemein haushalt

**5**

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

**2021**

122. Jahrgang

## Inhalt

### Aufsätze

<b>Prof. Dr. Christian Fritze</b> , Professor für kommunales Finanzmanagement und Controlling an der Hochschule für Polizei und öffentliche Verwaltung NRW Die vorläufige Haushaltsführung als Instrument zur Konsolidierung kommunaler Haushalte. ....	97
<b>Prof. Dr. Thomas Döring</b> , Leiter des Zentrums für Forschung und Entwicklung (ZFE) der Hochschule Darmstadt, Inhaber der Professur für Politik und Institutionen Unerwünschter Rückkopplungseffekt zwischen Gemeinde- und Kreisebene im nordrhein-westfälischen Finanzausgleich? .....	103
<b>Andreas Jürgens</b> , Wirtschaftsprüfer und Steuerberater, Münster Die Entwicklung der Haushaltswirtschaft in NRW anhand von Kennzahlen .....	111
<b>Nachruf Dr. Johannes Werner Schmidt</b> .....	115
<b>Aus der Rechtsprechung</b> .....	116
<b>Buchbesprechung</b> .....	120

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft



74. Jahrgang Mai 2021  
Heft 10 Seiten 413–456

Thematischer Schwerpunkt:  
**Parität und Gleichstellung**

**Laura Volk**, Die Kardinalfrage der Paritätsdebatte: Formeller oder materieller Gleichheitsbegriff im Wahlrecht?

**Marco Penz**, Jetzt erst recht!  
– Anmerkungen zu BVerfG,  
Beschl. v. 15.12.2020, 2 BvC 46/19

**Cara Röhner**, Begrenzte Inklusion  
– Das Aufenthaltsrecht als Voraus-  
setzung existenzsichernder  
Leistungen für Unionsbürger

**Sina Fontana/Lennart Marquard**,  
Grenzen der Neutralitätspflicht  
kommunaler Gleichstellungs-  
beauftragter

**Florian Edinger**, Landes-Parité-  
Gesetze verfassungswidrig – wie  
weiter?

**BVerfG**, Fehlen gesetzlicher  
Regelungen zur paritätischen  
Ausgestaltung der Landeslisten  
und Wahlkreiskandidaturen durch  
die politischen Parteien  
(vgl. Beitrag Penz)

www.doev.de  
**Kohlhammer**

# 10

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Laura Volk</i> , Heidelberg, Die Kardinalfrage der Paritätsdebatte: Formeller oder materieller Gleichheitsbegriff im Wahlrecht? .....	413
<i>Marco Penz</i> , Bonn, Jetzt erst recht! – Anmerkungen zu BVerfG, Beschl. v. 15.12.2020, 2 BvC 46/19 ...	422
<i>Cara Röhner</i> , Frankfurt a. M., Begrenzte Inklusion – Das Aufenthaltsrecht als Voraussetzung existenzsichernder Leistungen für Unionsbürger .....	428
<i>Sina Fontana/Lennart Marquard</i> , Göttingen/Potsdam, Grenzen der Neutralitätspflicht kommunaler Gleichstellungsbeauftragter .....	436
<i>Florian Edinger</i> , Wiesbaden/Mainz, Landes-Parité-Gesetze verfassungswidrig – wie weiter?.....	442

---

## Rechtsprechung

BVerfG, Beschluss vom 15.12.2020 – 2 BvC 46/19 – Fehlen gesetzlicher Regelungen zur paritätischen Ausgestaltung der Landeslisten und Wahlkreiskandidaturen durch die politischen Parteien; unzulässige Wahlprüfungsbeschwerde (Art. 3 Abs. 2, 20 Abs. 1 und 2, 38 GG; § 23 Abs. 1 Satz 2 BVerfGG) (vgl. Beitrag <i>Penz</i> ) .....	446
---	-----

# Infrastruktur Recht

## Energie · Verkehr · Abfall

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 141

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

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

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

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

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

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

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

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a. D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

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

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

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag

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

Adolf Topp  
Flörsheim

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

### Inhaltsverzeichnis

#### Beiträge

- M. Hemmerl-Halswick/S. Freitag*: Errichtung eines Elektrolyseurs durch Netz-  
betreiber – Genehmigungsfähigkeit als Investitionsmaßnahme nach § 23 ARegV? 98
- A. K. W. Krefel*: Die Rechtsnatur privater Bahnübergänge 100

#### Energie

- OLG Dresden*: Zugangserfordernis für eine fristwahrende Rückerhebung nach  
§ 47 II EnWG 105
- OLG Düsseldorf*: Zur Berücksichtigung des wirtschaftlichen Wertes des Verfahrens-  
gegenstandes bei regulierungsbehördlichen Gebührenentscheidungen 105
- OLG Düsseldorf*: Zur Ermittlung des Kapitalkostenabzugs – Fremdkapitalzinsen 107
- OVG Münster*: Stopp für Einbauverpflichtung intelligenter Messsysteme 109
- VG Frankfurt a. M.*: Zum maßgeblichen Umwandlungsbegriff im Rahmen einer  
Begrenzung der EEG-Umlage für das Jahr 2017 110
- VG Frankfurt a. M.*: Maßgebliche Rechtslage für den Antrag auf Übertragung eines  
Begrenzungsbescheides 111

#### Telekommunikation

- VG Gera*: Entscheidung der BNetzA über Höhe eines Mitnutzungsentgeltes und  
Konditionen eines Mitnutzungsvertrages nach dem DigNetzG 112

#### Spartenübergreifendes

- EuGH*: Zur Verantwortung der Muttergesellschaften für Verstöße ihrer Tochtergesell-  
schaften gegen das Kartellrecht 113
- EuGH*: Anwendung des Unternehmensbegriffs bei der Bußgeldzumessung 114
- BGH*: Zur Anfechtung von Gesellschafterbeschlüssen durch einen zum Zeitpunkt der  
Beschlussfassung nicht mehr in die Gesellschafterliste eingetragenen Gesellschafter  
einer GmbH 116
- BGH*: Urheberrechtsverletzung einer Behörde durch Veröffentlichung eines urheber-  
rechtlich geschützten Kartenausschnitts im Internet im Rahmen eines Bauplanungs-  
verfahrens 117
- BGH*: Zu den Anforderungen an einen Gläubigerinsolvenzantrag 118
- LAG Düsseldorf*: Zur Unwirksamkeit einer fristlosen Kündigung wegen unberechtig-  
ter Privatnutzung eines Dienstfahrzeugs, das ausschließlich zur dienstlichen Nutzung  
überlassen wurde 119

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 5 · 12. Mai 2021

18. Jahrgang

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

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





D3-Z148

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht, Recht der Architekten und Ingenieure sowie Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dähler  
Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Engelert  
Wolfgang Jäger  
Günther Jansen  
Reinhard Jansen

Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motake  
Dr. Marc Opitz

Dr. Hans-Joachim Prief  
Dr. Tobias Rademann

Dagmar Secher  
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von *H. Beiersdorf*,  
Rheinland-Pfalz: Nachprüfung von  
Vergabeverfahren unterhalb der  
Schwellenwerte (S. 289)

## Aus dem Inhalt

- H. Miernik*  
Der Bauleistungsvertrag 291
- J. Schettler*  
Mindestsatzfiktion nach § 7 V HOAI 2013 –  
Offene Flanke für Aufstockungsklagen 297
- M. Meckler*  
Honorarkorrigierende Wirkung der HOAI 2021? 303
- A. Parassidis*  
Pflicht zur Anforderung von Zertifikaten und  
Gutachten bei Angebotsabgabe 309
- J. M. Bühs*  
Geltung des Vergabeprimärrechts auch für  
Rettungsdienstvergaben! 312
- BGH*  
Fiktive Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht 320
- OLG Stuttgart*  
Auftraggeberkündigung wegen versäumter  
Zwischenfrist 323  
mit Praxisanmerkung *Cl. v. Rintelen* 327
- EuGH*  
Keine Vorlagepflicht zum Nachweis der Zuverlässig-  
keit – RTS infra BVBA 337
- BVerwG*  
Keine Verdrängung des Informationsfreiheitsgesetzes  
durch Vergabeverordnung – LuFo IV-3 342
- OLG Düsseldorf*  
Bereichsausnahme bei horizontaler öffentlicher  
Kooperation – IGNIS Plus 344

5/2021

1. Mai 2021

2. Jahrgang S. 189–312



---

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 5/2021

Mai 2021 · 22. Jahrgang 2021 · Seite 289–352

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.

---



## Inhalt

Editorial	<i>H. Beiersdorf</i> , Rheinland-Pfalz: Nachprüfung von Vergabeverfahren unterhalb der Schwellenwerte	289
Aufsätze	<i>H. Miernik</i> , Der Baulogistikvertrag	291
	<i>J. Schettler</i> , Mindestsatzfiktion nach § 7 V HOAI 2013 – Offene Flanke für Aufstockungsklagen	297
	<i>M. Meckler</i> , Honorarkorrigierende Wirkung der HOAI 2021?	303
	<i>A. Parassidis</i> , Pflicht zur Anforderung von Zertifikaten und Gutachten bei Angebotsabgabe	309
Entscheidungsbesprechung	<i>J. M. Bühs</i> , Geltung des Vergabeprimärrechts auch für Rettungsdienstvergaben! (zu <i>EuGH</i> , NZBau 2021, 269 – <i>Azienda ULSS</i> )	312
Literatur	Birgit Franz, Handbuch Baunebenrechte ( <i>B. Gay</i> )	315

## Rechtsprechung

### Privates Baurecht

BGH	11.03.21 – VII ZR 196/18	Klage ohne Einholung eines vertraglich vereinbarten Schiedsgutachtens	316
BGH	12.03.21 – V ZR 33/19	Fiktive Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht	320
OLG Stuttgart	01.12.20 – 10 U 124/20	Auftraggeberkündigung wegen versäumter Zwischenfrist mit Praxisanmerkung von <i>Cl. v. Rintelen</i>	323 327
OLG Frankfurt a.M.	28.10.20 – 29 U 146/19	Unwirksame Klauseln in vorformuliertem Bauvertrag mit Verbrauchern	328

## Vergaberecht

EuGH	14.01.21 – C-387/19	Keine Vorlagepflicht zum Nachweis der Zuverlässigkeit – RTS infra BVBA	337
BVerwG	15.12.20 – 10 C 24/19	Keine Verdrängung des InformationsfreiheitsG durch VgV – LuFo IV-3	342
OLG Düsseldorf	03.02.21 – VII-Verg 25/18	Bereichsausnahme bei horizontaler öffentlicher Kooperation – IGNIS Plus	344
OLG Frankfurt a.M.	12.11.20 – 11 Verg 13/20	Vergaberechtswidrigkeit bei fehlendem Gleichwertigkeitszusatz – BAST	349

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

# Fachanwalts-Lehrgang Bau- & ArchitektenR

**Stuttgart**

Start: 24.06.2021

**Frankfurt/M.**

Start: 30.09.2021

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

**ARBBER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
www.ARBBER-seminare.de

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

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

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



ISSN 1439-6351

## NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

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

*Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M.* (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-2 56 72, Telefax: (0 61 31) 39-2 56 75, E-Mail: [m.dreher@uni-mainz.de](mailto:m.dreher@uni-mainz.de); Rechtsanwältin *Prof. Dr. Heiko Fuchs* (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: [heiko.fuchs@kapellmann.de](mailto:heiko.fuchs@kapellmann.de)

### Verlagsredaktion: (verantwortlich für den

Textteil): Rechtsanwältin *Elisabeth Jackisch, M.A.* (Rechtsprechung), Rechtsanwältin *Kerstin Korn* (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Dr. Hans von Gehlen*, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: [NZBau@Beck-Frankfurt.de](mailto:NZBau@Beck-Frankfurt.de)

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetz-

lichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de) Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2021:** Jährlich € 335,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 32,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

**Druck:** HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



chbeck.de/nachhaltig

# NVwZ

WU  
D3-Z135

# Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen  
Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Christian Calliess  
Dr. Josef Christ  
Prof. Dr. Klaus-Peter Dolde  
Dr. Frank Fellenberg  
Prof. Dr. Andreas Heusch  
Prof. Dr. Thomas Mayen  
Prof. Dr. Hubert Meyer  
Prof. Dr. Janbernd Oebbecke  
Prof. Dr. Joachim Scherer  
Dr. Heribert Schmitz  
Prof. Dr. Friedrich Schoch  
Dr. Thomas Schröer  
Prof. Dr. Rudolf Streinz

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



## 10/2021

15. Mai 2021  
40. Jahrgang S. 665–744

### Aus dem Inhalt

- H. Greve/P. Lassahn*  
**Die bundeseinheitliche „Notbremse“ – Verfassungsfragen zum Vierten Bevölkerungsschutzgesetz** 665
- V. Boehme-Neßler*  
**Ausgangssperren zur Pandemiebekämpfung?** 670
- K.-P. Dolde/M. Marquard*  
**Ausgleichspflicht für pandemiebedingte Betriebs- und Tätigkeitsverbote** 674
- B. Gwiasda/E. Hofmann*  
**Der Abschied vom Verbrennungsmotor als Ländersache?** 680
- A. P. Heldt/M. K. Klatt*  
**Die Privilegierung der Justizpressekonferenz durch das Bundesverfassungsgericht** 684
- Ch. Gräfin von Wintzingerode/D. Müllmann/I. Spiecker gen. Döbmann*  
**Ein Netzwerk für Europas Cybersicherheit** 690
- J. Wolff*  
**Der finale Rettungsschuss setzt sich durch** 695
- BVerwG*  
**Presserechtlicher Anspruch auf Auskunft aus Akten eines abgeschlossenen Disziplinarverfahrens (Anm. A. Hofmann)** 713
- BVerwG*  
**Angaben zu den Arten umweltbezogener Informationen (Anm. T. Schröer/D. Kümmel)** 732
- BVerwG*  
**Klagebefugnis von Individualklägern aus der UVP-Richtlinie (Anm. M. Kment)** 736
- BVerwG*  
**Aussetzung des Verfahrens in entsprechender Anwendung von § 94 VwGO (Anm. B. Huber)** 739



2750202110

## Inhalt

Aufsätze	<i>Holger Greve/Philipp Lassahn</i> Die bundeseinheitliche „Notbremse“ – Verfassungsfragen zum Vierten Bevölkerungsschutzgesetz 665
	<i>Volker Boehme-Neßler</i> Ausgangssperren zur Pandemiebekämpfung? – Verfassungsrechtliche Anmerkungen zur Verhältnismäßigkeit in Zeiten von Corona 670
	<i>Klaus-Peter Dolde/Maria Marquard</i> Ausgleichspflicht für pandemiebedingte Betriebs- und Tätigkeits- verbote – Zur Verfassungswidrigkeit des § 28 b I IfSG 674
	<i>Ekkehard Hofmann/Benjamin Gwiasda</i> Der Abschied vom Verbrennungsmotor als Ländersache? – Berlins Vorschlag einer Zero-Emission-Zone (ZEZ) 680
	<i>Amélie P. Heldt/Matthias K. Klatt</i> Die Privilegierung der Justizpressekonferenz durch das Bundes- verfassungsgericht 684
Forum	<i>Christina Gräfin von Wintzingerode/Dirk Müllmann/Indra Spiecker gen. Döhmann</i> Ein Netzwerk für Europas Cybersicherheit 690
Kurze Beiträge	<i>Johanna Wolff</i> Der finale Rettungsschuss setzt sich durch 695
Zur Rechtsprechung	<i>Christofer Lenz</i> Der Fraktionsausschluss und seine verfassungsgerichtliche Kontrolle 699
Personalien	<i>Kay Waechter</i> Nachruf Professor Dr. Hans-Peter Schneider 702
Buchbesprechungen	E. Benda/E. Klein/O. Klein, Verfassungsprozessrecht ( <i>Hermann Weber</i> ) 703 St. Huster/Th. Kingreen, Handbuch Infektionsschutzrecht ( <i>Kyrill-Alexander Schwarz</i> ) 703 L. Hentzschel, Die staatlich anerkannten Feiertage ( <i>Michael Fuchs</i> ) 704
Rechtsprechung	
EGMR	5. 5.20 – 78635/13 Keine Registrierung einer Partei kommunistischer Prägung 705
EuGH	27. 1.21 – C-764/18 Anwendungsbereich der Genehmigungsrichtlinie 710
RhPfVerfGH	30.10.20 – O 52/20 Ausschluss aus einer Landtagsfraktion (Ls.) 713
BVerwG	13.10.20 – 2 C 41/18 Presserechtlicher Anspruch auf Aktenauskunft 713 Anm. <i>Andreas W. Hofmann</i> 721
BVerwG	27. 7.20 – 4 VR 7/19 ua Eilrechtsschutz gegen Planfeststellung einer Hochspannungsleitung 723
IV	NVwZ 2021, Heft 10

BVerwG	20. 1.21 – 4 CN 7/19	Angaben zu den Arten umweltbezogener Informationen Anm. <i>Thomas Schröder/Dennis Kümmel</i>	732 735
BVerwG	4. 9.20 – 3 B 41/19	Klagebefugnis von Individualklägern aus der UVP-Richtlinie Anm. <i>Martin Kment</i>	736 738
BVerwG	13. 1.21 – 6 A 11/19	Aussetzung des Verfahrens in entsprechender Anwendung von § 94 VwGO Anm. <i>Bertold Huber</i>	739 740
OVG Münster	5. 2.20 – 13 A 17/16	Gesetzliche Meldepflicht für E-Mail-Dienste (hier „Gmail“ (Ls.))	742
BGH	7. 1.21 – III ZB 13/20	Rechtsweg für Ausgleichsanspruch eines Beamten gegen anderen Beamten	742



## NVwZ aktuell

In eigener Sache, Entscheidung des Monats, NVwZ-RR	VII
NJW, Rechtsprechung in Pressemitteilungen	VIII
Rechtsprechung in Leitsätzen	IX
Gesetzgebung, Gesetzgebungsverfahren, Kurz berichtet und Veranstaltungen	X

### Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

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

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



## Fachanwalts-Lehrgang Verwaltungsrecht

Frankfurt/M. Start: 28.10.2021

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



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

ISSN 0721-880X

### NVwZ – Neue Zeitschrift für Verwaltungsrecht

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

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

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

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

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

89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehlberg*.

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

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

**Bezugspreise 2021:** NVwZ ohne NVwZ-RR: jährlich € 357,- (inkl. MwSt.); Vorzugspreis für NJW-Bezieher: jährlich € 313,- (inkl. MwSt.); Einzelheft: NVwZ € 19,- (inkl. MwSt.); NVwZ mit NVwZ-RR: jährlich € 565,- (inkl. MwSt.); Vorzugspreis NJW-Bezieher jährlich € 495,- (inkl. MwSt.); Einzelheft NVwZ m. RR € 29,- (inkl. MwSt.). Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

Versandkosten jeweils zuzüglich.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

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

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

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

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

Druck: HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



# DIE VERWALTUNG

Zeitschrift für Verwaltungswissenschaften  
und Verwaltungswirtschaft

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

D3-Z133

Herausgegeben von

Gabriele Britz, Martin Burgi

Michael Fehling, Stefan Fisch

Klaus Ferdinand Gärditz, Johannes Masing

Matthias Ruffert

54. Band · 2021 · Heft 1



Duncker & Humblot · Berlin



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

<i>Nikolaus Marsch</i> und <i>Timo Rademacher</i> , Generalklauseln im Datenschutzrecht. Zur Rehabilitierung eines zentralen Bausteins des allgemeinen Informationsverwaltungsrechts .....	1
<i>Julian Krüper</i> , Strukturprobleme des Glücksspielrechts. Gegenstand, Ziel und Steuerung der rechtsstaatlichen Ordnung des Glücksspiels .....	37
<i>Tarik Tabbara</i> und <i>Jelena von Achenbach</i> , Der Gemeinsame Parlamentarische Kontrollausschuss für Europol: Innovative Verwaltungskontrolle in der EU .....	73
<i>Jörg Bogumil</i> und <i>Sabine Kuhlmann</i> , Digitale Transformation in deutschen Kommunen. Das Beispiel der Bürgerämter und was man daraus lernen kann .....	105

### Buchbesprechungen

<i>Ehlers, Dirk/Fehling, Michael/Pünder, Herrmann (Hrsg.)</i> , Besonderes Verwaltungsrecht, Band 1. ( <i>Stefan Korte</i> ) .....	133
<i>Burghardt, Katja</i> , Verwaltungsprozessuale Defizite der Rechtsschutzpraxis im Beamtenkonkurrentenstreit ( <i>Klaus von der Weiden</i> ) .....	136
<i>Hinterberger, Kevin Fredy</i> , Regularisierungen irregulär aufhältiger Migrantinnen und Migranten. Deutschland, Österreich und Spanien im Rechtsvergleich ( <i>Christian Hillgruber</i> ) .....	139
<i>Pelzer, Marei</i> , Die Rechtsstellung von Asylbewerbern im Asylzuständigkeitssystem der EU ( <i>Sarah Progin-Theuerkauf</i> ) .....	142
<i>Schulte, Johannes</i> , Die hoheitliche Einbindung sachverständiger Stellen in naturwissenschaftlich-technisch komplexen Zulassungsverfahren ( <i>Tristan Barczak</i> ) .....	144
<i>Schoch, Friedrich</i> , Information der lokalen Öffentlichkeit durch kommunale Amtsblätter und Telemedienangebote ( <i>Ralf Müller-Terpitz</i> ) .....	147
<i>Konrad, Maximilian</i> , Das Gemeinwohl, die öffentliche Meinung und die fusionskontrollrechtliche Ministererlaubnis ( <i>Heike Schweitzer</i> ) .....	150

### Anschriften der Mitarbeiter

Jun.-Prof. Dr. *Jelena von Achenbach*, LL. M. (NYU), Justus-Liebig-Universität Gießen, Juniorprofessur für Öffentliches Recht, Licher Str. 64, 35394 Gießen  
sekretariat-jun.prof@recht.uni-giessen.de

Prof. Dr. *Jörg Bogumil*, Ruhr-Universität Bochum, Lehrstuhl für öffentliche Verwaltung, Stadt- und Regionalpolitik, Universitätsstraße 150, 44801 Bochum  
joerg.bogumil@ruhr-uni-bochum.de



# VerwArch

## VERWALTUNGSARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNG



D3-7140

### HERAUSGEBER

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

### AUS DEM INHALT

#### AUFSÄTZE

##### von Kielmansegg

Gesetzgebung im Windschatten der Pandemie: § 287a SGB V und der Datenschutz in der Gesundheitsforschung · S. 133

##### Kloepfer

Verfassungsschwächung durch Pandemiebekämpfung? · S. 169

##### Rauber

Die modifizierende Subdelegation von Verordnungsermächtigungen durch ordnungsvertretendes Gesetz · S. 205

##### Schmidt/Kelly

(R)Evolution des Infrastrukturrechts in der Verkehrswege- und Energieleitungsplanung – planungsrechtliche Beschleunigung vs. verfassungsrechtliche Entschleunigung (Teil 2) · S. 235

##### Wittkopp

Der französische Conseil d'État – eine aktuelle Bestandsaufnahme · S. 280

Heft 2  
Mai 2021  
Seiten 133 – 308  
112. Jahrgang  
Art.-Nr. 56159102  
PVSt 48318

2

Carl Heymanns Verlag

## Schriftleitung

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

## Herausgeber

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

## Inhalt

### Abhandlungen

- Gesetzgebung im Windschatten der Pandemie: § 287a SGB V und der Datenschutz in der Gesundheits-  
forschung  
Von Univ.-Prof. Dr. *Sebastian Graf von Kielmansegg*, Christian-Albrechts-Universität Kiel..... 133  
Verfassungsschwächung durch Pandemiebekämpfung?  
Von Univ.-Prof. Dr. *Michael Kloepfer*, Berlin..... 169  
Die modifizierende Subdelegation von Verordnungsermächtigungen durch verordnungsvertretendes Gesetz  
Von Dr. *Jochen Rauber*, Universität Heidelberg..... 205  
(R)Evolution des Infrastrukturrechts in der Verkehrswege- und Energieleitungsplanung –  
planungsrechtliche Beschleunigung vs. verfassungsrechtliche Entschleunigung (Teil 2)  
Von *Kristina Schmidt*, LL.M., und *Ryan Kelly*, M. Sc., Freiburg/Stuttgart..... 235  
Der französische Conseil d'État – eine aktuelle Bestandsaufnahme  
Von Richterin am Bundesverwaltungsgericht Dr. *Silke Wittkopp*, Leipzig..... 280

D3-Z154

# BayVBl. 10/2021

## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

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

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

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

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

### Redaktion

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

## Aus dem Inhalt

- 325 **Schieren** Die Zuständigkeit bei der Festlegung der Aufbau- und Ablauforganisation in der Bayerischen Gemeindeordnung seit 1952
- 330 **Troidl** Das Ökokonto: Eingriffs- und Kompensationsplanung für Bau und Naturschutz
- 336 **BayVerfGH** Popularklage; Rechtspflegerausbildung
- 340 **BVerfG** Abschiebung; Gebot effektiven Rechtsschutzes; Pflicht zur „tagesaktuellen“ Erfassung der entscheidungsrelevanten Tatsachengrundlage
- 341 **BayVGH** Schülerbeförderung; Schulwechsel; gesundheitliche Gründe; Zumutbarkeit
- 344 **VG Bayreuth** Vorplanung; Stauanlage; Fischeaufstieghilfe

# BayVBI

10/2021

Bayerische Verwaltungsblätter

■ Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung



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

## Inhalt

### Abhandlungen

*Schieren*, Die Zuständigkeit bei der Festlegung der Aufbau- und Ablauforganisation in der Bayerischen Gemeindeordnung seit 1952 — 325

*Troidl*, Das Ökokonto: Eingriffs- und Kompensationsplanung für Bau und Naturschutz — 330

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Examenklausur: „Umweltpolitik – eine Sache für Profis?“ aus dem Examenklausurenkurs der Juristischen Fakultät der Universität Passau (*Berger*) — 351

### Literatur

*Kopp/Schenke*, Verwaltungsgerichtsordnung: VwGO (Zöllner) — 359

*Tholl*, Staatshaftung und Corona (Huber) — 360

### Notizen

Nachrichten, Blick auf Europa — II

Rechtsprechung — III

Veranstaltung, Vorschau, Impressum — IV

### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 26.02.2021	<b>Vf. 16-VII-19</b>	Rechtspflegeranwärter; Wiederholungsmöglichkeit; Normbestimmtheit; allgemeine Handlungsfreiheit; Recht auf Ausbildungsfreiheit; Popularklage gegen außer Kraft getretene Rechtsvorschrift; Recht auf allgemeine Zugänglichkeit zu öffentlichen Ämtern; Leistungsgrundsatz; Korrektur fachbezogener Einschätzungen des Ordnungsgebers; offensichtliche Fehlerhaftigkeit/offensichtlicher Widerspruch zu verfassungsrechtlichen Wertungen (verneint) — 336
<b>BVerfG</b>	B.v. 09.02.2021	<b>2 BvQ 8/21</b>	Gebot effektiven Rechtsschutzes; Sachverhaltsaufklärung; Pflicht zur „tagesaktuellen“ Erfassung der entscheidungsrelevanten Tatsachengrundlage — 340
<b>BayVGH</b>	B.v. 16.04.2020	<b>7 ZB 18.1670</b>	Schülerbeförderung; Schulwechsel; Anforderungen an die Zumutbarkeit — 341
	B.v. 08.03.2021	<b>9 M 21.547</b>	Kostenfestsetzungsbeschluss; Erinnerung; gerichtlicher Vergleich; erstattungsfähige Kosten; Teilnahme des Ehemanns der Antragstellerin an der mündlichen Verhandlung; Fahrtkosten und Verdienstaussfall — 343
<b>VG Bayreuth</b>	U.v. 11.11.2020	<b>B 7 K 19.330</b>	„Aufgesattelte“ wasserrechtliche Bewilligung; isolierte Anfechtungsklage gegen Nebenbestimmungen; Altrecht; Wiederherstellung der Durchgängigkeit eines Gewässers; Anordnung einer Vorplanung zur Gewässerdurchgängigkeit im Rahmen einer Bewilligung; Restwasserabgabe; Amtsermittlungspflicht im wasserrechtlichen Verfahren; Fischaufstiegsanlage; Befristung der Bewilligung; Inhalts- und Nebenbestimmungen einer Bewilligung — 344

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BayVGH** B.v. 08.07.2020 **8 C 20.1108** Gegenvorstellung; Berechtigung des Gerichts zur Änderung der Entscheidung; Vertretungszwang — 351

# Archiv **D3-7302** Völkerrechts

Herausgegeben von  
**Sigrid Boysen · Markus Tobias Kotzur**  
**Robert Uerpman-Wittzack**



**Diego Zannoni**

The Liability Regime for Private Activities  
in Outer Space: Is There a Normative Gap?

**Romy Klimke**

Menschenrechtsschutz durch subregionale  
Integrationsgerichtshöfe in Afrika

**Julius Buckler**

Fortbestehende Fragen der Vorbehaltsproblematik  
– Am Beispiel des deutschen Vorbehalts  
zum Europäischen Fürsorgeabkommen –

**Wim Decock**

Max Weber, Monopole und der Geist  
der europäischen Rechtsgeschichte



Band 59 Heft 1 März 2021

Archiv des Völkerrechts  
59. Band · 1. Heft



Inhalt dieses Heftes

Abhandlungen

- Diego Zannoni*: The Liability Regime for Private Activities in Outer Space: Is There a Normative Gap? ..... 1
- Romy Klimke*: Menschenrechtsschutz durch subregionale Integrationsgerichtshöfe in Afrika ..... 27
- Julius Buckler*: Fortbestehende Fragen der Vorbehaltsproblematik – Am Beispiel des deutschen Vorbehalts zum Europäischen Fürsorgeabkommen – ..... 64

Grotius-Lecture

- Wim Decock*: Max Weber, Monopole und der Geist der europäischen Rechtsgeschichte ..... 97

Besprechungen

- Abdullah Saeed*: Human Rights and Islam. An Introduction to Key Debates between Islamic Law and International Human Rights Law, Cheltenham (UK), Edward Elgar, 2018, 275 S. (Referentin: *Irmgard Marboe*) ..... 111
- Jens David Ohlin*: Election Interference: International Law and the Future of Democracy, Cambridge, Cambridge University Press, 2020, 224 S. (Referent: *Richard Schmidt*) ..... 115

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

WU  
D3-Z242



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter Francken

Edith Gräßl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Krefßel

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



## 9/2021

10. Mai 2021

38. Jahrgang S. 593–664

### Aus dem Inhalt

A. Sagan/S. Witschen

**Homeoffice im Infektionsschutzgesetz:**

**Der neue § 28 b VII IfSG**

593

E. Herfs-Röttgen

**Auslandsentsendung – Coronabedingter Rückruf  
und seine vergütungsrechtlichen Folgen**

596

H. Hein/P. A. Tophof

**Folgen einer Quarantäneanordnung während  
bewilligten Urlaubs**

601

A. Dutta/M. Fornasier

**Das dritte Geschlecht im Arbeitsrecht und öffentlichen  
Dienstrecht des Bundes**

605

H. Norda/P. Hackethal

**Wegezeiten im Außendienst – Der Mitarbeiterumzug  
als arbeitsrechtliches Problem**

612

D. Martina

**Crowdworker: Arbeitnehmer, Heimarbeiter oder  
Solo-Selbstständige?**

616

T. Winzer/U. Baeck/E. Hilgers

**Das Betriebsrätmodernisierungsgesetz**

620

EuGH

**Massenentlassungsverfahren und befristete Arbeits-  
verhältnisse vor Anzeige**

627

BAG

**Einladung Schwerbehinderter zum Vorstellungsgespräch – möglicher Verzicht**

635

BAG

**Zwangsvollstreckung aus einem gegen den Betriebsrat  
erwirkten Zahlungstitel**

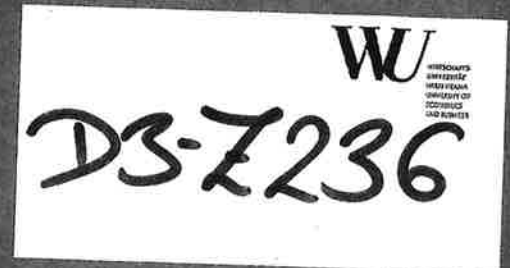
657



4550202109

6748

14. Mai 2021



# ARD



## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Sonja Marchhart/Anita Palkovich:** Der Weg ins neue Gehaltssystem im Handel – wichtige Fragen zur Anwendung der Umstiegsregelungen

### RECHTSPRECHUNG

- » Unerlaubte Beschäftigung von mehr als drei Ausländern: Strafe pro Ausländer laut VwGH verfassungswidrig
- » Anspruch eines ausländischen Angehörigen auf Arbeitnehmerfreizügigkeit über das 21. Lebensjahr hinaus
- » Beschäftigung eines Ausländers über bewilligtes Ausmaß hinaus – kein wirksames Kontrollsystem
- » Witwenpension: Berücksichtigung von unselbstständigen Einkünften neben Eigenpension
- » Abzugsfähigkeit einer Schadenersatzzahlung an den (ehemaligen) Arbeitgeber
- » Fahrtkosten zur Organisation einer 24h-Pflege – keine außergewöhnliche Belastung

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » BMA: Entgeltanspruch bei COVID-19-bedingten Betriebsschließungen
- » WKO-Info zu COVID-19-Impfung und Coronatests



**IN ALLER KÜRZE****THEMA – PERSONALVERRECHNUNG**

<b>Sonja Marchhart/Anita Palkovich: Der Weg ins neue Gehaltssystem im Handel – wichtige Fragen zur Anwendung der Umstiegsregelungen</b>	<b>3</b>
---	----------

In der letzten ARD-Ausgabe wurden das neue Gehaltssystem im Handel vorgestellt und wichtige Fragen zur Einstufung und zur Anwendung des neuen Beschäftigungsgruppenschemas behandelt. Im zweiten Teil des Artikels erläutern die Sozialpartner die Übergangsbestimmungen und beantworten wichtige Fragen aus der Praxis. Auch die Verhandlungshintergründe unterstützen das Verständnis und helfen beim Umbau der Ansprüche zB von All-in-Verträgen oder ArbeitnehmerInnen, die sich zum Umstiegszeitpunkt in Karenz befinden.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Unerlaubte Beschäftigung von mehr als drei Ausländern: Strafe pro Ausländer laut VwGH verfassungswidrig	7
Zum Kriterium der ausbildungsadäquaten Berufstätigkeit bei der Zulassung als sonstige Schlüsselkraft	9
Anspruch eines ausländischen Angehörigen auf Arbeitnehmerfreizügigkeit über das 21. Lebensjahr hinaus	9
Beschäftigung eines Ausländers über bewilligtes Ausmaß hinaus – kein wirksames Kontrollsystem	11
Behördliche Zuständigkeit zur Strafverfolgung nach dem AuslBG	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Waisenpension: Nachweis eines zielstrebig betriebenen Studiums	12
Witwenpension: Berücksichtigung von unselbstständigen Einkünften neben Eigenpension	13
Entfall der Witwenpension bei hohem Eigeneinkommen gerechtfertigt	14

**» STEUERRECHT**

Schweizer Grenzgänger: Keine Drittelbegünstigung für Abfindung bei Möglichkeit zur Frühpensionierung	14
Abzugsfähigkeit einer Schadenersatzzahlung an den (ehemaligen) Arbeitgeber	15
Fahrtkosten zur Organisation einer 24h-Pflege – keine außergewöhnliche Belastung	17

**AUS DEN BEHÖRDEN****» ARBEITSMINISTERIUM**

BMA: Entgeltanspruch bei COVID-19-bedingten Betriebsschließungen	18
--	----

**» WIRTSCHAFTSKAMMER**

WKO-Info zu COVID-19-Impfung und Coronatests	18
--	----

<b>ARTIKELRUNDSCHAU</b>	<b>20</b>
-------------------------	-----------

<b>IMPRESSUM</b>	<b>20</b>
------------------	-----------

# Arbeit & Wirtschaft

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-L237

Ausgewählte Mitwirkende dieser Ausgabe



## Da läuft was schief

*Während viele in der Pandemie in die Armut stürzen,  
vermehrten Überreiche in dieser Sekunde ihr Vermögen.  
Wenn es einen Zeitpunkt für Veränderung gibt, dann jetzt.*

**Wieder nichts gelernt? / 6**  
Lektionen verfehlter Krisenpolitik  
– doch Österreich ignoriert sie

**Let the Rich pay for COVID / 26**  
Warum Millionärssteuern  
jetzt überfällig sind

# Inhalt

## NEUE MITTELSCHICHT, ODER WAS?

**12** In der Corona-Krise erwischt es plötzlich Menschen, die vorher nie damit in Berührung gekommen waren: Armut. Wir haben mit drei Betroffenen über ihre finanziellen Sorgen gesprochen und darüber, wie sich echte Existenzängste anfühlen.

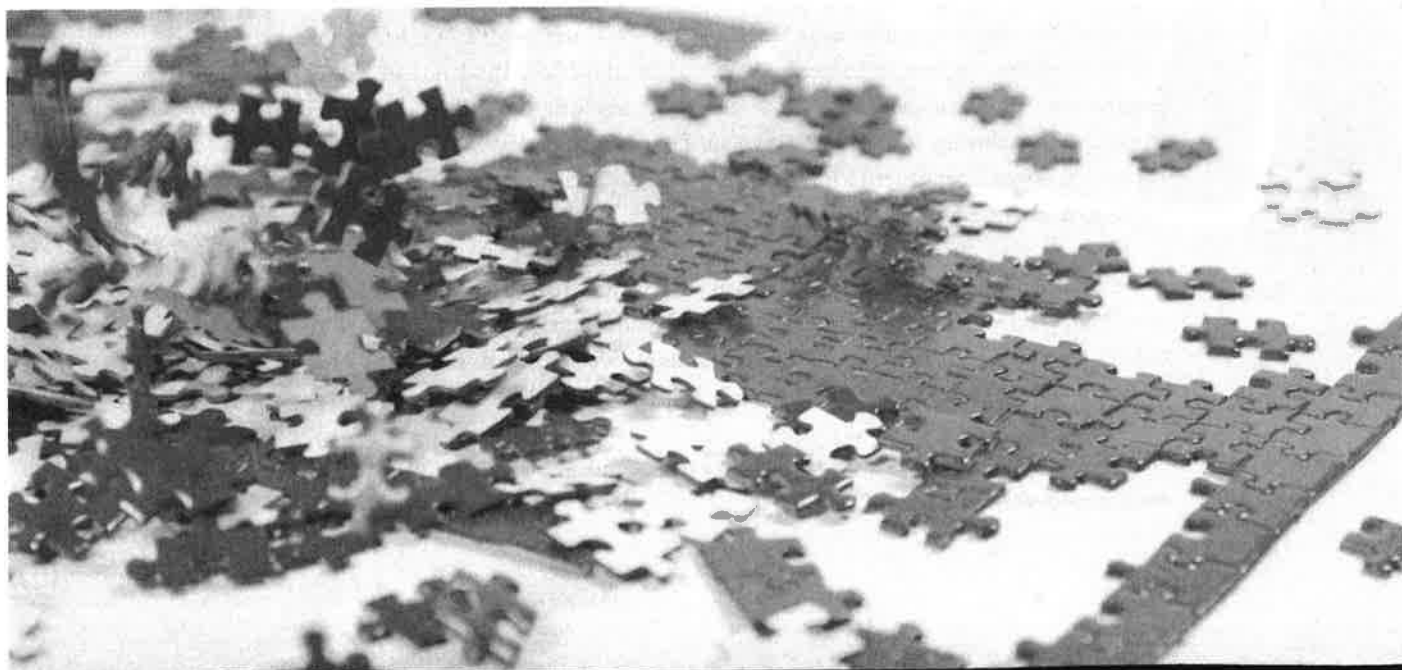
## WENN NEOLIBERALISMUS SPALTET

**20** Wozu führt das, wenn politische Inhalte gar nicht mehr diskutiert werden? Und wie wirkt sich die Rolle des Neoliberalismus eigentlich auf die globale Krisenbewältigung aus? Der Linzer Ökonom und Kulturhistoriker Walter Ötsch im Interview.

## ÜBERREICHE IM GELDREGEN

**32** Es gibt nicht nur Krisenverlierer\*innen und Pleiten, sondern genauso immense Krisengewinner\*innen – auch in Österreich. Deren Vermögen vergrößert sich gerade immer weiter – und damit auch die soziale Kluft in der Gesellschaft. Was tun?

<b>Wieder nichts gelernt?</b>	6
Über die Narben einer verfehlten Krisenpolitik	
<b>Wie können wir Österreich gerechter machen?</b>	15
Die „große Frage“ beantwortet von Stephan Schulmeister	
<b>Wer hat, dem wird gegeben</b>	16
Warum Reichtum hierzulande so ungleich verteilt ist	
<b>Wem gehört Österreich?</b>	24
Die größten Grundbesitzer des Landes auf einen Blick	
<b>Let the Rich pay for COVID</b>	26
Alles, was man zu Millionärssteuern wissen muss	
<b>Das Private ist politisch</b>	30
Im Gespräch mit der feministischen Ökonomin Katharina Mader	
<b>Wie fair findet Österreich die Vermögensverteilung?</b>	35
Ein Expert*innen-Beitrag auf dem A&W-Blog	
<b>Kein Ende bei der Dividende</b>	36
Manche Konzerne schütten heuer sogar Rekorddividenden aus	
<b>Wofür kämpft ihr im Aufsichtsrat während der Pandemie?</b>	39
Drei Betriebsrät*innen berichten	
<b>Zusammen ist man weniger allein</b>	40
Was Betriebsrät*innen im Aufsichtsrat bewirken	
<b>... nur müsst' man dann besser verteilen</b>	44
Über die historische Aufgabe der Gewerkschaften	
<b>Besser mit Betriebsrat als ohne</b>	46
Das letzte Wort hat GPA-Vorsitzende Barbara Teiber	



Zeitschrift für

# ARBEITS-**ZAS** UND SOZIALRECHT



D3-7108

Schriftleitung **Stefan Köck**
 Redaktion **Helwig Aubauer, Susanne Auer-Mayer, Elisabeth Brameshuber,  
Wolfgang Brodil, Rolf Gleißner, Harald Kaszanits,  
Christoph Kietabl, Thomas Neumann**
Wissenschaftliches Lektorat **Theodor Tomandl**

Mai 2021

03

113 – 160

Schwerpunktbeiträge

## Neuerungen aufgrund des Unionsrechts

Der Vorschlag für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne  
in der EU und ihre Bedeutung für Österreich

*Magdalena Lenglinger* ➔ 116

Whistleblowing-RL: Ungelöste Rechtsfragen für die  
betriebliche Umsetzung *Dominik Stella und Jens Winter* ➔ 124

Zuordnung von Arbeitnehmern beim Betriebsübergang –  
automatische Aufspaltung des Arbeitsverhältnisses auf  
mehrere Erwerber? *Leonhard Prasser und Benedikt Sprinzl* ➔ 128

Beiträge

Die Vertreterhaftung gem § 67 Abs 10 ASVG in und für Zeiten  
der Coronavirus-Pandemie *Johannes Derntl und Ulrike Doleschal* ➔ 137

Rechtsanspruch auf Pflegekarenz seit 1. 1. 2020, aber kein  
korrespondierender Rechtsanspruch auf Pflegekarenzgeld?

*Christian Szücs* ➔ 143

Rechtsprechung kommentiert

Abzugsrecht und Schadenersatz *Peter C. Schöffmann* ➔ 149

Ungleiches Pensionsalter für Männer und Frauen –  
keine Vorlage an den EuGH *Adam Sagan* ➔ 153

Aktuelles

Homeoffice-Mustervereinbarung der Sozialpartner ➔ 159

## Neuerungen aufgrund des Unionsrechts

→ Editorial . . . . . 113

### Neue Regelungen und viele offene Fragen

Von *Susanne Auer-Mayer*

## Beiträge

→ Der Vorschlag für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne in der EU und ihre Bedeutung für Österreich. . . . . 116

### Kompetenzwidriger Paukenschlag oder hält die vorgeschlagene RL weniger, als sie verspricht?

Mit dem Vorschlag für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne möchte die EU-Kommission sicherstellen, dass alle AN in der EU durch faire Mindestlöhne geschützt sind. Der Beitrag setzt sich mit Ziel und Inhalt des RL-Vorschlags, der möglicherweise fehlenden Kompetenzgrundlage sowie den Auswirkungen auf Österreich auseinander.

Von *Magdalena Lenglinger*

→ Whistleblowing-RL: Ungelöste Rechtsfragen für die betriebliche Umsetzung . . . 124

Die Umsetzungsfrist der EU-Richtlinie 2019/1937 („Whistleblowing-RL“) endet am 17. 12. 2021 bzw am 17. 12. 2023 für kleinere Unternehmen bis 249 Arbeitnehmer. Ab Inkrafttreten der nationalen Umsetzung sind Arbeitgeber verpflichtet, ein System, das vor allem dem Schutz von Hinweisgebern („Whistleblower“) dient, einzurichten. Da gesetzliche Leitlinien bisher fehlen, stellen sich für die Praxis zentrale datenschutz- und betriebsverfassungsrechtliche Fragen.

Von *Dominik Stella und Jens Winter*

→ Zuordnung von Arbeitnehmern beim Betriebsübergang – automatische Aufspaltung des Arbeitsverhältnisses auf mehrere Erwerber? . . . . . 128

### Zugleich Betrachtungen zu EuGH C-344/18, *ISS/Govaerts*, ECLI:EU:C:2020:239

Im Zusammenhang mit Betriebsübergängen stellt sich in der Praxis immer wieder die Frage nach der Zuordnung von AN zu einem übergehenden Betrieb bzw Betriebsteil. Der EuGH hat sich nun in einem Fall einer AN, die in mehreren Betriebsteilen tätig war („Mischverwendung“), die von mehreren Erwerbern übernommen wurden, für eine (automatische?) Aufteilung des Arbeitsverhältnisses in mehrere Teilzeitarbeitsverhältnisse ausgesprochen.

Von *Leonhard Prasser und Benedikt Sprinzl*

→ Die Vertreterhaftung gem § 67 Abs 10 ASVG in und für Zeiten der Coronavirus-Pandemie . . . . . 137

Bleiben Beiträge bei der Österreichischen Gesundheitskasse (ÖGK) unbeglichen, kann daraus die persönliche Haftung der Geschäftsführung der Gesellschaft, die als Dienstgeber (DG) auftritt, resultieren. Aus Anlass der Coronavirus-Pandemie wurden spezielle Möglichkeiten von Stundungen sowie Teil- und Ratenzahlungsvereinbarungen zur Bezahlung der Beiträge an die ÖGK gesetzlich angeordnet. Es gibt für DG aber auch die Möglichkeit, in den Genuss von Beihilfen, Erstattungen und Vergütungen (im Folgenden auch „Förderungen“ genannt) zu gelangen, welche die Krisensituation erleichtern sollen. In dem Beitrag wird die Frage behandelt, ob diese Zahlungserleichterungen und Förderungen Auswirkungen auf die in § 67 Abs 10 ASVG festgelegte Vertreterhaftung haben. Zunächst wird untersucht, ob die in § 733 ASVG vorgesehenen Zahlungserleichterungen in der Coronavirus-Pandemie Auswirkungen auf die Vertreterhaftung wegen Ungleichbehandlung haben. Diese Variante stellt die Mehrzahl der Haftungsbescheide dar, die sich auf § 67 Abs 10 ASVG stützen. Im Anschluss werden Überlegungen vorgestellt, ob in der Krise gewährte Förderungen zu einem eigenständigen Haftungstatbestand, der sich aus § 67 Abs 10 ASVG ableiten lässt, führen.

Von *Johannes Derrntl und Ulrike Doleschal*

→ Rechtsanspruch auf Pflegekarenz seit 1. 1. 2020, aber kein korrespondierender Rechtsanspruch auf Pflegekarenzgeld? . . . . . 143

Mit BGBl I 2019/93 hat der Gesetzgeber im AVRAG einen gesetzlichen Rechtsanspruch auf Pflegekarenz und Pflegezeit für AN in Betrieben mit mehr als fünf AN geschaffen. Er hat jedoch das BPGG nicht angepasst. Dieses sieht Pflegekarenzgeld nur dann vor, wenn die Pflegekarenz oder Pflegezeit mit dem AG vereinbart war. Damit stellt sich die Frage, ob Pflegekarenzgeld auch ohne Vereinbarung zusteht. Das Bundesamt für Soziales und Behindertenwesen (Sozialministeriumservice) zahlt Pflegekarenzgeld an diese Personen jedenfalls aus.

Von *Christian Szücs*

## ZAS-Judikaturübersicht

→ ZAS-Judikatur 2021/33–44. .... 145

## Rechtsprechung

→ Abzugsrecht und Schadenersatz . . . . . 149

**OGH 24. 4. 2020, 8 ObA 66/19t**

*Mit Kommentar von Peter C. Schöffmann*

→ Ungleiches Pensionsalter für Männer und Frauen –  
keine Vorlage an den EuGH . . . . . 153

**OGH 13. 10. 2020, 10 Obs 26/20 a**

*Mit Kommentar von Adam Sagan*

## Aktuelles

→ Homeoffice-Mustervereinbarung der Sozialpartner . . . . . 159

**Einzelvereinbarung bei Fehlen einschlägiger Betriebsvereinbarungen**

*Von WKO/ÖGB/BAK/IV*

## Standards

→ Impressum . . . . . 113



### Fragen der Arbeitszeit aus unterschiedlichen Blickwinkeln

- Untersuchung von All-In-Klauseln,
- Grundlagen der verwaltungsrechtlichen Strafbarkeit,
- Konformitätsprüfung des AZG gegenüber unionsrechtlichen Vorgaben.

Kozak (Hrsg)  
**Arbeitszeitrecht:  
Segen oder Fluch**

2020. XII, 126 Seiten. Br.  
**ISBN 978-3-214-14539-2**

**36,00 EUR**  
inkl. MwSt.

shop.manz.at

MANZ 

# Soziale Sicherheit

ON  
LINE

sozialesicherheit.de

70. JAHRGANG  
ISSN 0490-1630  
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

5 | 2021



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-£248



Erwerbsminderungsrente

## Der schwere Weg aus der Zwangspause

**KI IN DER ARBEITSWELT** *EU stellt Regeln vor*  
**BEENGTE WOHNVERHÄLTNISSE** *Was heißt das?*  
**CORONA-KRISE** *COVID-19 als Berufskrankheit*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus

  
BUND  
VERLAG

**Titelthema**



**Erwerbsminderungsrente  
Der schwere Weg aus der  
Zwangspause**

Wer nicht mehr oder nur noch eingeschränkt arbeiten kann, dem soll die Erwerbsminderungsrente helfen. Wer wieder kann, geht wieder arbeiten. Doch so einfach wie es klingt, ist es oft nicht. Armut droht, und der Weg zurück in den Arbeitsmarkt ist oft steinig.

- Erwerbsminderung** 176 JÖRG MEYER  
**Erwerbsminderung – zu wenig Teilhabe, zu viele Hürden**
- 176 INGO SCHÄFER  
**Die Teilhabe muss an erster Stelle stehen**
- 180 JANNIS HERGESELL  
**»Und dann verzichte ich lieber auf den chronisch Kranken...«**  
Stay at- und Return to Work in der betrieblichen Praxis
- 185 ERNST VON KARDORFF/ ALEXANDER MESCHNIG/SEBASTIAN KLAUS  
**Wege in die und aus der Erwerbsminderung**

- Position** 175 MARKUS DRESCHER  
**Das Soziale nicht im Blick**

- Magazin** 172 **Aus der Gesetzgebung**
- 173 **Gemeinsam stärker**
- 174 **Personalia**

- Arbeit** 191 OLIVER SUCHY  
**Künstliche Intelligenz – in Europa gut geregelt?**

- Alterssicherung** 193 MARKUS HOFMANN/RALF KAPSHACK  
**Erwerbstätigenversicherung jetzt!**

- Wohnen** 195 HENNING SCHRIDDE  
**Beengte Wohnverhältnisse von Familien  
in der Grundsicherung für Arbeitsuchende**

- Jobcenter** 201 CHRISTIAN PHILIPP NIXDORF/JANA SWIDERSKI  
**Fallmanagement im Jobcenter**  
Herausforderungen aus der Sicht der Sozialen Arbeit, Teil 2

- Auswirkungen der Corona-Krise** 205 INTERVIEW MIT NIKLAS WELLMANN  
**Die Säule, die keiner kennt**

- 207 GERHARD REINECKE  
**Die Frage der Eintrittspflicht**  
Muss der Pensions-Sicherungs-Verein bei einer Pensionskassen-  
zusage nach Insolvenz des Arbeitgebers einspringen?

- 210 **Impressum**

Solidarität in der Alterssicherung bedeutet, dass alle Menschen im Alter eine angemessene Absicherung erhalten und dass Altersarmut vermieden wird. Realität ist das bis heute nicht, denn außer vielen Selbstständigen sind auch Beamt\*innen, freie Berufe und politische Mandatsträger\*innen nicht Teil der gesetzlichen Rentenversicherung. Doch es ist an der Zeit, die Gesamtheit der Erwerbstätigen in die Rentenversicherung aufzunehmen, finden Markus Hofmann und Ralf Kapschak.



Grundsicherung

## Nachranggrundsatz des Sozialhilferechts kein Grund zur Versagung von Leistungen

BSG, Urteil vom 23. 3. 2021 – B 8 SO 2/20 R

**Das Nachrangprinzip ist ein wesentlicher Grundsatz im Sozialhilferecht; das rechtfertigt es aber nicht, bestehende Ansprüche aus dem SGB XII zu verweigern, selbst wenn anderweitige Leistungen, würden sie beantragt, zum Wegfall der Sozialhilfe führen würden. Dies hat der 8. Senat des BSG am 23. 3. 2021 entschieden.**

Nach § 2 Abs. 1 SGB XII erhält Sozialhilfe nicht, wer sich »durch den Einsatz seiner Arbeitskraft ... selbst helfen kann oder wer die erforderlichen Leistungen von anderen, insbesondere von Angehörigen oder von Trägern anderer Sozialleistungen erhält«. Darin kommt der Grundsatz des Nachrangs der Sozialhilfe zum Ausdruck, der das SGB XII weithin prägt. Dieser Grundsatz ist jedoch keine Ausschlussnorm in dem Sinne, dass allein mit Bezug darauf ein an sich bestehender Anspruch eines Leistungsberechtigten ausgeschlossen werden kann. Für die Normallage hatte das BSG das schon immer so gesehen, sich aber eine juristische Hintertür für extrem gelagerte Konstellationen offengehalten. Mit Urteil vom 23. 3. 2021 hat der für das Sozialhilferecht zuständige 8. Senat des BSG diese Tür nun fest verschlossen. Auch die zielgerichtete Weigerung eines Betroffenen, eine Sozialleistung zu beantragen, die zum Wegfall des Anspruchs auf Sozialhilfe führen würde, berechtigt den Sozialhilfeträger nicht zur Versagung der Leistung allein unter Hinweis auf § 2 Abs. 1 SGB XII.

### Der Status als Grundsicherungsleistungsempfänger bringt mehr als der des Wohngeldempfängers

Der Fall aus Berlin, der zu dieser harten Entscheidung führte, ist nicht untypisch.

Der Kläger bezieht eine Altersrente in Höhe von ca. 800 Euro und kann wegen der Höhe der Miete für seine Wohnung seinen Lebensbedarf daraus nicht in vollem Umfang decken. Solange der Kläger antragsgemäß Wohngeld in Höhe von 112 Euro monatlich erhielt, waren die Voraussetzungen für die Gewährung von ergänzender Hilfe zum Lebensunterhalt nicht erfüllt. Der Kläger stellte indessen bewusst für die Zeit ab dem 1. 12. 2017 keinen Wohngeldantrag mehr und wirkte auch bei einem vom beklagten Sozialhilfeträger auf der Grundlage des § 95 SGB XII für ihn gestellten Antrag nicht mit, so dass kein Wohngeld gewährt wurde. Der Kläger gab als Grund für sein Verhalten an, für ihn sei der ergänzende Bezug von Sozialhilfeleistungen günstiger als der Anspruch auf Wohngeld, weil er als Leistungsempfänger nach dem SGB XII in den Genuss des »Berlin-Passes« komme, der ihm erhebliche Vergünstigungen bei Nutzung des öffentlichen Nahverkehrs bringe.

Daraufhin hat das beklagte Land den Anspruch auf Hilfe zum Lebensunterhalt nach § 27 SGB XII unter Verweis auf den Nachranggrundsatz des § 2 Abs. 1 SGB XII abgelehnt; im streitigen Zeitpunkt (Dezember 2017 bis Juni 2018) hatte der Kläger offenbar die Altersgrenze von 65 Jahren und sieben Monaten als Voraussetzung für den

## Inhalt

- 1 Grundsicherung  
BSG: Nachranggrundsatz des Sozialhilferechts kein Grund zur Versagung von Leistungen
- 2 Grundsicherung  
BSG: Pflegebedürftige Personen in einer »Demenz-WG« haben Anspruch auf Leistungen der häuslichen Krankenpflege in ihrer Wohngruppe
- 4 Rentenversicherung  
BSG: Verpflegungsgeld für Angehörige der Volkspolizei ist kein beitragspflichtiges Arbeitsentgelt
- 5 Elterngeld  
BSG: Krankengeld ist auf den Anspruch auf Elterngeld anzurechnen
- 6 Elterngeld  
BSG: Verfügbarkeit einer Wohnung und gelegentliche Besuche begründen keinen inländischen Wohnsitz
- 7 Grundsicherung  
BSG: Anspruch auf Übernahme von anteiligen Kosten besteht auch beim Wohnen in einem abbezahlten Haus
- 8 Impressum

Bezug von Grundsicherungsleistungen nach § 41 SGB XII noch nicht erreicht. Diese Entscheidung hat das Sozialgericht (SG) Berlin aufgehoben und das beklagte Land zur Zahlung verpflichtet. Dessen Sprungrevision beim BSG hatte keinen Erfolg.

**Entscheidend ist nicht der Anspruch auf, sondern der Erhalt des Wohngelds** Sozialhilfebedürftigkeit wird nicht schon dann ausgeschlossen, wenn jemand Ansprüche zur Sicherung des Lebensbedarfs

5./6.21

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z264

20. Jahrgang  
Mai/Juni 2021  
Seiten 201-272

www.ZESARdigital.de

# Zeitschrift für europäisches Sozial- und Arbeitsrecht

## Herausgeber:

- Prof. Dr. Ulrich Becker*  
Max-Planck-Institut München
- Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*  
Berlin
- Prof. 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

- R. Resch / A. Hekimler*  
Homeoffice als Neuentdeckung einer flexiblen  
Arbeitsform durch die Coronakrise
- K. Nebe / S. Gröhl / N. Thoma*  
Der Diskriminierungsschutz von Sorgeleistenden (Teil II)
- F. Lettmeier*  
Die Ratifizierung der revidierten Fassung der Europäischen  
Sozialcharta - wird endlich gut, was lange währte?
- D. Ulber / A. Koch*  
Bestandsschutz für die Zahl der Gewerkschaftsvertreter  
im Aufsichtsrat nach § 21 Abs. 6 SEBG

## Vorlagen an den EuGH

- BAG  
Haftung aus Arbeitsvertrag / Rechtsnachfolger  
(Anm. F. Temming / P. Glatz)
- BAG  
Beteiligung Arbeitnehmer an SE /  
Auswahlverfahren Gewerkschaften  
(Anm. D. Ulber / A. Koch)

## Rechtsprechung mit Anmerkungen

- EuGH, Leiharbeit / Aufeinanderfolgende Überlassung  
(Anm. T. Stiebert / N. Pohl)
- EuGH, Krankenhausbehandlung im Mitgliedstaat /  
Ablehnung Vorabgenehmigung / Religiöse Überzeugung  
(Anm. B. Klopstock)
- EuGH, Arbeitnehmerentsendung /  
Entsendungsdauer / Missbrauch von Befugnissen  
(Anm. M. Franzen)



## Inhalt

<b>EDITORIAL</b>	Prof. Dr. Gregor Thüsing	
<b>EU-AGENDA</b>		
Kommission	Internationaler Frauentag 2021 in der EU	201
Rat	Mobiles Arbeiten: Herausforderungen, Risiken und Chancen	201
	Der EU-Impfnachweis kommt – einheitlich wird er wohl nicht	202
Europäische Einrichtungen	Der Alte Kontinent braucht mehr Zuwanderung von Gesundheitspersonal	202
<b>AUFSÄTZE</b>		
	<i>Prof. Dr. Reinhard Resch/Prof. Dr. Alpay Hekimler</i> Homeoffice als Neuentdeckung einer flexiblen Arbeitsform durch die Coronakrise	203
	<i>Prof. Dr. Katja Nebe/Stefanie Gröhl/Nicole Thoma</i> Der Diskriminierungsschutz von Sorgeleistenden (Teil II)	210
	<i>Dr. Florian Lettmeier</i> Die Ratifizierung der revidierten Fassung der Europäischen Sozialcharta – wird endlich gut, was lange währte?	217
	<i>Prof. Dr. Daniel Ulber/Alexander Koch</i> Bestandsschutz für die Zahl der Gewerkschaftsvertreter im Aufsichtsrat nach § 21 Abs. 6 SEBG	223
<b>VORLAGEN AN DEN EUGH Arbeitsrecht</b>	Bundesarbeitsgericht Haftung aus Arbeitsvertrag/Rechtsnachfolger <i>Anmerkung von Prof. Dr. Felipe Temming/Patrick Glatz, Hannover</i>	230
	Bundesarbeitsgericht Beteiligung Arbeitnehmer an SE/Auswahlverfahren Gewerkschaften <i>Anmerkung von Prof. Dr. Daniel Ulber/Alexander Koch, Halle (Saale)</i>	233
<b>RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN</b>		
Sozialpolitik	<i>Leiharbeit/Aufeinanderfolgende Überlassung</i> RL 2008/104/EG Urteil des EuGH vom 14. 10. 2020, Rs. C-681/18 (JH ./ KG), ECLI:EU:C:2020:823 – <i>Anmerkung von Tom Stiebert/Nicolas Pohl, Bonn</i>	234
Soziale Sicherheit	<i>Krankenhausbehandlung im Mitgliedstaat/Ablehnung Vorabgenehmigung/Religiöse Überzeugung</i> VO (EG) Nr. 883/2004; RL 2011/24/EU Urteil des EuGH vom 29. 10. 2020, Rs. C-243/19 (A ./ Veseli-bas ministrija) – ECLI:EU:C:2020:872 – <i>Anmerkung von Dr. Barbara Klopstock, München</i>	244
Freier Dienst- leistungsverkehr	<i>Arbeitnehmerentsendung/Entsendungsdauer/Missbrauch von Befugnissen</i> RL (EU) 2018/957; Art. 53, 62 AEUV Urteil des EuGH vom 8. 12. 2020, Rs. C-620/18 (Ungarn ./ Parlament) – ECLI:EU:C:2020:1001 – <i>Anmerkung von Prof. Dr. Martin Franzen, München</i>	255
<b>KURZ NOTIERT</b>	Bayreuther Dissertationspreis für europäisches Arbeitsrecht 2021	272
<b>VERHANDLUNGEN VOR DEM EUGH</b>		V
<b>GESAMTSCHAU</b>		VI

# 05.21

WU  
D3-£263

68. Jahrgang  
Mai 2021  
Seiten 261–324

# b

## Die Sozial- gerichtsbarkeit

www.DieSozialgerichtsbarkeit.de

Zeitschrift für  
das aktuelle Sozialrecht

### Herausgeber:

- Prof. Dr. Peter Auer*  
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

- G. Kirchhoff*  
Die Einkommensgrenze nach § 85 SGB XII
- E.-W. Luthé*  
Einige Anmerkungen zur außerklinischen Intensivpflege  
nach den §§ 37c und 132l SGB V
- E. Eichenhofer*  
Ethische Maßstäbe für Sozialgerichtsentscheidungen
- P. Ulrich*  
Die leistungsrechtliche Genehmigungsfiktion – Cui bono?
- A. Jordan*  
Kostenübernahme des Mittagessens für Schülerinnen und  
Schüler in Tageseinrichtungen der Kinder- und Jugendhilfe
- T. Aubel*  
Motivationszuwendungen in der Sozialhilfe

### Aktuelle Entscheidungen

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

### Rechtsprechung

- BSG, Motivationsgeld / Tagesstrukturierte Maßnahme /  
Zuwendung Dritter  
(Anm. T. Aubel)
- BSG, Haushaltsgemeinschaft / Unterstützungsleistung /  
Vermögensberücksichtigung  
(Anm. M. Grosse / D. Weber)
- BSG, Unterkunft und Heizung / Schlüssiges Konzept /  
Betriebskosten  
(Anm. D. Šušnjar)



## Inhalt

### EDITORIAL

Prof. Dr. Thomas Voelzke

### AUFSÄTZE

*Prof. Dr. Guido Kirchhoff*

Die Einkommensgrenze nach § 85 SGB XII ..... 261

*Prof. Dr. Ernst-Wilhelm Luthe*

Einige Anmerkungen zur außerklinischen Intensivpflege nach den §§ 37c  
und 132l SGBV ..... 268

*Prof. Dr. Dr. h. c. Eberhard Eichenhofer*

Ethische Maßstäbe für Sozialgerichtsentscheidungen ..... 275

*Dr. Peter Ulrich*

Die leistungsrechtliche Genehmigungsfiktion – Cui bono? ..... 280

*PhDr. Andreas Jordan, LL. M.*

Kostenübernahme des Mittagessens für Schülerinnen und Schüler  
in Tageseinrichtungen der Kinder- und Jugendhilfe ..... 286

*Dr. Tobias Auel*

Motivationszuwendungen in der Sozialhilfe ..... 291

### AKTUELLE ENTSCHEIDUNGEN

Übersicht über die jüngste Rechtsprechung

*Bundessozialgericht* ..... 300

### RECHTSPRECHUNG MIT ANMERKUNGEN

#### SOZIALHILFE

*Motivationsgeld/Tagesstrukturierte Maßnahme/Zuwendung Dritter*

§ 48, § 82 Abs. 1 Satz 1 SGB XII

Urteil des 8. Senats des BSG vom 3.7.2020 – B 8 SO 27/18 R –

ECLI:DE:BSG:2020:030720UB8SO2718R0 –

*Anmerkung von Dr. Tobias Auel, Essen* ..... 306

#### GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE

*Haushaltsgemeinschaft/Unterstützungsleistung/Vermögensberücksichtigung*

§ 9 Abs. 5, § 9 Abs. 1, § 12 SGB II; § 96 Abs. 1 SGG

Urteil des 14. Senats des BSG vom 3.9.2020 – B 14 AS 55/19 R –

ECLI:DE:BSG:2020:030920UB14AS5519R1 –

*Anmerkung von Michael Grosse, Dortmund/Dirk Weber, Bielefeld* ..... 234

#### GRUNDSICHERUNG FÜR ARBEITSUCHENDE

*Unterkunft und Heizung/Schlüssiges Konzept/Betriebskosten*

§ 22 Abs. 1, § 22a, § 22c SGB II

Urteil des 4. Senats des BSG vom 17.9.2020 – B 4 AS 22/20 R –

ECLI:DE:BSG:2020:170920UB4AS2220R0 –

*Anmerkung von Dr. Davor Šušnjar, Hannover* ..... 317

### GESAMTSCHAU

V